

GIUSEPPE LEONARDO CARRIERO
RAFFAELE LENER
(a cura di)

**TUTELA
DEL CLIENTE E
"GIURISPRUDENZA" ABF**
Rassegna ragionata

Con un saggio di Enrico Baffi e Francesco Parisi



I QUADERNI DI MINERVA BANCARIA

RIVISTA BANCARIA
MINERVA BANCARIA

COMITATO SCIENTIFICO (*Editorial board*)

PRESIDENTE (*Editor*):

GIORGIO DI GIORGIO, Università LUISS - Guido Carli, Roma

MEMBRI DEL COMITATO (*Associate Editors*):

PAOLO ANGELINI, Banca d'Italia	LUCA ENRIQUES, University of Oxford
MASSIMO BELCREDI, Università Cattolica del S.C.	GIOVANNI FERRI, Università LUMSA
EMILIA BONACCORSI DI PATTI, Banca d'Italia	FRANCO FIORELISI, Università degli Studi "Roma Tre" - co Editor
CONCETTA BRESCIA MORRA, Università degli Studi "Roma Tre"	LUCA FIORITO, Università degli Studi di Palermo
FRANCESCO CANNATA, Banca d'Italia	FABIO FORTUNA, Università Niccolò Cusano
ALESSANDRO CARRETTA, Università degli Studi di Roma "Tor Vergata"	EUGENIO GAIOTTI, Banca d'Italia
ENRICO MARIA CERVELLATI, Università di Bologna	GUR HUBERMAN, Columbia University
RICCARDO CESARI, Università di Bologna e IVASS	AMIN N. KHALAF, Ernst & Young
NICOLA CETORELLI, New York Federal Reserve Bank	MARIO LA TORRE, Sapienza - Università di Roma - co Editor
SRIS CHATTERJEE, Fordham University	RAFFAELE LENER, Università degli Studi di Roma "Tor Vergata"
N.K. CHIDAMBARAN, Fordham University	NADIA LINCIANO, CONSOB
LAURENT CLERC, Banque de France	PINA MURÉ, Sapienza - Università degli Studi di Roma
MARIO COMANA, LUISS Guido Carli	FABIO PANETTA, Banca Centrale Europea
GIANNI DE NICOLÒ, International Monetary Fund	ALBERTO FRANCO POZZOLO, Università degli Studi "Roma Tre"
RITA D'ECCLESIA, Università degli Studi di Roma "La Sapienza"	ZENO ROTONDI, Unicredit Group
GIOVANNI DELL'ARICCIA, International Monetary Fund	ANDREA SIRONI, Università Bocconi
STEFANO DELL'ATTI, Università degli Studi di Foggia - co Editor	MARIO STELLA RICHTER, Università degli Studi di Roma "Tor Vergata"
CARMINE DI NOIA, CONSOB	MARTI SUBRAHMANYAM, New York University
	ALBERTO ZAZZARO, Università degli Studi di Napoli "Federico II"

Comitato Accettazione Saggi e Contributi:

Giorgio Di Giorgio (*editor in chief*) - Domenico Curcio (*co-editor*)

Alberto Pozzolo (*co-editor*) - Mario Stella Richter (*co-editor*)

Direttore Responsabile: Giovanni Parrillo

Comitato di Redazione: Francesco Baldi, Peter Cincinelli, Alfonso Del Giudice, Vincenzo Formisano, Stefano Marzioni, Federico Nucera, Biancamaria Raganelli, Stefania Sylos Labini, Giuseppe Zito.

ISTITUTO DI CULTURA BANCARIA
«FRANCESCO PARRILLO»

PRESIDENTE

CLAUDIO CHIACCHIERINI

VICE PRESIDENTI

MARIO CATALDO - GIOVANNI PARRILLO

CONSIGLIO

TANCREDI BIANCHI, FABRIZIO D'ASCENZO, GIAN GIACOMO FAVERIO, ANTONIO FAZIO,
PAOLA LEONE, ANTONIO MARZANO, FRANCESCO MINOTTI,
PINA MURÉ, FULVIO MILANO, ERCOLE P. PELLICANO',
CARLO SALVATORI, MARIO SARACINELLI, FRANCO VARETTO

I QUADERNI DI MINERVA BANCARIA

GIUSEPPE LEONARDO CARRIERO
RAFFAELE LENER
(a cura di)

TUTELA
DEL CLIENTE E
"GIURISPRUDENZA" ABF

Rassegna ragionata

Con un saggio di Enrico Baffi e Francesco Parisi

GIUGNO 2020

La pubblicazione del volume è stata resa possibile grazie in particolare al supporto di ASSORETI e Assonebb, che ringraziamo sentitamente.



Focus ABF – Le decisioni che contano

Editrice Minerva Bancaria ha creato e gestisce dal 2014 il sito on line d'informazione finanziaria qualificata, *Financial Community Hub* (www.fchub.it). FCHub ha un autonomo Comitato Scientifico, presieduto dal prof. Raffaele Lener, ordinario di Diritto dei mercati finanziari presso l'Università di Roma Tor Vergata. Sul sito FCHub è attiva dal 2017 la rubrica, *Focus ABF – Le decisioni che contano*, che individua le decisioni dell'Arbitro Bancario Finanziario - ABF più innovative e di maggiore impatto proponendone sia una versione originale, ma ridotta alle parti essenziali, sia una brevissima sintesi del principio enunciato.

La qualità dell'attività di *Focus ABF – Le decisioni che contano* è garantita da un apposito Comitato di Redazione che vaglia e presenta le decisioni più interessanti pronunciate dai sette Collegi e dal Collegio di coordinamento in cui l'ABF è articolato. Per semplicità di ricerca e velocità di reperimento, le decisioni su FCHub sono indicizzate attraverso una voce principale di riferimento e altre voci secondarie.

Comitato di redazione

- Giuseppe Leonardo Carriero (co-editor)
- Raffaele Lener (co-editor)
- Pierfrancesco Bartolomucci
- Veronica Carriero
- Maria Domenica Ciace
- Italo Maria Maioli Castriota Scanderbech
- Francesca Parrillo

SOMMARIO

Introduzione	5
<i>di Giuseppe Leonardo Carriero e Raffaele Lener</i>	

Saggio	11
Gli effetti della “sentenza Lexitor”: una valutazione con il metodo dell’analisi economica del diritto	
<i>di Enrico Baffi e Francesco Parisi</i>	

LE DECISIONI DELL’ARBITRO BANCARIO E FINANZIARIO

Parte Prima: Codice Civile e leggi complementari	33
Conto corrente bancario	33
Titoli di credito/documenti di legittimazione	51
Contratto bancario in genere	73
Servizi bancari	101
Garanzie reali e personali	114
Leasing e Factoring	131
Mutuo	139

Parte seconda: Testo Unico Bancario	163
Credito ai consumatori.....	163
Finanziamento in genere.....	211
Ius variandi.....	271
Richiesta di documentazione	293
Centrale dei rischi e Centrale di allarme interbancaria	304
Sistemi di informazione creditizia	320
Parte terza: Strumenti di pagamento.....	335

INTRODUZIONE

Sono passati tre anni da quando *FCHub*¹ ha cominciato a pubblicare la rubrica *Focus ABF. Le decisioni che contano*. E bisogna dire che sono stati tre anni in cui i nostri lettori hanno mostrato di gradire la pubblicazione, che risulta molto consultata da tutti gli operatori del settore.

Quando siamo partiti, ci siamo domandati cosa potesse servire a studiosi e tecnici che seguono la materia, considerato che tutte le decisioni dell'ABF vengono pubblicate sul sito dell'Arbitro e diverse di esse vengono poi ripubblicate da varie riviste, corredate di commenti e note di approfondimento. Abbiamo pensato, allora, fosse utile fare una scrematura delle moltissime decisioni dei vari Collegi, fornendo al lettore quelle che, a nostro avviso, erano più significative. Questo non voleva dire pubblicare

¹ Financial Community Hub (www.fchub.it) è un sito on line di commenti e notizie economico finanziarie e sulla regolazione dei mercati.

solo le decisioni qualificabili come *leading case*, giacché anche il consolidarsi dei precedenti è certamente significativo e merita di esser reso noto.

Abbiamo anche scelto di non pubblicare note di commento, ma di limitare l'intervento della redazione alla selezione e alla massimazione (che abbiamo voluto fosse "firmata" dal redattore, ben consapevoli che il *massimatore* non svolge attività banale e, per dir così, di sintetizzazione automatica, ma un'attività che ha un significativo valore aggiunto).

Le decisioni sono peraltro indicizzate attraverso una voce principale di riferimento e voci secondarie, che consentono a chi consulta la rubrica di muoversi speditamente. Altri semplici filtri sono il Collegio (territoriale o di coordinamento) e l'anno.

La nostra scelta redazionale ci ha consentito di essere rapidissimi nella pubblicazione. E questo ha certamente dato ulteriore valore al nostro sforzo.

Va dato merito alla Banca d'Italia e ai Collegi dell'ABF di non essersi mai preoccupati di questa nuova e anomala, per il sistema italiano, fonte di diffusione delle decisioni. Ma anzi di averla apprezzata e, con garbo, sostenuta, nella consapevolezza che l'autorevolezza delle decisioni dell'Arbitro non subisce un *vulnus* dal fatto che privati indipendenti -anche se taluni di loro sono o sono stati componenti dei Collegi- diffondano le sue pronunce, scegliendo quali pubblicare, come massimarle e come "indirizzare" il lettore, attraverso i c.d. *neretti*, fornendogli uno strumento agile di consultazione.

Ciò che in altri ordinamenti e in altri contesti sarebbe stato ovvio, poteva non esserlo nel nostro paese. Ci fa piacere trovare conferma del fatto che le decisioni dell'ABF, che certo non aveva bisogno di noi per consolidare la sua autorevolezza, sono oggi diffuse e commentate come fonti giurisprudenziali di riferimento. E pensiamo di aver dato un nostro, piccolo ma significativo contributo.

Chiuso, con soddisfazione, questo primo triennio, abbiamo pensato potesse essere utile fare una ulteriore pubblicazione, che facesse il punto sull'intensa attività dell'Arbitro in questi anni. Il Quaderno che diamo ora alle stampe cerca di mantenere i caratteri della rubrica: tempestività della pubblicazione, sistema di rinvii che consente di reperire agevolmente i precedenti e selezione delle decisioni di maggior rilievo, che se, inevitabilmente, porta a escluderne talune, ha però il pregio di non sommergere il lettore di pagine e dati fra i quali può far fatica a orientarsi.

La selezione delle più recenti decisioni pubblicate in questa rassegna abbraccia, con riguardo alle diverse materie, l'attività dei sette Collegi che compongono il sistema ABF. La preconditione della loro significatività è rappresentata dalla uniforme valutazione delle fattispecie sottoposte a giudizio attraverso orientamenti condivisi. Circostanza questa assai complicata, com'è efficacemente testimoniato dalle oscillazioni giurisprudenziali che caratterizzano (specie nel nostro Paese) l'arte del giudicare attraverso interpretazioni (a seconda dei casi) letterali, sistematiche, creative, evolutive, correttive e così via. È tuttavia nota l'importanza della prevedibilità e della stabilità degli orientamenti adottati in decisioni tese a dirimere conflitti tra le parti. Specie nella definizione dei rapporti sottesi a contratti a esecuzione continuata, la stabilità degli orientamenti assicura infatti l'uniforme regolamentazione di tutte le operazioni che si svolgono nel mercato.

È, sotto questo versante, meritorio che il microsistema ABF - nel preservare la creatività del giudicante (o, diversamente detto, la funzione "precognitiva" che è chiamato a svolgere) - abbia approntato strumenti organizzativi condivisi (dal Collegio di Coordinamento alla Conferenza dei Collegi) in grado di assicurare stabilità, uniformità e prevedibilità alle decisioni di ben sette Collegi, il cui valore per la collettività non è forse meno

importante della rapidità delle decisioni, costituendo anzi il presupposto della sua efficacia. Ciò segnatamente nel contesto di riferimento, permeato (anche) di interessi generali che mal tollererebbero sia arbitraggi regolamentari a scapito di intermediari, consumatori, imprese; sia la materiale difficoltà in sede di accertamenti ispettivi di scegliere tra orientamenti divaricati su una stessa materia, in contrasto con i principi di imparzialità e uguaglianza. Anche per questa ragione, ampio spazio della rassegna è dedicato alle decisioni del Collegio di coordinamento.

La struttura del volume, diversamente dal criterio classificatorio delle decisioni per voci principali e sottovoci impiegato nella Rubrica *Focus ABF* pubblicata on line su Fchub, (fondamentalmente mutuato dall'assetto redazionale de "Il Foro Italiano", al cui rigore metodologico entrambi i curatori sono stati formati in anni ormai remoti), è ordinata per fonti normative: codice civile (e leggi complementari) nella prima sezione; testo unico bancario nella seconda; strumenti di pagamento (che, pur disciplinati dal medesimo testo unico, rappresentano un insieme normativo diverso da quello che regola l'attività bancaria e creditizia) nell'ultima. Questo non solo al fine di conferire al lavoro monografico tratti di originalità rispetto alla citata Rubrica quanto (e soprattutto) allo scopo di perseguire insieme il più generale obiettivo di razionalità sistematica nel rispetto della gerarchia delle fonti (se vero è che il codice civile, *leges legum*, rappresenta anche lo statuto delle discipline relative a rapporti che originano "con una somma di denaro e finiscono in una somma di denaro") e della più corrente chiave di approccio alle materie trattate da parte di operatori, studiosi, professionisti.

Accompagna la pubblicazione della rassegna un saggio redatto congiuntamente da un giurista e da un economista sui discussi, controversi,

incerti effetti della recente sentenza 11 settembre 2019 C – 383/18 della Corte di giustizia UE (meglio nota come “sentenza Lexitor”) in fattispecie di anticipata estinzione del finanziamento. Dottrina e prima giurisprudenza di merito sono divise. L’ABF, con la nota decisione del suo Collegio di coordinamento n. 26525/19, è stato per primo chiamato a rendere la propria meditata (e non facile) interpretazione sulla complessa problematica (rilevante anche e soprattutto con riguardo al mercato di riferimento) i cui contenuti, all’evidenza, esulano da queste brevi note di presentazione. È un saggio redatto con approccio metodologico (di analisi economica del diritto) alternativo e originale, comunque diverso dagli approfondimenti di stretto diritto positivo fin qui editi. La sua interdisciplinarietà epistemologica, coerente con la struttura del sito FCHub, appare ai curatori utile ad ampliare lo spettro dei contributi dialogici sulla vicenda e a favorire un più proficuo pluralismo culturale prodromico a una equilibrata composizione della stessa.

Nel chiudere, ci piace ricordare i redattori, che hanno lavorato con impegno e dedizione: Pierfrancesco Bartolomucci, Veronica Carriero, Maria Domenica Ciace, Italo Maria Maioli Castriota Scanderbech e Francesca Parrillo.

Giuseppe Leonardo Carriero e Raffaele Lener

Editrice Minerva Bancaria s.r.l.

Quaderno n. 1 /2020

Supplemento al n. 3 / 2020 di Rivista Bancaria - Minerva Bancaria
Direttore responsabile Giovanni Parrillo

DIREZIONE E REDAZIONE: Largo Luigi Antonelli, 27 – 00145 Roma
e.mail: redazione@rivistabancaria.it

AMMINISTRAZIONE: EDITRICE MINERVA BANCARIA S.r.l.
presso P&B Gestioni Srl, Via di Villa Massimo, 29 - 00161 – Roma -
Fax +39 06 83700502

e.mail: amministrazione@rivistabancaria.it

Segui Editrice Minerva Bancaria su: 

Il contenuto del presente Quaderno rispecchia soltanto il pensiero degli Autori e non impegna la Direzione della Rivista
È vietata la riproduzione senza preventivo consenso della Direzione
Finito di stampare nel mese di giugno 2020 presso “Press Up” - Roma



COMITATO EDITORIALE STRATEGICO

PRESIDENTE

GIORGIO DI GIORGIO, Luiss Guido Carli

COMITATO

CLAUDIO CHIACCHIERINI, Università degli Studi di Milano Bicocca

MARIO COMANA, Luiss Guido Carli

ADRIANO DE MAIO, Università Link Campus

RAFFAELE LENER, Università degli Studi di Roma Tor Vergata

MARCELLO MARTINEZ, Università della Campania

GIOVANNI PARRILLO, Editrice Minerva Bancaria

MARCO TOFANELLI, Assoreti

GIUSEPPE LEONARDO CARRIERO

Avvocato cassazionista, titolare di abilitazione scientifica nazionale in diritto dell'economia e dei mercati finanziari, è presidente pro tempore del Collegio ABF di Napoli e membro di comitati scientifici di primarie riviste giuridiche. È altresì autore di numerosi saggi e monografie, nonché curatore di opere collettanee.

RAFFAELE LENER

Professore ordinario dal 1994, insegna diritto commerciale e diritto dei mercati finanziari nel Dipartimento di Giurisprudenza dell'Università di Roma Tor Vergata. Insegna anche diritto commerciale presso la Luiss Guido Carli.

Già componente del collegio romano dell'ABF, è attualmente componente dell'ACF e membro del Comitato di Vigilanza dell'OCF. Fa parte del Giuri di Assoreti.

È vicepresidente dell'Associazione dei Docenti di Diritto dell'Economia (ADDE).

Avvocato in Roma dal 1987, è stato da ultimo commissario straordinario di Carige.

Si ringrazia sentitamente IBL Banca per il supporto offerto per la pubblicazione del volume.

Financial Community Hub - il sito on line dedicato ai commenti e alle analisi sul mercato finanziario e alla sua regolazione - pubblica da tre anni la rubrica **Focus ABF. Le decisioni che contano** con l'obiettivo di offrire a studiosi e tecnici che seguono la materia una selezione (fra le moltissime dei vari Collegi e del Collegio di coordinamento) delle decisioni più significative. Queste, sfrondate degli elementi non necessari a fini della comprensione della questione, ne riproducono integralmente le parti essenziali e sono corredate da una "massima". Non si tratta di una sintesi automatica dei contenuti, ma di un'attività che ha significativo valore aggiunto.

Il Quaderno, **Tutela del Cliente e "giurisprudenza" ABF. Rassegna ragionata**, a cura di **Giuseppe Leonardo Carriero** e **Raffaele Lener**, fa il punto sull'intensa attività dell'Arbitro Bancario Finanziario in questi anni e presenta una selezione delle più recenti decisioni pubblicate, ordinate per materia, evitando di sommergere il lettore di pagine e dati fra i quali può far fatica a orientarsi. La loro significatività è rappresentata dalla uniforme valutazione delle fattispecie sottoposte a giudizio attraverso orientamenti condivisi.

La struttura del volume è ordinata per fonti normative: codice civile (e leggi complementari) nella prima sezione; testo unico bancario nella seconda; strumenti di pagamento nella terza. Questo non solo al fine di conferire al lavoro monografico tratti di originalità rispetto alla rubrica quanto (e soprattutto) allo scopo di perseguire insieme il più generale obiettivo di razionalità sistematica nel rispetto della gerarchia delle fonti e della più corrente chiave di approccio alle materie trattate da parte di operatori, studiosi, professionisti. Arricchisce il volume il saggio di **Enrico Baffi** e **Francesco Parisi** sulla nota **"Sentenza Lexitor"** della Corte di Giustizia Europea in tema di estinzione anticipata dei finanziamenti.

Un'opera importante per chi voglia approfondire la disciplina che regola l'attività bancaria, creditizia e dei pagamenti nei confronti della clientela e le interpretazioni che di questa fornisce l'Arbitro Bancario Finanziario. Un'opera di indubbia utilità per ricercatori, associazioni dei consumatori, avvocati, mediatori e operatori bancari.

€ 30,00



ISBN 978-88-98-85421-9

