

*Ambito di applicazione dell'art. 696-bis c.p.c. e crediti del cliente
nei confronti della banca*

Tribunale di Verona, 6 marzo 2017. Giudice Mirenda.

**Processo civile – Consulenza tecnica preventiva ai fini della
composizione della lite – Natura – Ambito applicativo –
Controversie bancarie**

L'istituto dell'accertamento tecnico preventivo in funzione conciliativa di cui all'art. 696-bis c.p.c., che non presuppone il requisito dell'urgenza, può trovare applicazione, oltre che per l'accertamento dello stato e della qualità di luoghi, cose o persone, e per trarre valutazioni in ordine a cause e danni relativi all'oggetto della verifica, anche allo scopo di accertare e determinare i crediti derivanti dalla mancata o inesatta esecuzione di obbligazioni contrattuali o da fatto illecito.

Per quanto concerne l'ambito bancario, è, pertanto, possibile avvalersi dell'istituto in questione al fine di sottoporre a verifica ogni forma di credito da inadempimento lato sensu inteso, potendosi ravvisare la predicata mancata o inesatta esecuzione (quale titolo su cui fondare il diritto alla restituzione dell'indebito oggettivo, primaria manifestazione del diritto al risarcimento in forma specifica) non solo in via negoziale ma anche extracontrattuale.

(Massima a cura di Redazione IL CASO.it - Riproduzione riservata)

Oggi, 06/03/2017, sono comparsi avanti al Presidente, Dott. Andrea Mirenda, gli avv. *, che deposita il ricorso notificato, e *, che eccepisce l'inammissibilità del ricorso per i motivi dedotti nella propria memoria.

E' presente il CTU designato, Dott. *, nota all'Ufficio.

Parte resistente ribadisce l'eccezione di inammissibilità dell'odierno ricorso ex art. 696 bis c.p.c., volto a far accertare la misura dell'indebito derivante dall' illecito anatocistico come pure dall'applicazione di commissioni di massimo scoperto non pattuite e di interessi ultralegali non determinati.

Il Presidente

osserva, in diritto, quanto segue:

- l'accertamento tecnico preventivo di cui all'art. 696 bis c.p.c. ha portata assai più ampia del tradizionale a.t.p. di cui all'art. 696 cpc, come è fatto chiaro dall'inciso, a cui la norma affida il regolamento dei presupposti di ammissibilità, "anche al di fuori delle condizioni di cui al primo comma dell'art. 696 “;

- l'atp in funzione conciliativa (per il quale non è richiesto il requisito dell'urgenza) può trovare ingresso, oltre che per *l'accertamento dello stato e/o della qualità di luoghi /cose/persona* (e oltre che per trarre *valutazioni in ordine alle cause e ai danni relativi all'oggetto della verifica*), anche allo scopo di *accertare e determinare i crediti derivanti dalla mancata o inesatta esecuzione di obbligazioni contrattuali o da fatto illecito*;
- quanto precede rende chiara l'attitudine dell'istituto a prendere in esame tanto fattispecie aquiliane quanto contrattuali;
- emerge, così, per quanto concerne l'ambito bancario, la sicura possibilità di sottoporre alla verifica di cui all'art. 696 bis c.p.c. ogni forma di credito da inadempimento *lato sensu* inteso, potendosi ravvisare la predicata *mancata/inesatta esecuzione* (quale titolo su cui fondare il diritto alla restituzione dell'indebito oggettivo, primaria manifestazione del diritto al risarcimento in forma specifica) non solo in via negoziale ma anche extracontrattuale, per l'ipotesi – ad esempio - di concorrente e simultanea violazione del regolamento negoziale e dei precetti imperativi cogenti, espressione del dovere assoluto di *neminem ledere* (si pensi alla doglianza usuraria, ovvero a quella della applicazione di condizioni contrattuali ultralegali non pattuite in forma solenne, etc.).
- è, invero, pacifica la rilevanza dei “fatti” *contra legem* verificatisi in ambito negoziale quale fonte concorrente ed autonoma di obbligazione, alla luce dell'eterointegrazione coattiva del contratto ai sensi del combinato disposto degli artt. 1339-1419 c.c., in relazione, ad es., alle norme di cui agli artt. 644 c.p. e 1815, c.2, c. civ.
- per quanto sopra, discende, quindi, la sicura ricorrenza dei presupposti processuali per l'ingresso dell'accertamento conciliativo oggi richiesto, al netto del rilievo per cui alcun fondamento positivo sembra avere la tesi, sostenuta da taluna giurisprudenza di merito, secondo cui in tanto esso sarebbe ammissibile in quanto la *res litigiosa* fosse limitata al solo profilo del *quantum debeatur*. Appare, di contro, evidente, in difetto di concreti elementi normativi a sostegno della tesi criticata, come la teleologia deflattiva dell'istituto in esame vada nel senso della composizione preventiva delle liti, nessuna esclusa, tutte le volte in cui la c.t.u. possa assolvere proficuamente alla tracciatura del perimetro fattuale, scientifico, tecnico e patrimoniale del futuro giudizio di merito, giacchè essa consente alle parti di accostarsi ad una avveduta valutazione prognostica circa il fondamento delle rispettive ragioni ed eccezioni.
- in ciò solo, pertanto, *de iure condito*, deve rinvenirsi il presupposto di ammissibilità dell'istituto in esame, né sfugge, poi, il paradosso della tesi restrittiva che nega siffatto prezioso rimedio proprio alle controversie caratterizzate da maggiore asprezza e, proprio per ciò, ancor più bisognose di quella *cognizione tecnica anticipata* atta – quantomeno - a dare precisa delimitazione qualitativa e quantitativa della futura lite, in chiave di responsabilizzazione al conflitto.

P.Q.M.

respinge l'eccezione della resistente e dispone procedersi all'atp richiesto. La Dott. Terragni, prestato il giuramento di rito, accetta l'incarico sul seguente quesito:

Il C.T.U., letti gli atti e i documenti di causa, esaminata la documentazione prodotta e/o depositata in Cancelleria o acquisita dalle parti, proceda:

a) all'*accertamento delle condizioni contrattuali*: descriva la tipologia delle operazioni bancarie poste in essere tra le parti ed oggetto di causa indicandone la data – o le date di inizio e l'eventuale termine – indicando separatamente le voci contrattuali previste per il calcolo degli interessi, commissione di massimo scoperto;

b) all'*accertamento della regolamentazione negoziale delle commissioni di massimo scoperto* (d'ora in avanti CMS). Verifichi, in particolare, se la CMS è stata convenuta per iscritto e se per essa siano indicati i criteri volti a determinarla. In caso negativo, la escluda ad ogni effetto, sino alla chiusura del rapporto;

c) all'*esclusione dei costi non dovuti in quanto non pattuiti o non dovuti ex lege* (quali, ad es., imposte o tasse);

d) all'*accertamento dell'usura lamentata*: verifichi, a tal fine, se il tasso degli interessi applicato dall'istituto di credito risulti o no usurario secondo i parametri della legge, in conformità alle formule di calcolo previste nelle istruzioni della Banca d'Italia applicabili nel periodo di riferimento; in particolare, applichi solo a partire dall'01.01.2010 le c.d. nuove *Istruzioni per la rilevazione dei tassi effettivi globali medi ai sensi della legge sull'usura*, pubblicate nell'agosto 2009 dalla Banca d'Italia, rimanendo invece applicabili, per il periodo sino al 31.12.2009, le precedenti *Istruzioni*, che escludevano dal calcolo del TEG "*le CMS e gli oneri applicati in sostituzione della stessa come previsto dalla L.2/2009*"; raffronti, poi, il risultato ottenuto con il tasso soglia, trimestre per trimestre; nel caso di superamento originario del tasso soglia, applichi la sanzione ex art. 1815 comma II c.c. e, nel diverso caso di usura sopravvenuta, il tasso di sostituzione del TUB ovvero, in alternativa, la riconduzione al tasso soglia medesimo ;

e) all'*esclusione della capitalizzazione sino all'approvazione, anche mediante semplice comunicazione a cui non abbia fatto seguito il recesso, della clausola di reciprocità contemplata dalla nota delibera CICR del 9.2.2 2000; l'anatocismo sarà, infine, regolato secondo la nuova disciplina CICR a far data dal 1.10.2016*;

Esperisca, da ultimo, il CTU tentativo di conciliazione.

Termine di gg. 120 per il deposito dell'elaborato a far data dal 6.3.2017 ore 15,00, data di inizio delle operazioni peritali, presso lo studio di via Sirtori 5/A, VR.

Entro l'80° giorno bozze ai ctp; venti gg per osservazioni; nel termine residuo, deposito dell'elaborato finale.

Parte ricorrente nomina ctp il Dott.*; la banca chiede termine per la nomina del proprio ctp, termine che viene concesso sino a inizio operazioni.

Fondo spese di € 1000,00, oltre agli accessori, a carico di parte ricorrente.

IL PRESIDENTE
Dott. Andrea Mirenda