

TRIBUNALE DI PADOVA

Il Tribunale, I sezione civile, riunito in camera di consiglio nella persona dei seguenti magistrati:

DOTT. CATERINA SANTINELLO PRESIDENTE REL.

DOTT. MARIA ANTONIA MAIOLINO GIUDICE

DOTT. MANUELA ELBURGO GIUDICE

Nel proc. n. R. Reclami
promosso con ricorso depositato in data 6.3.14 da:

M S E C R

RICORRENTI
con gli avv.ti:

nei confronti di:

quale procuratrice speciale di

cessionaria di

RESISTENTE

con gli avv.ti

RESISTENTE

con l'avv.to

OGGETTO: RECLAMO EX ART. 669 TERDECIES C.P.C.

ha pronunciato la seguente

ORDINANZA

Il Tribunale,

visto il reclamo depositato in data 6.3.14 da quest'ultima

peraltro priva di legittimazione attiva -- avverso l'ordinanza emessa in data 18.2.14 dal G.E.,

dott.ssa con la quale il predetto _____

giudice nell'ambito del procedimento di esecuzione immobiliare promosso da

on - nei confronti di

considerato che l'art. 1 del contratto di mutuo, rubricato "condizioni del mutuo" prevede, per quanto qui interessa, alle lettere c) e d) l'applicazione sulla somma data a mutuo pari a lire 200.000.000 (€ 103.291,38), da restituire in 15 anni tramite 180 rate mensili posticipate di ammortamento, di un tasso di interesse iniziale pari al 4,920% nominale annuo valido per due anni e successivamente un tasso variabile da determinarsi secondo le modalità e i parametri indicati nell'articolo 3 dell'allegato Capitolato, maggiorato dello 0,040 punti mensili;

rilevato che è pacifico tra le parti in causa che il tasso degli interessi moratori, così come inizialmente pattuito, pari all'8,92% (tasso interessi corrispettivi 4,920 + 4 punti), era superiore al tasso soglia all'epoca fissato nel 7,635%;

considerato che parte ricorrente anche nel ricorso ex art. 615, comma 2., c.p.c. ha sempre e solo fatto riferimento al tasso pattuito per gli interessi moratori dell'8,92% . sì che il riferimento contenuto nell'ordinanza impugnata alla pretesa sommatória del tasso degli interessi corrispettivi e di quello degli interessi moratori è frutto di un evidente equivoco;

ritenuto pertanto che alla luce dell'indirizzo giurisprudenziale sopra richiamato, che questo collegio non ha motivo di disattendere non trattandosi affatto come sopra rilevato di "sentenza isolata", la clausola del contratto di mutuo in esame, concernente la pattuizione del tasso degli interessi moratori deve ritenersi nulla ex art. 1815, 2 comma, c.c., con la conseguenza che nessun interesse è dovuto;

ritenuta invero l'infondatezza della tesi sostenuta in memoria difensiva, secondo cui la nullità dovrebbe colpire solo la clausola relativa agli interessi moratori e non invece quella relativa agli interessi corrispettivi che pertanto sarebbero comunque dovuti dato che pacificamente il tasso per gli stessi pattuito del 4,92% non era usurario;

rilevato invero che da un lato la formula della legge "se sono convenuti interessi usurari, la clausola è nulla e non sono dovuti interessi" non consente di effettuare alcuna distinzione tra interessi corrispettivi ed interessi moratori, né tra le corrispondenti pattuizioni, e dall'altro che il tasso moratorio pattuito, in quanto composto dallo stesso tasso degli interessi corrispettivi al quale

va aggiunta una determinata maggiorazione, ove usurario non può che travolgere necessariamente nella sanzione di nullità tutti i suoi "componenti" e quindi anche il tasso corrispettivo;

rilevato pertanto che i reclamanti sono tenuti a restituire solo la somma capitale mutuata;

considerato che è pacifico in causa che alla data della risoluzione del contratto e della decadenza dal beneficio del termine intimata dalla _____ con raccomandata del 15.2.07 i reclamati avevano versato complessivamente la somma di € 68.251,68 e che, pertanto, rispetto alla somma capitale mutuata pari ad € 103.291,38, residuava ancora un debito di € 35.039,40;

considerato che sulla base della perizia di parte allegata al reclamo sub doc. 3, perizia che non è stata minimamente contestata da parti resistenti in relazione ai conteggi nella stessa contenuti, nessun inadempimento della parte mutuataria, ai sensi dell'art. 12, lettere l) ed m), del capitolato allegato al mutuo, poteva dirsi esistente alla data del 15.2.2007 dal momento che tale evento può ritenersi realizzato solo nell'anno 2010, con conseguente illegittimità della risoluzione di diritto fatta valere dalla Banca procedente e della conseguente procedura esecutiva iniziata nel settembre 2007;

ritenuto pertanto che la _____ all'atto del pignoramento non poteva azionare il contratto di mutuo quale valido titolo esecutivo, ex art. 474 c.p.c., attesa l'inesistenza a tale data di un inadempimento da parte dei reclamanti e quindi di un credito certo, liquido ed esigibile da azionare esecutivamente;

ritenuto che l'inesistenza originaria di un valido titolo esecutivo travolge necessariamente la validità del conseguente pignoramento ed impedisce quindi che l'esecuzione prosegua anche da parte dei creditori intervenuti muniti di titolo;

ritenuto che tale principio è confermato dalla stessa sentenza della Corte di Cassazione a Sezioni Unite n. 61/14 richiamata da parte resistente ove correttamente intesa ed integralmente riportata, avendo parte resistente citato un principio non pertinente al caso di specie;

considerato invero che tale sentenza ha altresì affermato: " nel processo di esecuzione forzata , al quale partecipino più creditori concorrenti, le vicende relative al titolo esecutivo (sospensione,

sopravvenuta inefficacia, caducazione, estinzione) non possono ostacolare la prosecuzione dell'esecuzione sull'impulso del creditore intervenuto il cui titolo abbia conservato la sua forza esecutiva. Tuttavia occorre distinguere:...b) se il difetto del titolo posto a fondamento dell'azione esecutiva del creditore precedente sia originario o sopravvenuto, posto che il primo impedisce che l'azione esecutiva prosegua anche da parte degli interventori titolati, mentre il secondo consente l'estensione in loro favore di tutti gli atti compiuti finché il titolo del creditore precedente ha conservato validità";

rilevato che nel caso di specie, per quanto sopra rilevato, siamo in presenza di un difetto originario e non certo sopravvenuto del titolo posto a base dell'azione esecutiva dal creditore precedente; ritenuto pertanto che il reclamo deve essere accolto, con conseguente revoca dell'ordinanza impugnata, ed accoglimento dell'istanza di sospensione dell'esecuzione immobiliare n. 487/07; ritenuto che le spese processuali, liquidate in base ai parametri del DM 55/14, vanno poste a carico dei resistenti per il principio della soccombenza

P.Q.M.

Accoglie il reclamo e conseguentemente revoca l'ordinanza emessa dal G. (C. d. P.) di Padova in data 18.2.14;

sospende l'esecuzione immobiliare iscritta al

condanna _____ nella qualità di cui in epigrafe, ed _____, in solido tra loro, al pagamento delle spese processuali liquidate in complessivi € 3.500,00, oltre accessori di legge, attribuito al procuratore dei ricorrenti il diritto di distrazione.

Si comunichi

Padova, li 8.5.14

IL PRESIDENTE
C. Santinello
(dott. C. Santinello)

Depositato in cancelleria
Padova 13 MAG. 2014
Il Cancelliere
IL FUNZIONARIO AUSILIARIO
Santina Conti

INVIATA COMUNICAZIONE
TELEMATICA IL 13 MAG. 2014
IL CANCELLIERE
IL FUNZIONARIO AUSILIARIO
Santina Conti