

## Contratti derivati: con la nuova giurisprudenza vi sono solide possibilità di recupero



### Martingale Risk, la mission: si paga solo dopo il recupero

**C**on oltre 13 anni di esperienza, Martingale Risk è una società di primo piano in Italia che unisce analisti finanziari ed avvocati specializzati in contenzioso finanziario. Essa è Membro Certificato della Top Legal Directory e recentemente è stata inserita tra le prime 200 aziende italiane dei Campioni della Crescita per il triennio 2018-2021, secondo la classifica stilata da Repubblica insieme all'Istituto Tedesco Qualità e Finanza. Inoltre, è stata certifica-

ta Leader della Crescita 2019 da IISole-24Ore.

Lo studio professionale offre un'Analisi Preliminare Gratuita del caso per coloro che hanno subito perdite a causa di comportamenti scorretti della propria banca, seguendo la politica di Zero Costi Anticipati e facendosi carico delle eventuali spese legali e peritali. Martingale Risk si assume quindi il rischio dell'iniziativa, qualora ricorrono i presupposti.

#### I contratti derivati

Dopo la Sentenza della Corte di Cassazione a sezioni unite n. 8770/2020 che

riguardava gli enti locali, la recente Sentenza n. 21830/2021 della Prima Sezione Civile della Suprema Corte di Cassazione, tutela i diritti di tutti coloro che hanno subito perdite illegittime da derivati, anche qualora si tratti di un'azienda. Con quest'ultima sentenza sarà possibile citare in causa le banche che hanno illegittimamente causato perdite alle aziende sui derivati, per ottenere così la nullità dei contratti stessi.

Benchè molto diffusi, i derivati sono strumenti finanziari complessi, speculativi e molto rischiosi. Tra i vari derivati vi sono quelli venduti come "vanilla" come gli Interest Rate Swap (IRS), con cui due controparti scambiano flussi di denaro per un determinato lasso di tempo; quest'ultimi vengono proposti dalle banche come strumenti adatti alla copertura del rischio dei rialzi dei tassi. In realtà non è stato così come testimoniano le ingenti perdite di innumerevoli aziende italiane.

#### Perché la nuova giurisprudenza favorisce il recupero delle perdite

Oggi, grazie alla nuova giurisprudenza favorevole della Cassazione, si può facilmente agire per recuperare le somme perdute sui derivati. Una banca nazionale ha impugnato una Sentenza della Corte d'Appello di Milano, che nel 2018 si era espressa a favore di un'azienda agricola, dichiarando la nullità del contratto Interest Rate Swap (IRS) stipulato nel 2011 con la banca stessa. I motivi di nullità si basavano sulla presenza della contabilizzazione illegittima dell'indice mark-to-market (MTM), sia per il



Lo studio professionale offre un'Analisi Preliminare Gratuita del caso per coloro che hanno subito perdite a causa di comportamenti scorretti della propria banca, seguendo la politica di Zero Costi Anticipati e facendosi carico delle eventuali spese legali e peritali

#### «Oggi, grazie alla nuova giurisprudenza favorevole della Cassazione, si può facilmente agire per recuperare le somme perdute sui derivati»

suo valore sia per i criteri di calcolo impiegati per determinarlo. Il contratto derivato era stato stipulato come copertura dal rischio di un futuro rialzo dei tassi di interesse, quest'ultimo si è invece rivelato sfavorevole per il cliente. La banca ha tentato di difendersi affermando che l'indice mark-to-market è un valore teorico e virtuale, e che quindi non inciderebbe sulle prestazioni di ciascuna parte. Tuttavia, l'indice non risulta determinato o determinabile dalle informazioni del contratto.

La decisione finale della Corte di Cassazione stabilisce che, nei contratti derivati OTC stipulati tra banche e imprese, il contratto o la scheda prodotto allegata devono sempre contenere l'esplicitazione del calcolo dell'indice MTM, i costi impliciti e gli scenari probabilistici relativi allo strumento finanziario, pena nullità del contratto stesso. Inoltre, anche se vi è incoerenza tra pagamenti del derivato e del debito sottostante o mancanza di un contratto quadro

validamente perfezionato, il contratto è da ritenersi nullo. La mancata esplicitazione di uno di questi elementi è inconcepibile e si traduce in un vizio del contratto, sia che la controparte della banca sia un ente pubblico sia che sia un'azienda. In questi casi il contratto risulta sempre nullo per indeterminabilità dell'oggetto.

#### La logica scientifica dietro al metodo Martingale Risk

Il team di ingegneria finanziaria di Martingale Risk è stato il primo in Italia a dimostrare in modo scientifico queste violazioni, dinnanzi ai tribunali italiani. È questo il motivo per cui moltissime aziende le si sono affidate per recuperare le perdite subite sui derivati, tra cui anche un'importante azienda campana distributrice di carburante per analizzare e recuperare una decina di contratti derivati stipulati con la propria banca.

Nel caso specifico Martingale Risk ha rilevato l'assenza del metodo di calcolo dell'indice MTM. Così l'azienda campana ha citato in causa la banca di fronte al Tribunale di Milano. Quest'ultimo ha convenuto con le deduzioni di Martingale Risk e ha dichiarato nulli i contratti per indetermi-

bilità dell'oggetto, garantendo alla parte lesa un risarcimento di € 1.888.048,60.

Ciò dimostra che tutte le aziende che hanno subito perdite in seguito alla stipula di contratti derivati hanno ora concrete possibilità di recupero. Martingale Risk oggi può supportare le aziende basandosi su solide basi giuridiche, aiutandole a contestare le perdite illegittime subite a causa della propria banca sui derivati.

#### Contatti

Numero Verde: 800 057750  
Sede di Roma  
Tel. 06/32652828  
Sede di Milano  
Tel. 02/89092280  
Mail: info@martingalerisk.com