

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

38.3 Maggio-Giugno 2011

Publicazione bimestrale

ISSN 0390-2269

Poste Italiane s.p.a. - Spedizione in a.p. - D.L. 353/2003
(conv. in L. 27/02/2004 n° 46) art. 1, comma 1, DCB (VARESE)

Di particolare interesse in questo numero:

Credito e responsabilità della banca

Parti correlate

Pagamento del debito altrui e revocatoria

Accertamento in via cautelare del diritto di controllo del
socio di s.r.l.



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>La responsabilità delle banche nell'erogazione del credito alle imprese in "crisi", di Alessandro Nigro.....</i>	305
<i>Le operazioni con parti correlate, di Paolo Montalenti</i>	319
<i>La illusione della prededuzione, di Amedeo Bassi.....</i>	342
<i>Il concordato preventivo a cinque anni dalla riforma, di Guido Canale</i>	358
<i>I fondi comuni di investimento chiusi di diritto sammarinese, di Marco Bodellini</i>	381
<i>Gli strumenti finanziari partecipativi quale metodo di finanziamento delle acquisizioni, di Alberto Giampieri</i>	412
<i>Clausola di prelazione e cessione di partecipazioni sociali inserita nei patti di separazione consensuale dei coniugi, di Francesca Degl'Innocenti.</i>	440

PARTE SECONDA

COMMENTI

<i>Art. 146 l. fall. e dovere di vigilanza degli amministratori di s.r.l.: parità delle armi tra curatore ed ex gestori?, di Riccardo Ghetti (Cass., 8 aprile 2009, n. 8516)</i>	475
<i>Fallibilità del piccolo imprenditore e prova dei requisiti dimensionali, di Mariangela Renzulli (Cass., 29 luglio 2009, n. 17553)</i>	487
<i>Sull'applicabilità dell'art. 2409 c.c. alla s.r.l., di Antonella Gargarella Martelli (Cass., 13 gennaio 2010, n. 403 e Trib. Milano, 26 marzo 2010)</i>	510

<i>Il limite dell'importo massimo garantito: principio di garanzia e di ordine pubblico economico</i> , di Claudio Ghigi (Cass., 26 gennaio 2010, n. 1520)	530
<i>Sulla prevalenza della proposta di concordato del fallito</i> , di Lucia Folladori (Cass., 12 febbraio 2010, n. 3327)	547
<i>Gratuità ed onerosità del pagamento del debito altrui ai fini della revocatoria fallimentare: l'intervento delle Sezioni Unite</i> , di Elia Zocca	568
<i>La revocatoria fallimentare del pagamento del debito altrui: l'intervento delle Sezioni Unite</i> , di Lorenzo Benedetti (Cass., s.u., 18 marzo 2010, n. 6538)	585
<i>Operazioni in conto corrente ed obblighi di monitoraggio della banca</i> , di Dionigi Scano (Cass., 31 marzo 2010, n. 7956)	605
<i>La bancarotta dell'amministratore infido ed egoista</i> , di Rocco Alagna (Cass., 16 aprile 2010, n. 21570)	614
<i>Brevi osservazioni sulla fallibilità della holding individuale</i> , di Marco Prestipino (Trib. Ancona, 10 agosto 2009)	646
<i>La compatibilità tra l'azione di accertamento del diritto previsto dall'art. 2476, comma 2, c.c. e i provvedimenti ex art. 700 c.p.c.</i> , di Daniela D'Adamo (Trib. Roma, 12 ottobre 2009 e Trib. Roma, 2 dicembre 2009)	662
<i>Irresponsabilità penale ex lege 231/01 a fronte di condotte penalmente rilevanti dei suoi soggetti apicali</i> , di Emanuela De Sabato (Trib. Milano, 17 novembre 2009)	677
<i>La clausola sui pareri e le autorizzazioni degli accomandanti tra ingerenza, nullità parziale per violazione del relativo divieto e riquilibrificazione del rapporto contrattuale</i> , di Casimiro A. Nigro (Trib. Perugia, 29 dicembre 2009 e Trib. Perugia, 16 marzo 2009) ..	697

INDICE ANALITICO DELLE DECISIONI

(I numeri in neretto si riferiscono alle pagine di questo fascicolo)

ABUSI DI MERCATO

Abuso di informazioni privilegiate

Utilizzazione di informazioni privilegiate - Interpretazione.	49
--	----

ASPETTO PENALE

Atti posti in essere in epoca antecedente all'ammissione al concordato

Ravvisabile responsabilità penale..... 209

AZIENDA

Cessione

Requisiti..... 118

Responsabilità per i debiti del cedente - Iscrizione nei libri contabili obbligatori - Surrogabilità - Insussistenza..... 118

BANCA

Doveri derivanti dallo status di soggetto appartenente al sistema bancario

Violazione - Responsabilità extracontrattuale - Sussistenza..... 601

CONCORDATO PREVENTIVO

Annullamento

Sussistenza atti sottrazione o dissimulazione - Ricorrenza..... 209

Classi di creditori

Finanziamenti dei soci - Crediti postergati - Inserimento nel piano..... 247

Piano del debitore

Mancata suddivisione dei creditori in classi - Sindacato del tribunale - Disciplina di cui agli artt. 160, 162 e 163 r.d. 267/1942 - Contrasto con l'art. 3 Cost. - Possibilità di interpretazioni costituzionalmente orientate - Inammissibilità..... 78

CONTRATTI BANCARI

Operazioni bancarie in conto corrente

Convenzione di assegno - Doveri della banca - Correttezza e buona fede - Operazioni anomale - Obblighi di rifiuto o di informazione - Sussistenza - Omissione - Conseguente responsabilità contrattuale della banca - Configurabilità - Fattispecie..... 601

CONSOB

Intermediazione mobiliare

Sanzioni amministrative - Procedimento sanzionatorio - Principio del contraddittorio - Principio della distinzione tra funzioni istruttorie e decisorie - Violazione - Legittimità.....	387
Sanzioni amministrative - Procedimento sanzionatorio - Termine per la contestazione degli addebiti <i>ex art. 14, l. 24 novembre 1981, n. 689</i> - Decorrenza.....	387

CONTRATTI IN GENERE

Effetti del contratto

Esecuzione di buona fede - Esercizio del diritto di recesso <i>ad nutum</i> - Abuso del diritto - Facoltà del giudice di intervenire in senso modificativo e integrativo del contratto - Sussistenza.....	286
---	-----

FALLIMENTO

Effetti sugli atti pregiudizievoli ai creditori

Azione revocatoria fallimentare - Atti a titolo gratuito - Pagamento debito altrui - Valutazione della natura degli atti - Individuazione - Criteri.....	561
--	-----

FALLIMENTO ED ALTRE PROCEDURE CONCORSUALI

Fallimento

Cessazione - Concordato fallimentare - Disciplina introdotta dal d. lgs. n. 5 del 2006 - Pluralità di proposte presentate dal fallito e da soggetti diversi - Previsione del pagamento integrale dei creditori - Approvazione da parte dei creditori di proposta diversa da quella presentata dal fallito - Procedura di omologazione - Poteri del tribunale in presenza di opposizioni - Verifica del motivo della mancata approvazione della proposta del fallito - Necessità - Fondamento.....	538
---	-----

FALSA RAPPRESENTAZIONE DELLA SITUAZIONE PATRIMONIALE DELL'IMPREDITORE

<i>Mancanza del «consenso informato» da parte dei creditori</i>	209
---	-----

HOLDING INDIVIDUALE

Fallimento

Presupposti - Spendita del nome - Irrilevanza.....	653
Presupposti - Spendita del nome - Irrilevanza.....	643

INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA

Operatore qualificato secondo la definizione del Reg. Consob 5387/1991

Dovere dell'intermediario di accertare l'effettiva esistenza dell'esperienza dichiarata - Esclusione - Rilevanza di elementi contrari in possesso dell'intermediario - Sussistenza - Valore confessorio della dichiarazione di operatore qualificato - Esclusione..... 269

LETTERA DI *PATRONAGE*

Garanzie personali atipiche

Fideiussione - Importo massimo garantito..... 528

MERCATI FINANZIARI

Intermediazione finanziaria

Contratto di *swap* - Natura - Pagamento *upfront* - Assimilabilità al mutuo - Insussistenza..... 189

OCCULTAMENTO DI DENARO E DI BENI

Identità con sottrazione o dissimulazione 209

PICCOLO IMPRENDITORE

Fallibilità

Attivo patrimoniale - Prova dei requisiti dimensionali - Rimanenze di magazzino..... 486

PRESUNZIONE DI ONEROSITÀ DELLE GARANZIE

Onerosità o gratuità della garanzia

Azione revocatoria ordinaria - Condizioni e presupposti ("eventus damni", "consilium fraudis") - Pregiudizio alle ragioni del creditore - Insufficienza dei beni del debitore - Sussistenza - Situazione di insufficienza dei beni aggravata dall'atto..... 373

REATI FALLIMENTARI

Bancarotta fraudolenta in genere

Amministratore che percepisce compensi durante lo stato d'insolvenza della società - Bancarotta fraudolenta - Esclusione - Bancarotta preferenziale - Sussistenza..... 612

REVOCA ED ANNULLAMENTO

<i>Scoperta di ipotesi fraudolente</i>	209
--	-----

SOCIETÀ

Direttore Generale

Nomina - Responsabilità.....	455
------------------------------	-----

Società a responsabilità limitata

Amministratori - Dovere di vigilanza sulla gestione - Responsabilità - Concorso del danneggiato nell'evento lesivo - Limitazione - Fattispecie.....	471
---	-----

Fallimento - Amministratori - Responsabilità verso i creditori sociali - Azione di responsabilità esercitata dal curatore - Prescrizione - Decorrenza - Condizioni - Oggettiva conoscibilità per i creditori dell'insufficienza patrimoniale - Fatti sintomatici - Fattispecie.....	471
---	-----

Recesso - Determinazione partecipazione socio - Variazioni sopravvenute - Irrilevanza.....	133
--	-----

Recesso - Liquidazione quota - Determinazione - Ultimo bilancio approvato precedente alla delibera legittimante il recesso.....	133
---	-----

Società di capitali

Illecito commesso da un terzo - Danno al patrimonio sociale - Diritto al risarcimento - Titolarità - In capo al socio - Esclusione.....	352
---	-----

Società a responsabilità limitata - Domanda di accertamento cautelare d'urgenza del diritto del socio di consultazione della documentazione sociale e di estrazione copia - Omessa indicazione della domanda di merito - Inammissibilità.....	659
---	-----

Società a responsabilità limitata - Domanda di accertamento cautelare d'urgenza del diritto del socio di consultazione della documentazione sociale e di estrazione copia - Requisiti di ammissibilità.....	659
---	-----

<i>Società di persone</i>	99
---------------------------------	----

Società in accomandita semplice - Direttore Generale - Responsabilità - Azione sociale di responsabilità.....	455
---	-----

Società partecipate dallo Stato o da ente pubblico

Azione sociale di responsabilità contro gli amministratori - Giurisdizione della Corte dei conti - Esclusione - Azione di responsabilità per il danno direttamente subito dal socio pubblico - Giurisdizione della Corte dei conti - Sussistenza.....	306
---	-----

SOCIETÀ A RESPONSABILITÀ LIMITATA

Amministratori

Irregolarità - Controllo del Collegio Sindacale - Ammissibilità del controllo giudiziario - Sussistenza. **500**

SOCIETÀ DI CAPITALI

Società a responsabilità limitata

Approvazione di delibera di aumento di capitale - Rinuncia al diritto di sottoscrizione - Assoggettabilità dell'atto a revocatoria ordinaria e fallimentare - Presupposti. **146**

Organi sociali - Irregolarità di amministratori e sindaci - Denuncia al tribunale - Provvedimenti *ex art. 2409 c.c.* - Decisione di inammissibilità - Procedimento di controllo giudiziario *ex art. 2409 c.c.* - Applicabilità alla società a responsabilità limitata - Esclusione. **500**

Responsabilità dei soci per danni alla società - Elemento soggettivo - Intenzionalità del comportamento - Interpretazione. **146**

Responsabilità dei soci per danni alla società - Elemento soggettivo - Intenzionalità del comportamento - Interpretazione. **147**

Responsabilità di amministratori e soci per danni alla società - Esercizio dell'azione nei confronti dei soli soci - Inammissibilità. **146**

Responsabilità di amministratori e soci per danni alla società - Esercizio dell'azione nei confronti del socio-persona giuridica - Elemento soggettivo - Configurazione. **147**

Ripianamento delle perdite del capitale sociale mediante impiego di un fondo per «finanziamento in conto futuro aumento di capitale sociale» - Legittimità. **146**

SOCIETÀ DI PERSONE

Società in accomandita semplice

Ingerenza - Sussistenza - Clausola statutaria - Pareri accomandanti - Divieto di immistione - Violazione - Sussistenza - Conseguenze - Nullità - Sussistenza. **687**

Ingerenza - Sussistenza - Clausola statutaria - Pareri accomandanti - Violazione divieto immistione - Sussistenza - Conseguenze - Nullità - Sussistenza. **687**

SOCIETÀ PER AZIONI

Reati commessi dagli amministratori

Esistenza di un modello organizzativo - Adeguatezza - Elusione fraudolenta del modello - Esistenza di un Organismo di Vigilanza - Responsabilità amministrativa dell'ente - Non sussiste.	670
--	-----

SOCIETÀ QUOTATA

Accordi su impegni di lock-up

Patto parasociale occulto - Inammissibilità.	176
Patto parasociale occulto - Inammissibilità.	440