

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

39.5

Settembre-Ottobre 2012

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:

Responsabilità di amministratori di società pubbliche

Organo di controllo nelle s.r.l.

Introduzione di clausole di drag-along

Natura giuridica del concordato preventivo



GIUFFRÈ EDITORE

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>Voto capitario nella s.p.a.?</i> , di Massimo Bione	625
<i>Responsabilità degli amministratori di società pubbliche e giurisdizione della Corte dei conti</i> , di Carlo Ibba	641
<i>Considerazioni in merito alle pratiche commerciali ingannevoli</i> , di Roberto Pennisi.....	653
<i>La qualificazione dei finanziamenti dei soci nella s.r.l.</i> , di Domenico Giordano	672
<i>La responsabilità civile del revisore legale in base all'art. 15 del d.lgs. 39/2010</i> , di Marina Spiotta	693
<i>Appunti sulla derogabilità della regola "un amministratore-un voto in consiglio d'amministrazione" di s.p.a.</i> , di Andrea Sacco Ginevri	721
<i>L'organo di controllo facoltativo nella s.r.l. alla luce della l. n. 35/2012</i> , di Cristiana Fiengo.....	741
<i>Prime osservazioni sul controllo interno nelle s.r.l.</i> , di Sabrina Masturzi ...	766
<i>Postergazione dei finanziamenti e tipi sociali</i> , di Niccolò Baccetti.....	804

PARTE SECONDA

COMMENTI

<i>La Corte di Giustizia si pronuncia ancora sulla riserva di registrazione del marchio Fiorucci in capo allo stilista Elio Fiorucci</i> , di Daria Sbariscia (Corte di Giustizia, 5 luglio 2011)	922
---	-----

<i>La Corte di Giustizia tra detrazione di un importo esentato e rischio di doppia imposizione</i> , di Andrea Usai (Corte di Giustizia, 8 dicembre 2011)	938
<i>I fantasmi dell'antico comitato dei creditori</i> , di Nicola Rocco di Torrepa- dula (Cass., 26 novembre 2010, n. 24026)	957
<i>Il regime della responsabilità degli amministratori del consorzio con atti- vità esterna</i> , di Giuseppe Agrusti (Cass., 3 giugno 2010, n. 13465)	965
<i>La trascrizione della riserva di proprietà ex art. 1524, 2° comma, c.c.</i> , di Marco Martino (App. Milano, 28 febbraio 2012)	995
<i>La natura giuridica delle clausole di garanzia nel trasferimento di parteci- pazioni societarie</i> , di Andrea Tina (App. Roma, 5 marzo 2011)	1015
<i>In tema di trasformazioni eterogenee innominate</i> , di Giuseppe Carraro (Trib. Piacenza, 2 dicembre 2011; App. Torino, 14 luglio 2010; Trib. Sassari, 13 luglio 2010)	1043
<i>Regolamentazione statutaria dell'investimento azionario: unanimità o maggioranza nell'introduzione della clausola di drag-along?</i> , di Giu- seppe Rescio	1055
<i>L'introduzione delle clausole di co-vendita negli statuti sociali</i> , di Manuel Del Linz (Trib. Milano, 25 marzo 2011)	1072
<i>L'irrelevanza della natura giuridica del concordato preventivo in relazione al controllo dell'autorità giudiziaria</i> , di Maria Elena Maioli Castriota Standerbech (Trib. Lodi, 2 novembre 2011, decr.)	1080
<i>La responsabilità del liquidatore per debiti fiscali della società di capitali cancellata dal registro delle imprese</i> , di Thomas Tassani (Comm. Trib. Milano, 13 ottobre 2011)	1097

INDICE ANALITICO DELLE DECISIONI

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

ARBITRATO SOCIETARIO

Modificazione della clausola compromissoria

Arbitrato rituale ed irrituale - Diritto di recesso del socio - Insussistenza. 825

ATTIVITÀ AGRITURISTICA

Requisiti

Determinazione della principalità dell'attività agricola 666

AVVISO DI ACCERTAMENTO

Debito tributario di società di capitali cancellata dal registro delle imprese

Responsabilità del liquidatore - Sussiste - Art. 36, d.p.r. 602/1973 - Non applicabile a imposte diverse dall'Ires 1095

AZIONE DI CLASSE

Giudizio di ammissibilità

Esame delle condizioni dell'azione - Qualifica di consumatore - Conto corrente utilizzato in modo promiscuo - Sussistenza - Interesse ad agire - Danno solo ipotetico - Insussistenza - Inammissibilità della domanda 315

Natura solo ipotetica del danno lamentato - Manifesta infondatezza della domanda - Contrasto del giudizio di ammissibilità con artt. 3, 24 e 111 Cost. - Infondatezza della questione 315

BREVETTI

Invenzioni biotecnologiche

Embrioni umani - Nozione di utilizzazione a fini industriali o commerciali (Direttiva 1998/44/CE, art. 6, n. 2, lett. c)..... 31

Nozione di embrione umano (Direttiva 1998/44/CE, art. 6, n. 2, lett. c)). 31

COMPENSI DEGLI AMMINISTRATORI DI SOCIETÀ DI CAPITALI

Reddito d'impresa

Principio di inerenza - Deducibilità fiscale - Sussiste - Sindacato dell'Amministrazione finanziaria sulla loro congruità - Non sussiste..... 95

CONCORRENZA

Intese

Organismi di diritto pubblico - Nozione di impresa - Obblighi legislativi - Missione di interesse generale - Necessità e proporzionalità..... 615

CONSORZI

ConSORZI industriali (per il coordinamento della produzione e degli scambi)

ConSORZI con attività esterna - Organi - Fallimento - Responsabilità degli amministratori nei confronti dei creditori - Azione risarcitoria per lesione del credito - legittimazione del curatore - Esclusione - Fondamento	965
---	-----

CONTRATTO DI CONCESSIONE DI VENDITA

Recesso ad nutum - Buona fede e correttezza

Abuso del diritto	870
-------------------------	-----

CONTRATTO DI GARANZIA FINANZIARIA

Costituzione di garanzia reale

Escussione - Condizioni commerciali normali.....	805
--	-----

Escussione - Condizioni commerciali normali - Inadempimento del creditore pignoratizio - Responsabilità contrattuale - Sussistenza.....	805
---	-----

Escussione - Condizioni commerciali normali - Obbligo di attendere le fluttuazioni di mercato - Esclusione.....	805
---	-----

Inadempimento delle obbligazioni derivanti dal contratto e dalla legge - Responsabilità contrattuale - Sussistenza	805
--	-----

CONTRATTO IN GENERE

Contratto di negoziazione su strumenti finanziari

Forma degli ordini - Obbligo di forma scritta - Esclusione.....	791
---	-----

CORTE DI GIUSTIZIA

Questione preliminare

Competenza giudice nazionale	573
------------------------------------	-----

Competenza giudice nazionale - Libera circolazione di capitali - Imposta sulle società - Convenzione contro le doppie imposizioni - Divieto di detrarre l'imposta dovuta ma non riscossa in altri Stati membri	931
--	-----

DICHIARAZIONE DI FALLIMENTO

Presupposto oggettivo

Stato di insolvenza - Perdita dell'affidamento presso il sistema creditizio - Insolvenza della società in liquidazione - Nozione.....	188
---	-----

DIRITTO D'AUTORE

Opere cinematografiche

Contributory infringement - Responsabilità dell'*internet service provider*. 894

D.LGS. 231/2001

Confisca del profitto del reato

False comunicazioni sociali - Utilità confiscabili - Individuazione - Vantaggio economico conseguito di diretta e immediata derivazione causale dal reato presupposto 247

Sequestro preventivo del profitto del reato

Frode nelle pubbliche forniture - Utilità confiscabili - Individuazione 247

Truffa aggravata in danno dello Stato - Utilità confiscabili - Individuazione - Vantaggio economico conseguito di diretta e immediata derivazione causale dal reato presupposto 247

DOMANDA DI NULLITÀ DEL CONTRATTO QUADRO DI NEGOZIAZIONE SU STRUMENTI FINANZIARI

Obbligo di esplicita formulazione

Sussistenza 791

FALLIMENTO

Cessazione

Concordato fallimentare - Proposta - Disciplina d.lgs. n. 5 del 2006 - Parere del comitato dei creditori - Modalità 950

Chiusura

Effetti - Esdebitazione - Condizioni ostative - Mancato soddisfacimento, almeno in parte, dei creditori concorsuali - Portata - Mancate ripartizioni utili in favore di alcuni creditori - Irrilevanza - Fondamento 757

Concordato fallimentare

Omologazione - Decreto - Impugnazione - Legittimazione - Curatore - Esclusione 276

Omologazione - Giudizio di convenienza - Assenza di formazione delle classi - Tutela delle minoranze - Limiti 277

Omologazione - Procedimento - Curatore - Parere favorevole - Condizione di procedibilità - Esclusione 276

Omologazione - Procedimento - Curatore - Partecipazione - Parte sostanziale - Esclusione	276
Omologazione - Procedimento - Domanda - Termine di presentazione - Dieci giorni - Decorrenza	276
Omologazione - Proposta - Convenienza - Valutazione del tribunale - Limiti.....	276
Procedimento - Comitato dei creditori - Parere - Deliberazione - Creditore in conflitto di interessi - Irregolarità - Esclusione.....	276
Proposta - Abuso del diritto - Sussistenza teorica - Violazione della <i>par condicio creditorum</i> - Configurabilità - Esclusione.....	276
Proposta - Legittimazione - Proponente - Informazioni veritiere sul soggetto proponente - Utilità - Valutazione delle condizioni di solvibilità del proponente - Sufficienza.....	276
Proposta - Omologazione - Modifica da parte del tribunale - Esclusione.	276
Proposta - Suddivisione dei creditori in classi - Obbligatorietà - Esclusione	277
Votazione - Creditori privilegiati - Irrealizzabilità del privilegio - Ammissione al voto	276
Votazione - Partecipazione - Creditori - Conflitto di interessi - Assenza di un centro autonomo di imputazione - Esclusione.....	276

Concordato preventivo

Presupposti - Fattibilità del piano - Sindacato del giudice	1088
---	-------------

Effetti sugli atti pregiudizievoli ai creditori

Azione revocatoria fallimentare - Atti normali - <i>Scientia decoctionis</i> - Prova per presunzioni - Ammissibilità.....	640
Azione revocatoria fallimentare - Rimesse in conto corrente bancario - Operazioni bilanciate - Onere probatorio a carico della banca	640
Azione revocatoria fallimentare - Versamenti in conto corrente bancario - Presupposti.....	847

Giudice delegato

Provvedimenti - Reclami - Decreto del tribunale emesso su reclamo avverso l'autorizzazione del giudice delegato al curatore al riscatto di polizze assicurative del fallito - Natura ordinatoria - Configurabilità - Fondamento - Ricorso per cassazione <i>ex art. 111 Cost.</i> - Inammissibilità - Fattispecie	48
---	----

Organi

Curatore - Rendiconto - Revoca del decreto di approvazione - Ammissibilità.....	148
---	-----

Società di capitali

Società a responsabilità limitata - Amministratori - Responsabilità verso i creditori - Curatore fallimentare - Legittimazione attiva - Ammissibilità.....	491
--	-----

FALLIMENTO (DISPOSIZIONI PENALI)

Reati commessi da persone diverse dal fallito

Concordato preventivo - Fatti di bancarotta fraudolenta e semplice - Estensione ai liquidatori giudiziali nominati nel concordato preventivo con cessione dei beni - Esclusione.....	74
--	----

GRUPPO DI SOCIETÀ

Ruolo della capogruppo eccedente l'attività di direzione e coordinamento

Lavoratore alle dipendenze di una società controllata - Imputazione del rapporto alla capogruppo	768
--	-----

INSOLVENZE TRANSFRONTALIERE INTRACOMUNITARIE

Centro degli interessi principali

Interpretazione.....	573
----------------------	-----

Nozione di dipendenza

Procedimenti secondari.....	573
-----------------------------	-----

LAVORO AUTONOMO

Professioni intellettuali

Minimi tariffari - Violazione - Nullità del patto - Esclusione.....	194
---	-----

MANIPOLAZIONE DEL MERCATO

Sensibile alterazione del prezzo di strumenti finanziari

Pericolo concreto - Evento consumativo - Criteri di accertamento	357
--	-----

MERCATI FINANZIARI

Intermediazione finanziaria

Contratti derivati con ente pubblico territoriale - Metodologie di valutazione del valore iniziale del contratto - *Par swap* 449

MARCHIO COMUNITARIO

Marchio denominativo

Diritto al nome - Interpretazione del diritto nazionale - Poteri di riforma delle decisioni - Limiti 909

OPZIONE PUT AVENTE AD OGGETTO AZIONI

Determinazione del prezzo

Patto parasociale - Divieto del patto leonino - Nullità 729

PATTO COMMISSORIO

Ordine pubblico interno

Ordine pubblico internazionale - Norme di applicazione necessaria - *Aircraft mortgage* - Giurisdizione civile - Domanda di risarcimento del danno per lesione ad un diritto di proprietà su bene mobile registrato all'estero 672

PROCEDURE CONCURSUALI

Fallimento

Dichiarazione di fallimento - Reclamo - Legittimazione - Amministratore della società fallita «revocato» ex art. 15 l. fall. - Sussistenza 348

RESPONSABILITÀ DA REATO DEGLI ENTI

Campo di applicazione

Imprese individuali 652

SOCIETÀ

Cooperative

Cooperative a responsabilità limitata - Controllo giudiziario - Ambito di applicazione 419

Società di capitali

Amministratore di fatto - Responsabilità - Sentenza di applicazione della pena su richiesta delle parti - Efficacia nel procedimento civile - Presunzione.....	391
Amministratori - Azione individuale del socio e del terzo danneggiato - Inattività dell'assemblea, perdita del capitale sociale e inadempimento della società - Integrazione della fattispecie - Esclusione - Fondamento.....	264
Perdita del capitale sociale - Scioglimento - Continuazione dell'attività - Liquidazione del danno - Presunzione - Differenza dei netti patrimoniali.....	391
Società a responsabilità limitata - Amministratori - Responsabilità verso i creditori - Sussistenza.....	391
Società unipersonale - Trasformazione - Trasformazione eterogenea in impresa individuale - Inammissibilità.....	1033
Trasformazione - Trasformazione eterogenea in impresa individuale - Inammissibilità.....	1033

Società di persone

Trasformazione - Trasformazione eterogenea in <i>trust</i> - Inammissibilità ..	1033
---	------

Società per azioni

Aumento di capitale - Delibera di aumento in presenza di azioni non interamente liberate - Ammissibilità.....	220
Delibere assembleari - Nullità - Individuazione delle ipotesi deferibili ad arbitri.....	220
Recesso del socio - Legittimazione alla impugnativa delle deliberazioni annullabili che costituiscono il fondamento per l'esercizio del diritto - Sussistenza.....	697
Violazioni in materia di bilancio e arbitrato - Delibera di ripianamento delle perdite e di aumento del capitale sociale - Mancanza di chiarezza e di verità della situazione patrimoniale presupposta - Violazione delle regole di impiego delle riserve - Impugnazione - Clausola compromissoria statutaria - Competenza del giudice ordinario - Esclusione.....	220

SOCIETÀ A RESPONSABILITÀ LIMITATA

Finanziamento dei soci

Rimborso - Eccezione di inesigibilità del credito - Condizioni.....	123
---	-----

SOCIETÀ COOPERATIVE

Regime fiscale

Aiuti di Stato - Compatibilità - Verifica Giudice italiano requisito della selettività.....	592
--	-----

SOCIETÀ DI CAPITALI

Collegio sindacale

Rinuncia all'incarico - <i>Prorogatio</i> - Esclusione - Effetto immediato della pronuncia - Sussistenza.....	171
--	-----

Cooperativa

Avviso di convocazione - Necessaria sottoscrizione di tutti gli amministratori	205
---	-----

Clausola compromissoria - Deferimento delle controversie al collegio sindacale - Nullità.....	205
--	-----

Società per azioni

Azioni di società - Trasferimento - Specifica garanzia sul valore delle azioni - Garanzia per vizi nel contratto di vendita - Applicabilità ...	1008
--	------

Azioni di società - Trasferimento - Specifica garanzia su un utile di bilancio - Garanzia per vizi nel contratto di vendita - Insussistenza - Obbligazione autonoma - Inadempimento - Conseguenze	1008
---	------

Azioni di società - Trasferimento - Specifica garanzia su un utile di bilancio - Mancata realizzazione dell'utile garantito - Attività di <i>due diligence</i> - Dolo incidente - Risarcimento del danno - Esclusione....	1008
--	------

Sindaci - Compenso - Prescrizione.....	194
--	-----

SOCIETÀ PER AZIONI

Clausola di drag-along

Clausola di riscatto - Introduzione nello statuto - Delibera assembleare a maggioranza - Ricorso <i>ex art. 2436 c.c.</i> - Rigetto - Consenso una- nime - Necessità	1050
--	------

Recesso del socio

Legittimazione del socio receduto a proporre domanda di annullamento di delibera assembleare - Configurabilità.....	697
--	-----

Momento della perdita della qualità di socio	697
--	-----

Attività negoziale nei confronti dei terzi

Giurisdizione del giudice ordinario - Sussiste	113
--	-----

VENDITA

Riserva di proprietà

Macchine - Trascrizione del patto di riservato dominio - Opponibilità della riserva di proprietà ai terzi acquirenti	991
--	-----

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2010

Febbraio

18 Corte Suprema di Cassazione, sez. VI penale, n. 27746	247
24 Tribunale Udine	847

Marzo

31 Appello Napoli	348
-------------------------	-----

Maggio

20 Tribunal D'Arrondissement de Luxembourg Siegeant en matiere commerciale (Refere)	805
---	-----

Giugno

3 Cassazione civile, sez. I, n. 13465	965
4 Tribunale Torino, ord.	315
9 Tribunale Napoli	220
17 Corte Suprema di Cassazione, sez. VI penale, n. 35748	247
23 Cassazione civile, sez. I, n. 15220	264
28 Tribunale Bari	205

Luglio

7 Tribunale Roma	194
13 Tribunale Sassari, decreto	1033
14 Appello Torino	1033
21 Tribunale Tivoli	188