

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

40.5 Settembre-Ottobre 2013

Pubblicazione 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:

Crisi e responsabilità degli organi di controllo

Rassegna di giurisprudenza su direzione e coordinamento

Prededucibilità dei crediti nelle procedure concorsuali

Contraffazione del brevetto per equivalenti



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>L'odierno significato della mutualità prevalente nelle cooperative</i> , di Giorgio Marasà.....	847
<i>Il recesso dalle società lucrative di capitali a dieci anni dalla riforma</i> , di Carlo Granelli.....	862
<i>Notarelle sulla legge in materia di professioni non organizzate</i> , di Gian Domenico Mosco.....	888
<i>La responsabilità degli organi di controllo nella crisi d'impresa</i> , di Roberto Rosapepe.....	896
<i>I poteri speciali dello Stato nei settori di pubblica utilità</i> , di Luigi Ardizzone e Matteo L. Vitali.....	919
<i>Associazioni e fondazioni con compiti di amministrazione pubblica</i> , di Franco Sciarretta.....	951
<i>La concorsualità dell'azione revocatoria ordinaria nel fallimento</i> , di Massimo Fabiani.....	985
<i>L'estensione delle norme sugli abusi di mercato agli strumenti finanziari negoziati sui sistemi multilaterali di negoziazione</i> , di Paolo Maggini.....	1014
<i>L'azione revocatoria nel fallimento</i> , di Giuseppe Bozza.....	1026
<i>Il trattamento dei creditori con diritti di prelazione nel nuovo concordato preventivo</i> , di Lorenzo Benedetti.....	1044

PARTE SECONDA

RASSEGNA DI GIURISPRUDENZA

<i>Dieci anni di giurisprudenza sulla «direzione e coordinamento di società»</i> , di Serena Maddaluno.....	743
---	-----

COMMENTI

<i>Prededucibilità dei crediti sorti «in funzione» della procedura concorsuale</i> , di Giampaolo Ciervo (Cass., 8 aprile 2013, n. 8533)	773
<i>Inadempimento dell'obbligo di opa e risarcimento del danno: il caso SAI-Fondiaria approda in Cassazione</i> , di Stefano Cacchi Pessani (Cass., 10 agosto 2012, n. 14400)	793
<i>La Corte di cassazione si pronuncia ancora in materia di contraffazione per equivalenti</i> , di Daria Sbariscia (Cass., 12 giugno 2012, n. 9548).....	833
<i>Subentro ex lege del curatore nei rapporti giuridici pendenti a seguito dell'esercizio provvisorio e prededucibilità</i> , di Alessio Filippo Di Girolamo (Cass., 19 marzo 2012, n. 4303)	845
<i>Il problema (dei limiti) dell'esercizio della funzione di vigilanza della Consob</i> , di Valeria Renzulli (Cass., 23 marzo 2011, n. 6681)	861
<i>La fase esecutiva del concordato preventivo con cessione dei beni: un confronto tra la normativa previgente e quella attuale</i> , di Tommaso Iannaccone (Cass., 14 marzo 2011, n. 5993)	887
<i>Risoluzione del concordato preventivo: sospensione degli effetti della sentenza di risoluzione e decadenza dall'azione</i> , di Giulia Moratti (App. Genova, 20 febbraio 2013; App. Genova, 13 dicembre 2012).	904
<i>Il termine per la convocazione dell'assemblea di s.p.a. (con digressione in tema di s.p.a. quotata)</i> , di Rolandino Guidotti (Trib. Milano, 23 gennaio 2012).....	914
<i>L'obbligo della banca di verificare l'identità del soggetto che pone in essere operazioni bancarie</i> , di Stella Intelisano (Trib. Novara, 17 ottobre 2011)	927

INDICE ANALITICO DELLE DECISIONI

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

ATTIVITÀ DI DIREZIONE E COORDINAMENTO

Azione di responsabilità

Legittimazione passiva della società controllata - Inesistenza..... 487

Azione di responsabilità verso la capogruppo

Onere di preventiva escussione della controllata in fase esecutiva..... 486

Responsabilità della-capogruppo

Carattere diretto nei confronti dei soci e dei creditori della società controllata	486
Carattere diretto - Natura contrattuale	486
Condizione dell'azione - Inesistenza	486
Natura extracontrattuale	486

AZIONE REVOCATORIA FALLIMENTARE

Fallimento sopravvenuto del convenuto

Improcedibilità integrale - Sussistenza.....	527
--	-----

BANCA

Conto corrente bancario

Obbligazioni accessorie - Responsabilità contrattuale - Operazioni bancarie - Assegni falsificati	923
---	-----

Contratti di credito

Anatocismo - Capitalizzazione trimestrale - Capitalizzazione annuale - Usura - Legge anti usura - Usurarietà sopravvenuta	647
---	-----

BREVETTO PER INVENZIONE INDUSTRIALE

Idea inventiva

Contraffazione per equivalenti - Interpretazione del brevetto	826
---	-----

CONCORDATO PREVENTIVO

Concordato preventivo con cessione dei beni

Esecuzione - Decreti del Tribunale e del Giudice Delegato - Ricorribilità in Cassazione	883
---	-----

Condizioni

Proposta - Fattibilità - Poteri del tribunale - Limiti	333
--	-----

Decadenza dall'azione

Risoluzione - Termine	902
-----------------------------	-----

Inammissibilità

Inibitoria - Risoluzione	902
--------------------------------	-----

CONCORDATO PREVENTIVO PER CESSIONE DEI BENI

Risoluzione

Determinazione della percentuale di soddisfazione dei creditori..... 143

CONCORRENZA

Abuso di posizione dominante

Mercato dei medicinali - Abuso delle procedure attinenti ai certificati protettivi complementari per i medicinali e delle procedure di autorizzazione all'immissione in commercio dei medicinali - Dichiarazioni ingannevoli - Ostacoli all'immissione in commercio dei medicinali generici..... 569

Mercato dei medicinali - Revoca delle autorizzazioni all'immissione in commercio - Ostacoli all'immissione in commercio dei medicinali generici ed alle importazioni parallele 569

CONSIGLIO DI STATO

Rifinanziamento del debito di ente locale territoriale

Art. 41, l. 28 dicembre 2001, n. 448 - Contratti derivati finanziari - Contratto *collar* - Metodologia di valutazione della convenienza economica e dei costi impliciti - Metodologia finanziaria internazionale - Applicazione..... 357

DIRITTO D'AUTORE

Opere di appropriation art

Parodia - Elaborazione creativa dell'opera altrui - Assenza di plagio 109

FALLIMENTO ED ALTRE PROCEDURE CONCURSUALI

Fallimento

Concordato preventivo - Credito del professionista che assiste il debitore nella elaborazione del piano e della domanda di concordato - Pre-deducibilità - Esclusione 78

Concordato preventivo - Credito del professionista che assiste il debitore nella elaborazione del piano e della domanda di concordato - Pre-deducibilità - Esclusione 771

FALLIMENTO

Azione revocatoria fallimentare

Acquisti del coniuge fallito - Vendita al coniuge da parte del socio

illimitatamente responsabile cui sia stato esteso il fallimento - Revocabilità <i>ex art. 69</i> legge fall. - Esclusione - Fondamento.....	226
<i>Concordato preventivo</i>	
Omologazione - Controllo demandato al tribunale - Oggetto - Controllo di legittimità sul giudizio di fattibilità della proposta di concordato - Ammissibilità - Contenuto e momenti di effettuazione - Accertamento della fattibilità economica e della convenienza dell'accordo della proposta - Esclusione - Causa concreta del piano - Rilevanza.	621
<i>Effetti per il fallito</i>	
Pagamenti compiuti dal gestore del conto corrente - Art. 42, comma 1°, l. fall. - Applicabilità	414
<i>Formazione dello stato passivo</i>	
Esercizio provvisorio dell'impresa - Contratti ad esecuzione continuata o periodica - Subentro nel contratto da parte del curatore al termine dell'esercizio provvisorio - Prededucibilità - Condizioni	842
<i>Residua legittimazione attiva del fallito</i>	
Decreto ingiuntivo emesso nei confronti del fallito - Onere di proporre opposizione - Sussiste	47
INTERMEDIARIO FINANZIARIO	
<i>Obbligo legale di informazione continuativa</i>	
Inesistenza - Obbligo contrattuale di informazione continuativa - Variazione significativa del livello di rischio dei titoli negoziati - Insussistenza	433
INTERMEDIARI FINANZIARI	
<i>Promotori finanziari</i>	
Agenzie di <i>Rating</i> - Responsabilità per omessa informazione - Doveri informativi - Prodotti finanziari - Consorzio Patti Chiari - Affidamento del mercato - Responsabilità contrattuale - Contratto quadro - Responsabilità aquiliana - Lesione della libertà contrattuale - Nullità virtuale.....	442
Agenzie di <i>Rating</i> - Responsabilità per omessa informazione - Doveri informativi - Prodotti finanziari - Consorzio Patti Chiari - Rafforzamento degli obblighi di informazione ed assistenza del cliente - Affidamento del mercato - Responsabilità contrattuale - Contratto quadro - Responsabilità aquiliana - Lesione della libertà contrattuale - Nullità virtuale	441
	VII

Responsabilità per omessa informazione - Doveri informativi - Prodotti finanziari - Consorzio Patti Chiari - Rafforzamento degli obblighi di informazione ed assistenza del cliente - Affidamento del mercato - Responsabilità contrattuale - Contratto quadro - Responsabilità aquiliana - Nullità virtuale.....	441
---	-----

INTERMEDIARI FINANZIARI (SANZIONI PENALI)

Abuso di informazioni privilegiate

Confisca - Sequestro preventivo.....	210
--------------------------------------	-----

MUTUO

Vendita

Vendita a scopo di garanzia - <i>Sale and lease back</i> - Divieto del patto commissorio.....	663
---	-----

NOTAIO E ARCHIVI NOTARILI

Contravvenzioni e sanzioni

Società - Clausola compromissoria in atto costitutivo di società - Differmità art. 34 d.lgs. 17 gennaio 2003, n. 5 - Violazione divieto di ricevere atti nulli - Sussistenza - Limiti.....	674
--	-----

OBBLIGAZIONI E CONTRATTI

Associazione in partecipazione

Distinzione rispetto al lavoro subordinato - Criteri - Controllo sulla gestione e rendiconto.....	5
Distinzione rispetto al lavoro subordinato - Criteri - Partecipazione al rischio d'impresa.....	5
Distinzione rispetto al lavoro subordinato - Criteri - Valutazione complessiva.....	5

RESPONSABILITÀ CIVILE

Amministrazione Pubblica

Atti discrezionali - Consob - Attività di natura discrezionale - Soggezione anche alla norma primaria del <i>neminem laedere</i> - Art. 2043 c.c. - Applicazione anche nei confronti della Consob - Configurabilità - Illecito civile - Regole generali previste nel codice.....	857
--	-----

SOCIETÀ COOPERATIVE PER AZIONI

Revoca delle deleghe da parte del consiglio di amministrazione

Azione risarcitoria del consigliere <i>ex art. 2395 c.c.</i> - Configurabilità - Presupposti e limiti	151
Domanda di risarcimento dei danni patiti dal consigliere revocato in assenza di giusta causa - Legittimazione passiva	151

SOCIETÀ COOPERATIVE

Impugnazione delibere assembleari

Applicabilità dell' <i>art. 2377 c.c.</i> - Legittimazione ad agire - Voto segreto - Socio dissenziente	63
---	----

SOCIETÀ DI CAPITALI

Società per azioni

Amministratori - Responsabilità - Azione sociale - Rinuncia o transazione - Deliberazione assembleare - Omissione - Nullità	19
Assemblea - Azioni proprie - Computo nel <i>quorum</i> deliberativo	316
Assemblea - Convocazione - Ricorso d'urgenza rivolto a vietare l'assemblea - Inammissibilità	316
Assemblea - Ricorso d'urgenza rivolto al presidente dell'assemblea - Computo dei <i>quorum</i> - Interesse ad agire	316
Convocazione dell'assemblea - Spedizione dell'avviso di convocazione...	913

S.r.l.

Delibera di aumento di capitale - Mancata convocazione del custode giudiziario - Annullabilità - Sussiste	720
---	-----

Trasformazione s.r.l. in s.p.a.

Aumento di capitale - Sanatoria - Esclusione.....	720
---	-----

SOCIETÀ DI FATTO CON SOCIETÀ DI CAPITALI

Configurabilità

Fallimento per estensione - Presupposti	537
---	-----

SOCIETÀ

Società a partecipazione pubblica

<i>Prorogatio</i> dell'amministratore scaduto - Applicazione <i>art. 2385, comma 2, c.c.</i> - Esclusione - Applicazione <i>l. 15 luglio 1994, n. 444</i>	253
---	-----

Nomina dell'amministratore scaduto a consigliere comunale - Applicazione art. 3, comma 1, legge 15 luglio 1994, n. 444 - Legittimità...	253
<i>Società a responsabilità limitata</i>	
Società unipersonale - Contratto di compravendita di partecipazioni concluso con il coniuge dell'unico socio - Causa concreta - Regolazione anticipata dei rapporti patrimoniali tra i coniugi in vista del successivo divorzio - Illiceità - Sussistenza - Nullità	92
Società unipersonale - Contratto di compravendita di partecipazioni concluso con il coniuge dell'unico socio - Illiceità causa concreta - Nullità - Ripetizione del prezzo - Legittimazione attiva - Unico socio - Sussistenza	92
Socio non amministratore - Diritto di consultazione - Diritto di estrarre copia dei libri sociali - Sussistenza - Diritto di estrarre copia dei documenti consultati - Sussistenza	132
<i>Società di capitali</i>	
Amministratori - Responsabilità per danni cagionati direttamente a soci - Condizioni.....	238
Società a partecipazione pubblica - Riduzione obbligatoria <i>ex lege</i> del numero dei componenti degli organi sociali - Decadenza automatica dei componenti in eccesso - Diritto al risarcimento del danno in capo all'amministratore decaduto - Esclusione	697
Società per azioni - Fusione (nel regime posteriore alla modificazione dell'art. 2504- <i>bis</i> c.c.) - Effetti - In genere - Continuità nei rapporti processuali - Fusione per incorporazione verificatasi nel giudizio di primo grado - Mandato originariamente conferito al difensore della incorporata - Conclusioni erroneamente precisate nell'interesse della società incorporata successivamente all'incorporazione - Mera irregolarità	274
Società per azioni - Organi sociali - Assemblea dei soci - Deliberazioni - Invalide - Annullabilità - Società quotata in borsa - Legittimazione ad impugnare deliberazioni dell'assemblea dei soci ordinari - Portatori di azioni prive del diritto di voto - Esclusione - Fondamento - Risarcimento del danno - Ammissibilità	274
Società per azioni - Organi sociali - Assemblea dei soci - Assemblee speciali - Deliberazioni - Invalide - In genere - Deliberazioni di approvazione dell'assemblea speciale degli azionisti di risparmio - Nullità ed annullabilità - Presupposti relativi - Obbligo di prevedere i diritti spettanti agli azionisti di risparmio in caso di esclusione dalle negoziazioni delle azioni ordinarie o di risparmio - Contenuto - Violazione - Conseguenze - Nullità - Esclusione - Necessaria violazione di principi posti a tutela di un interesse generale - Annullabilità - Configurabilità - Fondamento	274

Società per azioni - Azioni - In genere - Società quotata in borsa - Azioni di risparmio - Esclusione dalle negoziazioni - Art. 145, comma 2, T.U.F. - Diritti degli azionisti di risparmio in caso di esclusione dalle negoziazioni - Contenuto necessario - Diritto a chiedere la conversione delle azioni di risparmio in azioni ordinarie - Legittimità	274
Società per azioni - Azioni - In genere - Società quotata in borsa - Azioni di risparmio - Deliberazione di conversione obbligatoria in azioni ordinarie - Rapporto di cambio - Sindacabilità - Limiti - Criteri	274
Società per azioni - Azioni - In genere - Azioni di risparmio - Esercizio del diritto di recesso - Diritto al risarcimento del danno per violazione di legge o statuto - Perdurante titolarità in capo al cedente - Sussistenza - Fondamento	274
Società per azioni - Azioni - In genere - Società con azioni quotate - Acquisto di azioni sul mercato dei blocchi a prezzo superiore rispetto a quello di una precedente OPA - Obbligo di parità di trattamento - Esclusione - Fondamento	275
<i>Società di persone</i>	
Decreto ingiuntivo pronunciato nei confronti di società in nome collettivo - Socio illimitatamente responsabile - Opponibilità.....	47
Cancellazione dal Registro Imprese - Estinzione - Effetti - Rapporti giuridici attivi e passivi - Fenomeno successorio	603
Cancellazione dal Registro Imprese - Rapporti processuali pendenti - Legittimazione passiva - Non sussiste - Successione in capo ai soci - Sussiste.....	603
Società in nome collettivo composta da due soci - Fallimento personale di un socio e sua esclusione di diritto - Revoca del fallimento - Qualità di socio con conseguente responsabilità per i debiti sociali sorti <i>medio tempore</i> - Permane.....	47
<i>Società per azioni</i>	
Direzione e coordinamento - Mancata osservanza delle direttive di gruppo - Insussistenza - Giusta causa di revoca degli amministratori della società eterodiretta - Inconfigurabilità.....	687
Offerta pubblica d'acquisto obbligatoria - Natura giuridica dell'obbligo di offerta.....	793
Offerta pubblica d'acquisto obbligatoria - Violazione dell'obbligo - Responsabilità del mancato offerente - Risarcimento del danno - Compatibilità con le sanzioni civili.....	793
Offerta pubblica d'acquisto obbligatoria - Violazione dell'obbligo - Responsabilità del mancato offerente - Risarcimento del danno - Valutazione	793

Offerta pubblica d'acquisto obbligatoria - Violazione dell'obbligo - Responsabilità del mancato offerente - Sussistenza - Natura contrattuale.....	793
--	-----

Società quotata

Opia obbligatoria - Violazione dell'obbligo - Azionista pretermesso - Diritto al risarcimento del danno - Sussistenza	193
---	-----

TRASFORMAZIONE

Società di capitali

S.r.l. unipersonale in impresa individuale - Ammissibilità - Esclusione...	469
--	-----

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2011

Marzo

4 Cassazione civile, sez. I, n. 5230	414
14 Cassazione civile, sez. I, n. 5995	883
23 Cassazione civile, sez. III, n. 6681	857
24 Cassazione civile, sez. III, n. 6734	47

Aprile

14 Tribunale Cagliari	687
-----------------------------	-----

Maggio

26 Tribunale di Milano, sez. II civile (decr.),	78
---	----

Giugno

17 Tribunale Milano	486
15 Tribunale Palermo, sez. III.....	486
28 Tribunale di Arezzo	92

Luglio

7 Tribunale di Roma, sez. III, n. 14708.....	274
7 Cassazione civile, sez. lav., n. 14963.....	19
13 Tribunale di Milano, sezione specializzata in materia di proprietà industriale e intellettuale (ord.).....	109

Agosto	
22 Tribunale di Terni.....	253
30 Tribunale di Verona (ord.).....	132
Settembre	
6 Tribunale Verona	487
19 Tribunale Milano, sez. II	527
Ottobre	
13 Cassazione civile, sez. VI, n. 21202	674
17 Tribunale Novara.....	923
27 Tribunale di Milano (decr.).....	143
Dicembre	
5 Cassazione civile, sez. I, 25946	238
22 Tribunale Piacenza (decr.)	469

2012

Gennaio	
17 Tribunale Roma, n. 835	441
23 Tribunale Milano (decr.).....	913
Febbraio	
3 Cassazione, sez. II, n. 1675	663
21 Cassazione civile, sez. lav., n. 2496	5
Marzo	
1 Tribunale Roma	697
2 Tribunale Catanzaro	442
13 Cassazione penale, sez. V, n. 28486	210
13 Tribunale di Cuneo	151
19 Cassazione civile, sez. I, n. 4303	842
23 Tribunale di Vallo della Lucania (ord.)	63
Aprile	
2 Cassazione civile, sez. I, n. 5260	226

28	Tribunale di Milano (ord.)
30	Tribunale Torino
Maggio	
11	Corte d'appello Trieste
Giugno	
12	Cassazione civile, sez. I, n. 9548
14	Tribunale Campobasso
Luglio	
30	Corte di appello Catanzaro
Agosto	
10	Cassazione civile, sez. I, n. 14400
10	Corte di Cassazione, sez. I, n. 14400
Novembre	
27	Consiglio di Stato, n. 5962
Dicembre	
6	Corte di Giustizia dell'Unione Europea
13	Corte d'appello di Genova (ord.)

2013

Gennaio	
13	Cassazione civile, sez. I, n. 602
23	Cassazione civile, sez. un., n. 1521
23	Cassazione civile, sez. un., n. 1521
Febbraio	
20	Corte d'appello di Genova (sent.)
Marzo	
12	Suprema Corte di Cassazione
Aprile	
8	Cassazione civile, sez. I, n. 8533