

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

42.6 Novembre-Dicembre 2015

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:

Commissario giudiziale nel concordato con riserva
Imposizione fiscale sui vincoli di destinazione
Start-up e PMI innovative
Prestito obbligazionario e postergazione legale



GIUFFRÈ EDITORE

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>Il commissario giudiziale nel concordato con riserva</i> , di Sabino Fortunato.....	955
<i>Società start-up innovative e PMI innovative</i> , di Marco Cian.....	969
<i>Incorporazione delle società controllate nella holding capogruppo e diritto di recesso dei soci di quest'ultima (parere pro veritate)</i> , di Vincenzo Mariconda e Michele Centonze	987
<i>Trasferimento della sede e abuso del diritto nella riforma dell'insolvenza transfrontaliera</i> , di Dario Latella.....	1005
<i>La "nuova" imposizione fiscale sui vincoli di destinazione</i> , di Thomas Tassani	1026
<i>Enti pubblici e direzione e coordinamento di società: considerazioni alla luce dell'art. 2497, comma 1, c.c.</i> , di Elisabetta Codazzi.....	1041

PARTE SECONDA

RASSEGNE

<i>La giurisprudenza della Corte di Cassazione sull'IRPEG e sull'IRES dal 2004 al 2014</i> , di Vittorio Giordano	1125
---	------

COMMENTI

<i>Il potere di rappresentanza del procuratore commerciale</i> , di Valerio Corrente (Cass., 13 giugno 2014, n. 13539).....	1183
<i>In tema di regime giuridico delle procedure fallimentari nel tempo</i> , di Mattia Lugarella (Cass., 18 giugno 2014, n. 13907).....	1196
<i>Gli eredi del socio unico "non più" superstite nelle società di persone</i> , di Maria Clara Rosso (Cass., 25 giugno 2014, n. 14449).....	1207

BANCA (ISTITUTI DI CREDITO)

Vigilanza

Sanzioni previste dall'art. 144 d.lgs. 1° settembre 1993, n. 385 - Consiglieri di amministrazione non esecutivi delle banche - Generale dovere di agire informati sulla gestione della società - Sussistenza - Contenuto - Fondamento - Fattispecie.....	24
--	----

BANCHE POPOLARI

Estensione della disciplina della Shareholders Rights Directive in materia di termini di convocazione ed informativa preassembleare alle cooperative quotate

Compatibilità con il "tipo"	1072
-----------------------------------	------

BANCHE POPOLARI QUOTATE

Elezione e composizione del consiglio di amministrazione

Obbligo di presentazione delle liste entro il venticinquesimo giorno precedente la data dell'assemblea - Pubblicazione presso la sede sociale e sul sito internet della società almeno ventuno giorni prima della assemblea	1072
---	------

Esercizio del diritto di voto per corrispondenza o in via telematica

Violazione del principio di democrazia cooperativa e dell'obbligatorietà del metodo collegiale - Invalidità della deliberazione assembleare - Insussistenza	1072
---	------

Obbligo di inserimento del testo della deliberazione proposta nell'avviso di convocazione ai sensi dell'art. 2358 u.c. c.c.

Compatibilità con la disciplina delle cooperative regolate da leggi speciali - Insussistenza	1072
--	------

COMPETENZA GIURISDIZIONALE

Giurisdizione ordinaria

Assenza giurisdizione contabile - Requisiti società <i>in house</i> - Danno diretto al patrimonio società <i>in house</i>	460
---	-----

CONCORDATO CON CONTINUITÀ AZIENDALE

Affitto d'azienda

Compatibilità - Funzionalità a successiva cessione d'azienda	143
--	-----

CONCORDATO PREVENTIVO

Ammissione alla procedura

Soddisfazione dei chirografari in misura irrisoria - Inammissibilità della proposta..... 832

Concordato con riserva

Atti di straordinaria amministrazione - Rinuncia al diritto di opzione all'aumento di capitale in società partecipata - Riduzione ingiustificata del patrimonio del debitore..... 1325

Concordato preventivo con continuità aziendale

Omologazione - Chiusura..... 1285

Modesta soddisfazione dei creditori

Alternativa preferibile rispetto alla liquidazione fallimentare - Venir meno della causa concreta del concordato - Esclusione..... 832

Soddisfazione dei chirografari in misura irrisoria

Inammissibilità della proposta..... 832

Inammissibilità della proposta..... 832

CONFISCA

Confisca diretta

Sequestro preventivo funzionale alla confisca - Reati finanziari - Manipolazione del mercato - Aggredibilità del patrimonio dell'ente in assenza di responsabilità amministrativa - Presupposti - Nesso di pertinenzialità, - Non estraneità al reato..... 265

CONFISCA PER EQUIVALENTE

Reati tributari

Cancellazione dal registro delle imprese - Successione dei soci nelle obbligazioni della società estinta - Sequestro preventivo ai fini di confisca - Delimitazione del profitto confiscabile - Non sussiste..... 1275

CONTRAFFAZIONE DEL MARCHIO

Concorrenza sleale

Annunci pubblicitari - Motori di ricerca - Parole chiave - *Link* sponsorizzati - *Keyword advertising* - Responsabilità dell'*Internet Service Provider*..... 180

Marchio che gode di rinomanza

Concorrenza sleale - Annunci pubblicitari - Motori di ricerca - Parole chiave - *Link* sponsorizzati - *Keyword advertising* - Retroversione degli utili - Responsabilità dell'*Internet Service Provider*..... 179

Imprenditore individuale mai iscritto nel registro delle imprese - Art. 10 l. fall. - Conoscenza, da parte dei terzi, della cessazione da oltre un anno dell'attività d'impresa - Facoltà di dimostrazione - Sussistenza - Fattispecie	73
---	----

Esenzione

Limiti dimensionali - Onere della prova.....	943
Limiti dimensionali - Ricavi lordi	943

Requisito soggettivo

Esenzione - Limiti dimensionali - Mancato superamento.....	943
--	-----

Società cooperativa agricola

Presupposti - Scopo di lucro - Non essenzialità - Scopo mutualistico - Compatibilità con la natura commerciale della attività - Natura commerciale e non agricola della attività - Fallibilità	715
--	-----

Stato passivo

Impugnazione - Natura - Domanda nuova - Ammissibilità.....	635
--	-----

FALLIMENTO S.R.L.

Azione di responsabilità nei confronti degli amministratori di s.r.l.

Azione dei creditori sociali di s.r.l. - Legittimazione del curatore fallimentare - Successione di norme nel tempo.....	1192
---	------

FAMIGLIA

Regime patrimoniale

Impresa familiare - A fronte di società tra familiari - Inconfigurabilità.....	518
--	-----

GIUDIZIO DI LEGITTIMITÀ COSTITUZIONALE IN VIA INCIDENTALE

Processo amministrativo

Delega al Governo per il riordino del processo amministrativo - Oggetto della delega - Asserita genericità e indeterminatezza - Insussistenza - Non fondatezza della questione.....	5
---	---

IMPRESA

Ausiliare dell'imprenditore

Rappresentanza del procuratore - <i>Contemplatio domini implicita</i> - Affidamento dei terzi.....	1182
--	------

LEASING IMMOBILIARE

Inadempimento dell'utilizzatore

Risoluzione - Clausole di riequilibrio - Meritevolezza 849

Superamento tasso usurario

Nullità parziale - Interessi corrispettivi - Interessi moratori - Cumulo -
Inammissibilità 849

MODIFICAZIONE DEI QUORUM ASSEMBLEARI DI S.P.A.

Diritto di recesso inderogabile

Insussistenza 1053

NOMINA DEL COMITATO ESECUTIVO

Voto di lista

Normativa bancaria 1293

NULLITÀ NEGOZIALI

Nullità cosiddette "protettive"

Rilievo officioso - Possibilità - Fondamento 970

OBBLIGAZIONI CONVERTIBILI

Incarico di banca depositaria relativo al pagamento della cedola

Delegazione di pagamento - Natura della delegazione di pagamento 381

Natura giuridica 381

Modifiche del regolamento del prestito

Efficacia e effetti sul già avvenuto pagamento della cedola - Novazione -
Esclusione 381

PROCESSO AMMINISTRATIVO

Decreti legislativi adottati in attuazione della delega al Governo per il riordino del processo amministrativo

Controversie in materia di sanzioni irrogate dalla Banca d'Italia - Abrogazione delle disposizioni che attribuivano alla Corte d'appello la competenza funzionale in materia di sanzioni inflitte dalla Banca d'Italia - Inosservanza, da parte del legislatore delegato, del criterio direttivo secondo cui il riordino doveva tener conto della giurisprudenza delle sezioni unite civili della Corte di cassazione, formatasi specificamente sul punto - Vizio di eccesso di delega - Illegittimità costituzionale - Reviviscenza delle disposizioni illegittimamente abrogate 5

Società di capitali

Cancellazione dal Registro delle imprese - Responsabilità dei soci ai sensi dell'art. 2495, 2° comma c.c. - Interpretazione estensiva - Estensione alle attribuzioni patrimoniali pervenute in dipendenza del loro subentrare nelle posizioni attive della società cancellata	73
Fallimento - Azione di responsabilità contro amministratori e sindaci - Danno risarcibile - Quantificazione - Criterio della differenza tra attivo e passivo fallimentare - Ambito di applicabilità - Contrasto tra pronunce della Suprema Corte - Rimessione degli atti al Primo Presidente per l'eventuale assegnazione alle Sezioni Unite.....	113
Società per azioni - Amministratori - Responsabilità: azione sociale - Patto parasociale - Impegno a non deliberare l'azione sociale di responsabilità - Elusione mediante fusione - Deliberazione assembleare - Nullità	1098

Società di persone

Cancellazione dal registro delle imprese - Crediti litigiosi - Successione - Non sussiste - Rinuncia implicita - Sussiste	252
Diritto all'immediata percezione degli utili - Necessità o meno di delibera di distribuzione utili - Differenze con società di capitali.....	1263
Società in accomandita semplice - Approvazione bilancio da parte dei soli accomandatari	1263
Società in accomandita semplice - Diritto del socio alla percezione degli utili - Equivalenza funzionale di rendiconto e bilancio	1263

Società di persone o di capitali

Cancellazione dal registro delle imprese - Situazioni soggettive passive e/o attive - Successione dei soci.....	73
---	----

Società in nome collettivo

Mancata ricostituzione della pluralità dei soci - Continuazione dell'impresa da parte del socio superstite - Trasformazione in impresa individuale - Inammissibilità	1204
Mancata ricostituzione della pluralità dei soci - Scioglimento - Decesso del socio superstite - Liquidazione - Nomina dei liquidatori da parte degli eredi del socio defunto - Ammissibilità.....	1204

Società per azioni

Amministratori - Responsabilità: per danni cagionati direttamente a soci od a terzi	1371
Amministrazione straordinaria - Compenso dei sindaci - Revocatoria - Esenzioni - Applicabilità	1361
Assemblea dei soci - Deliberazioni - Delibera di approvazione del bilancio di esercizio - Impugnazione - In Genere - Sentenza penale di condanna per false comunicazioni sociali - Patteggiamento - Efficacia nel giudizio civile.	700

Assemblea straordinaria - Deliberazione di modifica statutaria - Nomina degli amministratori di minoranza - Voto per lista - Limitazione del diritto di voto - Socio dissenziente - Diritto di recesso - Esclusione.....	864
Assemblea straordinaria - Deliberazione di modifica statutaria - Recesso - Valore della liquidazione delle azioni - Mancanza - Conseguenze	864
Collegio sindacale - Responsabilità.....	934
Diritto di recesso - Cause statutarie - Società a tempo determinato - Recesso <i>ad nuium</i> - Obbligo di preavviso - Ammissibilità.....	881
Obbligazioni - Assemblea degli obbligazionisti - Annullabilità della delibera per conflitto di interessi - Configurabilità	826
Obbligazioni - Assemblea degli obbligazionisti - Annullabilità della delibera per conflitto di interessi - Requisiti	826
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Condotta penalmente rilevante - Opportuni provvedimenti del Tribunale - Provvedimenti atipici - Sostituzione dell'amministratore.....	1012
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate - Violazione delle disposizioni in tema di parti correlate - Opportuni provvedimenti - Sostituzione dell'amministratore	1012
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate - Violazione del Regolamento Consob Parti Correlate - Cessazione delle irregolarità - Danno attuale - Inesistenza del danno - Cessazione della materia del contendere	1012
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Spese di giudizio - Compensazione delle spese di giudizio.....	1012
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Spese di giudizio - Compensazione delle spese di giudizio.....	1013
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Spese relative al compenso del Commissario <i>ad acta</i> - Compensazione delle spese relative al compenso del Commissario <i>ad acta</i>	1012
Società quotata - Denuncia per gravi irregolarità - Spese relative alla procedura - Compensazione delle spese relative alla procedura.....	1013
<i>Società per azioni a capitale interamente pubblico</i>	
Trasformazione - Trasformazione eterogenea regressiva in azienda speciale - Ammissibilità.....	919
<i>Società per azioni e società a responsabilità limitata</i>	
Postergazione legale del credito derivante da finanziamento del socio - Applicabilità al credito derivante da prestito obbligazionario - Esclusione.....	1313
<i>Scissione</i>	
Responsabilità solidale beneficiarie - Sussistenza - Limiti	408

SOCIETÀ A RESPONSABILITÀ LIMITATA

Cancellazione dal registro delle imprese

Fallimento - Effetti 635

SOCIETÀ DI CAPITALI

Art. 2495 cod. civ.

Cancellazione della società dal registro delle imprese - Estinzione - Estensione di tale disciplina agli imprenditori individuali - Esclusione - Conseguenze sui giudizi pendenti 73

Costituzione

In genere - Danno arrecato da terzi alla società e ai soci - Diritto al risarcimento in capo al singolo socio - Sussistenza - Condizioni - Fattispecie 98

Società a responsabilità limitata

Postergazione imperativa - Presupposti oggettivi - Rischio di insolvenza - Fase di *start-up* - Sussistenza 1389

Postergazione imperativa - Presupposti soggettivi - Qualità di socio - Permanenza - Non necessità 1389

Società in house

Controllo c.d. analogo - Responsabilità degli amministratori per i danni arrecati al patrimonio sociale - Giurisdizione della Corte dei Conti 236

SOCIETÀ DI PERSONE

Socio amministratore

Inadempimento obblighi di amministrazione - Revoca mandato gestorio - Doveri di buona fede contrattuale - Violazione - Esclusione socio 540

SOCIETÀ IN ACCOMANDITA SEMPLICE

Socio accomandante

Concessione di garanzie ipotecarie a favore della società - Divieto di immistione - Violazione - Insussistenza 503

Consegna di assegni in pagamento di fatture della società - Divieto di immistione - Violazione - Insussistenza 503

Delega ad operare sul conto corrente della società - Divieto di immistione - Violazione - Insussistenza 503

Esclusione - Grave inadempimento - Fattispecie - Insolvenza personale - Irreperibilità - Inammissibilità - Divieto di concorrenza - Ammissibilità 874

Esclusione - Procedimento - Mancata convocazione assemblea - Irrilevanza - Comunicazione decisione - Efficacia.....	1352
Esclusione - Procedimento - Mancata convocazione assemblea - Rilevanza.....	1352

SOCIETÀ PARTECIPATA

Controllo di ente pubblico

Società privata - Concordato preventivo - Ammissione - Fallimento	124
---	-----

Natura necessaria

Servizi pubblici essenziali - Ammissibilità - Controllo di ente pubblico - Esclusione	124
---	-----

SOCIETÀ PER AZIONI

Consiglio di amministrazione

Delibere - Impugnazione - Legittimazione	1293
--	------

SOCIO LAVORATORE DI COOPERATIVA

Esclusione dalla società e contestuale licenziamento per giustificato motivo oggettivo

Connessione di cause - È competente il giudice del lavoro	1245
---	------

TRUST

Trust liquidatorio dell'intero patrimonio del debitore

Fallimento del disponente - Validità del <i>trust</i> - Inapplicabilità dell'articolo 78 della Legge Fallimentare al <i>trust</i> - Impossibilità di realizzare la finalità del <i>trust</i> - Ricorso ai rimedi previsti dall'atto istitutivo e dalla legge applicabile - Azione revocatoria	616
---	-----

VIOLAZIONE DELLA CLAUSOLA DI PRELAZIONE STATUTARIA

Potere di riscatto

Insussistenza - Art. 732 c.c. - Inapplicabilità - Art. 2932 c.c. - Inapplicabilità..	294
--	-----

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2012

Ottobre

31 Tribunale Napoli.....	124
--------------------------	-----

XVII

Gennaio	
11 Tribunale Udine	635
Febbraio	
5 Cassazione civile, sez. II, n. 2737.....	24
Aprile	
23 Tribunale Milano, sez. spec. in mat. di impr. (ord.).....	179
Maggio	
2 Tribunale Bassano del Grappa.....	774
20 Tribunale Milano	73
Giugno	
4 Tribunale Milano.....	160
7 Tribunale Palermo, sez. spec. in mat. propr. ind. ed intell.....	179
11 Tribunale Monza.....	143
18 Tribunale Salerno	314
Luglio	
4 Collegio arbitrale.....	337
10 Corte di Cassazione, sez. II penale, (Ud. 17 maggio 2013), n. 29452.....	680
16 Tribunale Milano, sez. spec. in materia di impresa, n. 10104	381
22 Tribunale Milano (ord.)	408
Agosto	
29 Appello Salerno	540
Settembre	
23 Cassazione civile, sez. III, n. 21714	73
27 Cassazione civile, sez. I, n. 22213.....	700
Ottobre	
8 Tribunale Cremona	616
29 Appello Bologna	564
Novembre	
4 Tribunale Salerno.....	314
6 Cassazione civile, sez. I, n. 24970	53
8 Cassazione civile, sez. I, n. 25217.....	73

11	Tribunale Parma (decr.)	1012
13	Appello Milano	525
22	Tribunale Milano	584
25	Cassazione civile, sez. un., n. 26283	236
25	Cassazione civile, sez. un., n. 26283	460
28	Tribunale Torino	604

Dicembre

11	Cassazione civile, sez. I, n. 27733.....	98
16	Cassazione civile, sez. un., n. 27993	460
18	Appello Brescia (sent.)	990

2014

Gennaio

10	ABF - Collegio di coordinamento, n. 77	797
21	Cassazione civile, sez. II, n. 1183	252
21	Corte dei conti, sez. autonomie, n. 2 (deliberazione)	919
30	Tribunale Vercelli	816

Febbraio

12	Tribunale Milano, sez. spec. in materia di impresa B (ord.)	826
----	---	-----

Marzo

6	Tribunale Padova	831
11	Tribunale Bologna, sez. spec. diritto societario - Trib. imprese, n. 899.....	1072
12	Cassazione penale, sez. II, n. 14600	265
12	Cassazione civile, sez. I, n. 16168	481
24	Cassazione civile, sez. I, n. 6835	279
24	Cassazione civile, sez. I, n. 6835.....	715

Aprile

7	Tribunale Asti (decr.)	1285
11	Tribunale Treviso, sez. II civile (ord.)	849
15	Corte costituzionale, sent. n. 94/2014	5
17	Cassazione civile, sez. I, n. 8955	492
18	Appello Milano	997

24-25 Tribunale Roma	1339
30 Tribunale Roma, sez. III civile (decr.)	864
Maggio	
5 Tribunale Milano, n. 5700	874
9 Cassazione civile, sez. I civile, n. 10113	727
16 Tribunale Asti	1352
22 Lodo arbitrale	881
26 Appello Bologna (decr.)	1012
Giugno	
3 Cassazione civile, sez. I, n. 12366 (ord. interl.)	113
3 Cassazione civile, sez. I, n. 12370	294
4 Tribunale Palermo.....	832
13 Cassazione civile, sez. I, n. 13517 (sent.)	934
13 Corte di Cassazione, sez. III, n. 13539 sent.	1182
13 Tribunale Vicenza, ord.....	214
16 Tribunale Milano	1098
18 Cassazione civile, sez. I, n. 13907	1192
25 Cassazione civile, sez. I, n. 14449 sent.	1204
Luglio	
2 Appello Brescia.....	1053
3 Cassazione civile, sez. III, n. 15224	1219
9 Cassazione civile, n. 15600	503
15 Cassazione civile, sez. I, n. 16169	509
23 Tribunale Torino, sez. I civ.....	1293
25 Tribunale Milano, sez. spec. in materia di impresa B.....	1313
Agosto	
6 Tribunale Forlì (decr.).....	1325
Settembre	
3 Tribunale Modena.....	832
12 Cassazione civile, sez. III, n. 19282.....	753
24 Tribunale Milano	1352

Ottobre	
14	Cassazione civile, sez. VI, n. 21676 (ord.) 943
15	Tribunale Torino..... 1361
23	Cassazione civile, sez. I, n. 22575 957
27	Tribunale Roma 1371
Novembre	
6	Cassazione civile, sez. un., n. 23676 518
21	Cassazione civile, sez. VI civ., n. 24917 1245
Dicembre	
3	Corte di Cassazione, sez. VI civ., n. 25617 ord. 1257
4	Tribunale Bergamo 832
9	Cassazione civile, sez. VI, n. 25864 1263
10	Cassazione penale, sez. III, n. 24960 1275
12	Cassazione civile, sez. un., n. 26242 970
12	Cassazione civile, sez. un., n. 26243 970
15	Tribunale Milano, sez. spec. in materia di impresa..... 1389

2015

Maggio	
6	Cassazione civile, sez. un., n. 9100 643