

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

39.3

Maggio-Giugno 2012

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:

Obbligazioni convertibili e diritto d'opzione

Controllo dei piani attestati

Recesso del socio

Opzioni *put* a prezzo determinato "a consuntivo"



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>La comunicazione pubblicitaria e l'azione delle imprese per il miglioramento ambientale</i> , di Mario Libertini	331
<i>Le obbligazioni convertibili perdono il diritto d'opzione</i> , di Roberto Weigmann	339
<i>Profili giuridici della "sicurezza economica" nell'età della crisi</i> , di Marcello Clarich.....	346
<i>L'arbitrato amministrato della camera di conciliazione e arbitrato costituito presso la Consob</i> , di Filippo Corsini	358
<i>Cartolarizzazione sintetica e Credit Default Swap</i> , di Cosimo Rucellai	371
<i>Il controllo giudiziale sui piani attestati</i> , di Gianluca Guerrieri.....	385
<i>Informativa "post contrattuale" e servizi d'investimento</i> , di Michele de Mari	408
<i>La disciplina fallimentare degli swap</i> , di Francesco Caputo Nasseti.....	431

PARTE SECONDA

RASSEGNA DI GIURISPRUDENZA

<i>La revocatoria fallimentare</i> , di Clemente Pecoraro e Roberto Rosapepe....	475
--	-----

COMMENTI

<i>Da Monopoli a Londra, passando dal Lussemburgo: appunti sull'emigrazione delle società italiane</i> , di Federico M. Mucciarelli (Corte di Giustizia, 20 ottobre 2011)	583
--	-----

<i>L'analisi della Corte di Giustizia sul regime fiscale delle cooperative di produzione e lavoro</i> , di Adele Sarti (Corte di Giustizia, 8 settembre 2011).....	605
<i>Sull'applicabilità della disciplina antitrust agli organismi di diritto pubblico</i> , di Bernardo Calabrese (Consiglio di Stato, 20 maggio 2011)	626
<i>Prova della scientia decoctionis e delle c.d. partite bilanciate</i> , di Marina Spiotta (Cass., 26 gennaio 2011, n. 1834)	644
<i>La responsabilità da reato degli enti si applica anche alle imprese individuali?</i> , di Francesca C. Bevilacqua (Cass., 20 aprile 2011, n. 15657)	656
<i>Sulla qualificazione agrituristica</i> , di Giuditta Carullo (Cass., 18 maggio 2011, n. 10905)	667
<i>Le Sezioni Unite sui rapporti tra divieto del patto commissorio e ordine pubblico internazionale</i> , di Marco Martino (Cass., s.u., 5 luglio 2011, n. 14650)	681
<i>La legittimazione del socio receduto alla impugnazione delle deliberazioni assembleari annullabili di s.p.a.</i> di Matilde Bassi (Trib. Napoli, 14 gennaio 2011)	702
<i>Legittimazione del socio receduto all'azione di annullamento delle deliberazioni assembleari</i> , di Giacomo D'Attorre (Trib. Napoli, 14 gennaio 2011)	716
<i>Opzioni put con prezzo determinato "a consuntivo" arbitraggio della parte e nullità</i> , di Francesco Delfini (Trib. Milano, 30 dicembre 2011)	739

INDICE ANALITICO DELLE DECISIONI

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

ATTIVITÀ AGRITURISTICA

Requisiti

Determinazione della principalità dell'attività agricola.	666
--	-----

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	
<i>Invenzioni biotecnologiche</i>	
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	
<i>Reddito d'impresa</i>	
Principio di inerenza - Deducibilità fiscale - Sussiste - Sindacato dell'Amministrazione finanziaria sulla loro congruità - Non sussiste.....	95
CONCORRENZA	
<i>Intese</i>	
Organismi di diritto pubblico - Nozione di impresa - Obblighi legislativi - Missione di interesse generale - Necessità e proporzionalità.....	615
CORTE DI GIUSTIZIA	
<i>Questione preliminare</i>	
Competenza giudice nazionale	573
DICHIARAZIONE DI FALLIMENTO	
<i>Presupposto oggettivo</i>	
Stato di insolvenza - Perdita dell'affidamento presso il sistema creditizio - Insolvenza della società in liquidazione - Nozione.....	188
D.LGS. 231/2001	
<i>Confisca del profitto del reato</i>	
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

FALLIMENTO

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
<i>Effetti sugli atti pregiudizievoli ai creditori</i>	
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

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 ex art. 111 Cost. - 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

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

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

Società a responsabilità limitata - Amministratori - Responsabilità verso i creditori - Sussistenza.....	391
Perdita del capitale sociale - Scioglimento - Continuazione dell'attività - Liquidazione del danno - Presunzione - Differenza dei netti patrimoniali.....	391
<i>Società per azioni</i>	
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	
<i>Finanziamento dei soci</i>	
Rimborso - Eccezione di inesigibilità del credito - Condizioni	123
SOCIETÀ COOPERATIVE	
<i>Regime fiscale</i>	
Aiuti di Stato - Compatibilità - Verifica Giudice italiano requisito della selettività.....	592
SOCIETÀ DI CAPITALI	
<i>Collegio sindacale</i>	
Rinuncia all'incarico - Prorogatio - Esclusione - Effetto immediato della pronuncia - Sussistenza.....	171
<i>Cooperativa</i>	
Avviso di convocazione - Necessaria sottoscrizione di tutti gli amministratori	205
Clausola compromissoria - Deferimento delle controversie al collegio sindacale - Nullità.....	205

<i>Società per azioni</i>	
Sindaci - Compenso - Prescrizione.....	194
SOCIETÀ PER AZIONI	
<i>Recesso del socio</i>	
Legittimazione del socio receduto a proporre domanda di annullamento di delibera assembleare - Configurabilità.....	697
Momento della perdita della qualità di socio.	697
SOCIETÀ PER AZIONI A PARTECIPAZIONE PUBBLICA	
<i>Attività negoziale nei confronti dei terzi</i>	
Giurisdizione del giudice ordinario - Sussiste	113
INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI	
2010	
Febbraio	
18 Corte Suprema di Cassazione, sez. VI penale, n. 27746	247
Marzo	
31 Appello Napoli	348
Giugno	
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
21 Tribunale Tivoli	188
Agosto	
2 Tribunale Milano	171
X	