

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

39.4 Luglio-Agosto 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:

Impresa familiare e s.r.l.

Corporate governance delle società quotate

Responsabilità penale dell'organo di controllo

Arbitrato societario e recesso



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>La prospettiva costituzionale della tutela della concorrenza</i> , di Gustavo Ghidini ed Emanuela Arezzo	459
<i>L'impresa familiare e la s.r.l.</i> , di Oreste Cagnasso	473
<i>The Recasting of Brussels I Regulation in an IP Lawyer's Perspective</i> , di Marco Ricolfi	483
<i>La corporate governance delle società quotate: sfide e opportunità</i> , di Luca Enriques	493
<i>Valutazione "qualitativa" della proprietà industriale, rating dei titoli brevettuali e stima del rischio nelle operazioni di finanziamento</i> , di Massimiliano Granieri	510
<i>Società "pubbliche" e fallimento</i> , di Luigi Edoardo Fiorani	532
<i>La responsabilità penale dell'organo di controllo sulla amministrazione e dell'organo di controllo contabile</i> , di Valeria Torre	564
<i>Collegio sindacale e sindaco unico tra novità e incertezze, nuove competenze e semplificazioni</i> , di Ivan Demuro	590

PARTE SECONDA

COMMENTI

<i>Esdebitazione: concorrenzialità del mercato e specialità della disciplina</i> , di Lorenzo Delli Priscoli (Cass., 18 novembre 2011, n. 24215)	761
<i>Oltre la direzione e coordinamento: quando la capogruppo è datore di lavoro</i> , di Annamaria Donini (Cass., 29 novembre 2011, n. 25270)	771

<i>Aumento di capitale in presenza di azioni non interamente liberate</i> , di Francesca Colombo (Cass., 1° dicembre 2011, n. 25731).....	781
<i>Nuovo intervento della Corte di cassazione sulla forma degli ordini di borsa (e sui requisiti della domanda di nullità ex art. 23 t.u.f.)</i> , di Mauro Bonato (Cass., 13 gennaio 2012, n. 384)	796
<i>Escussione della garanzia finanziaria pignorizia e tutele del collateral provider</i> , di Filippo Murino (Tribunal d'Arrondissement de Luxembourg, 20 maggio 2010)	812
<i>Mutamento del tipo di arbitrato statutario e recesso del socio di società di capitali</i> , di Giovanni Battista Rizzardo (Collegio Arbitrale, 27-28 ottobre 2010).....	827
<i>Presupposti e limiti della nuova revocatoria delle rimesse in conto corrente bancario</i> , di Marco Prestipino (Trib. Udine, 24 settembre 2010)	854
<i>Recesso ad nutum, abuso e ragione dell'impresa</i> , di Linda Miotto (Trib. Roma, 29 novembre 2011)	881
<i>La responsabilità del service provider per violazione indiretta del diritto d'autore nel caso Yahoo Italia</i> , di Giuseppe Colangelo (Trib. Roma, 22 marzo 2011).....	901

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 principalit  dell'attivit  agricola. **666**

AZIONE DI CLASSE

Giudizio di ammissibilit 

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
---	-----

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	
<i>Contratto di negoziazione su strumenti finanziari</i>	
Forma degli ordini - Obbligo di forma scritta - Esclusione.....	791
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
DIRITTO D'AUTORE	
<i>Opere cinematografiche</i>	
<i>Contributory infringement</i> - Responsabilità dell' <i>internet service provider</i> .	894
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
<i>Sequestro preventivo del profitto del reato</i>	
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	
<i>Obbligo di esplicita formulazione</i>	
Sussistenza.....	791
FALLIMENTO	
<i>Chiusura</i>	
Effetti - Esdebitazione - Condizioni ostative - Mancato soddisfacimento,	

almeno in parte, dei creditori concorsuali - Portata - Mancate ripartizioni utili in favore di alcuni creditori - Irrilevanza - Fondamento	757
<i>Concordato fallimentare</i>	
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
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

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>	
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	
<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

Cooperativa

Avviso di convocazione - Necessaria sottoscrizione di tutti gli amministratori 205

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

Società per azioni

Sindaci - Compenso - Prescrizione..... 194

SOCIETÀ PER AZIONI

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

SOCIETÀ PER AZIONI A PARTECIPAZIONE PUBBLICA

Attività negoziale nei confronti dei terzi

Giurisdizione del giudice ordinario - Sussiste 113

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

4 Tribunale Torino, ord. 315

9 Tribunale Napoli 220

17 Corte Suprema di Cassazione, sez. VI penale, n. 35748 247