

# GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

**40.3** Maggio-Giugno 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:**

Principio di ragionevolezza e amministratori di s.p.a.

Abusi di mercato e sistemi multilaterali di negoziazione

La "fattibilità" del concordato preventivo

Bond Lehman Brothers e responsabilità delle agenzie di rating



GIUFFRÈ EDITORE

---

# SOMMARIO

---

## PARTE PRIMA

### DOTTRINA

<i>“Principio” di ragionevolezza e regime di responsabilità degli amministratori di s.p.a.</i> , di Alessandro Nigro .....	457
<i>Quattro variazioni sul tema: “contratto, impresa e società nel pensiero di Carlo Angelici”</i> , di Francesco Denozza .....	480
<i>Balanced Scorecard e relazione sulla gestione nel sistema dei documenti informativi di bilancio</i> , di Ermanno Bocchini.....	503
<i>Le agenzie di rating</i> , di Paolo Montalenti.....	511
<i>Il ruolo dei sindaci delle società di capitali nel contesto della crisi: a proposito del sindaco unico</i> , di Angela Principe.....	520
<i>Il ruolo degli intermediari internet tra tutela del diritto d'autore e valorizzazione della creatività in rete</i> , di Aura Bertoni e Maria Lillà Montagnani .....	537
<i>Brevetto biotecnologico e cellule staminali nel diritto comunitario</i> , di Luca Marini .....	586
<i>Il centro d'interessi principali del debitore insolvente in diritto comparato</i> , di Giulio Cesare Giorgini.....	612
<i>Costi impliciti nell'interest rate swap</i> , di Daniele Maffei.....	648

### DIBATTITI

<i>A proposito del volume di Paolo Montalenti</i> , di Carlo Angelici, Renzo Costi, Vincenzo Di Cataldo e Piergaetano Marchetti .....	672
---	-----

## PARTE SECONDA

### COMMENTI

<i>I limiti del controllo giudiziale sulla "fattibilità" del concordato preventivo, di Paolo Felice Censoni (Cass., s.u., 23 febbraio 2013, n. 1521).....</i>	343
<i>Finalmente un po' di luce in tema di valutazione dei contratti derivati, di Francesco Caputo Nasseti (Consiglio di Stato, 27 novembre 2012, n. 5962) .....</i>	396
<i>Il regime giuridico delle operazioni compiute dal correntista fallito o dal fallito correntista, di Silvia Giavarrini (Cass., 4 marzo 2011, n. 5230) .....</i>	417
<i>Società di fatto o « del fatto compiuto »?, di Marina Spiotta (App. Catanzaro, 30 luglio 2012) .....</i>	438
<i>Obblighi di informazione continuativa in (una vecchia edizione) di Patti Chiari, di Vincenzo Di Cataldo (App. Trieste, 11 maggio 2012).....</i>	460
<i>La responsabilità dell'agenzia di rating e dell'intermediario finanziario nella vendita dei bond Lehman Brothers, di Federico Parmeggiani (Trib. Roma, 17 gennaio 2012; Trib. Torino, 30 aprile 2012; Trib. Catanzaro, 2 marzo 2012; Trib. Roma, 1° marzo 2012) .....</i>	472
<i>È lecita la trasformazione di una s.r.l. unipersonale in impresa individuale?, di Rosario Caliuolo (Trib. Piacenza, 22 dicembre 2011) .....</i>	494
<i>Responsabilità da etero-direzione abusiva della capogruppo. Natura contrattuale o aquiliana? Eventuale carattere sussidiario?, di Lorenzo Benedetti (Trib. Palermo, 15 giugno 2011; Trib. Milano, 17 giugno 2011; Trib. Verona, 6 settembre 2011; Trib. Milano, 19 settembre 2011).....</i>	523
<i>Azione revocatoria e fallimento sopravvenuto del convenuto, di Lorenzo Claris Appiani (Trib. Milano, 19 settembre 2011).....</i>	530

### 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.....	<b>508</b>
---	------------

## *Azione di responsabilità verso la capogruppo*

Onere di preventiva escussione della controllata in fase esecutiva..... 507

## *Responsabilità della capogruppo*

Carattere diretto nei confronti dei soci e dei creditori della società controllata..... 507

Carattere diretto - Natura contrattuale..... 507

Condizione dell'azione - Inesistenza ..... 507

Natura extracontrattuale..... 507

## AZIONE REVOCATORIA FALLIMENTARE

### *Fallimento sopravvenuto del convenuto*

Improcedibilità integrale - Sussistenza..... 548

## CONCORDATO PREVENTIVO

### *Condizioni*

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

## CONCORDATO PREVENTIVO PER CESSIONE DEI BENI

### *Risoluzione*

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

## 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 CONCORSUALI

### *Fallimento*

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

## 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.</i> 69 legge fall. - Esclusione - Fondamento.....	226
--	-----

### *Effetti per il fallito*

Pagamenti compiuti dal gestore del conto corrente - Art. 42, comma 1°, l. fall. - Applicabilità.....	414
--	-----

### *Residua legittimazione attiva del fallito*

Decreto ingiuntivo emesso nei confronti del fallito - Onere di proporre opposizione - Sussiste.....	47
---	----

## INTERMEDIARIO FINANZIARIO

### *Obbligo legale di informazione continuativa*

Inesistenza - Obbligo contrattuale di informazione continuativa - Variazione significativa del livello di rischio dei titoli negoziati - Insussistenza.....	454
---	-----

## INTERMEDIARI FINANZIARI

### *Promotori finanziari*

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.....	462
--	-----

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.....	462
---	-----

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.....	462
 INTERMEDIARI FINANZIARI (SANZIONI PENALI)	
<i>Abuso di informazioni privilegiate</i>	
Confisca - Sequestro preventivo.....	210
 OBBLIGAZIONI E CONTRATTI	
<i>Associazione in partecipazione</i>	
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
 SOCIETÀ COOPERATIVE PER AZIONI	
<i>Revoca delle deleghe da parte del consiglio di amministrazione</i>	
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	
<i>Impugnazione delibere assembleari</i>	
Applicabilità dell' <i>art. 2377 c.c.</i> - Legittimazione ad agire - Voto segreto - Socio dissenziente.....	63
 SOCIETÀ DI CAPITALI	
<i>Società per azioni</i>	
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
--	-----

SOCIETÀ DI FATTO CON SOCIETÀ DI CAPITALI

*Configurabilità*

Fallimento per estensione - Presupposti .....	433
---	-----

SOCIETÀ

*Società a partecipazione pubblica*

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

Nomina dell'amministratore scaduto a consigliere comunale - Applica- zione art. 3, comma 1, legge 15 luglio 1994, n. 444 - Legittimità...	253
--	-----

*Società a responsabilità limitata*

Società unipersonale - Contratto di compravendita di partecipazioni concluso con il coniuge dell'unico socio - Causa concreta - Regola- zione 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
--	-----

*Società di capitali*

Amministratori - Responsabilità per danni cagionati direttamente a soci - Condizioni .....	238
---	-----

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 irrego- larità .....	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 - Porta-	
--	--

tori 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
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 quotata</i>	
Opa obbligatoria - Violazione dell'obbligo - Azionista pretermesso - Diritto al risarcimento del danno - Sussistenza .....	193
TRASFORMAZIONE	
<i>Società di capitali</i>	
S.r.l. unipersonale in impresa individuale - Ammissibilità - Esclusione...	490

## INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2011

### Marzo

4 Cassazione civile, sez. I, n. 5230 .....	414
24 Cassazione civile, sez. III, n. 6734 .....	47

### Maggio

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

### Giugno

17 Tribunale Milano .....	507
15 Tribunale Palermo, sez. III.....	507
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 .....	508
19 Tribunale Milano, sez. II .....	548

### Ottobre

27 Tribunale di Milano (decr.).....	143
-------------------------------------	-----

### Dicembre

5 Cassazione civile, sez. I, 25946 .....	238
22 Tribunale Piacenza (decr.) .....	490

Gennaio	
17 Tribunale Roma, n. 835 .....	462
Febbraio	
21 Cassazione civile, sez. lav., n. 2496 .....	5
Marzo	
2 Tribunale Catanzaro .....	462
13 Cassazione penale, sez. V, n. 28486 .....	210
13 Tribunale di Cuneo .....	151
23 Tribunale di Vallo della Lucania (ord.) .....	63
Aprile	
2 Cassazione civile, sez. I, n. 5260 .....	226
28 Tribunale di Milano (ord.) .....	316
30 Tribunale Torino .....	462
Maggio	
11 Corte d'appello Trieste .....	454
Luglio	
30 Corte di appello Catanzaro .....	433
Agosto	
10 Corte di Cassazione, sez. I, n. 14400 .....	193
Novembre	
27 Consiglio di Stato, n. 5962 .....	357

## 2013

Gennaio	
23 Cassazione civile, sez. un., n. 1521 .....	333