

# 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 del- l'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 sen- tenza 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
<i>S.r.l.</i>	

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*

Opzione 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 .....