

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

42.2 Marzo-Aprile 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:

Corrispondenza tra potere e rischio nelle azioni a voto plurimo

Concordato preventivo

Sequestro del prezzo del reato e confisca

Fair value e *fair price* nei contratti derivati



GIUFFRÈ EDITORE

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>La concorrenza fra il diritto nazionale e il diritto europeo (UE e CEDU) nella giurisprudenza costituzionale italiana</i> , di Franco Gallo	255
<i>Il principio della corrispondenza tra potere e rischio e le azioni a voto plurimo: noterelle sul tema</i> , di Massimo Bione	266
<i>Conservatore e notaio: l'iscrizione nel registro delle imprese dopo il d.l. n. 91/2014</i> , di Vincenzo Donativi	279
<i>Il danno da concambio "incongruo"</i> , di Marco Maugeri	308
<i>Le proposte "indecenti" nel concordato preventivo</i> , di Antonio Rossi	331
<i>Informazione e dibattito nel procedimento assembleare delle s.p.a.</i> , di Federica Innocenti	349
<i>Nuove esperienze europee in tema di costituzione "semplificata" e a "basso costo" di società con responsabilità limitata</i> , di Alessio Bartolacelli .	382
<i>Cognizione di causa dell'azionista nell'esercizio del voto a distanza e riflessi sul governo societario</i> , di Valentina Pettirossi	409
<i>Il coordinamento degli ambiti di applicazione degli artt. 2497 e 2476, co. 7, c.c. rispetto alla s.r.l. di gruppo</i> , di Lorenzo Benedetti	432

PARTE SECONDA

RASSEGNE DI GIURISPRUDENZA

<i>Diritto delle assicurazioni</i> , di Ranieri Razzante	219
----------------------------------------------------------------	-----

COMMENTI

<i>La giurisprudenza sulle società c.d. in house: spunti per una riflessione sul tema tra "anomalia" del modello e (in)compatibilità con il diritto societario</i> , di Elisabetta Codazzi (Cass., s.u., 25 novembre 2013, n. 26283)	236
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

<i>L'estinzione delle società di capitali: la sorte di «mere pretese» e «crediti illiquidi», di Andrea Zorzi</i> (Cass., 21 gennaio 2014, n. 1183)	253
<i>Diritto penale dei mercati finanziari e sequestro dei proventi illeciti: confini della confisca, di Alain Maria Dell'Oso</i> (Cass., 28 marzo 2014, n. 14600)	269
<i>Fallimento e cooperative agricole: alcuni chiarimenti, di Emanuele Cusa</i> (Cass., 24 marzo 2014, n. 6835)	284
<i>Prelazione statutaria e potere di riscatto, di Giuseppe Ferri jr</i> (Cass., 3 giugno 2014, n. 12370)	299
<i>Sull'asserita "trasformazione" dell'uomo in società (e viceversa), di Lorenzo De Angelis</i> (Massima Consiglio notarile del Triveneto n. K.A.37)	311
<i>Quando i termini diventano d'uso ai fini dell'esenzione dalla revocatoria fallimentare, di Clemente Pecoraro</i> (Trib. Salerno, 18 giugno 2013 e Trib. Salerno, 4 novembre 2013) .	316
<i>Fair value e fair price nei contratti derivati, di Francesco Caputo Nasseti</i> (Collegio arbitrale, 4 luglio 2013)	349
<i>I rapporti tra emittente, banca depositaria e obbligazionista nell'ambito della delegazione di pagamento, di Tommaso Ricolfi</i> (Trib. Milano, 16 luglio 2013)	389
<i>La responsabilità solidale delle società partecipanti a operazioni di scissione, di Gabriele Grosso</i> (Trib. Milano, 22 luglio 2013)	410

INDICE ANALITICO DELLE DECISIONI

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

ARBITRATO

Contratto di interest rate swap e contratto di opzione tra banca ed operatore qualificato

Oggetto del contratto - Nullità per mancanza di comunicazione del *mark-to-market*..... **337**

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**

CONCORDATO CON CONTINUITÀ AZIENDALE

Affitto d'azienda

Compatibilità - Funzionalità a successiva cessione d'azienda 143

Eccessiva durata

Fattibilità - Causa concreta 143

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

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

DELEGAZIONE DI PAGAMENTO

Legittimazione del delegato alla ripetizione dell'indebito

Delegazione titolata - Ammissibilità 381

Limiti - Natura non solidale delle obbligazioni del delegato verso il delegatario e il delegante - Insinuazione al passivo del delegante da parte del delegato - Perdita legittimazione del delegato 381

Natura dei rapporti tra delegante e delegato

Contratto di mandato - Riconducibilità 381

Possibilità di contemporanea titolazione rispetto al rapporto di valuta e al rapporto di provvista

Ammissibilità 381

FALLIMENTO

Artt. 1 e 5 l. fall.

Violazione degli artt. 2, 3 e 41 Cost. - Rimessione alla Corte Costituzionale.... 214

Concordato preventivo

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.....	53
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Dichiarazione di fallimento dell'imprenditore defunto o ritirato dal commercio

Imprenditore individuale - Mutamento dell'attività esercitata - Cessazione dell'attività ex art. 10 l. fall. - Insussistenza	74
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

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
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

GIUDIZIO DI LEGITTIMITÀ COSTITUZIONALE IN VIA INCIDENTALALE

Processo amministrativo

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

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
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---

Decreto legislativo adottato in attuazione della delega al Governo per il riordino del processo amministrativo

Controversie in materia di sanzioni irrogate dalla Banca d'Italia - Attribuzione alla giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo, con cognizione estesa al merito, e alla competenza funzionale del TAR Lazio, sede di Roma, anziché alla giurisdizione ordinaria - 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. 5

REVOCATORIA FALLIMENTARE

Esenzione

Pagamenti - Condizioni contrattuali abituali - Ritardo usuale - Termini d'uso - Ammissibilità..... 314

Pagamenti - Termini d'uso - Onere della prova - Convenuto 314

Pagamenti per contanti

Condizioni contrattuali abituali - Prassi commerciale - Esenzione - Ammissibilità..... 314

SCOPO DI LUCRO

Scopo mutualistico

Presupposti del fallimento - Impresa agricola - Organizzazione di produttori - Cooperative - Società consortili 279

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 in house

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

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

Società a responsabilità limitata

Finanziamenti dei soci - Applicazione dell'art. 2467 c.c. alle garanzie rilasciate dai soci - Ammissibilità	160
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

Finanziamenti dei soci - Operatività del regime di postergazione legale <i>ex art.</i> 2467 c.c. - Applicazione dell'art. 2467 c.c. in caso di liquidazione <i>in bonis</i> della società - Ammissibilità - Limiti	160
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

Finanziamenti dei soci - Rilascio da parte del socio di una garanzia - Momento rilevante per la sussistenza dei presupposti previsti dall'art. 2467 c.c.	160
---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

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 di persone

Cancellazione dal registro delle imprese - Crediti litigiosi - Successione - Non sussiste - Rinuncia implicita - Sussiste	252
---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

Società di persone o di capitali

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

Scissione

Responsabilità solidale beneficiarie - Sussistenza - Limiti	408
-------------------------------------------------------------------	-----

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
--------------------------	-----

2013

Febbraio

5 Cassazione civile, sez. II, n. 2737.....	24
--------------------------------------------	----

Aprile

23 Tribunale Milano, sez. spec. in mat. di impr. (ord.).....	179
--------------------------------------------------------------	-----

Maggio

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
---------------------------	-----

16 Tribunale Milano, sez. spec. in materia di impresa, n. 10104	381
-----------------------------------------------------------------------	-----

22 Tribunale Milano, ord.	408
--------------------------------	-----

Settembre

23 Cassazione civile, sez. III, n. 21714.....	73
-----------------------------------------------	----

Novembre

4 Tribunale Salerno.....	314
--------------------------	-----

6 Cassazione civile, sez. I, n. 24970	53
---------------------------------------------	----

8 Cassazione civile, sez. I, n. 25217.....	73
--------------------------------------------	----

25 Cassazione civile, sez. un., n. 26283	236
------------------------------------------------	-----

Dicembre

11 Cassazione civile, sez. I, n. 27733.....	98
---------------------------------------------	----

2014

Gennaio

21 Cassazione civile, sez. II, n. 1183 **252**

Marzo

12 Cassazione penale, sez. II, n. 14600 **265**

24 Cassazione civile, sez. I, n. 6835 **279**

Aprile

15 Corte costituzionale, sent. n. 94/2014 5

Giugno

3 Cassazione civile, sez. I, n. 12366 (ord. interl.) 113

3 Cassazione civile, sez. I, n. 12370 **294**

13 Tribunale Vicenza, ord. **214**