

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 Maffeis.....	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 Caliulo (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

<i>Legittimazione passiva della società controllata - Inesistenza.....</i>	508
--	------------

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.</i> 2395 c.c. - 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'art. 2377 c.c. - 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
VII	

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 viola- zione 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 conver- sione 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