

GIURISPRUDENZA COMMERCIALE

40.4 Luglio-Agosto 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:

Pregi e difetti della riforma fallimentare

L'“altra” mutualità

Salvataggi ed esenzione da opa obbligatoria

Cancellazione della società ed effetti sui rapporti giuridici



GIUFFRÈ EDITORE

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>La riforma fallimentare: pregi e difetti delle nuove regole</i> , di Alberto Jorio.	697
<i>L'“altra mutualità”</i> , di Guido Bonfante.....	714
<i>Politiche di bilancio, criteri di ragionevolezza e doveri di trasparenza</i> , di Gabriele Racugno	732
<i>Disciplina della riduzione del capitale: impresa o legislatore in crisi?</i> , di Caterina Montagnani	754
<i>“Looking trough the Chinese Wall”: l'evoluzione del diritto societario cinese</i> , di Massimo Bianca	774
<i>Certificati di deposito: riconducibilità al TUF o al TUB?</i> , di Luigi Spada..	792
<i>Finanziamento e sostenibilità dell'indebitamento dell'impresa in crisi</i> , di Fabio Nieddu Arrica	808

PARTE SECONDA

RASSEGNA DI GIURISPRUDENZA

<i>Esenzione dall'opa obbligatoria per salvataggio: le decisioni Consob</i> , di Federico Mucciarelli	559
---	-----

COMMENTI

<i>Concorrenza e proprietà intellettuale nel settore farmaceutico in Europa dopo il caso AstraZeneca</i> , di Margherita Colangelo (Corte di Giustizia, 6 dicembre 2012)	585
--	-----

<i>Cancellazione dal registro delle imprese, estinzione ed effetti su rapporti giuridici sostanziali e processuali</i> , di Emanuela De Sabato (Cass., s.u., 12 marzo 2013, n. 6070)	612
<i>Fattibilità del piano di concordato e atti di frode: i poteri del giudice ex art. 173 l. fall. secondo le Sezioni Unite</i> , di Giampaolo Ciervo (Cass., s.u., 23 gennaio 2013, n. 1521).....	621
<i>Osservazioni su anatocismo e conseguenze dell'usurarietà sopravvenuta</i> , di Novella Mancini (Cass., 13 gennaio 2013, n. 602)	649
<i>Il divieto di patto commissorio: norma materiale e qualificazione del negozio</i> , di Marco Martino (Cass., 3 febbraio 2012, n. 1675)	667
<i>La responsabilità disciplinare del notaio per atti ritenuti nulli da due consecutivi precedenti di legittimità</i> , di Federico Tassinari (Cass., 13 ottobre 2011, n. 21202)	678
<i>Revoca per giusta causa dell'amministratore per mancata ottemperanza delle direttive di gruppo</i> , di Rossella Rivaro (Trib. Cagliari, 14 aprile 2011).....	691
<i>La riduzione per legge del numero dei componenti degli organi delle società pubbliche: decadenza automatica senza risarcimento del danno?</i> , di Luigi Edoardo Fiorani (Trib. Roma, 1° marzo 2012)	703
<i>Invalidità della delibera di trasformazione e ampiezza della sanatoria ai sensi dell'art. 2500-bis c.c.</i> , di Rosario Caliulo (Trib. Campobasso, 14 giugno 2012).....	725

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	
<i>Fallimento sopravvenuto del convenuto</i>	
Improcedibilità integrale - Sussistenza.....	527
BANCA	
<i>Contratti di credito</i>	
Anatocismo - Capitalizzazione trimestrale - Capitalizzazione annuale - Usura - Legge anti usura - Usurarietà sopravvenuta	647
CONCORDATO PREVENTIVO	
<i>Condizioni</i>	
Proposta - Fattibilità - Poteri del tribunale - Limiti	333
CONCORDATO PREVENTIVO PER CESSIONE DEI BENI	
<i>Risoluzione</i>	
Determinazione della percentuale di soddisfazione dei creditori.....	143
CONCORRENZA	
<i>Abuso di posizione dominante</i>	
Mercato dei medicinali - Abuso delle procedure attinenti ai certificati protettivi complementari per i medicinali e delle procedure di auto- rizzazione 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	
<i>Rifinanziamento del debito di ente locale territoriale</i>	
Art. 41, l. 28 dicembre 2001, n. 448 - Contratti derivati finanziari - Contratto <i>collar</i> - Metodologia di valutazione della convenienza economica e dei costi impliciti - Metodologia finanziaria internazio- nale - 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-deducibilità - 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 *ex art.* 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

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. 621

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 433

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.....	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
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 - Difficoltà 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

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'art. 2377 c.c. - 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

S.r.l.

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 a partecipazione pubblica

Prorogatio 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 - Applicazione 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 - 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

Società di capitali

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

Società a partecipazione pubblica - Riduzione obbligatoria *ex lege* 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-*bis* 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

Società quotata

Opia 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
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
Ottobre	
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
Febbraio	
3 Cassazione, sez. II, n. 1675	663
Febbraio	
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
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	441
Maggio	
11 Corte d'appello Trieste.....	433
Giugno	
14 Tribunale Campobasso	720

Luglio	
30 Corte di appello Catanzaro	537
Agosto	
10 Corte di Cassazione, sez. I, n. 14400.....	193
Novembre	
27 Consiglio di Stato, n. 5962	357
Dicembre	
6 Corte di Giustizia dell'Unione Europea	569

2013

Gennaio	
13 Cassazione civile, sez. I, n. 602.....	647
Gennaio	
23 Cassazione civile, sez. un., n. 1521.....	333
Gennaio	
23 Cassazione civile, sez. un., n. 1521.....	621
Marzo	
12 Suprema Corte di Cassazione	603