

Giurisprudenza Commerciale n. 5 2014

PARTE PRIMA

DOTTRINA

<i>La tutela del bene comune e il ruolo delle cooperative</i> , di Franco Gallo ...	847
<i>Prime riflessioni sulla decisione della Corte Europea dei Diritti dell'Uomo riguardo alla disciplina italiana degli abusi di mercato</i> , di Alberto Alessandri.....	855
<i>Recenti sviluppi del diritto di recesso nell'offerta fuori sede di strumenti finanziari</i> , di Michele de Mari.....	876
<i>Legami personali e strutturali al vaglio della disciplina antitrust: lacuna normativa o interpretativa?</i> , di Gian Diego Pini.....	893
<i>La tutela cautelare nell'istruttoria prefallimentare</i> , di Massimo Simeon ...	934
<i>Il ruolo della controllata e la tutela del socio esterno nella nuova disciplina dei gruppi</i> , di Ludovico G. Rossi.....	979
<i>Mercato del prestito e cartolarizzazione dei crediti: impatto (e interferenze) della normativa europea di vigilanza prudenziale</i> , di Umberto Violante.....	1004
<i>Gli amministratori indipendenti nel comitato parti correlate</i> , di Nicoletta Michieli	1027

PARTE SECONDA

RASSEGNA DI GIURISPRUDENZA

<i>Il concordato preventivo di gruppo</i> , di Stefano Poli.....	735
--	-----

COMMENTI

<i>I "confini" (ancora incerti) del controllo analogo congiunto in materia di house providing</i> , di Vincenzo Donativi (Corte di Giustizia, 29 novembre 2012).....	765
<i>Cancellazione della società dal registro delle imprese e sopravvenienze attive: il dibattito prosegue</i> , di Giovanni B. Barillà (Cass., 12 marzo 2013, n. 6070)	791

<i>l recesso ad nutum in s.r.l. con durata determinata al 2100</i> , di Francesco Ciusa (Cass., 22 aprile 2013, n. 9662)	804
<i>Raccordo tra procedura concordataria e procedura fallimentare</i> , di Davide Arcidiacono (Cass., 7 maggio 2013, n. 18133; App. Catania, 24 ottobre 2011; App. Catania, 28 novembre 2012; Trib. Catania, 26 aprile 2012).....	835
<i>Per una ricostruzione della nozione di insolvenza delle imprese di assicurazione</i> , di Vittorio Occorsio (Cass., 24 gennaio 2014, n. 1645)	853
<i>Clausola di prelazione e fattispecie elusive: trasferimenti endo-gruppo consentiti e successiva perdita del controllo della società cessionaria</i> , di Eugenio Barcellona (App. Torino, 1° ottobre 2013).....	867
<i>Quote in trust e diritto di voto a un soggetto diverso dal trustee</i> , di Giulia Giordano (Trib. Lucca, 24 aprile 2012).....	879
<i>Effetti ed esecutività delle sentenze di annullamento delle deliberazioni di nomina degli amministratori di s.p.a.</i> , di Mario Donadio (Trib. Bologna, 10 aprile 2013)	894
<i>Sulla fattispecie di società di fatto tra società di capitali</i> , di Filippo Murino (Trib. Brindisi, 7 gennaio 2013; Trib. Mantova, 30 aprile 2013; Trib. Bari, 20 novembre 2013; Trib. Roma, 30 maggio 2013)	914

INDICE ANALITICO DELLE DECISIONI

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

APPALTI PUBBLICI DI SERVIZI

Affidamento diretto senza procedura di aggiudicazione

Condizioni di legittimità - Controllo analogo a quello che l'amministrazione esercita sui propri uffici - Società partecipata da più amministrazioni - Partecipazione di ciascuna amministrazione al solo capitale - Insufficienza - Partecipazione di ciascuna amministrazione anche agli organi direttivi - Necessità	762
---	------------

ASSOCIAZIONE PER DELINQUERE

Elementi costitutivi

Accordo criminoso - Indeterminatezza programma delitti - Durata indeterminata - Necessità - Sussistenza	511
Struttura autonoma - Necessità - Sussistenza - Immedesimazione con organizzazione lecita - Esclusione	511

BILANCIO

Approvazione

Crediti - Conti d'ordine - Vincolatività per i soci - Esclusione 435

CONCORDATO PREVENTIVO

Ammissibilità della proposta di concordato

Poteri del giudice - Sindacato di merito - Insussistenza - Verifica della completezza e regolarità sostanziale - Sussistenza..... 814

Ammissibilità proposta di concordato

Libro dei beni ammortizzabili - Mancanza - Irrilevanza 814

Condizioni

Proposta - Fattibilità - Poteri del tribunale - Limiti 443

Difetto libro beni ammortizzabili

Incompletezza scritture contabili - Inammissibilità proposta di concordato - Insussistenza - Revoca ammissione *ex art. 173, 3° co. l. fall.* - Insussistenza. 814

Dissimulazione dell'attivo

Mera probabilità - Insufficienza - Certezza - Necessità - Dissimulazione dell'attivo - Fatti già noti - Insussistenza - Fatti ignoti - Necessità..... 814

Domanda di concordato con riserva

Inammissibilità - Abuso del diritto - Insussistenza - Revoca della sentenza di fallimento..... 470

Rigetto - Esame dell'istanza di fallimento - Convocazione del creditore istante. 470

Inammissibilità

Dichiarazione di fallimento - Contestualità..... 815

Mancata approvazione

Nuova proposta - Vaglio di ammissibilità - Necessità 815

Revoca o rinuncia proposta - Insussistenza..... 815

Nuova proposta di concordato

Istanza di fallimento - Improcedibilità - Insussistenza 815

Rinuncia alla domanda di concordato

Domanda di concordato con riserva - Inammissibilità - Abuso del diritto..... 470

Sospensione dei contratti in corso di esecuzione

Provvedimento *inaudita altera parte* - Necessità del contraddittorio..... 41

Udienza ex artt. 179 e 162, 2° comma l. fall.

Istanza di fallimento presentata per la prima volta in udienza - Termini a difesa
ex art. 15 l. fall. - Mancata concessione - Sentenza dichiarativa di fallimento
- Nullità..... 815

Istanza di fallimento presentata per la prima volta in udienza - Termini a difesa
ex art. 15 l. fall. - Mancata concessione - Sentenza dichiarativa di fallimento
- Nullità - Insussistenza 815

CONTRATTO PRELIMINARE DI TRASFORMAZIONE DI SOCIETÀ IN ACCOMANDITA SEMPLICE IN SOCIETÀ A RESPONSABILITÀ LIMITATA

Natura parasociale

Sussistenza - Esecuzione in forma specifica ex art. 2932 c.c. - Inammissibilità. 459

DENOMINAZIONI DI ORIGINE

Tutelabilità

Marchio registrato - Decettività 590

DICHIARAZIONE DI FALLIMENTO

Società di capitali

Estensione a società di fatto tra società e/o persone fisiche - Limitazione
dell'estensione del fallimento dell'imprenditore individuale - Contrasto con
i principi costituzionali di uguaglianza e di difesa - Rilevanza e non
manifesta infondatezza 906

DICHIARAZIONE INFEDELE

Responsabilità dell'amministratore di fatto

Configurabilità - Responsabilità omissiva amministratore di diritto -
Sussistenza..... 556

DIRETTIVA 2010/13/UE

Fornitura di servizi di media audiovisivi

Articolo 15, paragrafo 6 - Validità - Eventi di grande interesse pubblico
costituenti oggetto di diritti esclusivi di trasmissione televisiva - Diritto di
accesso di emittenti televisive a tali eventi ai fini della realizzazione di brevi
estratti di cronaca - Limitazione dell'eventuale compenso economico del
titolare dei diritti esclusivi ai costi supplementari sostenuti per la fornitura
di tale accesso - Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea -
Articoli 16 e 17 - Proporzionalità..... 129

DIRITTO D'AUTORE

Inedito

Fattispecie costitutiva del diritto - Creazione ed estrinsecazione - Compiutezza espressiva - Sufficienza	179
Plagio.....	179

DISEGNI E MODELLI NAZIONALI REGISTRATI

Descrizione

Riproduzione grafica - Disegni e modelli comunitari non registrati - Divulgazione - Certezza del diritto - Libertà della concorrenza	666
--	-----

ELUSIONE E ABUSO DEL DIRITTO

Omesso contraddittorio

Rilevanza accertamento <i>ante tempus</i> - Legittimità costituzionale dell'articolo 37-bis, comma 4, del d.p.r. 600/1973 - Contrasto con articoli 3 e 53 della Costituzione	568
--	-----

FALLIMENTO

Imprenditore individuale

Imprenditore cessato - Termine di perdurante fallibilità dell'imprenditore cessato - Decorrenza dalla cancellazione dal registro delle imprese	25
--	----

FALLIMENTO ED ALTRE PROCEDURE CONCORSALE

Fallimento

Effetti - Sui rapporti preesistenti - In genere - Contratti di <i>leasing</i> traslativo risolti anteriormente alla dichiarazione di fallimento - Fallimento dell'utilizzatore - Disciplina applicabile - Art. 72- <i>quater</i> l.f. - Inapplicabilità - Art. 1526 c.c. - Applicabilità	492
--	-----

FALLIMENTO, IN GENERE

Liquidazione coatta amministrativa

Imprese di assicurazioni - Stato di insolvenza	849
--	-----

GIUDICATO CIVILE

Denominazioni di origine

Tutelabilità - Marchio registrato - Decettività.....	590
--	-----

Marchio registrato

Diritto di preuso - Decettività del marchio successivo 590

GIUDIZIO IN MATERIA DI NULLITÀ DI MARCHIO REGISTRATO

Ministero delle Politiche Agricole, Alimentari e Forestali

Intervento - Inammissibilità..... 591

GIUDIZIO IN MATERIA DI TITOLARITÀ DI MARCHIO REGISTRATO

Ministero delle Politiche Agricole, Alimentari e Forestali

Intervento - Inammissibilità..... 590

INDICAZIONI GEOGRAFICHE E DENOMINAZIONI DI ORIGINE

Nome di città non più ufficiale - Notorietà perdurante

Efficacia..... 590

INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA

Contratti derivati interest rate swap

Finalità di copertura - Causa concreta - Inidoneità dell'operazione ad assolvere alla funzione di copertura - Nullità - Sussistenza 62

Funzione di copertura del rischio derivante dalla variazione dei tassi di interesse relativi a contratti di finanziamento - Collegamento negoziale - Conseguenze 62

Misura cautelare d'urgenza *ex art. 700 c.p.c.* - Sospensione dell'esecuzione (dei contratti) - Ammissibilità..... 62

MANIPOLAZIONE DEL MERCATO

Natura punitiva delle sanzioni amministrative

Sanzioni penali - Violazione del *Ne bis in idem* - Sussistenza. 543

MERCATI FINANZIARI

Intermediazione finanziaria

Contratto di *swap* - Commissione implicita - "Rinegoziazione" dello *swap* - Natura giuridica - Novazione oggettiva 719

MUTUO FONDIARIO

Determinazione del valore dell'immobile

Limite di finanziabilità - Violazione della normativa di cui all'articolo 38,

PROCEDURE CONCORSUALI

Concordato preventivo

Concordato preventivo con cessione dei beni - Procedimento di revoca dell'ammissione a concordato per atti di frode - Sopravalutazione dell'attivo patrimoniale - Rideterminazione da parte del commissario della percentuale di soddisfazione dei creditori chirografari in misura inferiore rispetto alla proposta originaria - Modifica della proposta concordataria in adesione ai rilievi del commissario giudiziale - Sussistenza atti di frode - Esclusione. 699

Concordato preventivo con cessione dei beni - Procedimento di revoca dell'ammissione a concordato per il compimento di atti non autorizzati - Pagamenti compiuti prima del deposito della domanda - Sussistenza dei presupposti per la revoca dell'ammissione a concordato - Esclusione - Pagamenti compiuti prima del decreto di ammissione in favore dei professionisti che assistono l'impresa nella procedura - Natura di atti di straordinaria amministrazione - Esclusione 699

Procedimento di revoca dell'ammissione a concordato - Rilievi del commissario giudiziale sulla realizzabilità della proposta concordataria - Sussistenza del potere del tribunale di valutare la realizzabilità della misura di pagamento offerta ai creditori - Esclusione 699

Impresa avente forma di società per azioni

Concordato preventivo - Concordato preventivo con cessione dei beni - Procedimento di revoca dell'ammissione a concordato per atti di frode - Sopravalutazione di crediti - Contabilizzazione di crediti inesistenti - Occultamento di perdite relative agli esercizi precedenti al deposito della domanda di concordato - Prosecuzione dell'attività in presenza della causa di scioglimento consistente nella riduzione del capitale sociale al di sotto del minimo legale - Sussistenza atti di frode - Esclusione..... 699

RESPONSABILITÀ AMMINISTRATIVA DELLE PERSONE GIURIDICHE E DELLE SOCIETÀ, ASSOCIAZIONI O ENTI PRIVI DI PERSONALITÀ GIURIDICA

Società in fallimento

Estinzione del reato per morte del reo - Insussistenza 236

SOCIETÀ DI CAPITALI

Cancellazione della società dal registro delle imprese

Effetti - Estinzione della società - Conseguenze - In ordine alla capacità di stare in giudizio della società estinta e ai suoi rapporti processuali pendenti 790

Effetti - Estinzione della società - Conseguenze - Rapporti attivi e passivi - Fenomeno successorio - Sussistenza - Limiti - Registro delle imprese - Cancellazione della cancellazione - Presupposti - Effetti 790

Partecipazione in società di persone

Atto gestorio - Delibera assembleare - Irrilevanza..... 906

Scioglimento

Messa in liquidazione - Liquidatore - Potere di rappresentanza - Fase antecedente l'iscrizione nel registro delle imprese - Conferimento di procura per ricorrere in Cassazione - Invalidità - Inammissibilità del ricorso - Fattispecie..... 21

Società a responsabilità limitata

Atto costitutivo - Forma - Atto pubblico - Necessità - Preliminare di costituzione della società - Forma - Atto pubblico - Necessità - Preliminare di vendita delle quote concluso anteriormente all'iscrizione della società nel registro delle imprese - Forma - Atto pubblico - Necessità - Esclusione..... 259

Collegio sindacale - Organo di controllo - Cessazione dall'incarico - Rinuncia all'incarico - *Prorogatio* - Esclusione - Effetto immediato della pronuncia - Sindaci supplenti - Sostituzione - Sussistenza..... 689

Organi sociali - Convocazione - Spedizione dell'avviso nel termine legale o statutario - Sufficienza - Limiti..... 386

SOCIETÀ

Società a responsabilità limitata

Collegio sindacale - Sindaco unico - Irrevocabilità dell'organo di controllo..... 505

Durata - Termine superiore all'aspettativa di vita dei soci - Recesso del socio - Recesso *ad nutum* - Sussistenza..... 802

Modifica durata - Eliminazione causa di recesso - Diritto di recesso - Sussistenza..... 802

Società cooperativa

Banca di credito cooperativo - Fusione eterogenea - Devoluzione patrimonio residuo ai Fondi mutualistici per la promozione cooperativa - Art. 17, legge n. 388/2000 - Natura interpretativa e retroattiva..... 172

Società di capitali

Assunzione di partecipazioni - Deliberazione assembleare - Assenza - Conseguenze..... 906

Attività di direzione e coordinamento - Differenze con attività di amministrazione - Attività di amministrazione da parte di persona giuridica - Ammissibilità - Persona giuridica amministratore di fatto - Non ammissibilità..... 639

Aumento di capitale - Sottoscrizione - Simulazione - Accordo simulatorio sottoscritto dall'amministratore della società e dal socio conferente - Ammissibilità - Esclusione..... 198

Conferimento - Causa - Condizioni di validità - Collegamento con quelle della delibera di aumento di capitale.....	198
Trasferimento della partecipazione sociale - Applicabilità del divieto di emissione di azioni anteriormente alla iscrizione della società nel registro delle imprese alla società a responsabilità limitata - Esclusione - Vendita delle partecipazioni sociali di società a responsabilità limitata anteriormente all'iscrizione della società - Cessione del contratto - Ammissibilità - Società a responsabilità limitata - Contratto preliminare di vendita di quote anteriormente alla costituzione della società - Ammissibilità	259
Statuto sociale - Clausola di prelazione - Ambito di applicazione - Trasferimento di partecipazioni endo-gruppo - Illegittimità - Intento elusivo - Efficacia ..	864
<i>Società di fatto tra società di capitali</i>	
Configurabilità.....	906
<i>Società di persone</i>	
Società in accomandita semplice - Socio accomandante - Poteri del socio accomandante - Responsabilità del socio accomandante - Partecipazione al rischio di impresa - Fallimento - Fallimento in estensione.....	217
<i>Società irregolare e di fatto</i>	
Prova - Società tra consanguinei - Esteriorizzazione del vincolo societario - Prova - Oggetto.....	415
<i>Società per azioni</i>	
Amministratori - Delibera consiliare - Invalidità - Esecuzione - Sospensione....	405
Amministratori - Delibera consiliare - Validità.....	85
Assemblea - Deliberazioni assembleari - Annullabilità delle deliberazioni assembleari - Annullamento della delibera di nomina degli amministratori - Decorrenza degli effetti della sentenza di annullamento - Effetti per gli organi sociali dell'annullamento della delibera di nomina degli amministratori - Sospensione cautelare delle deliberazioni invalide - Convocazione dell'assemblea su richiesta dei soci.....	888
Aumento di capitale - Diritto di opzione - Termine - Riapertura.....	85
Aumento di capitale - Diritto di opzione - Termine per l'esercizio.....	85
Aumento di capitale - Diritto di opzione - Termine - Riapertura - Validità.....	85
Passaggio da consiglio di amministrazione a amministratore unico - Giusta causa di revoca - Insussistenza	85
Società che fanno ricorso al mercato del capitale di rischio - Amministratori - Delibera consiliare - Invalidità - Esecuzione - Preclusione all'impugnativa.	526
Società che fanno ricorso al mercato del capitale di rischio - Fattispecie.....	85
Società quotata - Denuncia gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate - Amministratori indipendenti	95

Società quotata - Denuncia gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate - Collegio sindacale.....	95
Società quotata - Denuncia gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate - <i>Business judgment rule</i>	95
Società quotata - Denuncia gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate - Esperto indipendente	95
Società quotata - Denuncia gravi irregolarità - Operazioni con parti correlate di minore rilevanza.....	95
Società quotata - Irregolarità non grave - Operazioni con parti correlate - Parere esperto indipendente - Mancanza indipendenza	95

Trust

Società a responsabilità limitata - Diritto di voto - Assemblea - Quote.....	877
--	------------

SOCIETÀ PER AZIONI *IN HOUSE*

Responsabilità degli amministratori per danni arrecati al patrimonio sociale

Giurisdizione della Corte dei conti - Sussistenza.....	5
--	---

S.R.L. UNIPERSONALE

Responsabilità

Inadempimento degli obblighi pubblicitari - Perdita del beneficio della responsabilità limitata.....	526
--	-----

STRUMENTI FINANZIARI

Strumenti finanziari derivati

<i>Swap - Interest rate swap - Derivati over the counter - Causa tipica - Sussistenza - Nullità</i>	630
---	-----

<i>Swap - Interest rate swap - Derivati over the counter - Dichiarazione di appartenenza alla categoria di operatore qualificato - Doveri dell'intermediario</i>	630
--	-----

<i>Swap - Interest rate swap - Derivati over the counter - Dichiarazione di appartenenza alla categoria di operatore qualificato - Onere della prova...</i>	630
---	-----

Interest rate swap

Natura - Scommessa legalmente autorizzata.....	277
--	-----

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2011

Ottobre

24 Corte di appello di Catania, sez. I civile	814
---	-----

2012

Febbraio

27 Tribunale di Milano	639
------------------------------	-----

Marzo

26 Tribunale di Roma, sez. III, n. 6194	526
---	-----

Aprile

16 Tribunale di Firenze, ufficio g.i.p.	511
--	-----

24 Tribunale Lucca, (ord.)	877
----------------------------------	-----

26 Tribunale Catania, sez. fall.	815
---------------------------------------	-----

26 Tribunale Lucera, (ord.)	62
-----------------------------------	----

Giugno

3 Tribunale di Milano	505
-----------------------------	-----

Luglio

20 Cassazione civile, sez. I, n. 12712	259
--	-----

Agosto

2 Cassazione civile, sez. I, n. 13904	459
---	-----

Settembre

26 Cassazione penale, sez. V, n. 44824	236
--	-----

Ottobre

19 Cassazione civile, sez. I, n. 18037	179
--	-----

24 Tribunale di Milano	470
------------------------------	-----

Novembre

28 Appello Catania	815
--------------------------	-----

29 Corte giustizia, cause riunite nn. 182-183/11	762
--	-----

Dicembre

12 Tribunale Milano, sez. II, n. 14708	492
17 Cassazione civile, sez. I, n. 23211	217

2013

Gennaio

07 Tribunale Brindisi	906
12 Tribunale Bologna	666
21 Cassazione civile, sez. I, n. 1350.....	25
22 Corte di giustizia dell'Unione Europea	129
23 Cassazione civile, sez. un., n. 1521	443

Febbraio

02 Tribunale Bari	689
07 Tribunale Cagliari	699
21 Appello Milano	470
25 Tribunale Verona	719

Marzo

12 Cassazione civile, sez. un., n. 6070	790
29 Tribunale Parma (decr.).....	95

Aprile

10 Tribunale Bologna, sez. IV civile, ord., n. 1521.....	888
22 Cassazione civile, sez. I, n. 9662	802
30 Tribunale Mantova	906

Maggio

07 Cassazione civile, sez. I, n. 18133.....	814
---	-----

Giugno

3 Appello Trento	62
19 Cassazione civile, sez. I, n. 15394	435
20 Cassazione civile, n. 15543	415

Luglio

17 Cassazione civile, sez. I, n. 17467	198
--	-----

18 Tribunale Catania (decr.)	85
26 Cassazione civile, sez. II, n. 18124	21
Agosto	
8 Appello Milano (decr.)	41
Settembre	
13 Corte di cassazione	590
13 Corte di cassazione	622
18 Cassazione civile, sez. I, n. 21342	405
18 Appello Milano, sez. I	277
18 Appello Milano	630
19 Corte di cassazione	590
Ottobre	
01 Appello Torino.....	864
14 Cassazione civile, sez. un., n. 23218	386
Novembre	
05 Cassazione civile	568
12 Cassazione civile, sez. I, n. 25368	172
19 Cassazione penale	556
20 Tribunale Bari	906
21 Cassazione civile, sez. I, n. 1350.....	556
25 Cassazione civile, sez. un., n. 26283.....	556
27 Cassazione penale	556
28 Cassazione civile, sez. I, n. 26672.....	156
2014	
Gennaio	
27 Cassazione civile, sez. I, n. 1645.....	849
Marzo	
04 Corte Europea dei diritti dell'uomo	543