

Indice

	<i>pag.</i>
Autori	XIX
Prefazione alla seconda edizione	XXI
Prefazione	XXIII

Introduzione

***Corporate governance*, modelli societari, autonomia statutaria: profili introduttivi**

Paolo Montalenti e Oreste Cagnasso

1. <i>La corporate governance</i>	1
2. La scelta del tipo	4
3. L'autonomia statutaria	7

Parte I

L'amministrazione

Capitolo I

Le competenze

Alessandro Monteverde

1. L'esercizio in comune dell'attività d'impresa	15
2. Il potere di amministrazione dell'impresa (in generale)	18
3. Il potere di amministrazione dell'impresa e l'estensione della competenza degli amministratori (in particolare)	21
3.1. (Segue): nelle società di persone	22
3.2. (Segue): nelle società per azioni ed in accomandita per azioni	25
3.3. (Segue): nelle società a responsabilità limitata	27

Capitolo II**La nomina****Marina Spiotta e Maurizio Cavanna**

1. Premessa	29
2. Normativa <i>suppletiva</i> nelle società di persone	30
3. Disciplina cogente nelle società di capitali	32
3.1. Nella s.p.a. governata secondo il sistema latino	32
3.2. Nelle società pubbliche	41
3.3. Nella s.a.p.a.	43
3.4. Nella s.r.l.	43
3.5. Nelle società quotate	46
3.6. Nelle società vigilate	49
4. I patti parasociali	50
5. La nomina degli amministratori nelle società cooperative : la prospettiva mutualistica	53

Capitolo III**I requisiti****Maurizio Irrera, Marina Spiotta e Maurizio Cavanna**

1. Premessa	55
2. Cause di ineleggibilità e di incompatibilità: differenze	56
3. Assenza di requisiti particolari per gli amministratori di società di persone	57
3.1. (Segue): il problema dell'amministratore estraneo	58
4. Limiti imperativi nella scelta degli amministratori di s.p.a.	62
4.1. Cause di ineleggibilità	62
4.2. Cause di incompatibilità	63
4.3. Speciali requisiti di onorabilità, professionalità, indipendenza	65
4.4. Requisiti dei gestori di società quotate	69
4.5. (Segue): ... di società vigilate	71
4.6. (Segue): ... e di società pubbliche	74
5. La scarsa disciplina in tema di s.r.l.	77
6. Requisiti degli amministratori di cooperative	79

Capitolo IV**Il divieto di concorrenza****Marina Spiotta e Maurizio Cavanna**

1. Premessa	81
-------------	----

	<i>pag.</i>
2. Il divieto di concorrenza nelle società di persone	83
2.1. Nella s.s.	83
2.2. Nella s.n.c.	83
2.3. Nella s.a.s.	85
3. Il divieto di concorrenza nelle società di capitali	86
3.1. Nella s.p.a.	86
3.2. Nella s.a.p.a.	89
3.3. Nella s.r.l.	89
4. Il divieto di concorrenza nelle società quotate	90
5. (Segue); e nelle società vigilate	90
6. Nelle società pubbliche	91
7. Il divieto di concorrenza nelle cooperative	92

Capitolo V

L'amministratore persona giuridica

Marina Spiotta e Maurizio Cavanna

1. Premessa	95
2. Egesi delle norme in tema di società di persone	98
3. (Segue); e di società di capitali	100
4. Inquadramento del problema nelle società quotate e vigilate	103
5. Panorama giurisprudenziale e prassi	104
6. Ricostruzione della disciplina applicabile	106
7. Amministratore-persona giuridica di cooperativa : criticità della fattispecie	109

Capitolo VI

La cessazione

Marina Spiotta e Maurizio Cavanna

1. Premessa	111
2. Cause di cessazione nelle società di persone	113
2.1. Egesi delle singole ipotesi nella s.s. e nella s.n.c.	114
2.2. Peculiarità della s.a.s.	121
3. Cause di cessazione nelle società di capitali	122
3.1. Egesi delle singole ipotesi nella s.p.a.	123
3.2. Peculiarità della s.a.p.a.	134
3.3. Il silenzio del legislatore in tema di s.r.l.	134
4. Il potere di rimozione attribuito alla Banca d'Italia nelle società vigilate	140
5. Il particolare regime della revoca e della <i>prorogatio</i> nelle società pubbliche	141
6. La cessazione degli amministratori di cooperative	145

Capitolo VII**La sostituzione**

Marina Spiotta e Maurizio Cavanna

1. Premessa	147
2. Cooptazione: definizione e ambito di applicazione	148
3. La sostituzione degli amministratori nella s.p.a.	148
4. Spazi per l'applicazione dell'art. 2386 c.c. nelle altre società	151
4.1. Nelle società di persone	151
4.2. Nella s.r.l.	151
4.3. Nella s.a.p.a.	153
4.4. Nelle società quotate	154
5. Nelle società pubbliche	156
6. (Segue): e nei sistemi alternativi di <i>governance</i>	156
7. La sostituzione degli amministratori di cooperative	156

Capitolo VIII**La struttura ed il funzionamento**

Elena Fregonara e Maurizio Cavanna

1. Premessa	159
2. Società per azioni	161
2.1. La struttura dell'organo amministrativo	161
2.2. Il ruolo del presidente del Consiglio di amministrazione	163
2.3. Il funzionamento dell'organo amministrativo e il procedimento di assunzione delle delibere	166
2.4. La fase patologica: l'invalidità delle delibere	169
3. Società quotate	173
3.1. Il presidente del consiglio di amministrazione e la figura del <i>lead independent director</i>	173
4. Società vigilate	175
4.1. Il presidente del consiglio di amministrazione nelle banche	175
4.2. (Segue): la struttura del consiglio di amministrazione	176
5. Società di persone	178
5.1. Struttura e modelli di amministrazione nelle società di persone	178
5.2. L'amministrazione disgiuntiva e il diritto di opposizione	178
5.3. L'amministrazione congiuntiva e gli atti urgenti	186
5.4. I modelli convenzionali	189
6. Società a responsabilità limitata	193
6.1. I modelli di <i>governance</i> e funzionamento dell'organo amministrativo	193
7. Società in accomandita per azioni	198

	<i>pag.</i>
7.1. La struttura e il funzionamento	198
8. Società pubbliche	200
9. Cooperative	201

Capitolo IX

L'articolazione

Maurizio Irrera, Marina Spiotta e Maurizio Cavanna

1. Premessa	209
2. L'articolazione del C.d.A. nelle s.p.a. e s.a.p.a.	211
2.1. Il riparto "verticale" di competenze in tema di assetti: sistema derogabile o inderogabile?	216
3. I comitati interni e la valorizzazione della figura degli amministratori indipendenti nelle società quotate	224
4. L'articolazione nelle società vigilate	225
5. La delega di potere gestorio nella s.r.l.	227
5.1. (Segue): la derogabilità del riparto di competenze in tema di assetti	229
6. Il rilievo della ripartizione dei ruoli nelle società di persone	231
7. I limiti all'autonomia statutaria nelle società pubbliche	232
8. L'articolazione dei poteri gestori all'interno delle società cooperative : elementi di similitudine e differenza rispetto alle disposizioni delle società lucrative	235

Capitolo X

Gli obblighi e i doveri

Maurizio Irrera, Marina Spiotta, e Maurizio Cavanna

1. Premessa	237
1.1. Gli obblighi tra vecchie e nuove clausole generali	238
2. Egesi degli obblighi generici gravanti sugli amministratori di s.p.a. e s.a.p.a.	241
2.1. L'obbligo di corretta amministrazione	242
2.1.1. Il contenuto dell'obbligo di corretta amministrazione	244
2.2. (Segue): e la sua declinazione nell'obbligo di creazione degli assetti organizzativi, amministrativi e contabili	245
2.3. L'obbligo di salvaguardia del <i>going-concern</i>	248
2.4. L'obbligo di agire in maniera informata	250
2.5. Gli obblighi di fedeltà e riservatezza	253
2.6. Gli obblighi di comunicazione, astensione e motivazione posti a carico dell'amministratore interessato (art. 2391 c.c.)	254

	<i>pag.</i>
3. Accentuazione dei doveri degli amministratori nelle società aperte	257
3.1. (Segue): nelle società quotate	258
3.2. (Segue): e nelle società vigilate	260
3.3. Peculiarità delle società pubbliche	261
4. Ricostruzione dei doveri degli amministratori di s.r.l.	263
4.1. Obbligo di corretta amministrazione	263
4.2. Obbligo di costruire assetti adeguati	264
4.3. Obbligo di mantenere un rapporto ragionevole tra capitale di rischio e finanziamenti dei soci	264
4.4. Obbligo di agire in modo informato	265
4.5. Obblighi di fedeltà e di riservatezza	265
4.6. Obbligo di non agire in conflitto di interessi	266
5. Scarsa attenzione prestata ai <i>duties</i> degli amministratori di società di persone	267
5.1. Obbligo di corretta gestione	268
5.2. Obbligo di predisposizione e cura degli assetti interni	268
5.3. Obbligo di monitorare la continuità aziendale	269
5.4. Obbligo di agire in maniera informata	269
5.5. Obblighi di fedeltà e riservatezza	269
5.6. Obbligo di non agire in conflitto di interessi	269
6. Gli obblighi e i doveri degli amministratori nelle cooperative : rinvio	270

Capitolo XI

I compensi

Irene Pollastro

1. Premessa	273
2. Società di persone	274
3. Società di capitali	278
3.1. Società per azioni	278
3.2. Modalità di attribuzione del compenso	282
3.3. Società quotate	287
3.4. Società vigilate	289
3.5. Società pubbliche	290
3.6. Società a responsabilità limitata	291

Capitolo XII

La rappresentanza

Marina Spiotta e Maurizio Cavanna

1. Premessa	293
-------------	-----

	<i>pag.</i>
2. Distinzione concettuale tra potere di gestione e potere di rappresentanza sostanziale	294
2.1. Rappresentanza processuale (cenni)	296
3. Titolarità e modalità di esercizio del potere di rappresentanza nelle società di persone	297
3.1. Nella s.s.	297
3.2. Nella s.n.c.	298
3.3. Nella s.a.s.	299
4. Estensione del potere	299
5. Regime di opponibilità ai terzi dei limiti convenzionali	301
6. Divieto di agire in conflitto di interessi	303
7. Titolarità e modalità di esercizio del potere di rappresentanza nelle società di capitali	303
7.1. Nella s.p.a.	303
7.2. Nella s.a.p.a.	304
7.3. Nella s.r.l.	304
8. Estensione del potere: l'abrogazione del limite dell'oggetto sociale	305
8.1. (Segue): quale disciplina per gli atti <i>ultra vires</i> ?	306
8.2. Ratifica <i>ex post</i> o autorizzazione <i>ex ante</i>	309
9. Inopponibilità ai terzi delle limitazioni volontarie, ancorché pubblicate	312
9.1. (Segue): sorte dei limiti legali	314
10. Interessi degli amministratori	316
11. Contaminazione tra la disciplina delle società di capitali e quella delle società di persone	318
12. La rappresentanza degli amministratori di società cooperative	320

Capitolo XIII

Le responsabilità

Marina Spiotta

1. Premessa	323
1.1. (Segue): caratteristiche generali ed efficacia dello strumento deterrente	326
2. Ricadute dell'obbligo strumentale di creazione di assetti adeguati sulla <i>business judgment rule</i>	328
3. Responsabilità degli amministratori nelle società di persone	330
4. Responsabilità degli amministratori nelle società di capitali	334
4.1. Nella s.p.a. e s.a.p.a.	334
4.2. Nella s.r.l.	352
4.3. Nelle società a partecipazione pubblica : cenni sul riparto di giurisdizione	363
4.4. Responsabilità degli amministratori non esecutivi di società vigilate	368

	<i>pag.</i>
5. Legittimazione attiva nelle società assoggettate a procedure concorsuali	370
5.1. La quantificazione dei danni	372
6. Posizione dell'amministratore di fatto	374

Capitolo XIV

Il direttore generale

Marina Spiotta

1. Premessa	377
2. Nozione di D.G. e parallelismo con l'instutore	378
3. Il fulcro della disciplina nella s.p.a.	382
3.1. (Segue): il ruolo del D.G. in tema di assetti	387
4. Ammissibilità della figura nelle società di persone	388
5. (Segue): e nella s.r.l.	388
6. Compatibilità con i nuovi sistemi di <i>governance</i>	389
7. Il ruolo del D.G. nelle società vigilate	390
8. La nomina del D.G. nella società in house a totale partecipazione pubblica	391
9. Il dirigente contabile nelle società quotate e altre figure dirigenziali	392

Parte II

Il controllo e i sistemi alternativi di amministrazione e controllo

Capitolo XV

Il controllo dei soci

Elena Fregonara e Maurizio Cavanna

1. Premessa	397
2. Società per azioni (Società chiuse)	398
3. Società quotate	400
4. Società di persone	401
4.1. Premessa	401
4.2. La legittimazione	402
4.3. L'oggetto del controllo	404
4.4. La disponibilità dei diritti di controllo	406
4.5. Il limite: nocumento all'attività sociale	407
4.6. Il caso peculiare della s.a.s.: il diritto di controllo del socio accomandante	408

	<i>pag.</i>
5. Società a responsabilità limitata	409
5.1. Premessa	409
5.2. L'ambito di applicazione	410
5.3. I soggetti legittimati all'esercizio del controllo	412
5.4. L'oggetto del controllo	415
5.5. Le modalità e i tempi del controllo	419
5.6. Derogabilità o inderogabilità del diritto di controllo	421
5.7. La tutela dei poteri di controllo	424
5.8. I limiti all'esercizio dei poteri di controllo	425
5.9. Una nuova prospettiva?	428
6. Società pubbliche	429
7. Cooperative	430

Capitolo XVI

Il collegio sindacale

Elena Fregonara e Maurizio Cavanna

1. Premessa	435
2. Società per azioni	436
2.1. La composizione e i requisiti	436
2.2. I compensi e la durata	440
2.3. La nomina	441
2.4. Le cause di cessazione	444
2.5. I doveri e i poteri	447
2.6. Le residue competenze di controllo contabile	455
2.7. Le ulteriori competenze	457
2.8. Il funzionamento	457
2.9. La responsabilità	459
3. Società in accomandita per azioni	461
4. Società quotate	461
4.1. La composizione	462
4.2. I requisiti	464
4.3. I doveri e i poteri	466
5. Società a responsabilità limitata	470
5.1. La nomina	470
5.2. La composizione e i requisiti	472
5.3. La retribuzione	473
5.4. Le cause di cessazione	473
5.5. Le competenze, il funzionamento e la responsabilità dell'organo	475
6. Società pubbliche	476
7. Società vigilate	478
8. Cooperative	480

Capitolo XVII**La revisione legale dei conti**

Elena Fregonara e Maurizio Cavanna

1. Premessa	485
2. Società per azioni	486
3. Enti di interesse pubblico (EIP)	499
4. Enti sottoposti a regime intermedio (ERI)	502
5. Società quotate	503
6. Società a responsabilità limitata	503
7. Società pubbliche	505
8. La revisione legale nelle società cooperative	506

Capitolo XVIII**Il controllo esterno**

Elena Fregonara e Maurizio Cavanna

1. Premessa	509
2. Società per azioni	510
2.1. Il controllo giudiziario	510
2.2. Il presupposto	511
2.3. La legittimazione	516
2.4. Il procedimento	518
3. Società a responsabilità limitata	521
4. Società personali	525
5. Società vigilate	526
5.1. Premessa	526
5.2. Settore finanziario	527
5.3. Settore assicurativo	528
6. Società pubbliche	529
7. Il controllo giudiziario e amministrativo sulle cooperative	530

Capitolo XIX**I sistemi di controllo interno**

Maurizio Irrera e Elena Fregonara

1. Premessa	537
2. Società quotate	540
2.1. Il dirigente proposto alla redazione dei documenti contabili societari	540

	<i>pag.</i>
2.2. L'amministratore incaricato del sistema di controllo interno e di gestione dei rischi e il comitato controllo e rischi	555
2.3. L' <i>internal audit</i> ed il suo responsabile	557
2.4. Il comitato c.d. parti correlate	559
2.5. Il responsabile antiriciclaggio	560
3. Società vigilate	562
3.1. Settore finanziario	562
3.2. Settore assicurativo	567
4. Società pubbliche	570

Capitolo XX

L'organismo di vigilanza

Maurizio Irrera e Elena Fregonara

1. Il sistema di gestione dei rischi nel d.lgs. n. 231/2001 e il ruolo dell'organismo di vigilanza	573
2. La composizione dell'organismo di vigilanza	576
3. Nomina, <i>budget</i> , compensi, durata e revoca dell'organismo di vigilanza	581
4. I compiti dell'organismo di vigilanza	583
5. La documentazione dell'attività svolta e le regole di funzionamento	585
6. Il coordinamento con altri organi e funzioni aziendali	586
7. Gli strumenti sanzionatori	588
8. L'organismo di vigilanza nelle società pubbliche	589

Capitolo XXI

I sistemi di *governance* dualistico e monistico

Marina Spiotta e Maurizio Cavanna

1. Premessa	591
1.1. Peculiarità rispetto al tema degli assetti interni	594
1.2. Il passaggio da un sistema all'altro	595
2. Il sistema dualistico nella s.p.a. chiusa	596
2.1. (Segue): nelle società quotate	608
2.2. Profili di specialità delle società vigilate bancarie	610
3. Il sistema monistico nelle s.p.a. chiuse	611
3.1. (Segue): nelle società quotate	617
3.2. Peculiarità del modello monistico bancario	618
4. L'apparente incompatibilità della s.a.p.a. con il modello monistico e le incertezze derivanti dall'adozione del modello duale	620
5. Adattamenti imposti dalla disciplina della s.r.l.	623

	<i>pag.</i>
6. Inapplicabilità alle società di persone	626
7. Applicabilità alle società pubbliche	626
8. La declinazione dualistica e monistica dell'amministrazione cooperativa	627

Parte III

Proprietà, governo e gruppi di società

Capitolo XXII

Le interferenze nella gestione e la responsabilità

Alessandro Monteverde

1. Il potere gestorio: titolarità ed esercizio	633
2. Il sistema della compenetrazione tra proprietà e governo nelle società di persone	634
2.1. Il socio accomandante	637
2.2. La responsabilità del socio amministratore e quella del socio accomandante	639
3. Il principio della separazione tra proprietà e governo nella società per azioni	641
3.1. I casi eccezionali	642
3.2. La consultazione dei soci	644
3.3. La responsabilità dell'azionista	645
4. Le possibili interferenze nella gestione da parte dei soci di società a responsabilità limitata	649
4.1. La fattispecie di cui all'art. 2476, comma 8, c.c. e la responsabilità gestoria del socio a responsabilità limitata	652
5. La separazione dei ruoli e la responsabilità dei soci nelle società cooperative	653
6. Il sistema delle società pubbliche	655

Capitolo XXIII

Le categorie di azioni e di quote e i riflessi sul governo societario

Maurizio Cavanna e Irene Pollastro

1. Premessa	661
2. Le società per azioni	663
2.1. (Segue): i diritti "diversi"	664
2.2. (Segue): i diritti di voto "diversi"	667

	<i>pag.</i>
2.3. Le società quotate	672
3. Le società a responsabilità limitata : i particolari diritti <i>ex art.</i> 2468, commi 3 e 4	674
3.1. Caratteri generali	674
3.2. Natura e rilevanza dei diritti particolari: unanimità e maggioranza	676
3.3. Le modifiche indirette dei diritti particolari	679
3.4. Natura e contenuti dei diritti particolari: cenni	680
3.5. (Segue): i diritti riguardanti l'amministrazione della società	681
3.6. Diritti particolari inerenti la distribuzione degli utili: profili connessi alla gestione	689
3.7. Casi particolari: diritti aventi contenuto "complesso"; la responsabilità del socio privilegiato; il mancato esercizio dei diritti speciali	691
3.8. I diritti particolari dei soci e le categorie speciali di quote delle <i>start up</i> innovative in forma di s.r.l.: cenni	696
4. Le cooperative : cenni	697

Capitolo XXIV

I patti di famiglia

Giuseppe A. Policaro

1. La natura giuridica e la causa del patto di famiglia	699
2. L'oggetto	703
3. Gli effetti del patto di famiglia ed i soggetti "contraenti"	704
4. La forma del contratto	707
5. La compatibilità delle norme del patto di famiglia con le disposizioni in materia di impresa familiare	707
6. La modifica e lo scioglimento del patto di famiglia	709

Capitolo XXV

Il governo dei gruppi di società

Giuseppe A. Policaro

1. Il fenomeno di gruppo: profili e criticità	711
2. Il controllo e la direzione ed il coordinamento di società	715
3. La responsabilità	721
3.1. Attività di direzione e coordinamento e violazione dei corretti principi di gestione societaria ed imprenditoriale	725
3.2. L'azione del socio ed il pregiudizio arrecato alla redditività ed al valore della partecipazione	728
3.3. L'azione del terzo creditore e la lesione cagionata all'integrità del patrimonio della società	732

	<i>pag.</i>
3.4. Le misure compensative	732
4. Gli altri profili caratterizzanti il governo dei gruppi di imprese	736
4.1. I finanziamenti nell'attività di direzione e coordinamento	737
4.2. La pubblicità	745
4.3. Il recesso	747
5. La normativa antiriciclaggio ed i gruppi di società	749
6. I gruppi di imprese ed il nuovo Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza	751
6.1. La definizione di gruppo di imprese prevista dal Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza e le altre novità	753
 <i>Bibliografia</i>	 757
 <i>Indici per tipi</i>	 803