

INDICE SOMMARIO

<i>Introduzione</i> di LUIGI BALESTRA	XIII
<i>Gli autori</i>	XVII

PARTE PRIMA LE FATTISPECIE DI RESPONSABILITÀ E IL RISARCIMENTO DEL DANNO

SEZIONE I LE CONDOTTE ILLECITE

CAPITOLO 1 LA RESPONSABILITÀ DEGLI AMMINISTRATORI

di MARCO MARTINO

1. Considerazioni preliminari sull'identificazione, in chiave sistematica, delle componenti soggettive e oggettive della responsabilità degli amministratori, nella prospettiva delle azioni concorsuali.....	5
2. La responsabilità degli amministratori di s.p.a. nei confronti della società: considerazioni generali	10
2.1. Natura e presupposti della responsabilità degli amministratori di s.p.a.: la violazione di doveri generici e il parametro della diligenza.....	14
2.1.1. <i>Segue</i> : la violazione di doveri specifici.....	18
2.2. Gli assetti gestori corporativi e il dovere di agire in modo informato: amministratori delegati e privi di delega	21
2.3. Il significato della <i>business judgment rule</i> e la sua declinazione nella procedimentalizzazione dell'azione amministrativa	24
3. La responsabilità degli amministratori di s.p.a. nei confronti dei creditori, dei soci e dei terzi.....	29
4. La responsabilità degli amministratori di s.r.l.: i doveri generali e specifici di gestione e la concretizzazione del precetto di agire in modo diligente	33
4.1. La responsabilità degli amministratori di s.r.l. per avere agito in conflitto di interessi	39
4.2. La responsabilità per l'esecuzione di atti di gestione decisi o autorizzati da soci.....	41
4.3. L'azione di responsabilità dei soci e dei terzi ex art. 2476, comma 6, c.c. e l'azione di responsabilità dei creditori sociali nella s.r.l.....	44

5.	La responsabilità per intervenuta (e non tempestivamente rilevata) causa di scioglimento della società; in particolare: gli artt. 2485, comma 1 e 2486, comma 2, c.c.....	45
5.1.	I problemi di carattere sistematico (rinvii).....	52
5.2.	I doveri specifici e i c.d. obblighi senza sanzione imposti al verificarsi di una causa di scioglimento; in particolare: i doveri di convocazione ex artt. 2446 e 2447 c.c. e il dovere di corretta tenuta della contabilità e di regolare redazione del bilancio	61

CAPITOLO 2 LA RESPONSABILITÀ DEI DIRETTORI GENERALI

di MARCO MARTINO

1.	La figura del Direttore generale di s.p.a. e la sua rilevanza nel diritto positivo	65
2.	In particolare: il Direttore generale "di fatto"	68
3.	Le mansioni qualificanti e la responsabilità	70
4.	L'esercizio dell'azione e la rivalsa del Direttore generale nei confronti degli amministratori (rinvii)	74

CAPITOLO 3 LA RESPONSABILITÀ DEL COLLEGIO SINDACALE

di ALESSANDRO FAROLFI

1.	L'accertamento delle responsabilità nel quadro della fase liquidatoria della procedura fallimentare	75
2.	Il collegio sindacale: struttura, compiti e responsabilità	77
3.	L'azione del curatore nei confronti dei sindaci	81
4.	<i>Segue</i> : l'azione nei confronti del sindaco "di fatto"	87
5.	I doveri del collegio sindacale: aspetti partecipativi e continuità d'azione	89
6.	<i>Segue</i> : doveri informativi e reattivi	91
7.	La responsabilità indiretta (o per omesso controllo dell'attività gestoria) e la posizione della giurisprudenza	95
8.	La responsabilità dei sindaci nella crisi d'impresa	100

CAPITOLO 4 LA RESPONSABILITÀ DEL SOCIO

di VALENTINA PICCININI

1.	Premesse	105
----	----------------	-----

2. La responsabilità del socio di s.r.l.: profili introduttivi	106
3. Ambito di applicazione del comma 7 dell'art. 2476 c.c.: le fattispecie incluse e le fattispecie escluse.....	108
4. La condotta dannosa e il concorso con gli amministratori	110
5. L'elemento soggettivo dell'intenzionalità.....	113
6. Natura della responsabilità del socio e legittimazione attiva all'azione di responsabilità.....	116
7. Osservazioni conclusive: sulla possibilità di estendere il comma 7 dell'art. 2476 c.c. anche ai soci di società per azioni.....	119

CAPITOLO 5 LA RESPONSABILITÀ DEL REVISORE LEGALE

di GIOVANNA BILÒ

1. La legittimazione attiva dei legali rappresentanti delle procedure concorsuali	121
2. La diligenza del revisore.....	126
3. Il nesso di causalità tra inadempimento e danno	130
4. La solidarietà passiva	132
5. Il termine di prescrizione.....	135
6. Il danno risarcibile.....	137
7. L'azione di responsabilità nei confronti del revisore nel concordato preventivo	138

CAPITOLO 6 RESPONSABILITÀ DA ATTIVITÀ DI DIREZIONE E COORDINAMENTO DI SOCIETÀ E AZIONI DEL CURATORE

di GIOVANNI BATTISTA BARILLÀ

1. Profili generali della responsabilità da direzione e coordinamento	141
2. Il pregiudizio alla redditività e al valore della partecipazione e la lesione all'integrità del patrimonio sociale	145
3. I vantaggi compensativi nella valutazione della responsabilità da attività di direzione e coordinamento	149
4. La natura del danno	157
5. La responsabilità di "chi abbia comunque preso parte al fatto lesivo" e di "chi ne abbia consapevolmente tratto beneficio"	159
6. <i>Segue</i> : sulla natura contrattuale della responsabilità	162
7. Obblighi gestori e rilevanza della loro violazione nelle successive procedure concorsuali.....	166

8. Le azioni spettanti al curatore fallimentare.....	170
9. Legittimazione del curatore fallimentare della controllata all'esercizio dell'azione di responsabilità per abuso di direzione e coordinamento spettante alla società controllata medesima.....	175
10. La legittimazione passiva nell'azione ex art. 2497 c.c.	179
11. Azione di responsabilità per abuso di direzione e coordinamento nel concordato preventivo	182
12. Conversione del fallimento in amministrazione straordinaria.....	189

CAPITOLO 7 RESPONSABILITÀ PER ABUSIVA CONCESSIONE DEL CREDITO E LEGITTIMAZIONE DEL CURATORE

di LUIGI BALESTRA

1. Premessa	191
2. Gli elementi costitutivi della fattispecie	195
3. <i>Segue</i> : al cospetto delle soluzioni negoziate della crisi di impresa	200
4. Il pregiudizio subito dai creditori e dal soggetto finanziato	204
5. Il fondamento della responsabilità	211
6. La legittimazione del curatore	213

CAPITOLO 8 LA RESPONSABILITÀ DEL CURATORE E DEL COMMISSARIO NELLA LIQUIDAZIONE COATTA AMMINISTRATIVA

di RICCARDO CAMPIONE e MATTEO DE PAMPHILIS

1. I doveri, generici e specifici, discendenti dall'ufficio del curatore.....	219
2. Il grado della diligenza richiesto nell'espletamento dei doveri connessi all'amministrazione della procedura.....	222
3. La natura della responsabilità e le ricadute applicative della qualificazione.....	227
4. Gli illeciti del curatore nell'elaborazione giurisprudenziale	231
5. L'esercizio dell'azione di responsabilità: presupposti e legittimazione.....	235
6. Il rito applicabile e l'individuazione del giudice competente.....	241
7. La responsabilità del commissario liquidatore nella liquidazione coatta amministrativa	242

SEZIONE II IL NESSO DI CAUSALITÀ E IL DANNO**CAPITOLO 1 LA LESIONE NELLA PROSPETTIVA DELLA SOCIETÀ FALLITA E NELLE VALUTAZIONI DEL CURATORE**

di MATTIA BERTI

1. Le prescrizioni normative e di prassi che incombono sul curatore, con riferimento al tema dell'individuazione delle responsabilità degli organi sociali della fallita impresa e a quello dell'avvio di conseguenti azioni risarcitorie..... 249
2. Le verifiche e le valutazioni del curatore in occasione della relazione ex art. 33 l. fall..... 255
3. Le ulteriori attività ai fini della redazione del programma di liquidazione 261

CAPITOLO 2 L'ACCERTAMENTO DEL NESSO DI CAUSALITÀ

di RICCARDO CAMPIONE

1. Premessa 267
2. Il quadro normativo di riferimento e la struttura del giudizio di causalità..... 269
3. *Segue: a)* Il nesso di causalità materiale..... 273
4. *Segue: b)* La causalità giuridica..... 277
5. Nesso eziologico ed azioni di responsabilità nell'elaborazione giurisprudenziale..... 280
6. La centralità del concorso di cause imputabili nell'ambito delle azioni di responsabilità..... 287

CAPITOLO 3 LA QUANTIFICAZIONE DEL DANNO NELLE AZIONI DI RESPONSABILITÀ

di GIOVANNI FACCI

1. Premessa 295
2. *Segue:* la funzione del risarcimento del danno patrimoniale 298
3. Il danno e la causalità giuridica..... 302
4. Le condotte oggetto di contestazione e le regole della causalità giuridica..... 306
5. *Segue:* la regola della compensazione del lucro con il danno 311
6. Il ricorso a criteri presuntivi: il criterio del c.d. *deficit* patrimoniale..... 315

- | | | |
|----|--|-----|
| 7. | <i>Segue</i> : il criterio del <i>deficit</i> fallimentare e le Sezioni Unite n. 9100/2015..... | 319 |
| 8. | La prosecuzione non consentita dell'attività d'impresa ed il criterio dei netti patrimoniali | 323 |
| 9. | <i>Segue</i> : la correzione del criterio dei netti patrimoniali | 328 |

PARTE SECONDA LE AZIONI DI RESPONSABILITÀ E LE REGOLE PROCEDURALI

CAPITOLO 1 LE AZIONI DI RESPONSABILITÀ ESERCITATE DAL CURATORE FALLIMENTARE. LA LEGITTIMAZIONE DEL CURATORE E LA NATURA DELL'AZIONE

di MICHELE LUPOI

- | | | |
|-----|---|-----|
| 1. | La legittimazione "ordinaria" del curatore fallimentare | 335 |
| 2. | La legittimazione speciale conferita dall'art. 146 l. fall..... | 337 |
| 3. | I legittimati passivi | 340 |
| 4. | Le azioni di massa: una definizione..... | 343 |
| 5. | <i>Segue</i> : e le azioni "individuali". Casi dubbi..... | 345 |
| 6. | L'azione di responsabilità del curatore: "nuova" o "derivata"?..... | 351 |
| 7. | Un'azione unitaria ed inscindibile? Critica alla tesi tradizionale..... | 354 |
| 8. | La questione della legittimazione del curatore a proporre l'azione di responsabilità dei creditori di una s.r.l.: introduzione..... | 358 |
| 9. | Per la sopravvivenza dell'azione di responsabilità dei creditori di una s.r.l..... | 363 |
| 10. | <i>Segue</i> : le conseguenze sul piano della disciplina post-fallimento | 367 |

CAPITOLO 2 AZIONI DI RESPONSABILITÀ E CONCORDATO PREVENTIVO: IL CONTENUTO DEL PIANO ED IL RUOLO DELL'ATTESTATORE

di MATTIA BERTI

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | Meritevolezza, art. 173 l. fall. e contenuto obbligatorio del piano concordatario: la ricomposizione del quadro offerta da Cass. n. 13818/2011 | 371 |
| 2. | La giurisprudenza successiva e i problemi residui, in particolare sulla necessità o meno di esplicitare atti pregressi forieri di possibile responsabilità o addirittura di prospettare l'avvio di iniziative giudiziarie. | 381 |

- | | |
|--|-----|
| 3. Azioni di responsabilità e veridicità dei dati aziendali: il ruolo dell'attestazione ex art. 161 l. fall. | 389 |
| 4. Eventuali differenze laddove l'attestazione riguardi la convenienza della proposta rispetto all'alternativa liquidatoria..... | 392 |

CAPITOLO 3 LA LEGITTIMAZIONE ALL'ESPERIMENTO DELL'AZIONE

di MICHELE LUPOI

- | | |
|--|-----|
| 1. Introduzione..... | 397 |
| 2. L'azione sociale di responsabilità..... | 398 |
| 3. L'azione dei creditori sociali..... | 403 |

CAPITOLO 4 GIURISDIZIONE, COMPETENZA E RITO APPLICABILE

di MARIO ZOPPELLARI

- | | |
|--|-----|
| 1. Insolvenza transfrontaliera e <i>vis attractiva concursus</i> | 407 |
| 2. La competenza per l'azione di responsabilità tra foro speciale e foro ordinario..... | 411 |
| 3. Due fori speciali a confronto: l'azione di responsabilità fra Tribunale delle imprese e Tribunale fallimentare..... | 416 |
| 4. Sezioni specializzate in materia di impresa: tra ripartizione tabellare e questione di competenza | 426 |
| 5. Rito applicabile..... | 430 |

CAPITOLO 5 LA TUTELA CAUTELARE AZIONABILE DAGLI ORGANI DELLA PROCEDURA

di LEA QUERZOLA

- | | |
|---|-----|
| 1. Introduzione..... | 433 |
| 2. Il contenuto delle azioni di responsabilità e il rapporto di strumentalità della tutela cautelare corrispondente | 434 |
| 3. Il <i>periculum in mora</i> | 436 |
| 4. Il <i>fumus boni iuris</i> | 438 |
| 5. I provvedimenti cautelari concretamente utilizzabili..... | 439 |
| 6. Autorizzazione del giudice delegato e parere del comitato dei creditori..... | 443 |
| 7. Del procedimento e del contenuto del ricorso..... | 444 |

CAPITOLO 6 LE AZIONI DI RESPONSABILITÀ E PRESCRIZIONE

di MAURO PALADINI

1. Introduzione.....	447
2. La prescrizione delle azioni sociali di responsabilità	448
3. La prescrizione dell'azione di responsabilità dei creditori sociali.....	454
4. La prescrizione delle azioni di responsabilità esercitate nel corso del fallimento	460
5. Conclusioni.....	464

CAPITOLO 7 LE VALUTAZIONI DEL GIUDICE IN SEDE DI AUTORIZZAZIONE

di ALESSANDRO FAROLFI

1. Il ruolo del giudice delegato nel diritto fallimentare riformato.....	467
2. L'autorizzazione del giudice all'esercizio da parte del curatore delle azioni di responsabilità	471
3. Le valutazioni del giudice: un generale principio di economicità degli atti di liquidazione dell'attivo	473
4. <i>Segue</i> : carattere dinamico delle valutazioni	476
5. Transazione, riduzione della domanda, rinuncia all'azione	478
6. Gli ulteriori riflessi in ambito concordatario	480
<i>Indice analitico</i>	487