

fatto&diritto

Stefano Buonocore - Paolo Panella
Luca Ponti - Francesca Spadetto

Le nuove responsabilità civili e penali nelle società di capitali

CIVILE E PROCESSO



GIUFFRÈ EDITORE

INDICE SOMMARIO

CAPITOLO 1

L'AMMINISTRAZIONE DI FATTO

1.1.	Il concetto di amministratore di fatto	1
1.2.	L'amministratore di fatto nel diritto civile	4
1.2.1.	Casistica	11
1.3.	L'amministratore di fatto nel diritto penale	14
1.3.1.	Casistica	18
1.4.	Amministratore di fatto e socio dominante	24
	<i>Conclusioni</i>	27

CAPITOLO 2

LA RESPONSABILITÀ

DEL CONSIGLIERE SENZA DELEGHE E DEL SINDACO

2.1.	Introduzione	29
2.2.	La disciplina attuale della responsabilità civilistica del consigliere senza deleghe	31
2.3.	L'art. 2392 c.c. nell'attuale formulazione e la responsabilità degli amministratori privi di deleghe	33
2.3.1.	La disciplina nelle s.r.l.	38
2.4.	La responsabilità in ambito penale dell'amministratore privo di deleghe	42
2.5.	L'art. 40, comma 2, c.p. e l'individuazione dell'"obbligo giuridico" alla luce dell'attuale disciplina	43
2.6.	Configurabilità o meno del dolo eventuale	46
2.6.1.	L'evoluzione della giurisprudenza	48
2.7.	Il concorso di persone nel reato: l'apporto causale tra amministratori con e amministratori senza deleghe	53
2.8.	La responsabilità penale del sindaco ai sensi dell'art. 40, 2° co. c.p.	56
	<i>Conclusioni</i>	59

CAPITOLO 3

LA COMPARTECIPAZIONE CRIMINOSA
NEI REATI FALLIMENTARI

3.1.	Cenni in tema di concorso di persone nel reato. Gli art. 110 e 117 c.p.	61
3.2.	La bancarotta come reato proprio plurisoggettivo eventuale: la fisiologia del concorso di amministratori e sindaci	67
3.3.	Il concorso dell' <i>extraneus</i> nel reato di bancarotta distrattiva	70
3.4	Il concorso dell'antagonista: affitto d'azienda, licenza del marchio, acquisto del magazzino e altri negozi... <i>in limine</i> ...	73
3.4.1.	La ricettazione prefallimentare ex art. 232, comma 3, n. 2) l. fall.: la distinzione con il concorso nella bancarotta distrattiva	79
3.5.	Il concorso del professionista	83
	<i>Conclusioni</i>	90

CAPITOLO 4

IL CONFLITTO DI INTERESSI

4.1.	Il conflitto di interessi	91
4.2.	Il conflitto di interessi nel diritto civile	92
4.2.1.	Differenze di disciplina tra il modello s.p.a. e il modello s.r.l.	99
4.2.2.	Il conflitto di interessi nei gruppi	105
4.3	Il conflitto di interessi nel diritto penale	112
	<i>Conclusioni</i>	117

CAPITOLO 5

RAPPORTI E INTERFERENZE TRA IL DELITTO DI APPROPRIAZIONE INDEBITA E LA BANCAROTTA PER DISTRAZIONE

5.1.	Premesse	119
5.2.	Il reato di appropriazione indebita (art. 646 c.p.): cenni ..	120
5.3.	Il reato di appropriazione indebita all'interno delle società	125
5.4.	La distrazione fallimentare	142

5.4.1. Un caso particolare: la distrazione (e la distruzione) dell'avviamento	151
5.4.2. L'elemento soggettivo	156
5.5. <i>Bis in idem?</i> Cassazione penale n. 4404/2008	158
5.6. Brevissime riflessioni conclusive	166
5.7. Conseguenze sul piano civilistico risarcitorio	167
<i>Conclusioni</i>	169

CAPITOLO 6

I VANTAGGI COMPENSATIVI NEL DIRITTO PENALE SOCIETARIO E FALLIMENTARE

6.1. Premessa: definizioni e riferimenti normativi	171
6.2. La teoria dei vantaggi compensativi	179
6.2.1. I vantaggi compensativi nel diritto penale e nel diritto civile	183
6.2.2. Le caratteristiche del giudizio di accertamento	186
6.3. L'estensione dei vantaggi compensativi ai reati fallimentari	190
6.3.1. Brevi note conclusive	195
<i>Conclusioni</i>	197

CAPITOLO 7

LA BANCAROTTA PER EFFETTO DI OPERAZIONI DOLOSE

7.1. La bancarotta « per effetto di operazioni dolose » (art. 223 comma 2 n. 2 l. fall.): un'ipotesi residuale. I soggetti attivi	199
7.2. Il concetto di "operazioni dolose"	205
7.3. L'identificazione dell'evento e la rilevanza del nesso causale	211
7.4. L'aggravamento di un dissesto già esistente	218
7.5. L'elemento soggettivo	223
7.6. La bancarotta da scissione societaria: i rapporti tra l'art. 223, comma 2, n. 1) l. fall. (con riferimento all'art. 2629 c.c.) e le operazioni dolose	229
7.7. Le operazioni di "leveraged buy out"	236
<i>Conclusioni</i>	242

CAPITOLO 8

RESPONSABILITÀ SOLIDALE

8.1.	La responsabilità solidale	243
8.1.1.	La transazione con uno dei corresponsabili in solido	247
8.2.	La responsabilità solidale degli organi sociali	257
8.2.1.	Il subentrante e il dimissionario	264
	<i>Conclusioni</i>	267

CAPITOLO 9

**LA RINUNZIA ALL'AZIONE DI RESPONSABILITÀ
VERSO AMMINISTRATORI E SINDACI ED
IL PRINCIPIO *NEMO TENETUR EDERE CONTRA SE***

9.1.	La rinuncia all'azione di responsabilità sociale verso amministratori e sindaci nel Codice Civile	269
9.2.	La disciplina nelle società a responsabilità limitata	271
9.2.1.	La revoca giudiziale dell'amministratore	276
9.3.	La disciplina nelle società per azioni	281
9.4.	Limiti di validità/efficacia di una rinuncia generica	287
9.4.1.	Giurisprudenza di merito e di legittimità, prassi ...	288
9.5.	<i>Nemo tenetur edere contra se</i> nel diritto penale	292
9.6.	<i>Nemo tenetur edere contra se e falso in bilancio</i>	297
9.7.	Le conseguenze in ambito penalistico di una delibera di rinuncia all'azione di responsabilità circostanziata	301
9.8.	Invocabilità del principio <i>nemo tenetur edere contra se</i> in ambito civile	304
9.9.	Contraddizioni interne al sistema, discrasie e rilievi critici	306
	<i>Conclusioni</i>	309

CAPITOLO 10

**LA PRESCRIZIONE DELL'AZIONE CIVILE DI
RESPONSABILITÀ, L'AZIONE PENALE E LA COSTITUZIONE
DI PARTE CIVILE**

10.1.	La prescrizione dell'azione civile	311
-------	--	-----

10.2. La società <i>in bonis</i> , l'azione della società, quella dei singoli soci, dei creditori e dei terzi	312
10.3. La prescrizione dell'azione del curatore: natura e <i>dies a quo</i> del termine di prescrizione	318
10.4. La prescrizione del reato e dell'azione civile nel processo penale	322
10.4.1. La prescrizione del reato	324
10.4.2. La prescrizione dell'azione civile esercitata nel processo penale	329
10.5. La domanda di risarcimento dei danni nel processo penale	334
10.6. Disciplina delle preclusioni processuali: termini per la costituzione di parte civile e possibilità di quantificare il danno richiesto in sede penale al termine del processo	342
<i>Conclusioni</i>	354
 <i>Indice bibliografico</i>	 357
<i>Indice delle pronunce giurisprudenziali</i>	367
<i>Indice analitico</i>	369