

DIRITTO COMMERCIALE

A.A. 2019 2020

CDS GIURISPRUDENZA

Prof. Elisabetta Loffredo
Università di Cagliari

SLIDE PREDISPOSTE E RESE DISPONIBILI A SUPPORTO DELLA DIDATTICA ON LINE
A USO PERSONALE ESCLUSIVO DEGLI STUDENTI FREQUENTANTI - NON E' CONSENTITA LA RIPRODUZIONE E
LA CIRCOLAZIONE IN NESSUNA FORMA E CON NESSUN MEZZO

DOTAZIONE PATRIMONIALE INIZIALE

Capitale, Conferimenti e acquisti potenzialmente pericolosi

provvista finanziaria delle società di capitali e strumenti di raccolta

**capitale di rischio
destinato all'iniziativa
(conferimenti)
rappresentato da titoli
azionari (anche di
categorie diverse) iscritto
a capitale**

**Strumenti finanziari
partecipativi diversi dalle
azioni**

**capitale di debito (titoli
obbligazionari e altri
strumenti finanziari
assimilabili)**

i conferimenti come elementi costitutivi del
patrimonio iniziale

Insieme dei conferimenti



Patrimonio iniziale della
società

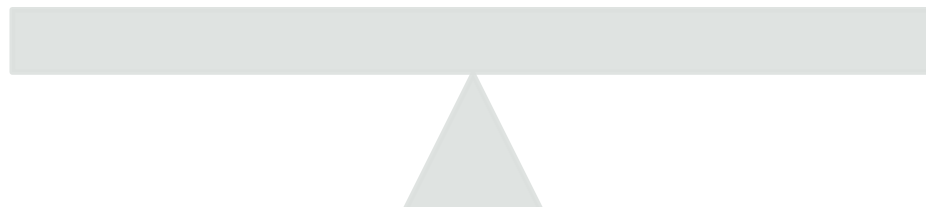
DOTAZIONE ECONOMICA SOCIETA': t_0

PATRIMONIO

Insieme dei
conferimenti

CAPITALE

Valore dei
conferimenti
imputato a cs
(fisso) indisponibile



Capitale sociale nominale

Valore iniziale dei conferimenti

- PROCEDIMENTI LEGALI PER VALORIZZARE CONFERIMENTI NON IN DENARO (modalità diverse e oggetto diverso/tipi)
- Conferimenti imputabili a capitale e non/tipi

Posta contabile ideale: **VALORE INDISPONIBILE PER I SOCI**

- **FUNZIONE VINCOLISTICA** (Finché, dopo lo scioglimento, non siano pagati tutti i creditori)

Distribuibile **DIFFERENZA PATRIMONIO NETTO – CAPITALE**

Le società di capitali come società a capitale minimo legale e fisso

Iniziale: valore dei conferimenti dei soci fondatori almeno pari al c.s.

- Capitale minimo (non capitale adeguato)
 - Spa /sapa: 50.000
 - Srl (srls): (1÷9.999) 10.000

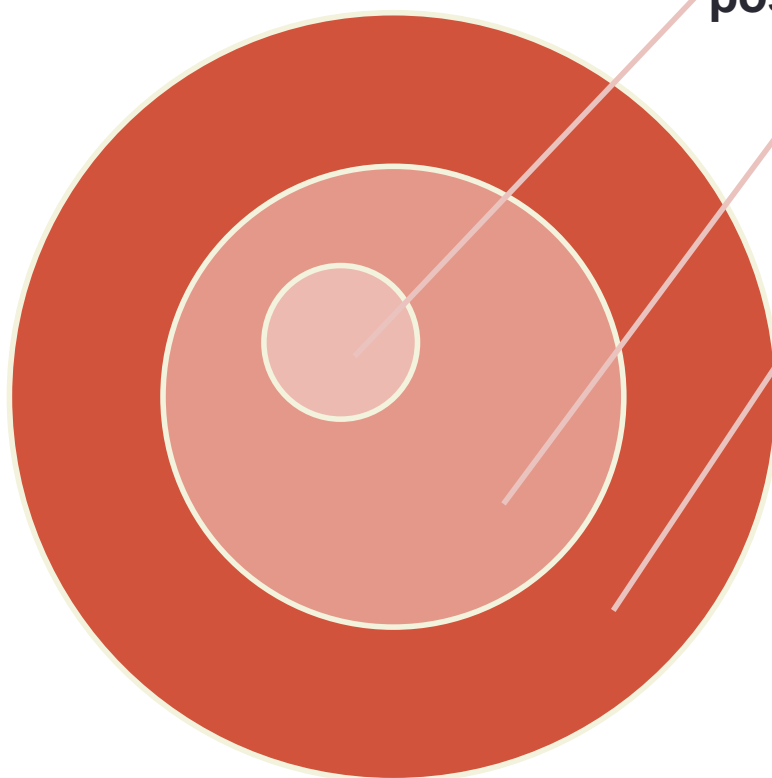
Successivi incrementi tramite **aumento** (modifiche del capitale iniziale indicato in atto cost.)

- modifiche dell'atto costitutivo (assoggettate a regole procedurali ex art. 2436, salvo delega, efficacia iscrizione)
- Regole sostanziali (art. 2438 ss.)
 - Buona e corretta gestione
 - interesse degli azionisti preesistenti (art. 2441)
 - tutela dei creditori (art. 2442)

Patrimonio netto al tempo $t_0.. t_1 \dots t_n$

capitale nominale fisso (fino a sua modifica in atto cost.per aumento/riduzione)

**quota parte ideale) di p.n. come
posta di garanzia per i creditori**



Riserve

Utili

Valori con diverso
grado di

(in)disponibilità

TUTTE

COMPONENTI P.N.

Evidenza della indisponibilità del capitale Art. 2424 (bilancio - stato patrimoniale)

ATTIVO

- A) Crediti verso soci (conferimenti ancora dovuti)
- B) Immobilizzazioni
- C) ...
-

PASSIVO

- A) Patrimonio netto:
 - I – Capitale
 - II ... VII Riserve
 - VIII – IX Utili (perdite)
- B) ...

Principio di effettività e integrità del capitale

Al momento della formazione (o dell'aumento successivo)

- Valorizzazione - modalità di valorizzazione differenziata per tipo

Tutela integrità

- Obbligo specifico amministratori (art. 2394)

Adeguamento e reintegrazione in caso di perdita

- artt. 2445, 2446

CAPITALE PATRIMONIO E CONFERIMENTI

**Principio di effettività della
formazione iniziale del capitale**

Valore conferimenti: \geq VALORE c.s.

**Conferimenti imputati a capitale e
sovrapprezzo/conferimenti fuori capitale**

- Appostazione a riserva a patrimonio netto

Liberazione conferimenti società di capitali

Denaro

- versamento al 25%
- Eccetto che socio unico

Beni in natura

- immediata esecuzione
- **Stima** esterna e **controllo** interno (due fasi)
 - Revisione per fondati motivi (vincoli su alienazione)

Crediti

- cessione con garanzia di solvenza

Prestazioni d'opera o di servizi

- Non ammissibili in spa
- ammissibili in s.r.l. accompagnate da polizza ass. o fideiussione bancaria (capitale «assicurato»)

CONFERIMENTI IN NATURA SENZA STIMA

salvo «fatti nuovi eccezionali»

3 tipologie di beni

valore di mercato accertabile oggettivamente o già valutato con metodi affidabili

Valori mobiliari/strumenti di mercato monetario il (valore da listini)

Beni iscritti a bilancio rev. a fair value (valore equo-corretto-non fuorviante)

Valore già stimato a breve (≤ 6 mesi) da esperto indipendente

Acquisti potenzialmente pericolosi

Acquisti successivi da soggetti interni alla società (soci/amministratori)

- Pericolo di annacquamento del capitale
- Limiti di valore ($\geq 10\%$ del capitale) e di tempo

CONDIZIONI

- Autorizzazione assemblea
- Disponibilità anticipata della stima per i soci
- Pubblicità verbale assemblea

Prestazioni accessorie

Tecnica per convogliare prestazioni d'opera o servizi del socio non conferibili (e perciò non imputate a capitale)

Azioni con prestazioni accessorie (2345)

- Titoli a trasferimento «frenato»

Strumenti partecipativi diversi dalle azioni

LA PARTECIPAZIONE NELLA SPA

Titolarità delle azioni

Partecipazione in spa

Posizione risultante dalla titolarità di n. azioni che

- incorporano i diritti sociali
- Rappresentano l'investimento (n. azioni riflette conferimento)
- Misura la "quantità di diritti" del socio

Azione=frazione uguale di capitale sociale

- (artt. 2350, 2351)
- Indivisibilità
- Inscindibilità
- Uguaglianza (in senso relativo e oggettivo)

Categorie di azioni (2348)

I diritti sociali portati dalle azioni



Attribuzione dei diritti



AZIONI ORDINARIE (unica categoria necessariamente presente): unità partecipazione minima standard

2346, co. 2
e 4 Assegnate in base al conferimento (proporzionalità derogabile)

Rappresentative frazioni capitale

Aspetti
cartolari

2354-titoli sempre nominativi (salvo eccezioni di legge)

A circolazione "singolare" (2355, co. 3: «è comunque legittimato..»)

diverse
prospettive
di valore

Valore nominale (n/snv)

Contabile (valore patrimonio di bilancio: cs+riserve)

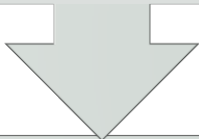
Reale (val. mercato: patrimonio netto/n.azioni)

di scambio, o di mercato se quotati

Azioni di categorie diverse

Diritti omogenei per ciascuna azione della stessa categoria

Uguaglianza relativa 2348



Rilevanza dell'esistenza di categorie di azioni:



art. 2376 : Approvazione dell'assemblea di categoria

condizione di efficacia della delibera della assemblea degli azionisti ordinari che incidono su diritti di categoria

Categorie speciali di azioni

Categorie
di azioni
nominate

Azioni con prestazioni accessorie

o
«tipizzate»

Azioni di risparmio (solo per società quotate):
modello di organizzazione comune

Azioni a favore dei prestatori di lavoro: 2349

Azioni di godimento: 2353 (sostitutive delle
azioni annullate per riduzione capitale)

Azioni correlate: 2350 (a un ramo, a un
patrimonio, a un settore)

Azioni di categoria (non tipizzate) criteri di differenziazione

privilegi patrimoniali

Maggiorazione
utili

Utili in pre-
deduzione

Postergazione
nelle perdite

Differenziazione per diritti di voto

alterazione del principio 1
azione/1 voto
(entro il limite di $\frac{1}{2}$ c.s.)

Limitazioni al
voto fino
all'esclusione:
es.azioni
godimento)

Voto a
scalare, voto
a soglia
minima, voto
a scaglioni

.....

Voto plurimo,
anche
condizionato
(fino a max
3x1)

Voto
maggiorato
(solo per
società
quotate)

azioni a voto plurimo e maggiorato

Art: 2351 azioni a voto plurimo (non per soc. quotate)

- (max 3 x 1) agevolano mantenimento del controllo in sede di quotazione

Voto maggiorato (x 2) per le azioni in unica mano di società quotate (art. 127 quinquies TUF)

- Premio **all'azionista** che tenga le azioni > 24 mesi continuativi (stabilizzazione assetti societari)
- Si sterilizza nel trasferimento

LIMITI ALLA NATURALE DESTINAZIONE DEI TITOLI ALLA CIRCOLAZIONE

- trasferimento cartolare dei diritti portati dal titolo

Vincoli legali

- Azioni con prestazioni accessorie
- Azioni liberate con conferimenti in natura (vincolo temporaneo)

Clausole **statutarie** limitative

- Limiti (iniziali o sopravvenuti) a tempo
- Gradimento
 - anche mero: il correttivo del recesso o dell'obbligo di riacquisto
- Prelazione: incerta conseguenza della violazione: nullità, inefficacia, **riscatto**
- Co-vendita (drag-along)
- Riscatto in relazione a certi eventi (art. 2437 sexies)

capitale di debito:
strumenti tipizzati
(2411-2412)

Titoli
obbligazionari
finanziamenti
incorporati in
titoli che
danno diritto
alla
restituzione
(capitale +
interessi)

Regole di organizzazione comune

Emissione:

- competenza gestoria (salvo per o. convertibili)
- Limiti quantitativi: **non > 2 volte mezzi propri** (patrimonio netto - garanzie prestate)

Tipologie diverse

- rendimento (es. indicizzate)
- Diritto di restituzione (es. subordinate o postergate)
- Prospettive di acquisire qualità di azionista
 - Es. con warrant (opzione su emissione azioni) o convertibili in azioni (secondo un certo rapporto)

Altri strumenti
di raccolta di
mezzi
finanziari

**STRUMENTI
FINANZIARI
PARTECIPATIVI
DIVERSI DALLE
AZIONI**

- capitale di rischio/di debito (in base a caratteristiche in concreto)

Emessi a fronte di apporti non imputati a capitale

- Apporti tecnicamente NON CONFERIMENTI DI CAPITALE
 - Es. prestazioni d'opera o servizi o altri apporti fuori capitale
- Finanziamenti con vincolo restituzione

I sottoscrittori non acquistano la qualità di socio anche se abbiano diritti amministrativi

Diritti amministrativi agli strumenti finanziari (esempi)

unica preclusione:
non lo stesso
diritto delle azioni
ordinarie

Diritto di voto su argomenti
specificamente indicati

Diritto di nominare un componente
indipendente del c.d.a. o del
consiglio di sorveglianza o un
sindaco

Diritti di informazione e controllo

Diritti di *interazione debole*
(prerogative a contenuto consultivo)

VARIAZIONI DEL CAPITALE PROCEDURE (LEGITTIME O DOVUTE)

Muovono da: rilevazione in bilancio dei valori attivi e passivi imputabili alla società

CREAZIONE DI NUOVE AZIONI / ESTINZIONE AZIONI EMESSE

MODIFICA VALORE NOMINALE

Regole che incidono sulla partecipazione

CREAZIONE ED
ESTINZIONE AZIONI

Perché

- Possono determinare **mutamenti relativi della posizione** del socio e scelte di permanenza
- Possono determinare **variazioni** della composizione della **compagine sociale**
- Possono mettere in gioco **scelte relative alla sopravvivenza della società**

Non sono fatti di gestione, ma hanno valenza gestoria

CREAZIONE ED
ESTINZIONE AZIONI

Perché

- Determinano o riflettono **variazioni del patrimonio** e quindi coinvolgono
 - **tutela dei creditori e dei soci**
 - **responsabilità amministratori**
- Possono coinvolgere scelte di collegamento con altri **soggetti economici** (es. aumento finalizzato all'ingresso di terzi)

Operazioni sul capitale: aspetti formali comuni

modificazioni
dell'atto
costitutivo a
contenuto
oggettivo

Competenza

- Ass. straordinaria (2365) o delega
- srl solo delibera assembleare

Rispecchiano
procedimento
costitutivo (2436;
2448)

- Controllo con esito negativo
- nuova assemblea / tribunale o definitiva inefficacia

Creazione nuove azioni per aumento nominale / gratuito (2442)

Spostamento risorse disponibili a capitale

nei limiti della loro disponibilità (limite 2430)

si assoggettano somme esistenti alla disciplina vincolistica del capitale

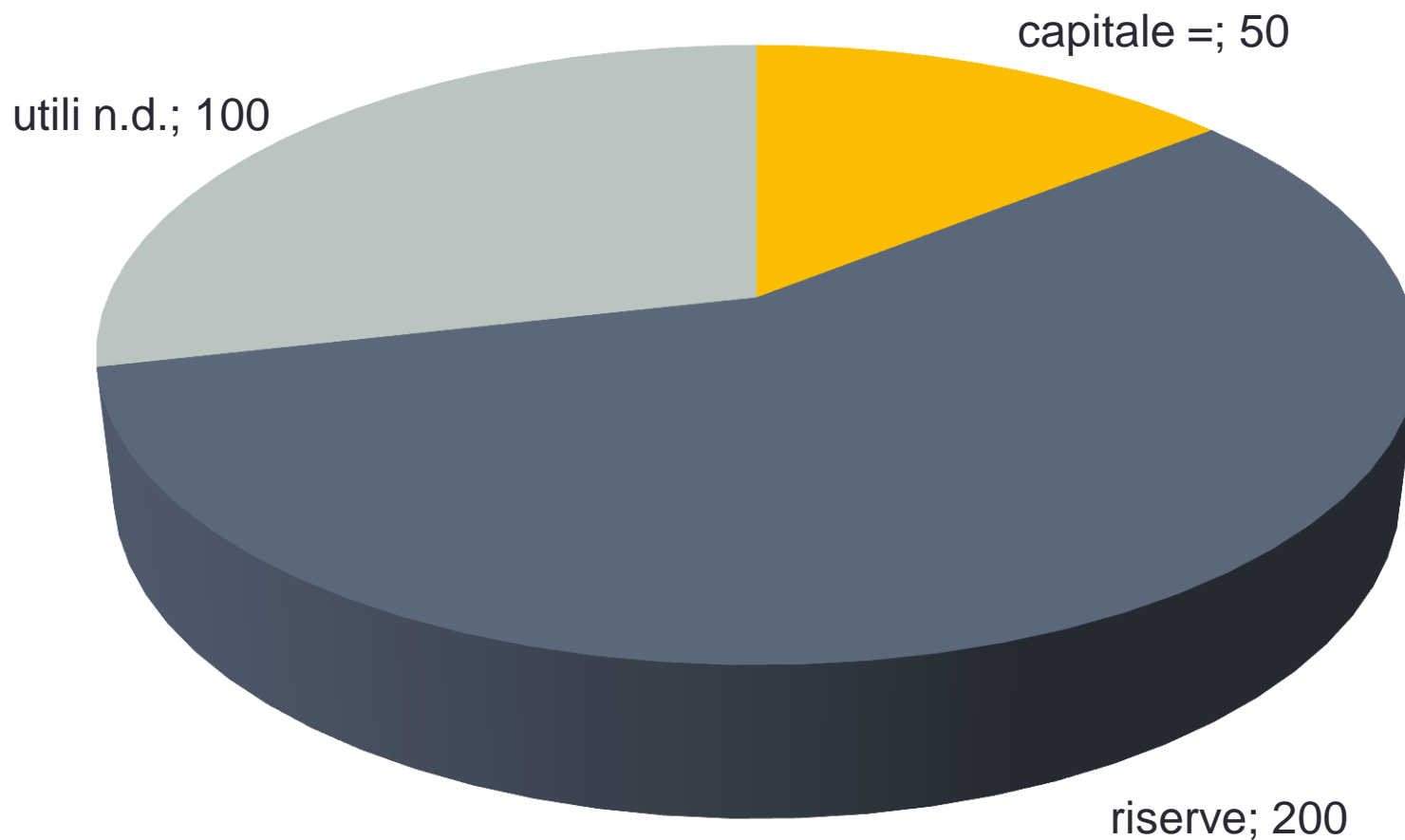


Tecnica

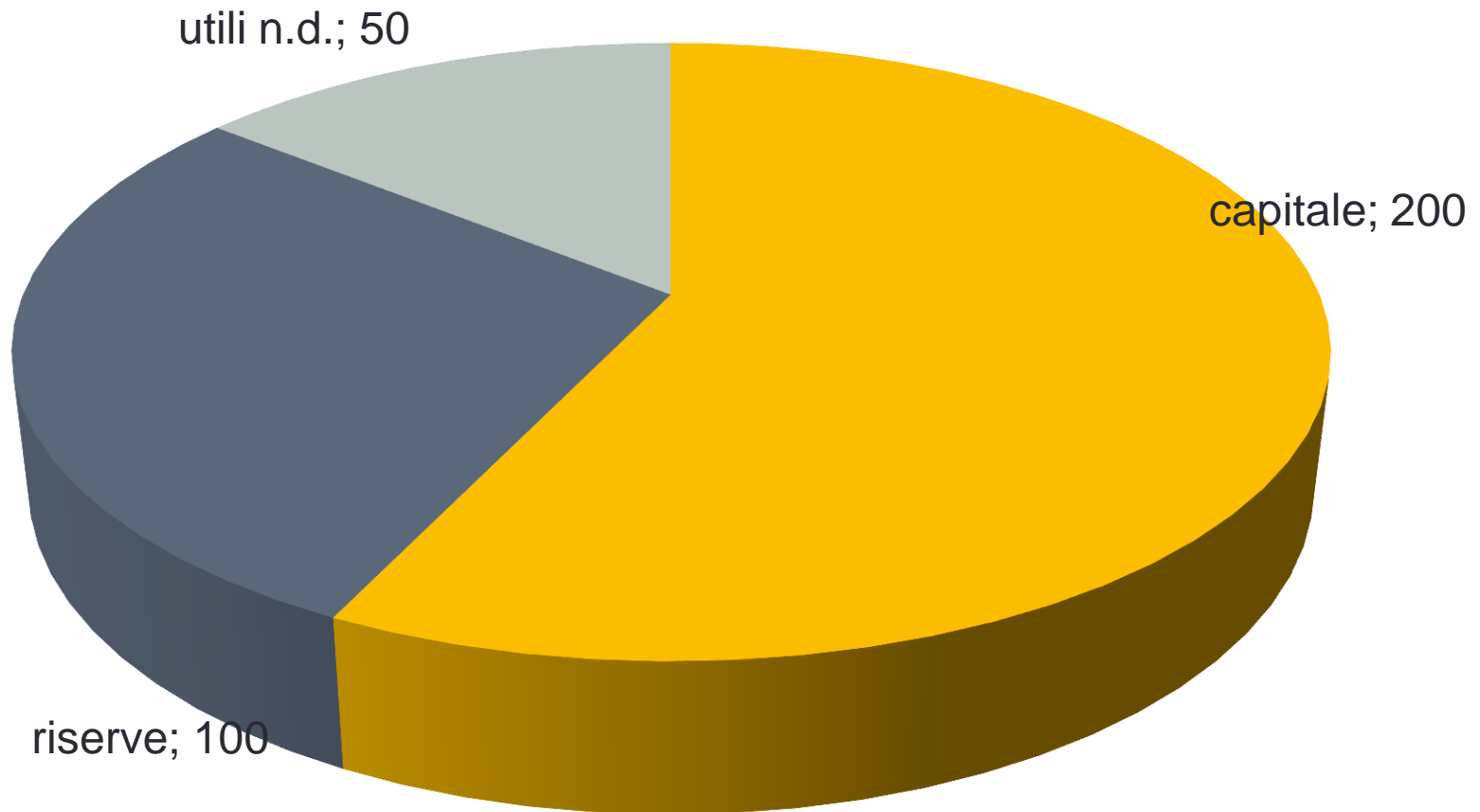
aumento del v.n. delle azioni/**oppure**
aumento del numero delle azioni senza
v.n.

Emissione nuove azioni con uguali
caratteristiche di quelle già emesse e
assegnazione proporzionale agli azionisti

Aumento gratuito: patrimonio netto 350 (composizione prima dell'aumento)



Aumento gratuito : patrimonio netto 350 : composizione dopo aumento nominale



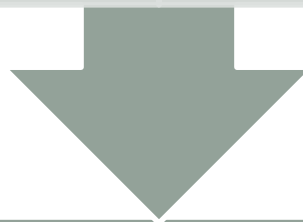
Creazione nuove azioni: aumento reale

Afflusso nuove risorse:

REALE, perché produce un aumento del patrimonio netto

ONEROSO per chi lo sottoscrive

- NUOVI conferimenti: capitale di rischio di soci o terzi



Presupposto: azioni emesse già interamente liberate

Violazione divieto: non inefficacia ma responsabilità amm.tori (2438)

Aumento reale/ oneroso

Tecniche acquisizione nuovo capitale di rischio (anche a copertura perdite)

- Rispetto regole sui conferimenti iniziali

aumento scindibile (parziale) solo se previsto

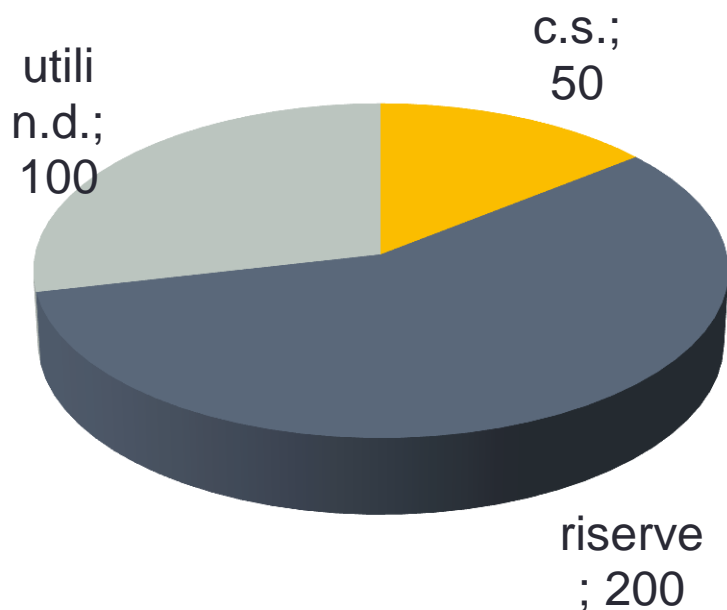
- Definizione della misura coperta al termine del periodo

Condizioni per l'efficacia dell'aumento

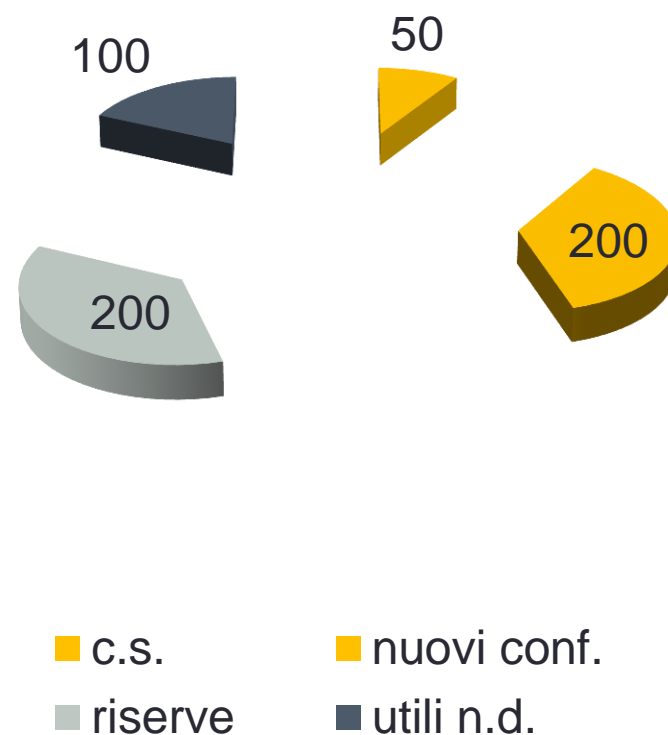
- Sottoscrizione (integrale o parziale) a seguito dell'adesione all'offerta pubblicata RI/sito web
- Acquisizione conferimenti
- Iscrizione RI

Aumento reale: : patrimonio netto 350

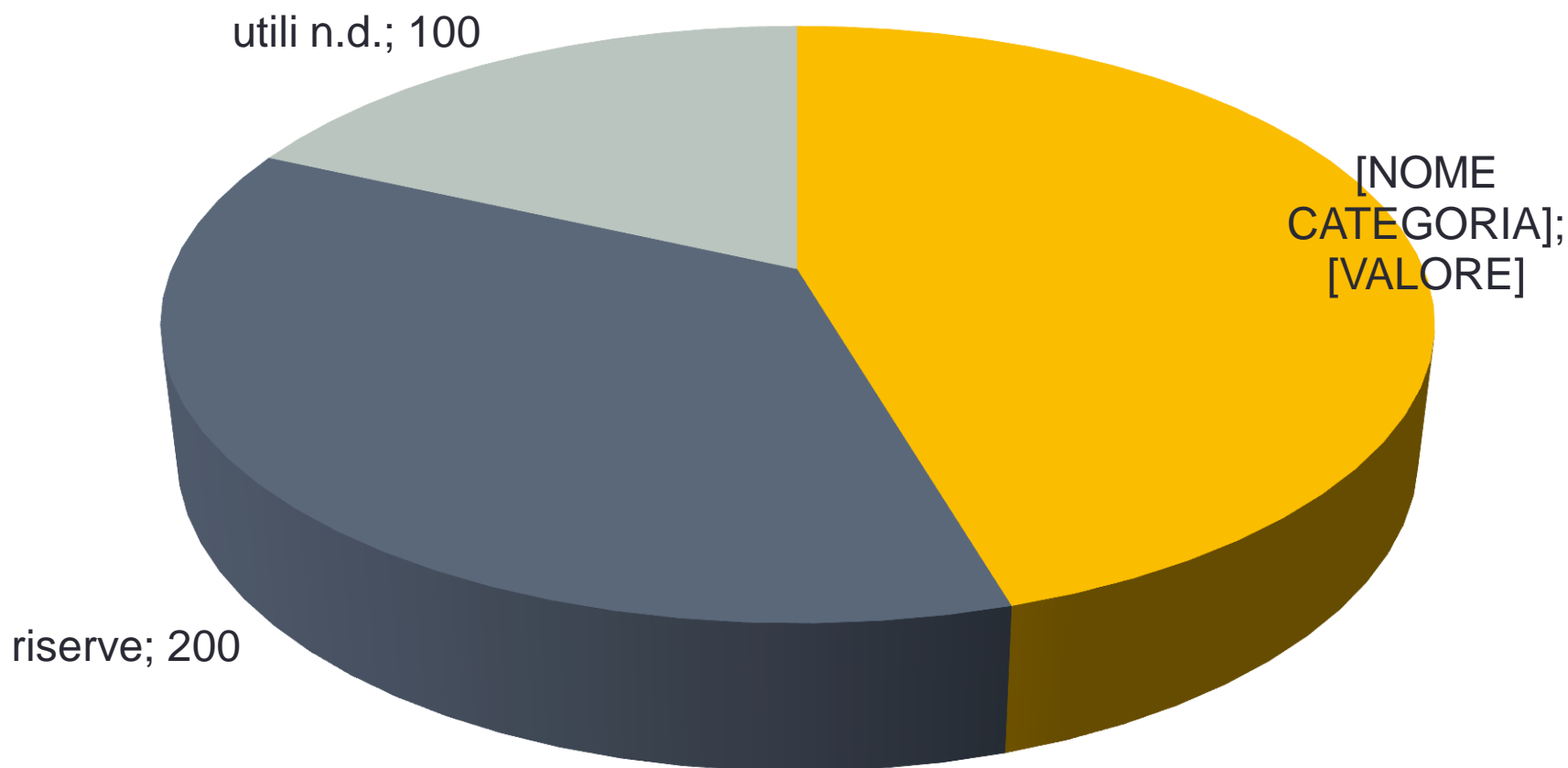
patrimonio netto prima dell'aumento



patrimonio netto dopo l'aumento



Aumento reale: dopo l'aumento reale patrimonio netto 550



Aumento a pagamento e diritto di opzione

Spettanza

- soci (spa:2441, srl:2481 bis) obbl. convertibili: 2420 bis

Consente al socio

- Mantenere inalterata posizione relativa (stessa % di capitale aumentato)
- Controllare l'ingresso in società di terzi

Scelte libere del socio

- Sottoscrivere l'aumento
 - Rispetto delle regole sul conferimento (e liberazione azioni nuova emissione)
- Vendere l'opzione (arricchimento compensa decremento di posizione e di valore reale partecipazione)
- Non sottoscrivere o sottoscrivere in parte (perdita di potere per diluizione)

Collocamento azioni inoptate

Differenze
per tipi e
sottotipi

Spa

prelazione dei soci
che hanno
esercitato l'opzione

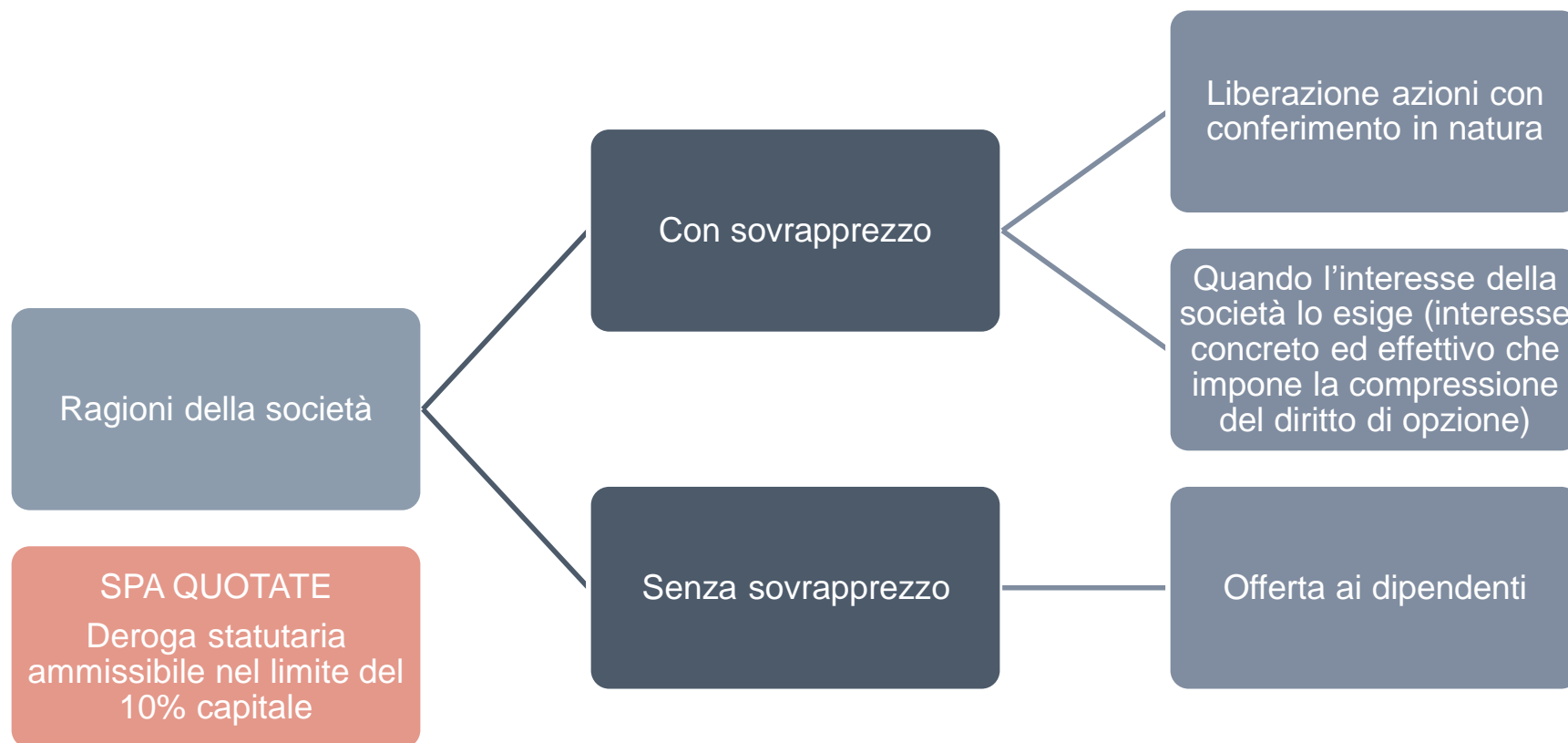
Spa
quotate

offerta sul mercato
dei diritti inoptati

Srl

scelta statutaria

Non un diritto intangibile: esclusione o limiti all'opzione in 3 casi specifici (+1 quotata)



Esclusione o limitazione dell'opzione

Obbligo di sovrapprezzo

- Somme non gravate da vincolo di capitale
 - %imputato a riserva legale % a specifica riserva
- riflette valore patrimonio (o andamento di borsa)

Procedimento di «garanzia» per i soci

- Obblighi informativi del cda
- Nella srl legittima recesso

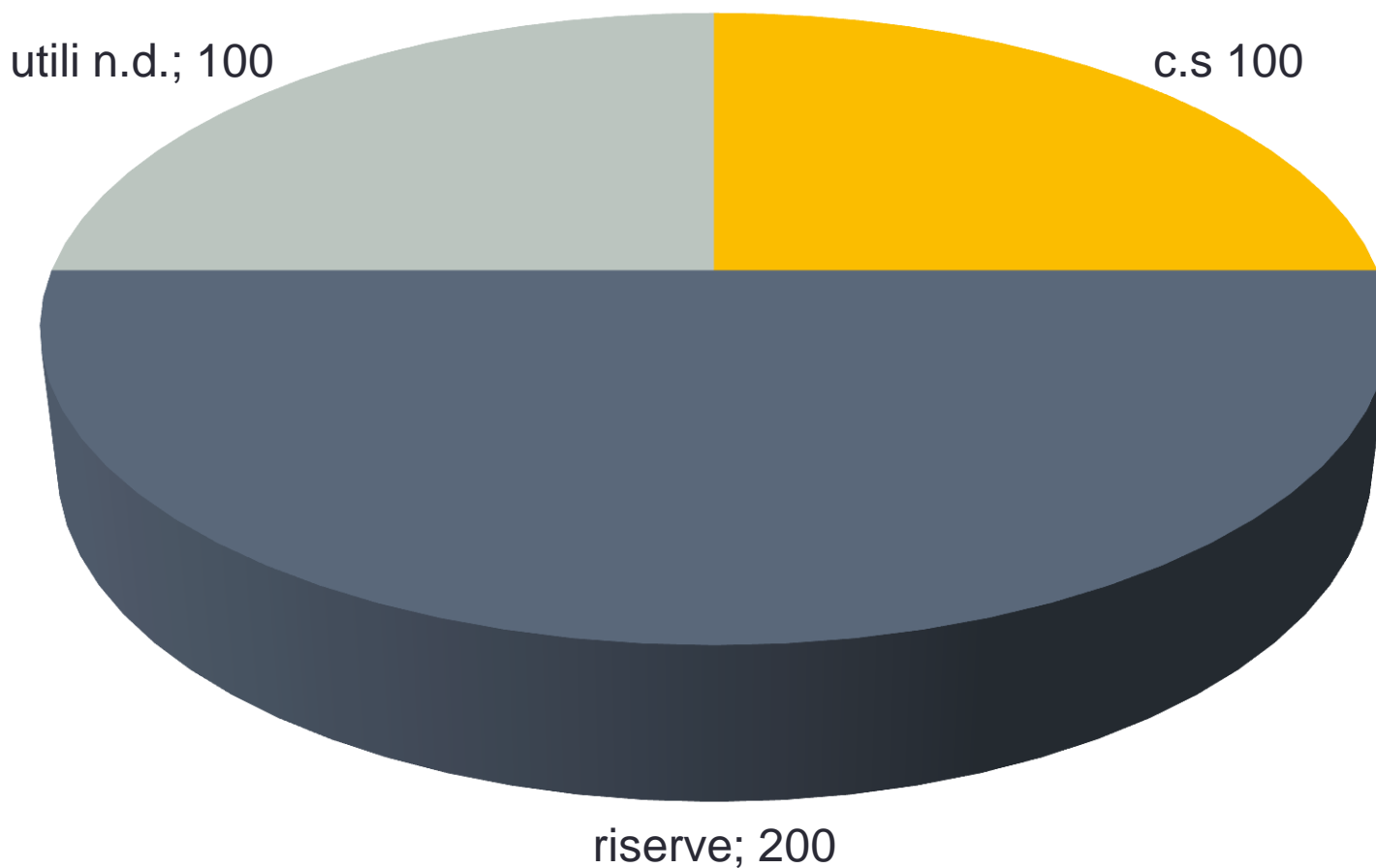
LA RIDUZIONE DEL CAPITALE

Nozione: riduzione della quota di PN imputata a CS

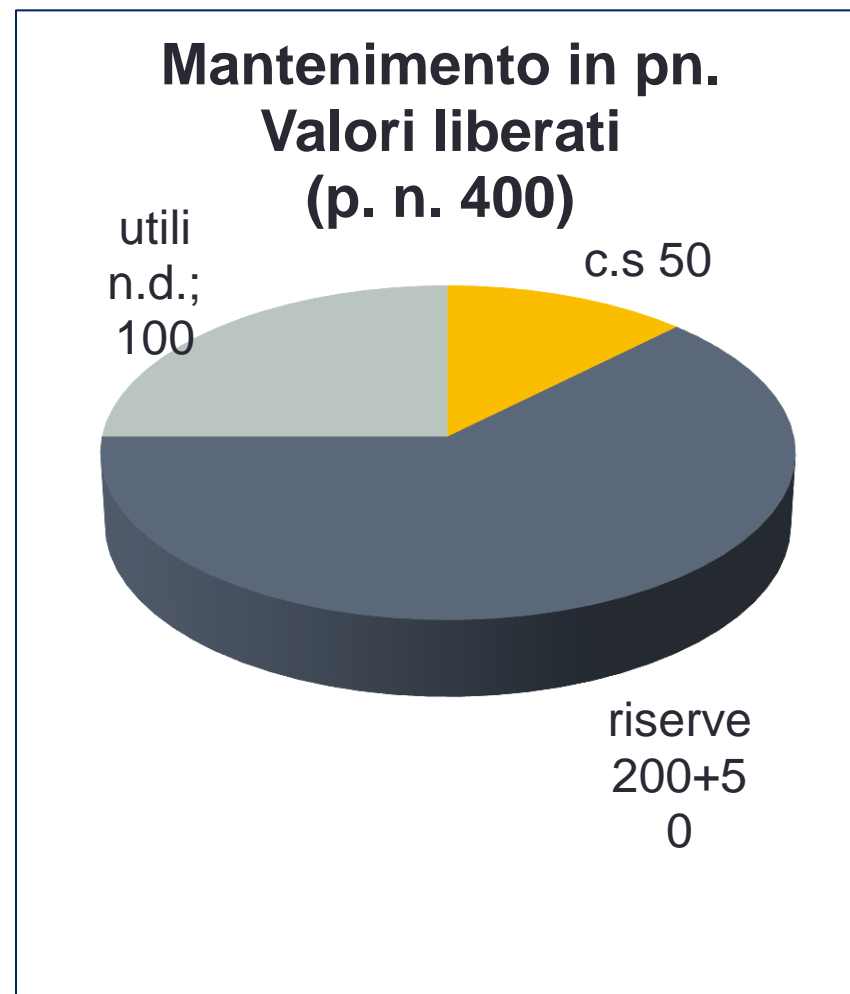
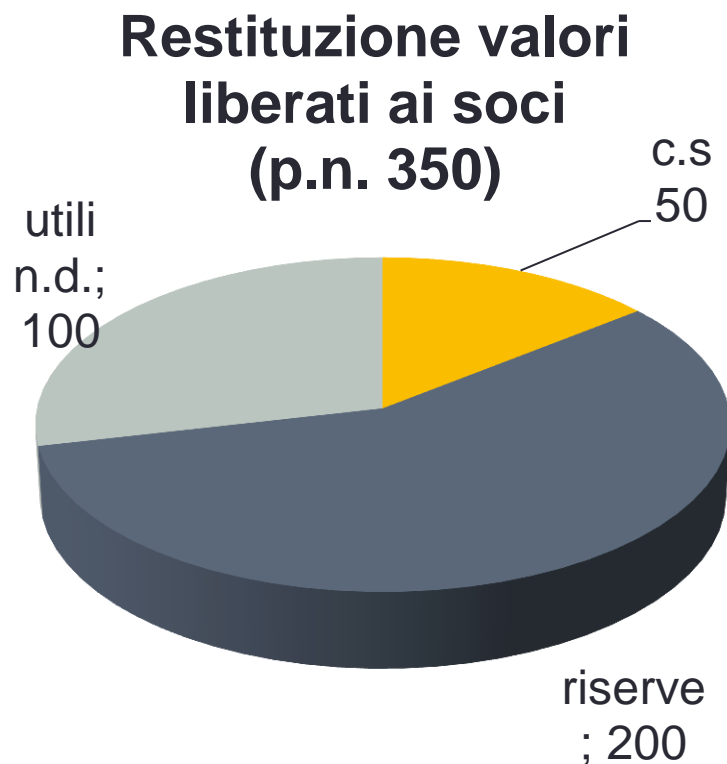
Due modalità

- **REALE**
 - Restituzione attuale di risorse ai soci (rimborso conferimenti)
 - Liberazione somme da vincolo di capitale che restano in PN
- **PER PERDITE**
 - Riconduce il valore del CS al valore effettivo PN eroso da perdite

Riduzione reale: capitale prima della riduzione reale (p.n. 400)



Riduzione reale: c.s e p.n. dopo la riduzione reale



Riduzione reale: volontaria e discrezionale

superamento del criterio della «esuberanza»

- Probabile ridimensionamento dell'iniziativa

Libera dal vincolo del capitale somme non necessarie

interessi dei soci

- informativa pre-assembleare esauriente
- Parità di trattamento
 - Modalità: liberazione soci conferimenti dovuti/restituzione o imputazione ad altra voce p.n.
 - Annullamento proporzionale azioni/o a sorteggio (compensata con azioni di godimento)

interessi dei creditori

- Mantenimento rapporto patrimonio/obbligazioni
- Non esecutività delibera fino a termine per opposizione
 - sospensione eventuale, salvo AGO ritenga non necessaria /prestazione garanzie

Riduzione per perdite (nominale)

(rilevanza nella prospettiva della continuità aziendale)

aggiornamento poste contabili: adeguamento al valore effettivo
(falcidiato da perdite)

Nozione di perdita

- Patrimonio netto inferiore a valore imputato a c.s.
- imputazione progressiva della perdita a riserve disponibili/statutarie/legale e sovrapprezzo

Obbligatorietà
decisione immediata
solo se:

- perdite $> 1/3$ del valore del capitale
 - Quindi patrimonio netto $< 2/3$ capitale
- perdita $> 1/3$ che intacca il capitale minimo (azzeramento)

Per perdite di valore
inferiore $1/3$

- Riduzione discrezionale
- Applicazione (congiunta) di regole sull'informazione (bilancio straordinario ex 2446) e 2445 (mancata opposizione creditori)

(e)esemplificando al massimo

	2016	2017	2018	2019	2020
c.s.	120	120	120	120	120
Riserve	100	100	100	0	0
Utili n.d.	80	80	0	0	0
Perdite	0	80	100	30	50
P.N.	300	220	120	90	70

Riduzione obbligatoria (perdite > 1/3)

Procedimento

- Convocazione immediata assemblea
- Relazione sulla situazione patrimoniale e bilancio (ad hoc: straordinario)

Decisioni possibili (delibera ass.)

- Possibile rinvio a nuovo delle perdite (solo nel primo esercizio)
- riduzione immediata ma non parziale
- Trasformazione regressiva/scioglimento

Insufficienza e azzeramento del capitale

Perdita $> 1/3$
e che intacca
il capitale
minimo

- Inammissibile il rinvio

Decisioni
possibili

- Azzeramento con ricostituzione del minimo a pagamento (con opzione)
- Scioglimento/trasformazione