

## INDICE SOMMARIO

Premessa . . . . .	XV
Gli Autori . . . . .	XVII

### Parte prima

#### IL GOVERNO DELLA CRISI D'IMPRESA: GLI ASSETTI ADEGUATI E LA RIFORMA DELL'ART. 2086 C.C.

##### CAPITOLO 1

#### ADEGUATI ASSETTI E LORO SCALABILITÀ ALLA LUCE DEL CODICE DELLA CRISI D'IMPRESA

di *Angelo Paletta*

1. Introduzione . . . . .	3
2. Adeguati assetti, <i>business judgment rule</i> e responsabilità degli amministratori . .	6
3. <i>Framework</i> e <i>standard</i> professionali a supporto dei giudizi di adeguatezza . . . .	9
4. Culture di governo economico . . . . .	17
5. Sistema di controllo interno e gestione dei rischi . . . . .	21
6. Considerazioni conclusive sulla scalabilità degli assetti aziendali . . . . .	23

##### CAPITOLO 2

#### LA RIFORMA DELL'ART. 2086 C.C. NEL CONTESTO DEL CODICE DELLA CRISI DI IMPRESA E I SUOI RIFLESSI SUL SISTEMA DELLA RESPONSABILITÀ DEGLI ORGANI SOCIALI

di *Francesco Macario*

1. Il nuovo art. 2086 c.c.: un crocevia tra disciplina generale dell'impresa, diritto societario e codice della crisi e dell'insolvenza . . . . .	27
2. L'obbligo di assicurare assetti organizzativi adeguati alle caratteristiche dell'impresa . . . . .	34
3. Il monitoraggio per la rilevazione tempestiva della crisi e il valore della continuità aziendale . . . . .	40
4. ( <i>Segue</i> ). Il ricorso tempestivo agli strumenti di gestione della crisi . . . . .	46
5. La ridefinizione del sistema della responsabilità degli organi sociali . . . . .	49

CAPITOLO 3

**LA RILEVANZA DELLE FASI DELLA CRISI  
IN PUNTO DI IDENTIFICAZIONE DELLE CONDOTTE DOVEROSE  
DEGLI ORGANI SOCIALI (DALLA *TWILIGHT ZONE* ALLA PERDITA  
DI CONTINUITÀ AZIENDALE, ALL'INSOLVENZA E ALLA DECOZIONE)**

di *Edgardo Ricciardiello*

1. Premessa . . . . .	59
2. Dalla legge fallimentare al Codice della Crisi d'impresa e dell'insolvenza . . . . .	61
3. La rilevazione precoce della crisi quale dovere specifico della <i>governance</i> . . . . .	71
4. <i>Business judgment rule</i> e assetti organizzativi . . . . .	76
5. La rilevanza della sostenibilità dell'impresa in punto di preservazione della continuità aziendale . . . . .	81
6. Il metodo economico dell'impresa quale fattore condizionante la programmazione della crisi . . . . .	86
7. Il sostegno finanziario all'impresa in crisi: considerazioni conclusive . . . . .	92

**Parte seconda**

**I DOVERI E LE RESPONSABILITÀ**

Sezione I

LE CONDOTTE ILLECITE

CAPITOLO 1

**LA RESPONSABILITÀ DEGLI AMMINISTRATORI**

di *Marco Martino*

1. Considerazioni preliminari sull'identificazione delle componenti soggettive e oggettive della responsabilità degli amministratori, alla luce del nuovo diritto della crisi d'impresa . . . . .	99
2. La responsabilità degli amministratori di s.p.a. nei confronti della società: considerazioni generali . . . . .	110
2.1. Natura e presupposti della responsabilità degli amministratori di s.p.a.: la diligenza quale parametro di valutazione della condotta e gli altri doveri di carattere generale . . . . .	115
2.1.1. ( <i>Segue</i> ). La violazione di doveri specifici . . . . .	125
2.2. Il ruolo di amministratori delegati e privi di delega e il dovere di agire in modo informato: l'art. 2381 c.c. . . . .	132
2.3. Il significato della <i>business judgment rule</i> e la sua declinazione nella procedimentalizzazione dell'azione amministrativa . . . . .	135
3. La responsabilità degli amministratori di s.p.a. nei confronti dei creditori, dei soci e dei terzi . . . . .	142
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 . . . . .	149
4.1. La responsabilità degli amministratori di s.r.l. per avere agito in conflitto di interessi . . . . .	154

4.2.	La responsabilità per l'esecuzione di atti di gestione decisi o autorizzati da soci . . . . .	156
4.3.	L'azione di responsabilità dei soci e dei terzi <i>ex art.</i> 2476, comma 6, c.c. e l'azione di responsabilità dei creditori sociali nella s.r.l. . . . .	158
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. . . . .	160
5.1.	I problemi di carattere sistematico posti dalla nuova formulazione dell'art. 2486 c.c. . . . .	169

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 . . . . .	181
2.	In particolare: il direttore generale « di fatto » . . . . .	184
3.	Le mansioni qualificanti e la responsabilità . . . . .	186
4.	L'esercizio dell'azione e la rivalsa del Direttore generale nei confronti degli amministratori (rinvii) . . . . .	190

CAPITOLO 3

**LA RESPONSABILITÀ DEI SINDACI**

di *Alessandro Farolfi*

1.	Composizione e ruolo dell'organo di controllo . . . . .	191
2.	( <i>Segue</i> ). Diligenza e adempimento dei doveri da parte dei sindaci . . . . .	194
3.	L'accertamento delle responsabilità nel quadro della procedura liquidatoria . . . . .	197
4.	L'azione del curatore nei confronti dei sindaci . . . . .	200
5.	( <i>Segue</i> ). L'azione nei confronti del sindaco « di fatto » . . . . .	209
6.	I doveri del collegio sindacale: profili partecipativi e continuità d'azione . . . . .	210
7.	( <i>Segue</i> ). Doveri informativi e reattivi . . . . .	213
8.	La responsabilità indiretta (o per omesso controllo dell'attività gestoria) e la posizione della giurisprudenza . . . . .	217
9.	Il nuovo ruolo dei sindaci nella composizione negoziata e nella emersione della crisi, fra adeguati assetti e segnali di « allarme » . . . . .	222
10.	La responsabilità dei sindaci nella crisi d'impresa . . . . .	227

CAPITOLO 4

**LA RESPONSABILITÀ DEL SOCIO DI SOCIETÀ DI CAPITALI**

di *Valentina Piccinini*

1.	Premesse . . . . .	235
2.	La responsabilità del socio di s.r.l. . . . .	236
3.	Ambito di applicazione soggettivo della disciplina di cui al comma 8 dell'art. 2476 c.c. . . . .	237
4.	La condotta dannosa e il necessario concorso con gli amministratori . . . . .	239

5.	( <i>Segue</i> ). L'elemento soggettivo dell'intenzionalità . . . . .	241
6.	La natura della responsabilità . . . . .	242
7.	L'introduzione del Codice della crisi di impresa e dell'insolvenza: potenziali ripercussioni in tema di responsabilità da eterogestione del socio . . . . .	244

CAPITOLO 5

**LA RESPONSABILITÀ DEL REVISORE LEGALE**

di *Giovanna Bilò*

1.	La legittimazione attiva degli organi delle procedure concorsuali . . . . .	247
2.	La diligenza del revisore tra allerta, controllo della contabilità e giudizio sui bilanci . . . . .	254
3.	Il nesso di causalità tra inadempimento e danno . . . . .	263
4.	La solidarietà passiva . . . . .	266
5.	Il termine di prescrizione . . . . .	269
6.	Il danno risarcibile . . . . .	271
7.	L'azione di responsabilità nei confronti del revisore nel concordato preventivo . . . . .	273

CAPITOLO 6

**LA RESPONSABILITÀ DA ATTIVITÀ DI DIREZIONE  
E COORDINAMENTO DI SOCIETÀ**

di *Francesco Fimmanò*

1.	La legittimazione attiva all'esercizio dell'azione . . . . .	277
2.	La preventiva escussione della società abusata . . . . .	281
3.	La titolarità dell'impresa eterodiretta e l'imputazione dell'interesse imprenditoriale . . . . .	284
4.	L'influenza dominante e l'interesse sociale della società abusata . . . . .	287
5.	La natura giuridica della responsabilità da abuso del dominio . . . . .	292
6.	La legittimazione passiva . . . . .	302
7.	Il fenomeno della supersocietà di fatto . . . . .	307
8.	Il rapporto tra l'azione <i>ex art.</i> 2497 c.c. ed il nuovo art. 256 del Codice della Crisi . . . . .	315

CAPITOLO 7

**ABUSIVA CONCESSIONE DEL CREDITO E RESPONSABILITÀ**

di *Luigi Balestra*

1.	Premessa . . . . .	327
2.	Gli elementi costitutivi della fattispecie . . . . .	331
3.	( <i>Segue</i> ). Al cospetto delle soluzioni negoziate della crisi di impresa . . . . .	337
4.	Il pregiudizio subito dai creditori e dal soggetto finanziato . . . . .	341
5.	Il fondamento della responsabilità . . . . .	348
6.	La legittimazione del curatore . . . . .	352
7.	Brevi notazioni conclusive . . . . .	357

CAPITOLO 8

**LA RESPONSABILITÀ DEL CURATORE E DEL COMMISSARIO LIQUIDATORE**

di *Riccardo Campione e Matteo De Pamphilis*

1.	Il curatore e il commissario liquidatore nel Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza . . . . .	359
2.	I doveri, generici e specifici, discendenti dall'ufficio del curatore . . . . .	369
3.	Il grado della diligenza richiesto nell'espletamento dei doveri connessi all'amministrazione della procedura . . . . .	373
4.	La natura della responsabilità e le ricadute applicative della qualificazione . . . . .	377
5.	Gli illeciti del curatore nell'elaborazione giurisprudenziale . . . . .	382
6.	L'esercizio dell'azione di responsabilità: presupposti e legittimazione . . . . .	386
7.	Il rito applicabile e l'individuazione del giudice competente . . . . .	392
8.	La responsabilità del commissario liquidatore nella liquidazione coatta amministrativa . . . . .	394

CAPITOLO 9

**LE RESPONSABILITÀ PENALI NELLA CRISI DI IMPRESA**

di *Vittorio Manes e Francesco Mazzacava*

1.	Dal diritto penale fallimentare al diritto penale della crisi d'impresa . . . . .	399
2.	La convergenza tra dottrina e giurisprudenza sull'inquadramento della bancarotta come reato di pericolo: la crisi d'impresa come « zona di rischio »? . . . . .	401
3.	L'irruzione della bancarotta nella gestione negoziale della crisi d'impresa . . . . .	410
4.	La rilevanza penale delle condotte tenute nella crisi d'impresa: ragioni e limiti delle « esenzioni » di cui all'art. 217- <i>bis</i> l. fall. . . . .	419
5.	L'allocazione delle responsabilità nell'organigramma societario: nuovi garanti e nuovi <i>devoir d'alerte</i> . . . . .	425

Sezione II

I PROFILI COMUNI

CAPITOLO 1

**IL NESSO DI CAUSALITÀ E IL DANNO: PROFILI GENERALI**

di *Stefano Delle Monache*

1.	Azioni di responsabilità e legittimazione del curatore: per uno sguardo d'insieme . . . . .	433
2.	Differenze di disciplina . . . . .	438
3.	Altri profili di distinzione. Unitarietà o dualismo delle azioni di responsabilità nelle procedure concorsuali . . . . .	442
4.	Violazione di obblighi specifici e responsabilità da <i>mala gestio</i> . . . . .	446
5.	Perdita patrimoniale e nesso causale. Causalità materiale e giuridica . . . . .	449
6.	Oneri assertivi e probatori. La prova del nesso causale e la causalità omissiva . . . . .	452
7.	Violazioni senza danno . . . . .	459
8.	Quantificazione e prova del danno . . . . .	463

CAPITOLO 2

**L'ACCERTAMENTO DEL NESSO DI CAUSALITÀ**

di *Riccardo Campione*

1.	Osservazioni preliminari . . . . .	471
2.	Il quadro normativo di riferimento e la struttura del giudizio di causalità . . . . .	472
3.	( <i>Segue</i> ). <i>a</i> ) Il nesso di causalità materiale . . . . .	476
4.	( <i>Segue</i> ). <i>b</i> ) La causalità giuridica . . . . .	481
5.	Nesso eziologico e azioni di responsabilità nell'elaborazione giurisprudenziale e normativa . . . . .	484
6.	La centralità del concorso di cause imputabili e della c.d. causalità proporzionale nell'ambito delle azioni di responsabilità . . . . .	490

CAPITOLO 3

**LA QUANTIFICAZIONE DEL DANNO NELLE AZIONI DI RESPONSABILITÀ**

di *Giovanni Facci*

1.	Premessa . . . . .	497
2.	Il danno e la causalità giuridica . . . . .	501
3.	Le condotte oggetto di contestazione e le regole della causalità giuridica . . . . .	506
4.	( <i>Segue</i> ). La regola della compensazione del lucro con il danno . . . . .	512
5.	Il ricorso a criteri presuntivi: il criterio dei netti patrimoniali . . . . .	515
6.	( <i>Segue</i> ). Il criterio dei netti patrimoniali e il comma 3 dell'art. 2486 c.c. . . . .	521
7.	La mancanza delle scritture contabili ed il criterio del c.d. <i>deficit</i> fallimentare . . . . .	526
8.	( <i>Segue</i> ). L'assenza delle scritture contabili e l'impossibilità di determinare i netti patrimoniali: l'ultima parte del comma 3 dell'art. 2486 c.c. . . . .	529

CAPITOLO 4

**LA TRANSAZIONE DELL'AZIONE DI RESPONSABILITÀ**

di *Elena Guardigli*

1.	Transazione dell'azione sociale di responsabilità: profili generali . . . . .	535
2.	La transazione dell'azione di responsabilità con specifico riferimento al contesto della crisi d'impresa . . . . .	542
3.	La transazione <i>pro quota</i> nelle obbligazioni solidali di fonte risarcitoria . . . . .	545
4.	Opponibilità e revocatoria dell'accordo transattivo . . . . .	552

CAPITOLO 5

**EFFICACIA ED OPPONIBILITÀ DELL'ESONERO DA RESPONSABILITÀ  
DEGLI AMMINISTRATORI: CLAUSOLE STATUTARIE,  
DELIBERE ASSEMBLEARI, PATTI PARASOCIALI**

di *Loris Di Cerbo*

1.	La delimitazione dell'oggetto di indagine . . . . .	557
2.	L'interesse sociale e la natura imperativa delle regole di responsabilità: la teoria istituzionalista e la teoria contrattualista . . . . .	559

3.	Le clausole statutarie di esonero da responsabilità . . . . .	563
4.	L'autorizzazione e l'esonero espressi con delibere assembleari . . . . .	566
5.	(Segue). L'approvazione dell'operato e la rinuncia all'azione di responsabilità ex art. 2393, comma 6 c.c. . . . .	569
6.	I patti parasociali stipulati in occasione della cessione di partecipazioni societarie: i sindacati di voto . . . . .	572
7.	(Segue). I patti di garanzia o di manleva . . . . .	577
8.	L'opponibilità agli organi delle procedure concorsuali . . . . .	579

CAPITOLO 6

**LA COPERTURA ASSICURATIVA DEI MEMBRI DEGLI ORGANI DI CONTROLLO E DEGLI AMMINISTRATORI ED I C.D. FATTI NOTI**

di *Giovanni Facci*

1.	Premessa . . . . .	585
2.	Le coperture assicurative dei membri degli organi di controllo e degli amministratori . . . . .	589
3.	Il c.d. sistema <i>claims made</i> ed i danni lungolatenti . . . . .	593
4.	La diffusione della clausola <i>claims made</i> e gli interventi delle Sezioni Unite . . . . .	597
5.	I c.d. fatti noti e gli artt. 1892 e 1893 c.c. . . . .	600
6.	(Segue). La delimitazione del dovere informativo . . . . .	604

**Parte terza**

**LE AZIONI DI RESPONSABILITÀ NELLE PROCEDURE CONCORSUALI**

Sezione I

PROFILI GENERALI

CAPITOLO 1

**PROFILI PROCESSUALI DELL'AZIONE DI RESPONSABILITÀ NELLE PROCEDURE CONCORSUALI, IN GENERALE**

di *Elena Zucconi Galli Fonseca*

1.	Fonti ed inquadramento dell'analisi . . . . .	613
2.	Autonomia delle azioni spettanti al curatore nelle società di capitali . . . . .	615
3.	Come coordinare la molteplicità delle azioni di responsabilità con l'unicità del soggetto legittimato? Connessione e scindibilità . . . . .	617
4.	Il regime di allegazione e prova: azione sociale . . . . .	622
5.	Il regime di allegazione e prova: azione creditoria . . . . .	632
6.	La compromettibilità dell'azione del curatore . . . . .	633

CAPITOLO 2

**LE VALUTAZIONI IN SEDE DI AUTORIZZAZIONE  
ALL'ESPERIMENTO DELL'AZIONE**

di *Alessandro Farolfi*

1.	Il ruolo del Giudice delegato nel diritto concorsuale riformato . . . . .	637
2.	L'autorizzazione del giudice all'esercizio da parte del curatore delle azioni di responsabilità . . . . .	643
3.	Le prospettive del Codice della crisi: l'autorizzazione nel quadro del nuovo art. 255 CCI . . . . .	645
4.	Le valutazioni del giudice: un generale principio di economicità degli atti di liquidazione dell'attivo . . . . .	650
5.	( <i>Segue</i> ). Carattere dinamico delle valutazioni . . . . .	653
6.	Transazione, riduzione della domanda, rinuncia all'azione . . . . .	655
7.	Gli ulteriori riflessi in ambito concordatario . . . . .	658

CAPITOLO 3

**AZIONI DI RESPONSABILITÀ E CONCORDATO PREVENTIVO:  
IL CONTENUTO DEL PIANO E IL RUOLO DELL'ATTESTATORE**

di *Mattia Berti*

1.	L'obbligo di riferire nel piano in ordine alle possibili azioni di responsabilità, <i>id est</i> il parziale recupero <i>de facto</i> del requisito della meritevolezza . . . . .	665
2.	Il consolidamento degli approdi giurisprudenziali a partire da Cass. 23 giugno 2011 n. 13818 ed effetti, anche con riguardo all'individuazione degli atti di frode di cui all'art. 106 CCI . . . . .	669
3.	Azioni di responsabilità e verifiche demandate all'attestatore . . . . .	682
4.	Applicabilità o meno dei medesimi principi al concordato semplificato di cui alla l. n. 147/2021 . . . . .	688

CAPITOLO 4

**LA TUTELA CAUTELARE AZIONABILE DAGLI ORGANI DELLA PROCEDURA**

di *Lea Quorzola*

1.	Introduzione . . . . .	693
2.	Il contenuto delle azioni di responsabilità e il rapporto di strumentalità cautelare corrispondente . . . . .	694
3.	Il <i>periculum in mora</i> . . . . .	696
4.	Il <i>fumus boni iuris</i> . . . . .	697
5.	I provvedimenti cautelari concretamente utilizzabili nella previsione di cui all'art. 15 l. fall. . . . .	699
6.	La tutela cautelare dalla legge fallimentare alla nuova disciplina in materia di crisi di impresa . . . . .	702
7.	La protezione del patrimonio e le misure cautelari nel procedimento di accesso alle procedure di regolazione della crisi o dell'insolvenza . . . . .	703
8.	Le misure cautelari in particolare . . . . .	705
9.	Il procedimento . . . . .	707



Sezione II  
LA DISCIPLINA

CAPITOLO 1

**LE AZIONI DI RESPONSABILITÀ ESERCITATE DAL CURATORE  
NELLA LIQUIDAZIONE GIUDIZIALE: LEGITTIMAZIONE DEL CURATORE  
E NATURA DELL'AZIONE**

di *Michele Angelo Lupoi*

1.	La legittimazione “ordinaria” del curatore . . . . .	711
2.	La legittimazione speciale conferita dall’art. 255 CCI . . . . .	713
3.	I legittimati passivi . . . . .	718
4.	Le azioni di massa: una definizione . . . . .	721
5.	( <i>Segue</i> ). E le azioni “individuali”. Casi dubbi . . . . .	723
6.	L’azione di responsabilità del curatore: “nuova” o “derivata”? . . . . .	731
7.	Un’azione unitaria ed inscindibile? . . . . .	735

CAPITOLO 2

**LA LEGITTIMAZIONE ALL'ESPERIMENTO DELL'AZIONE  
NEL “NUOVO” CONCORDATO PREVENTIVO**

di *Michele Angelo Lupoi e Edoardo Piermattei*

1.	Introduzione . . . . .	741
2.	La situazione nell’ambito della legge fallimentare . . . . .	744
3.	Le azioni alla luce del Codice della crisi: l’art. 115 CCI . . . . .	749
4.	Profili evolutivi dell’azione creditoria di responsabilità . . . . .	755

CAPITOLO 3

**PRESUPPOSTI PROCESSUALI: GIURISDIZIONE E COMPETENZA**

di *Michele Angelo Lupoi*

1.	Normative uniformi europee a confronto . . . . .	759
2.	Tracciando la linea di confine tra regolamento n. 1215 e regolamento n. 848 . . . . .	763
3.	Sulla qualificazione delle azioni di responsabilità promosse dal curatore come “direttamente scaturenti” dalla procedura di insolvenza . . . . .	774
4.	Conclusioni bicefale . . . . .	780
5.	Criteri di collegamento applicabili in via residuale . . . . .	782
6.	Questioni di competenza . . . . .	783

CAPITOLO 4

**AZIONI DI RESPONSABILITÀ E PRESCRIZIONE**

di *Mauro Paladini*

1.	Introduzione . . . . .	787
2.	La prescrizione delle azioni sociali di responsabilità . . . . .	788

3. La prescrizione dell'azione di responsabilità dei creditori sociali . . . . .	794
4. La prescrizione delle azioni di responsabilità promosse dal curatore fallimentare e la nuova disciplina del Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza . . . . .	801
5. Conclusioni . . . . .	805
<i>Indice analitico</i> . . . . .	807