

SOMMARIO

Profilo autori	V
Prefazione	VII

PARTE I PROFILI CIVILISTICI

di *Guido Bevilacqua*

Capitolo 1 - Principi generali in tema di trasformazione

1. Premessa	6
2. Il principio di continuità	7
2.1. Definizione generale	7
2.2. I rapporti contrattuali	9
2.3. La sorte delle procure e delle deleghe	10
2.4. Le modifiche del contratto sociale effettuate in occasione della trasformazione	10
2.5. I rapporti processuali	11
2.6. Ulteriori profili applicativi	12
2.7. I diritti immobiliari	12
3. Limiti alla trasformazione: la trasformazione in pendenza di proce- dura concorsuale	15
3.1. La valutazione di compatibilità con lo "scopo" della proce- dura	15
3.2. La valutazione di compatibilità con lo "stato" della procedura ...	19
3.3. Il soggetto a cui è demandato il giudizio di compatibilità	20
3.4. L'organo competente a decidere la trasformazione in pen- denza di procedura concorsuale	22
3.5. Il diritto di recesso del socio non consenziente	24
4. Limiti alla trasformazione: la trasformazione di società in liquida- zione	26
4.1. Ammissibilità	27
4.2. Trasformazione liquidativa e mancata ricostituzione del ca- pitale sociale	28
5. Altri limiti alla trasformazione delle società di capitali	33
5.1. Limiti derivanti da particolari situazioni della società che si trasforma	34
5.2. In particolare: trasformazione di s.p.a. che abbia emesso un prestito obbligazionario in s.r.l.	35

6.	Forma e contenuto dell'atto di trasformazione	36
7.	Il regime pubblicitario dell'atto di trasformazione	37
7.1.	Gli adempimenti	37
7.2.	La decorrenza degli effetti	37
7.3.	La c.d. pubblicità sanante	40

Capitolo 2 - La trasformazione omogenea progressiva

1.	Trasformazione omogenea e trasformazione eterogenea	46
2.	Trasformazione omogenea progressiva	46
2.1.	La decisione di trasformazione: il principio di maggioranza ...	46
2.2.	La derogabilità del principio di maggioranza	47
2.3.	Il tenore delle clausole di deroga	48
2.4.	La determinazione della maggioranza dei soci	50
2.5.	Il procedimento deliberativo	50
2.6.	Le modifiche collegate o consequenziali alla trasformazione	53
2.7.	L'applicabilità del principio di maggioranza alle società già costituite al 1° gennaio 2004	54
3.	Il diritto di recesso	57
3.1.	Definizione generale	57
3.2.	Le modalità di esercizio	57
3.3.	Il termine	58
3.4.	I criteri di liquidazione	58
4.	La relazione di stima	59
4.1.	Il limite della compatibilità <i>ex art.</i> 2343, comma 4, c.c.	61
4.2.	L'applicabilità dell' <i>art.</i> 2343- <i>ter</i> c.c.	61
4.3.	L'applicabilità dell' <i>art.</i> 2343- <i>quater</i> c.c.	63
4.4.	I criteri di valutazione	64
5.	La (non) distribuibilità degli "utili di periodo" in sede di trasformazione omogenea progressiva	65
6.	L'utilizzabilità degli "utili di periodo" per L'aumento del capitale sociale in sede di trasformazione omogenea progressiva	69
7.	Il capitale sociale della società risultante dalla trasformazione	70
8.	L'assegnazione delle partecipazioni	71
9.	Il socio d'opera	72
10.	La responsabilità dei soci e il consenso dei creditori	73
11.	Il fallimento in estensione	76

Capitolo 3 - La trasformazione omogenea regressiva

1.	Trasformazione omogenea regressiva	80
1.1.	Nozione	80
1.2.	La delibera di trasformazione: <i>quorum</i> deliberativi	81
1.3.	(<i>Segue</i>) Le deroghe in aumento e in diminuzione	81

2.	La tutela della minoranza: problemi di coordinamento della disciplina	84
3.	La tutela della minoranza: il consenso dei soci illimitatamente responsabili	86
3.1.	Il consenso individuale dei soci	87
3.2.	Il momento di raccolta del consenso	87
3.3.	La forma del consenso	88
3.4.	La necessità del consenso espresso	89
4.	La tutela della minoranza: il diritto di recesso	89
4.1.	La tesi dell'efficacia immediata del recesso	90
4.2.	La tesi dell'efficacia differita del recesso	91
4.3.	Le ragioni che rendono preferibile la tesi dell'efficacia immediata del recesso	92
5.	La relazione degli amministratori	93
5.1.	Nozione	93
5.2.	Contenuto della relazione	94
5.3.	La riduzione del termine per il deposito e la rinuncia alla relazione	95
6.	La (non) distribuibilità degli "utili di periodo" in sede di trasformazione omogenea regressiva	97
7.	Trasformazione omogenea regressiva e riduzione reale del capitale sociale	98
8.	Trasformazione omogenea regressiva e riduzione nominale del capitale sociale. In particolare: l'utilizzabilità degli "utili di periodo"	99
9.	L'assegnazione delle partecipazioni	100

Capitolo 4 - La trasformazione omogenea atipica

1.	La trasformazione omogenea atipica nell'ambito delle società di persone	105
2.	La decisione di trasformazione	106
2.1.	Il principio unanimistico e la previsione di regole diverse	106
2.2.	La maggioranza di cui all'art. 2500-ter, comma 1, c.c.	107
3.	La trasformazione omogenea atipica nell'ambito delle società di capitali	107

Capitolo 5 - Considerazioni preliminari sulla trasformazione eterogenea

1.	Premessa	113
2.	Le esclusioni (apparenti) di cui all'art. 2500-septies c.c.	114
3.	Le esclusioni (apparenti) di cui all'art. 2500-octies c.c.	117
4.	La possibilità di ampliare i confini della trasformazione	120

Capitolo 6 - La trasformazione eterogenea da società di capitali

1.	Profili applicativi	128
1.1.	Limiti alla trasformazione eterogenea	128
1.2.	La deliberazione di trasformazione: <i>quorum</i> deliberativi	128
1.3.	(Segue) Le deroghe in aumento e in diminuzione	128
1.4.	(Segue) Il calcolo della maggioranza	131
1.5.	Forma, contenuto e pubblicità dell'atto di trasformazione ...	132
1.6.	I mezzi di tutela della minoranza	133
1.7.	La tutela della minoranza: il consenso dei soci illimitatamente responsabili	134
1.8.	(Segue) Il consenso individuale dei soci	135
1.9.	(Segue) Il momento di raccolta del consenso	137
1.10.	(Segue) La forma del consenso	139
1.11.	(Segue) La necessità del consenso espresso	139
1.12.	La tutela della minoranza: il diritto di recesso	140
1.13.	(Segue) La tesi dell'efficacia immediata del recesso	141
1.14.	(Segue) La tesi dell'efficacia differita del recesso	142
1.15.	(Segue) Le ragioni che rendono preferibile la tesi dell'efficacia immediata del recesso	142
1.16.	La relazione degli amministratori	144
1.17.	(Segue) Nozione	144
1.18.	(Segue) Contenuto della relazione	145
1.19.	(Segue) La riduzione del termine per il deposito e la rinuncia alla relazione	146
1.20.	L'assegnazione delle partecipazioni	148
2.	Singole fattispecie	149
2.1.	Trasformazione di società di capitali in consorzio	149
2.2.	Trasformazione di società di capitali in società consortile	151
2.3.	Trasformazione di società di capitali in società cooperativa ..	153
2.4.	Trasformazione di società di capitali in comunione di azienda ..	155
2.5.	Trasformazione di società di capitali in associazione non riconosciuta	159
2.6.	Trasformazione di società di capitali in fondazione	161

Capitolo 7 - La trasformazione eterogenea in società di capitali

1.	Profili applicativi	166
1.1.	Limiti alla trasformazione eterogenea in società di capitali ...	166
1.2.	Forma, contenuto e pubblicità dell'atto di trasformazione ...	167
1.3.	La relazione di stima	167
1.4.	(Segue) La disciplina	169
1.5.	(Segue) Il limite della compatibilità <i>ex art.</i> 2343, comma 4, c.c. ...	171

1.6.	(Segue) L'applicabilità dell'art. 2343-ter c.c.	171
1.7.	(Segue) L'applicabilità dell'art. 2343-quater c.c.	173
1.8.	(Segue) I criteri di valutazione	174
1.9.	La deliberazione di trasformazione: le maggioranze richieste	175
1.10.	Le modalità di assegnazione delle azioni o quote	175
2.	Trasformazione di consorzio in società di capitali	176
2.1.	Le forme consortili a cui si riferisce l'art. 2500-octies c.c.	176
2.2.	La decisione dei consorziati	177
2.3.	Quorum deliberativo	177
2.4.	Regime di responsabilità	178
2.5.	Diritto di recesso	178
2.6.	(Segue) Le modalità di esercizio del diritto di recesso	179
2.7.	Le modalità di assegnazione delle azioni o quote	179
3.	Trasformazione di società consortile in società di capitali	180
3.1.	Quorum deliberativo	180
3.2.	Regime di responsabilità	182
3.3.	Diritto di recesso	182
3.4.	Relazione di stima	183
3.5.	Le modalità di assegnazione delle azioni o quote	183
4.	Trasformazione di comunione di azienda in società di capitali	184
4.1.	Atto di trasformazione e quorum deliberativo	186
4.2.	Regime di responsabilità	186
4.3.	Le modalità di assegnazione delle azioni o quote	187
4.4.	L'inapplicabilità della disciplina relativa al trasferimento di azienda	187
5.	Trasformazione di associazione in società di capitali	188
5.1.	Limiti alla trasformazione di associazioni riconosciute	188
5.2.	(Segue) Limiti di natura statutaria	190
5.3.	(Segue) Limiti legali	190
5.4.	(Segue) Applicabilità dei limiti legali alla fusione e alla scissione trasformativa	191
5.5.	Deliberazione di trasformazione: quorum deliberativo	192
5.6.	(Segue) La teoria dell'applicazione necessaria delle maggioranze previste dall'art. 21, ult. comma, c.c.	192
5.7.	(Segue) La teoria della derogabilità statutaria delle maggioranze previste dall'art. 21, ult. comma, c.c.	192
5.8.	(Segue) La disciplina applicabile alle associazioni costituite prima dell'entrata in vigore della riforma societaria del 2003	192
5.9.	(Segue) Deliberazione in presenza di particolari categorie di associati	193

5.10. (Segue) Il controllo dell'autorità amministrativa	194
5.11. Diritto di recesso	194
5.12. Le modalità di assegnazione delle azioni o quote	195
6. Trasformazione di fondazione in società di capitali	196
6.1. Limiti legali: il rapporto tra l'art. 2500- <i>octies</i> c.c. e l'art. 28 c.c. ..	196
6.2. (Segue) Il limite di cui all'art. 223- <i>octies</i> , comma 1, disp. att. c.c. ..	197
6.3. (Segue) Il limite di cui all'art. 223- <i>octies</i> , comma 2, disp. att. c.c. ..	197
6.4. Procedimento: l'organo competente	197
6.5. (Segue) La forma della proposta	198
6.6. (Segue) Il contenuto della proposta	198
6.7. Le modalità di assegnazione delle azioni o quote	199
7. Trasformazione di cooperativa in società lucrativa e consorzio	199
7.1. Disciplina applicabile	199
7.2. (Segue) L'applicabilità dell'art. 2500- <i>sexies</i> c.c.	200
7.3. (Segue) L'applicabilità dell'art. 2500- <i>novies</i> c.c.	200
7.4. <i>Quorum</i> deliberativo	201
7.5. Limiti alla trasformazione delle cooperative	202
7.6. (Segue) La perdita della condizione di mutualità prevalente ..	203
7.7. Enti risultanti dalla trasformazione	204
7.8. Pluralità di fattispecie di trasformazione	204
7.9. La devoluzione del patrimonio dell'ente ai fondi mutualistici	205
7.10. La relazione giurata dell'esperto designato dal tribunale	206
7.11. (Segue) La data di riferimento	206
7.12. (Segue) Il deposito presso la sede sociale	207
7.13. (Segue) Il contenuto della relazione	207
7.14. Diritto di recesso	208

Capitolo 8 - La trasformazione eterogenea atipica

1. Premessa	212
2. Disciplina applicabile	214
3. Singole fattispecie	215
4. Trasformazione eterogenea atipica da e in società di persone	215
4.1. Considerazioni generali	215
4.2. La decisione a maggioranza	216
4.3. Trasformazione di società di persone rimasta con un unico socio in impresa individuale (<i>Rinvio</i>)	217
5. Trasformazione eterogenea atipica da e in società cooperativa	217
5.1. Trasformazione di società cooperativa in associazione (rico- nosciuta e non) e viceversa	217
5.2. Trasformazione di società di persone in società cooperativa ...	218
5.3. (Segue) La decisione a maggioranza	218
5.4. Trasformazione di consorzio in società cooperativa	219

6. Trasformazione di società di capitali in associazione riconosciuta (<i>Rinvio</i>)	219
7. Trasformazione di associazione non riconosciuta in società di capitali (<i>Rinvio</i>)	219
8. Trasformazione di associazione in fondazione e viceversa	220
9. Trasformazione di associazione non riconosciuta in consorzio con attività esterna	221
10. (<i>Segue</i>) Il regime di responsabilità	221
11. Trasformazione di comitato in associazione non riconosciuta	222
12. (<i>Segue</i>) Il limite dell'art. 42 c.c.	222
13. (<i>Segue</i>) Il regime di responsabilità	223
14. Trasformazione di società consortile a responsabilità limitata in fondazione	224
15. Trasformazione di consorzio in società consortile	224
16. (<i>Segue</i>) <i>Quorum</i> deliberativo	224
17. Trasformazione da e in società di fatto	226
18. Trasformazione di società unipersonale in impresa individuale	227
18.1. Il dibattito	227
18.2. La teoria dell'inammissibilità	228
18.3. La teoria dell'ammissibilità	229
19. Trasformazione di gruppi europei di interesse economico (GEIE), associazioni temporanee di imprese (ATI) e reti di imprese in società e viceversa	231
20. Trasformazione di società in <i>trust</i>	231
21. Trasformazione di società per azioni a capitale interamente pubblico in azienda speciale	233
22. La trasformazione "transfrontaliera" (<i>Cenni</i>)	236

Capitolo 9 - L'efficacia della trasformazione eterogenea

1. Efficacia della trasformazione eterogenea	239
2. Anticipazione degli effetti: il consenso o il pagamento dei creditori ..	240
3. Inammissibilità di termini o condizioni	241
4. Opposizione dei creditori	242

PARTE II

PROFILI CONTABILI

di *Gianluca Cristofori*

Capitolo 1 - La trasformazione: aspetti contabili

1. Aspetti contabili generali della trasformazione societaria	251
2. Trasformazioni di società di persone in società di capitali: i valori patrimoniali espressi nella relazione di stima	253

PARTE III
PROFILI FISCALI

di *Gianluca Cristofori*

Capitolo 1 - La trasformazione omogenea. L'imposizione sui redditi e la disciplina IRAP

1. Principio di neutralità fiscale e gestione dell'eventuale disallineamento dei valori contabili rispetto ai valori fiscalmente riconosciuti	262
2. Decorrenza degli effetti della trasformazione, frazionamento dell'esercizio sociale in due distinti periodi d'imposta e determinazione dei relativi redditi	266
3. Disciplina delle riserve di utili pregressi e dell'utile in corso di formazione nella trasformazione omogenea "progressiva"	269
4. Disciplina delle riserve di utili pregressi e dell'utile in corso di formazione nella trasformazione omogenea "regressiva"	276
5. Disciplina delle perdite fiscali pregresse	283
6. Obblighi di presentazione della dichiarazione dei redditi e modalità di determinazione degli acconti dovuti ai fini delle imposte sui redditi e dell'IRAP	287
7. Brevi considerazioni in merito alle relazioni esistenti con i regimi del consolidato fiscale nazionale e della trasparenza fiscale	292
8. Brevi considerazioni in merito alle relazioni esistenti con il regime della " <i>participation exemption</i> "	294
9. Brevi considerazioni in merito alle relazioni esistenti con la disciplina ACE	297

Capitolo 2 - La trasformazione eterogenea. L'imposizione sui redditi e la disciplina IRAP

1. La trasformazione eterogenea nella disciplina civilistica e in quella fiscale: un breve confronto	304
2. Brevi considerazioni sulla natura "non commerciale", ai fini tributari, di un ente di tipo associativo non societario	306
3. Decorrenza degli effetti della trasformazione, frazionamento del periodo d'imposta e determinazione del reddito	315
4. La trasformazione da società "commerciale" in ente "non commerciale"	319
5. La trasformazione di un ente "non commerciale" in società "commerciale"	327
6. La trasformazione da società commerciale in comunione d'azienda	333

7. Obblighi di presentazione della dichiarazione dei redditi e modalità di versamento delle imposte	335
8. Brevi considerazioni in merito alle relazioni esistenti con i regimi del consolidato fiscale nazionale e della trasparenza fiscale	338
8.1. Effetti ai fini del regime del consolidato fiscale nazionale.....	338
8.2. Effetti ai fini del regime della trasparenza fiscale	341
9. Brevi considerazioni in merito alle relazioni esistenti con il regime della " <i>participation exemption</i> "	343
10. Sintesi delle principali fattispecie elusive	346

Capitolo 3 - Le trasformazioni eterogenee "atipiche"

1. La trasformazione da e in società semplice di società commerciali	353
2. La "trasformazione" delle società agricole in società semplici	361
3. La "trasformazione" di società unipersonale in impresa individuale	364
4. La "trasformazione" di società in <i>trust</i>	369

Capitolo 4 - La trasformazione ai fini delle imposte indirette

1. La trasformazione ai fini dell'IVA	375
2. La trasformazione ai fini dell'imposta di registro	377
3. La trasformazione ai fini delle imposte ipotecaria e catastale	378

Bibliografia	383
---------------------------	-----

Indice della giurisprudenza	397
--	-----

Indice dei documenti	401
-----------------------------------	-----