

ima
nua
li

Luciano DE ANGELIS

IL COLLEGIO SINDACALE E IL SINDACO UNICO

EUTEKNE

IL COLLEGIO SINDACALE E IL SINDACO UNICO

Il volume offre una completa e organica trattazione in chiave operativa di tutte le attività e gli adempimenti a cui sono chiamati i sindaci di società non quotate, richiamando la giurisprudenza e la prassi professionale e proponendo casi e soluzioni interpretative.

A partire dalla nomina del Collegio fino alla sua cessazione, l'opera affronta:

- il corretto funzionamento dell'organo di controllo, i suoi doveri nei controlli preliminari e periodici e i rapporti con gli altri organi sociali ed esterni;
- i comportamenti a cui i sindaci sono tenuti nei casi di atti di *mala gestio* degli amministratori: dal dissenso espresso nei CdA all'impugnativa della deliberazione, dalla convocazione dell'assemblea al ricorso al controllo giudiziario;
- le responsabilità civili e penali dei sindaci e le tutele assicurative;
- gli obblighi dei sindaci nella gestione di operazioni particolari o straordinarie e nella gestione di crisi aziendale.

Appositi capitoli sono dedicati al sindaco unico delle srl alla luce delle nuove linee guida del CNDCEC e alle modalità attraverso cui esigere il compenso, a seguito dell'abrogazione della tariffa.

Completano l'opera una raccolta di cinquanta *check list* sui principali controlli, gli esempi di verbali emanati dal CNDCEC e un'appendice normativa e di prassi.

ISBN 978-88-99128-32-6



€ 110.00 (iva incl.)

INDICE

Presentazione	7
---------------	---

INTRODUZIONE

Breve storia dell'Organo di controllo	31
---------------------------------------	----

PARTE I - ASPETTI GIURIDICI

CAPITOLO I

La composizione del Collegio sindacale	39
--	----

1 Obbligo di nomina del Collegio sindacale	39
--	----

1.1 Spa	39
---------	----

1.2 Srl (rinvio)	43
------------------	----

1.3 Società cooperative	43
-------------------------	----

1.4 Altri enti	46
----------------	----

2 Mancata nomina del Collegio sindacale	49
---	----

2.1 Cause della mancata nomina	51
--------------------------------	----

2.2 Responsabilità degli amministratori	53
---	----

2.3 Conseguenze sugli atti societari	54
--------------------------------------	----

3 Possibilità regolamentari dello statuto e limitazione degli incarichi	56
---	----

4 Modalità di nomina e dichiarazione di trasparenza	58
---	----

5 Accettazione della carica e procedure di iscrizione	63
---	----

5.1 Accettazione dell'incarico	63
--------------------------------	----

5.2 Procedure di iscrizione	64
-----------------------------	----

6 Nomina del presidente del Collegio sindacale	71
--	----

7 Incompatibilità e ineleggibilità dei sindaci-revisori	72
---	----

7.1 Premessa	72
--------------	----

7.2 Ineleggibilità e decadenza di cui all'art. 2382 c.c.	74
--	----

7.2.1 Interdizione e inabilitazione nel codice civile	74
---	----

7.2.2 Interdizione in sede penale	75
-----------------------------------	----

7.2.3 Interdizione fiscale	75
----------------------------	----

7.2.4 Fallimento	76
------------------	----

7.2.5	Altre cause di ineleggibilità: la posizione del minore	77
7.3	Ineleggibilità legate a rapporti di parentela e affinità	78
7.4	Ineleggibilità legate a rapporti di lavoro e consulenze estranei all'incarico	80
7.5	Rapporti patrimoniali incompatibili e studi associati	86
7.5.1	La posizione della prassi e della giurisprudenza	86
7.5.2	La posizione del Consiglio Nazionale dei Dottori Commercialisti	90
7.6	Incompatibilità nei gruppi	95
7.7	Cause di ineleggibilità e decadenza e limiti alla nomina per i sindaci di società operanti in particolari settori e di società quotate	97
8	Effetti della ineleggibilità ed incompatibilità sugli atti societari	101
8.1	Organi chiamati ad evidenziare la causa di ineleggibilità, incompatibilità e decadenza	102
8.2	Effetti sulle deliberazioni del Collegio sindacale	104
8.3	Conseguenze sugli atti degli altri organi sociali	106
8.4	Effetti dell'ineleggibilità del sindaco: conclusioni	108
9	Cause di cessazione dei sindaci: le cause naturali e forzose	109
9.1	Decesso	109
9.2	Scadenza triennale dell'incarico	109
9.3	Cessazione per variazione del sistema di amministrazione e controllo	111
9.4	Variazione della struttura societaria	112
9.5	Decadenza	112
9.5.1	Decadenza ordinaria	113
9.5.2	Decadenza sanzionatoria (rinvio)	114
9.6	Revoca	115
9.6.1	Revoca da parte dell'assemblea	115
9.6.2	Revoca giudiziale	119
9.6.3	Revoca a seguito di azione sociale di responsabilità	119
10	Cessazione volontaria: dimissioni	121
10.1	Ragioni delle dimissioni	121
10.2	Modalità della rinuncia	123
10.3	Effetti delle dimissioni	125
11	Sostituzione del sindaco e ruolo del supplente	133
12	Adempimenti post cessazione e relativi effetti: Registro imprese e Registro dei revisori	139
12.1	Comunicazioni al Registro delle imprese	139
12.2	Aspetti operativi dell'assunzione e cessazione dell'incarico: comunicazioni al MEF	142
13	Requisiti particolari: la normativa antimafia	144

Rassegna di giurisprudenza	146
Orientamenti del Comitato Triveneto dei Notai	160

CAPITOLO II

Il funzionamento del Collegio sindacale	161
1 Riunioni del Collegio sindacale	161
2 Assenze dei sindaci alle riunioni del Collegio, alle assemblee e ai CdA	166
2.1 Assenze del sindaco alle riunioni del Collegio sindacale	167
2.2 Mancata partecipazione dei sindaci alle assemblee e ai Consigli di Amministrazione	172
2.3 L'assenza alle assemblee totalitarie	174
2.4 Mancata convocazione del Collegio sindacale	176
3 Ruolo del presidente nella organizzazione dei lavori e nella rappresentanza della società	180
4 Verbalizzazioni: libro delle adunanze e delle deliberazioni del Collegio sindacale	185
5 Ispezione del libro dei sindaci da parte dell'ex componente dell'organo di controllo	190
6 Invalidità delle delibere del Collegio sindacale	191
7 Collaboratori dei sindaci	193
8 Utilizzo di ausiliari tecnici	197
Rassegna di giurisprudenza	199
Orientamenti del Comitato Triveneto dei Notai	202
Massime del Consiglio notarile di Milano	202

CAPITOLO III

I doveri di vigilanza dei sindaci	203
1 Generalità	203
2 Approccio basato sul rischio (Risk Approach)	205
2.1 Aspetti generali	205
2.2 Identificazione e valutazione dei rischi da parte dei sindaci	206
2.3 Risultato delle analisi e misure di salvaguardia	211
2.4 Controlli sulla gestione pregressa	214
3 Vigilanza sull'osservanza della legge e dello statuto	215
3.1 Controlli di legalità	215

3.2	Obblighi antiriciclaggio dei sindaci	220
4	Vigilanza sui principi di corretta amministrazione	222
5	Vigilanza sull'adeguatezza e sul funzionamento dell'assetto organizzativo	233
6	Vigilanza sull'adeguatezza e sul funzionamento del sistema di controllo interno	237
7	Vigilanza sulla struttura amministrativa e contabile	242
8	Vigilanza in ordine al bilancio di esercizio e alla relazione sulla gestione	247
8.1	Aspetti introduttivi	247
8.2	Controlli sulle procedure	248
8.3	Controlli sulle voci di bilancio sulle quali è richiesto il parere dei sindaci	248
8.3.1	Costi di impianto e ampliamento	249
8.3.2	Costi di ricerca, di sviluppo e di pubblicità	252
8.3.3	Avviamento	255
8.4	Deroghe alle regole di redazione del bilancio di esercizio (art. 2423 co. 4 c.c.)	261
8.5	Controlli sulla corrispondenza del bilancio a fatti e informazioni acquisite dai sindaci	264
8.6	Controlli sul bilancio e sulla Relazione sulla gestione	264
8.7	Osservazioni del Collegio sindacale al bilancio: il rapporto col giudizio del revisore	266
8.8	Dissenso del sindaco	269
8.9	Integrazioni informative da parte dell'assemblea e modifiche del progetto di bilancio	271
8.10	Tempistica, data e sottoscrizione della relazione	274
8.11	Deposito del bilancio e delle relazioni	278
8.12	Verifiche sul bilancio in formato XBRL	279
9	Aspetti patologici: il ruolo del Collegio sindacale nei casi di mancata presentazione, redazione e approvazione del bilancio	281
9.1	Mancato deposito del bilancio presso il Registro delle imprese	282
9.2	Mancata redazione del bilancio e convocazione dell'assemblea	285
9.3	Mancata approvazione del bilancio	288
9.3.1	Mancato raggiungimento dei quorum costitutivi o deliberativi	288
9.3.2	Voto negativo da parte dei soci di maggioranza	289
9.3.3	Situazioni di dissidio fra i soci paritetici	290
9.3.4	Parere negativo (o no opinion) dell'organo di revisione e parere negativo all'approvazione da parte dei sindaci	290
9.4	Possibilità di deposito della bozza di bilancio	290
9.5	Mancata redazione e deposito della relazione dei sindaci	292
10	Vigilanza sul bilancio consolidato	294
10.1	Disposizioni generali e fonti normative	294
10.2	Obbligo di redazione, casi di esonero ed esclusione dal consolidato	294

10.3	Controlli del revisore	297
10.4	Verifiche del Collegio sindacale	298
10.5	Richiesta di "accertamento" sul bilancio consolidato	301
	Rassegna di giurisprudenza	302

CAPITOLO IV

I rapporti con gli organi sociali e gli organi esterni	307
1 Generalità	307
2 Rapporti con l'organo amministrativo: partecipazione ai CdA e raccolta informazioni	307
3 Altri obblighi dei sindaci nei confronti del CdA	312
3.1 Partecipazione ai Comitati esecutivi	312
3.2 Informazioni attingibili dal Collegio al di fuori del CdA	314
3.3 Rapporti con l'amministratore unico	314
3.4 Comunicazioni di dissenso di un sindaco	315
3.5 Controlli sulle deleghe conferite	316
3.5.1 Sistema delle deleghe	316
3.5.2 Controlli delle deleghe da parte dei sindaci	320
4 Pareri e comunicazioni al Collegio sindacale in merito al rapporto con il CdA	322
4.1 Compensi degli amministratori dotati di particolari cariche	322
4.2 Parere sulla nomina per cooptazione degli amministratori	327
4.3 Cessazione degli amministratori	329
5 Atti di ispezioni individuali e poteri collegiali	329
6 Controlli dei sindaci nei gruppi	331
6.1 Aspetti introduttivi: il concetto di gruppo	331
6.2 Ruolo del Collegio sindacale nei gruppi	332
6.3 Obblighi dei sindaci della controllante	335
6.4 Obblighi dei sindaci nelle società sottoposte ad attività di direzione e coordinamento	338
6.5 Controlli sulle operazioni intercompany	341
6.5.1 Operazioni intercompany a prezzi fuori mercato	342
6.5.2 Operazioni di finanziamento infragruppo	342
6.5.3 Operazioni in conflitto di interesse: le parti correlate	344
7 Partecipazione alle assemblee	345
7.1 Aspetti introduttivi	345

7.2	Obblighi dei sindaci che partecipano alle assemblee	345
7.3	Partecipazione alle assemblee "totalitarie"	348
7.4	Controlli sulle verbalizzazioni	349
8	Rapporti fra il Collegio sindacale e l'organo di revisione esterno	354
8.1	La proposta dei sindaci al momento dell'incarico	355
8.2	Rapporti in costanza di incarico	357
8.3	Rapporti in relazione al giudizio sul bilancio	361
8.4	Parere sulla revoca del revisore	369
9	Il giudizio sul bilancio	371
9.1	I paragrafi e i diversi tipi di giudizio	373
9.1.1	Giudizio senza rilievi	375
9.1.2	Giudizio con rilievi	375
9.1.3	Impossibilità ad esprimere un giudizio	378
9.1.4	Giudizio negativo	380
9.2	I richiami di informativa e gli "altri aspetti"	382
9.2.1	Richiamo di informativa	382
9.2.2	"Altri aspetti"	384
9.3	Il giudizio di coerenza della relazione sulla gestione con il bilancio	384
9.3.1	Controlli sulla coerenza	385
9.3.2	Espressione del giudizio di coerenza e Relazione di revisione	386
9.3.3	Giudizio positivo senza rilievi	387
9.3.4	Giudizio positivo con rilievi	388
9.3.5	Giudizio negativo e impossibilità ad esprimere un giudizio	388
10	Rapporti con l'Organismo di vigilanza di cui al DLgs. 231/2001	388
10.1	Considerazioni introduttive	388
10.2	Nomina dei sindaci all'interno dell'Organismo di Vigilanza	389
10.3	Rapporti fra Organismo di Vigilanza e Collegio sindacale	391
10.4	Assenza dell'Organismo di Vigilanza	392
	Rassegna di Giurisprudenza	394

CAPITOLO V

	I poteri di reazione dei sindaci	399
1	Generalità	399
2	Convocazione dell'assemblea dei soci per omissione o ingiustificato ritardo degli amministratori	401
2.1	Convocazione dell'assemblea su richiesta dei soci	404

2.2	Mancanza della maggioranza degli amministratori	405
3	Convocazione dell'assemblea per obbligo proprio dei sindaci	405
3.1	Rilievo di fatti censurabili	406
3.2	Denunce al Collegio sindacale	410
3.3	Cessazione di tutti gli amministratori o dell'amministratore	415
3.4	La clausola simul stabunt simul cadent con previsione della convocazione assembleare da parte dei sindaci	416
4	Poteri vicari del Collegio: la sostituzione degli amministratori	417
5	Obblighi pubblicitari e sanzioni	420
6	Irregolarità degli amministratori: impugnative delle deliberazioni consiliari	425
6.1	Profili generali	425
6.2	Impugnativa di deliberazioni non conformi alla legge o allo statuto	426
6.3	Impugnativa sulle delibere viziata da interessi degli amministratori	429
7	Impugnative delle delibere assembleari	432
7.1	Annulabilità delle deliberazioni	432
7.2	Nullità delle deliberazioni	435
7.3	Impugnativa di bilancio	436
7.3.1	Annulabilità	437
7.3.2	Nullità	439
7.3.3	Chi può impugnare: i poteri del Collegio sindacale	441
7.3.4	Tempistica dell'impugnativa	443
7.3.5	Spese dell'impugnativa	444
7.3.6	Effetti dell'approvazione senza rilievi da parte del revisore	445
7.3.7	Effetti della dichiarazione di nullità su soci, terzi e bilancio successivo	446
7.4	Ruolo del Collegio sindacale nella sospensione delle delibere	447
8	Il Collegio sindacale nel controllo giudiziario	448
8.1	Aspetti introduttivi: l'area di operatività della norma	448
8.2	Fatti denunciabili al Tribunale	449
8.3	Soggetti legittimati alla denuncia	457
8.3.1	I soci che rappresentano il decimo del capitale sociale	457
8.3.2	Il Collegio sindacale (Consiglio di sorveglianza e Comitato per il controllo sulla gestione)	457
8.3.3	Il pubblico ministero e i soci che rappresentano almeno il ventesimo del capitale sociale nelle società che fanno ricorso al mercato del capitale di rischio	460
8.4	Aspetti procedurali	461
8.4.1	Procura ad litem e spese	461
8.4.2	Posizione della società	462

8.4.3	Ispezione	462
8.4.4	Provvedimenti del Tribunale	466
8.4.5	Revoca, modifica e reclamo dei provvedimenti del Tribunale	467
8.4.6	L'amministratore giudiziario	468
8.4.7	Rapporto fra amministratore giudiziario e sindaci	470
8.4.8	Termine della procedura	471
8.5	Conclusioni	472
9	Azione di responsabilità sollevabile dai sindaci	473
10	Denuncia al pubblico ministero	475
	Rassegna di giurisprudenza	478

CAPITOLO VI

I controlli nelle srl e nelle società unipersonali	485
1 Aspetti introduttivi: i controlli ammissibili nelle srl	485
2 Atto costitutivo e sistema di controlli nelle srl	486
2.1 Le previsioni dell'atto costitutivo in relazione all'art. 2477 co. 1 c.c.	486
2.2 Ammissibilità della compresenza di due organi di controllo	489
2.3 Nomina del sindaco supplente	491
3 Soggetti delegati a nominare i sindaci ed i revisori	494
4 Srl tenute alla nomina dell'organo di controllo o del revisore	496
4.1 Aspetti introduttivi	496
4.2 Società tenute alla redazione del bilancio consolidato	497
4.3 Società che controlla una società tenuta all'obbligo di controllo legale dei conti	500
4.4 Nomine legate ai limiti del bilancio abbreviato	501
5 Cessazione del sindaco unico o del revisore	503
5.1 Problematiche generali	503
5.2 Diverse teorie sulla cessazione del Collegio quando viene meno l'obbligo	505
6 Regole proprie e regole delle spa	509
6.1 Aspetti introduttivi	509
6.2 Poteri e doveri collegiali traslabili sul sindaco unico	510
6.3 Riunioni extracollegiali di amministratori e soci e regole sulla rappresentanza	512
6.4 Rappresentanza in assemblea e adunanze totalitarie	513
6.4.1 Rappresentanza	513
6.4.2 Assemblea totalitaria	514

6.5	Responsabilità dei sindaci di srl	515
6.5.1	Azione di responsabilità da parte del singolo socio	516
6.5.2	Azione di responsabilità dell'assemblea secondo le regole della spa	516
6.5.3	Azione dei creditori sociali	518
7	Denuncia ex art. 2409 c.c. nell'ambito delle srl	521
7.1	Aspetti introduttivi	521
7.2	Posizione della Corte Costituzionale	522
7.3	Orientamento dottrinale e giurisprudenziale	523
7.4	Conclusioni	526
8	Controlli nelle società unipersonali	527
8.1	Aspetti particolari delle società unipersonali	527
8.2	Controlli del Collegio sindacale	529
8.2.1	Conferimenti	529
8.2.2	Adempimenti pubblicitari	529
8.2.3	Rapporti fra socio e società	530
	Rassegna di giurisprudenza	533
	Orientamenti del Comitato Triveneto dei Notai	540

CAPITOLO VII

Il Collegio sindacale nelle operazioni particolari e straordinarie	541
1 Generalità	541
2 Aumenti di capitale sociale	542
2.1 Aspetti introduttivi	542
2.2 Aumento a titolo gratuito	543
2.3 Aumenti a pagamento	546
2.3.1 Generalità	546
2.3.2 Tipologie di versamenti finalizzati all'aumento	548
2.3.3 Delibere di aumento a pagamento	549
2.3.4 Termini temporali dell'aumento	550
2.3.5 Sovrapprezzo nelle spa	551
2.3.6 Sovrapprezzo nelle srl	552
2.3.7 Scindibilità ed inscindibilità dell'aumento	552
2.3.8 Diritto di opzione negli aumenti in denaro	553
2.3.9 Prelazione e quote inoplate nelle spa	554
2.3.10 Prelazione ed esclusione del diritto di opzione nelle srl	555
2.3.11 Quote inoplate ed assegnazioni di quote nelle srl	556
2.3.12 Controlli dei sindaci sugli aumenti in denaro	556

2.3.13	Soppressione o limitazione del diritto di opzione nelle spa: il parere dei sindaci	557
2.3.14	Aumenti in natura nelle srl: conferimenti di beni, opere e servizi	560
2.3.15	Conferimenti di crediti	561
2.3.16	Aumenti in natura nelle spa: conferimenti di beni e crediti e relazione di stima	562
2.3.17	Conferimenti in natura con e senza relazione di stima e crediti: i controlli dei sindaci	563
2.3.18	Delega dell'aumento agli amministratori e verifiche dei sindaci	565
2.3.19	Verifica dei sindaci sull'attestazione di sottoscrizione	566
2.4	Aumenti di capitale misti	566
2.5	Attestazione dei sindaci in materia di rivalutazione dei beni di impresa	567
3	Riduzioni facoltative del capitale sociale	568
3.1	Riduzione del capitale reale	568
3.2	Riduzione del capitale per perdite inferiori ad 1/3 (rinvio)	569
4	Trasformazione	570
4.1	Aspetti introduttivi	570
4.2	Trasformazione da società di capitali in società di persone	571
4.3	Trasformazione da società di persone in società di capitali	572
4.4	Trasformazione omogenea semplice fra società di capitali	573
4.4.1	Trasformazione da srl in spa	573
4.4.2	Trasformazione da spa in srl	574
5	Fusione e scissione	575
5.1	Aspetti propedeutici relativi alla fusione	575
5.2	Controlli dei sindaci	576
5.3	Fusione con indebitamento e fusione inversa	578
5.3.1	Leveraged buy out	578
5.3.2	Fusione inversa	579
5.4	Scissione	579
6	Operazioni di conferimento d'azienda	581
6.1	Aspetti introduttivi	581
6.2	Controlli propedeutici	582
6.3	Controlli attinenti gli adempimenti attuativi del conferimento	582
6.4	Adempimenti e controlli finali	585
7	Prestiti obbligazionari	585
7.1	Aspetti introduttivi	586
7.2	Competenza e limiti all'emissione	587
7.3	Controlli dei sindaci sul limite di emissione	587

7.4	Organizzazione degli obbligazionisti e ruolo del Collegio sindacale	591
7.5	Gestione del prestito obbligazionario e rimborsi	592
7.6	Obbligazioni convertibili	593
8	Finanziamenti dei soci nelle srl e spa	595
8.1	Aspetti introduttivi	595
8.2	Norme sulla raccolta del risparmio	596
8.3	Natura dell'apporto dei soci e trasformazione dello stesso	597
8.4	Postergazione volontaria e legale (art. 2467 c.c.)	599
8.4.1	Postergazione volontaria	599
8.4.2	Postergazione legale	600
8.5	Applicabilità della postergazione nelle spa	601
8.6	Rischi patrimoniali e penali per amministratori e sindaci legati alla indebita restituzione	603
8.7	Finanziamenti soci e Collegio sindacale	604
9	Recesso del socio	607
9.1	Aspetti introduttivi: le cause di recesso nelle società di capitali	607
9.1.1	Le cause di recesso nelle spa	608
9.1.2	Le cause di recesso derogabili	611
9.1.3	Le cause di recesso specifiche per le srl	611
9.2	Esercizio del recesso	613
9.3	Valutazione delle azioni	614
9.4	Parere del Collegio sindacale	616
9.5	Procedimento di liquidazione	617
9.6	Rimborso delle quote nelle srl	619
9.7	Le maggiori criticità per il Collegio sindacale	621
10	Acquisto e gestione di azioni proprie	622
11	Scioglimento e liquidazione	624
11.1	Profili introduttivi	624
11.2	Cause di scioglimento	625
11.2.1	Decorso del termine	625
11.2.2	Conseguimento dell'oggetto sociale od impossibilità a conseguirlo: il tema dell'antieconomicità	625
11.2.3	Impossibilità di funzionamento o continua inattività dell'assemblea	626
11.2.4	Scioglimento per delibera dell'assemblea	628
11.2.5	Recesso del socio	628
11.2.6	Liquidazione per azzeramento del capitale	629
11.2.7	Scioglimento per cause previste dall'atto costitutivo o dallo statuto	629
11.2.8	Scioglimento per altre cause previste dalla legge	629

11.3	Accertamento della causa di liquidazione: obblighi di amministratori e sindaci	630
11.4	Controlli dei sindaci sulla procedura di liquidazione	636
11.4.1	Controlli dei sindaci sui bilanci intermedi e sulla ripartizione anticipata degli utili	644
11.5	Ruolo dei sindaci nella chiusura della liquidazione	644
11.5.1	Revoca	644
11.5.2	Chiusura della liquidazione	647
	Rassegna di giurisprudenza	650

CAPITOLO VIII

	Il Collegio sindacale nella crisi d'impresa	655
1	Generalità	655
2	Sintomi della crisi	657
2.1	Dubbi sulla continuità aziendale	658
3	Indicatori della crisi nel bilancio	663
3.1	Vigilanza mediante l'analisi per indici	663
3.2	Punti di forza e debolezza dell'analisi per indici	664
3.2.1	Riclassificazione del bilancio	665
3.2.2	Analisi per indici finalizzata alla revisione	668
3.2.3	Previsione dell'insolvenza aziendale	686
4	Riduzione del capitale per perdite	687
4.1	Aspetti introduttivi	687
4.2	Valutazione quantitativa della perdita e utilizzo delle poste di bilancio	687
4.3	Perdite al di sotto di 1/3 del capitale: riduzione facoltativa ex art. 2445 c.c.	692
4.4	Perdite che riducono il capitale di oltre 1/3: obblighi dei sindaci e poteri dell'assemblea	696
4.4.1	Perdite reversibili o irreversibili	697
4.4.2	Come evitare la convocazione assembleare	698
4.4.3	Tempi per la convocazione assembleare	700
4.4.4	Prospetti contabili che devono essere presentati all'assemblea e valutazioni di bilancio	703
4.4.5	Aggiornamento della situazione contabile rispetto alla data dell'assemblea	706
4.4.6	Relazione degli amministratori sulla situazione patrimoniale della società	708
4.4.7	Ruolo del Collegio sindacale nelle situazioni di cui all'art. 2446 c.c.	709
4.4.8	Decisioni dell'assemblea	714

4.5	Riduzione del capitale di oltre 1/3 e al di sotto del minimo legale: chiarimenti preliminari	719
4.5.1	Decisioni assembleari	724
4.5.2	Sospensione delle perdite prevista nella legge fallimentare	726
4.5.3	Ruolo del Collegio sindacale nelle situazioni ex art. 2447 c.c.	728
5	Indicazioni delle norme di comportamento per i sindaci nella crisi. Aspetti introduttivi	737
6	Doveri e poteri dei sindaci nella individuazione della crisi d'impresa	741
7	Ruolo dei sindaci nella composizione negoziale della crisi	745
7.1	Vigilanza sui requisiti di professionalità ed indipendenza dell'attestatore	747
8	Vigilanza in caso di piano attestato volto al risanamento	748
9	Vigilanza in caso di accordo di ristrutturazione	751
10	Vigilanza del Collegio sindacale nel concordato	756
10.1	Tipologie di concordato	757
10.2	Verifiche del Collegio in presenza di procedure concordatarie	761
11	Attività di vigilanza in presenza di finanziamenti prededucibili	764
12	Ruolo dei sindaci nel fallimento	765
12.1	Sollecitazione del fallimento da parte dei sindaci	765
12.2	Ruolo dei sindaci nella procedura fallimentare	767
	Rassegna di giurisprudenza	770
	Orientamenti del Comitato Triveneto dei Notai	779
	Massime del Consiglio notarile di Milano	781

CAPITOLO IX

	Le responsabilità civili e penali del Collegio sindacale	783
1	Premessa	783
2	La "professionalità" e la "diligenza" di cui all'art. 2407 c.c.	785
3	Responsabilità esclusive	789
4	Responsabilità concorrente con gli amministratori	791
5	Orientamenti giurisprudenziali	795
6	Azione di responsabilità nei confronti dei sindaci: ambito civilistico e giudiziale	798
6.1	Responsabilità contrattuale verso la società	800
6.1.1	Presupposti per l'esperibilità dell'azione	800
6.1.2	Legittimazione all'azione	801
6.1.3	Rinuncia e transazione	801

6.2	Azione sociale esercitata dai soci (art. 2393-bis c.c.)	802
6.2.1	Presupposti per l'esperibilità dell'azione	802
6.2.2	Legittimazione all'azione	802
6.2.3	Rinunzia e transazione	802
6.2.4	Spese processuali	803
6.3	Responsabilità extracontrattuale verso i creditori sociali	803
6.3.1	Presupposti per l'esperibilità dell'azione	803
6.3.2	Legittimazione all'azione	804
6.4	Responsabilità contrattuale verso singoli soci e/o terzi	804
6.4.1	Presupposti per l'esperibilità dell'azione	804
6.4.2	Legittimazione all'azione	805
6.4.3	Le ipotesi concrete secondo la giurisprudenza	805
6.5	Responsabilità in sede di amministrazione giudiziale	805
6.5.1	Presupposti per l'esperibilità dell'azione	806
6.5.2	Legittimazione all'azione	806
7	Esercizio dell'azione di responsabilità nel fallimento	806
8	Danno risarcibile	811
8.1	Teoria del deficit fallimentare (differenza fra attivo e passivo)	811
8.2	Criterio dei netti patrimoniali di periodo	813
9	Responsabilità solidale	816
10	Sequestro conservativo	821
11	Termini di prescrizione	823
11.1	Prescrizione dell'azione sociale	823
11.2	Prescrizione dell'azione dei creditori sociali	825
11.3	Prescrizione dell'azione del socio e del terzo	826
11.4	Interruzione ed estensione della prescrizione	827
12	Coperture assicurative	827
12.1	Polizza di responsabilità civile del sindaco	828
12.1.1	Tempo di validità del contratto: <i>Claims Made</i> e <i>Losses Occuring</i>	829
12.1.2	La congruità del massimale	831
12.1.3	Copertura del danno direttamente imputabile all'assicurato	831
12.1.4	Scoperti e franchigie	832
12.1.5	Danno erariale	833
12.1.6	Tutela legale	833
12.2	Polizze assicurative D&O (Directors and Officers)	835
13	Responsabilità penali dei sindaci: i rischi di coinvolgimento	837
14	Reati societari	840
14.1	False comunicazioni sociali	840

14.2	Ruolo dei sindaci nelle false comunicazioni sociali	844
14.3	Altri illeciti penalmente rilevanti	848
14.3.1	Impedito controllo ed ostacolo all'esercizio di pubbliche funzioni di autorità pubbliche di vigilanza	848
14.3.2	Altri illeciti commessi dagli amministratori	849
14.3.3	Corruzione di amministratori e sindaci	850
14.3.4	Notizie riservate	851
15	Responsabilità fallimentari: il rischio di concorso in bancarotta	852
15.1	I reati di bancarotta	852
15.1.1	Bancarotta fraudolenta	854
15.1.2	Bancarotta per distrazione	855
15.1.3	Bancarotta documentale	856
15.1.4	Bancarotta preferenziale	856
15.1.5	Fatti di bancarotta semplice	858
15.1.6	Circostanze aggravanti e circostanza attenuante	859
15.1.7	Bancarotta fraudolenta da reati societari	860
15.2	Termini prescrizionali	860
15.3	Imputabilità dei reati fallimentari ai sindaci	862
16	Esonero da responsabilità penali (rinvio)	866
	Rassegna di giurisprudenza	868

CAPITOLO X

I compensi del Collegio sindacale	893
1 Generalità	893
2 Emolumenti del Collegio sindacale	894
2.1 Onerosità della prestazione	894
2.2 Determinazione del compenso	895
2.3 Modificabilità del compenso	898
2.4 Mancata determinazione dei compensi: i compensi giudiziali	899
2.5 Compensi dei sindaci revisori	903
3 Privilegio e prescrizione dei compensi	905
Rassegna di giurisprudenza	909

CAPITOLO XI

Le check-list di controllo	915
1 Premessa	915
Parte I: <i>Check-list</i> iniziali (insediamento del Collegio)	915
1 Verifiche informative generali e preliminari	915
2 Dati generali	915
3 Dati sul capitale sociale	916
4 Dati sulle cariche sociali	917
5 Dati sui finanziamenti e contratti di <i>leasing</i> / finanziari	919
6 Dati sull'attività, mercati, clienti, fornitori	920
7 Dati sui contratti di lavoro e sugli accordi aziendali-sindacali per il personale	921
8 Dati sulle polizze assicurative	921
9 Dati sul contenzioso esistente	922
10 Dati sulla struttura tecnica aziendale	923
11 Dati sull'organizzazione amministrativo-contabile	923
Parte II: <i>Check-list</i> periodiche	925
12 Vigilanza generale sullo svolgimento delle procedure assembleari	925
13 Vigilanza sull'attività assembleare ordinaria	925
14 Vigilanza sull'attività assembleare straordinaria	927
15 Vigilanza sull'attività assembleare - Funzionamento e verbalizzazione	928
16 Vigilanza generale sul CdA e sul rispetto dei principi di corretta amministrazione	929
17 Vigilanza particolare sull'amministrazione	930
18 Vigilanza e informazione sull'andamento di gestione	932
19 Vigilanza sull'adeguatezza dell'assetto organizzativo	932
20 Vigilanza sull'adeguatezza e funzionamento del sistema amministrativo e contabile	933
21 Vigilanza sulle principali aree e cicli aziendali	934
Parte III: <i>Check-list</i> norme speciali	936
22 Controlli contributo ambientale CONAI	936
23 Controlli sul sistema di archiviazione e <i>privacy</i>	936
24 Controlli generali area qualità	938
25 Controlli generali area sicurezza	939
26 Controlli generali area ambiente	941
27 Controlli in tema di responsabilità DLgs. 231/2001	943

28 Controlli in materia di tutela del consumatore	944
Parte IV: <i>Check-list</i> operazioni straordinarie	946
29 Verifiche sugli aumenti di capitale sociale	946
30 Verifiche per la riduzione di capitale <i>ex art.</i> 2445 c.c.	947
31 Verifiche per la trasformazione omogenea regressiva	949
32 Verifiche per la trasformazione omogenea progressiva	950
33 Verifiche per la trasformazione omogenea a parità di classe (I)	951
34 Verifiche per la trasformazione omogenea a parità di classe (II)	952
35 Verifiche nella fusione	952
36 Verifiche per le operazioni di <i>leverage buy out</i>	957
37 Verifiche per i conferimenti di azienda	958
38 Verifiche per i prestiti obbligazionari	962
39 Verifiche per i finanziamenti soci	965
40 Verifiche sul recesso del socio	966
41 Verifiche per la liquidazione	968
Parte V: <i>Check-list</i> in situazione di crisi	970
42 Verifiche nel caso di perdite <i>ex art.</i> 2446 c.c.	970
43 Verifiche nel caso di perdite <i>ex art.</i> 2447 c.c.	971
44 Verifiche sulla nomina dell'attestatore	973
45 Verifiche nel piano attestato di risanamento (art. 67 co. 3 lett. d) L. fall.)	974
46 Verifiche nell'accordo di ristrutturazione dei debiti (art. 182-bis L. fall.)	975
47 Verifiche nel concordato "in bianco" (art. 161 co. 6 L. fall.)	976
48 Verifiche nel concordato "in continuità" (art. 186-bis L. fall.)	978
49 Verifiche nel concordato preventivo "pieno" (art. 160 L. fall.)	979
50 Verifiche nei finanziamenti prededucibili (art. 182- <i>quinquies</i> L. fall.) e nella "sospensione delle perdite" (art. 182- <i>sexies</i> L. fall.)	981

PARTE II - ALLEGATI

Verbalì e procedure del Collegio sindacale	985
La Relazione unitaria di controllo societario del Collegio sindacale incaricato della revisione legale dei conti	1201
Appendice normativa	1227
Codice civile	1227

Titolo V - Delle società	1227
Titolo VI - Delle società cooperative e delle mutue assicuratrici	1258
Titolo XI - Disposizioni penali in materia di società e di consorzi	1261
RD 16.3.1942 n. 267 - Legge fallimentare	1265
Titolo VI - Disposizioni penali	1265
Norme di comportamento del Collegio sindacale - Principi di comportamento del Collegio sindacale di società non quotate	1269
Linee guida per il sindaco unico	1395
Indice bibliografico	1417
Indice analitico	1429
Profilo dell'Autore	1439

INTRODUZIONE

BREVE STORIA DELL'ORGANO DI CONTROLLO

La parola "sindaco" trae origine dal greco e precisamente dall'accorpamento delle parole "syn" (con, insieme) e "dike" (giustizia). Nell'antichità ed anche in epoca medioevale esso rappresentava la comunità soprattutto nelle controversie giuridiche. La traduzione più fedele dell'arcaico sostantivo, dunque, dovrebbe essere quella di "insieme per la giustizia" dove la locuzione lungi dall'identificare una nuova formazione politica, come pur si potrebbe essere indotti a ritenere, evoca una collegialità di soggetti finalizzata a salvaguardare il rispetto di norme giuridiche.

Il controllo sulla gestione, trae la sua ragion d'essere dalla separazione della condizione di proprietario da quella di amministratore e quindi si origina nelle società di capitali caratterizzate da una rilevante consistenza patrimoniale.

A quanto risulta il primo esempio di organo di controllo fu introdotto nella "Compagnia Olandese delle Indie orientali", fondata nel 1602, con una considerevole compresenza di capitale pubblico nella quale fu istituito un Collegio "costituito da azionisti, con la funzione specifica di controllare la gestione, di vistare i conti e di dare suggerimenti agli amministratori"¹.

Nel 1787 lo statuto della Camera di assicurazioni e cambi marittimi di Trieste chiarisce con maggior grado di dettaglio gli incarichi delegati all'organo di controllo fissando, altresì, il compenso per l'opera di revisione.

Ma ad una vera e propria disciplina legislativa dei controlli si arriva solo nel corso del XIX secolo. Il codice del Regno d'Italia del 1865 instaurava un vero e proprio controllo pubblico durante la vita delle società di capitali, tramite Commissari governativi, che avevano l'incarico di vigilare sulla "esecuzione ed osservanza delle leggi generali dello Stato e dello Statuto speciale della Società senza assumere in verun caso ingerimento nell'amministrazione economica delle medesime... Il Commissario avrà il diritto di esaminare i registri sociali, e di far procedere a verificazioni di Cassa"². Il Commissario già allora aveva la facoltà di assistere alle assemblee degli azionisti e su richiesta di questi promuovere gli opportuni accertamenti, convocando se del caso la stessa assemblea per gli opportuni provvedimenti.

L'idea di un organo di controllo delegato a verificare le operazioni sociali e revisionare il bilancio nasce qualche anno dopo, e viene introdotto nell'ambito delle disposizioni comuni alle società in accomandita per azioni ed anonime, titolo IX, sez. IV, del Codice del commercio approvato con RD 31.10.1882 n. 1062. Ai sinda-

¹ In tal senso, Cocito C. "Il collegio sindacale", Giuffrè, Milano, 1970, p. 8.

² Il richiamo è di Bianchi G. "Manuale della revisione aziendale", IPSOA, Milano, 2003, p. 13.