ORDINE DEI DOTTORI COMMERCIALISTI E DEGLI ESPERTI CONTABILI
MILANO

S.A.F.
SCUOLA DI ALTA FORMAZIONE LUIGI MARTINO

# Scioglimento e liquidazione delle società:

## Cause dello scioglimento e della messa in liquidazione


**Commissione Diritto Societario**

**FEDERICO BERTOLINI**
**CARLO ROBERTO CAPPA**


**11 Dicembre 2017 - Siam *Aula Magna* Via Santa Marta 18 Milano**

# Indice tematico

- Le cause della liquidazione e le relative procedure
- Scioglimento «non volontario»
- Buone prassi per gli amministratori al verificarsi delle cause di scioglimento non volontario

# LE CAUSE DI SCIOGLIMENTO società di capitali

**Norme di riferimento:**

**Art.2484 comma 1:**

1. Decorso del termine
2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo
3. Impossibilità di funzionamento e continuata inattività assemblea
4. Riduzione del capitale sotto il limite legale
5. Recesso di soci non ancora liquidati
6. Deliberazione dell'assemblea
7. Altre cause previste in statuto/atto costitutivo

**Art.2458 comma 1:**

8. Scioglimento SApA per cessazione di tutti gli accomandatari

# LE CAUSE DI SCIOGLIMENTO società di persone

**Norme di riferimento:**

**Art.2272 comma 1:**

1. Decorso del termine
2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo
3. Volontà di tutti i soci
4. Resta un solo socio e non è ricostituita la pluralità entro sei mesi
5. Altre cause previste dal contratto sociale

**Art.2308 comma 1:**

6. Provvedimento dell'autorità governativa o fallimento

**Art.2323 comma 1:**

7. Scioglimento Sas per mancanza di uno dei due tipi di soci

# SCIOGLIMENTO VOLONTARIO OPPURE OBBLIGATORIO

Si deve anzitutto analizzare se ci si trova nell'una o nell'altra di queste situazioni:

① **SCIOGLIMENTO VOLONTARIO**

- servirà sempre un verbale notarile

② **SCIOGLIMENTO OBBLIGATORIO**

- procedure di scioglimento semplificate

In diverse situazioni il confine non è così netto, ma va analizzato professionalmente volta per volta

# COSA FARE PRIMA PER ACCERTARE LO SCIOGLIMENTO

| CAUSA | COSA FARE PRIMA |
|---|---|
| 1 – decorso del termine | **Statuto** - verificare eventuali clausole di continuazione |
| 2 – oggetto sociale | **Assemblea dei soci** – eventuale modifica statuto |
| 3 – inattività assemblea | *Nulla, perché l'assemblea è inerte o bloccata (attenzione ad eventuali ricorsi ex art.2409 cc)* |
| 4 – perdite | **Assemblea dei soci** – eventuale ricapitalizzazione o trasformazione |
| 5 – recesso | **Assemblea dei soci** – eventuale divisione attivo o ricapitalizzazione |
| 6 – volontà dei soci | *Nulla, perché si va direttamente dal Notaio* |
| 7- altre cause statutarie | **Statuto** – clausole specifiche ed eventuali diritti particolari dei soci |
| 8 – cessazione accomandatari SApA | **Assemblea dei soci** – sostituzione amministratori, **e**<br>**Soci accomandatari** – accettazione carica nominati<br>**Decorso del termine** di 180 giorni |

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 1. Decorso del termine

Norme di riferimento:

Società a tempo indeterminato – diritto del recesso

**SpA ➡ art. 2328, co.1, n.13) Cod.Civ.**

**Srl ➡ art. 2473, co.2 Cod.Civ.**

**Cass. Sez.I, sent.5472, 04.06.1998**

*Tips & tricks*

- **raffronto fra durata e vita dei soci (srl a tempo indeterminato)**
- **il divieto della proroga tacita** (confronto con società di persone: 2273 cc vs. 2484 cc.)

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

Norme di riferimento:

**SpA ➡ art. 2328, co.2, n.3) Cod.Civ.**

**Srl ➡ art. 2463, co.2, n.3) Cod.Civ.**

*Tips & tricks*

- **oggetto complesso, pluralità di attività**
- **oggetto divenuto impossibile: impossibilità assoluta**
- **conseguimento dell'oggetto sociale: le società di scopo**

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

## conseguimento dell'oggetto sociale

- L'**oggetto sociale** viene conseguito quando si sono esaurite, andando a buon fine, le **operazioni** che i **soci** avevano programmato al **momento** della **costituzione** della società
- il **vincolo sociale** si scioglie, quindi, per il **raggiungimento dello scopo** originariamente prefissato.

## impossibilità di conseguimento dello stesso

- Si verifica invece l'**impossibilità del conseguimento dell'oggetto sociale** quando l'obiettivo che i soci si erano prefissati alla costituzione della società, viene meno perché **l'oggetto sociale** diventa **giuridicamente o materialmente impossibile** da raggiungere.
- L'impossibilità di conseguimento dell'oggetto sociale deve essere: **oggettiva, assoluta, irreversibile e definitiva**.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

L'accertamento della realizzazione della causa dissolutiva è più agevole nel caso delle cosiddette "**società di scopo**" in cui l'oggetto sociale consiste nel **compimento di un singolo affare**.

Qualora invece l'**attività** sia **descritta in modo generico e senza limiti di risultato**, sia cioè un'attività complessa, plurima o continuativa, è potenzialmente possibile operare all'infinito per migliorare i risultati raggiunti.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

Nella seconda ipotesi contemplata dall'art. 2484, co.1 n. 2 c.c, il vincolo sociale si scioglie, non avendo più motivo di esistere, perché, al contrario, **l'oggetto sociale** per il cui perseguimento la società fu contratta è divenuto **impossibile da conseguire**; in tal caso lo scioglimento consegue al fallimento dell'obiettivo economico che i soci si erano prefissati.

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

## Approfondimento

E' dibattuta la questione se l'ipotesi dello scioglimento per impossibilità di conseguimento dell'oggetto sociale possa venire identificata nella **concretizzazione di condizioni di difficoltà economica** che dovrebbero avere quale **conseguenza l'impossibilità giuridica o materiale di svolgimento dell'attività** programmata o svolta dalla società.

**La maggior parte della giurisprudenza esclude** che le condizioni di difficoltà economica possano integrare la fattispecie dell'impossibilità del conseguimento dell'oggetto sociale. In tal caso è illegittima (in quanto erronea) l'iscrizione della dichiarazione di tale causa di scioglimento nel Registro delle imprese da parte degli amministratori.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

### Conseguimento dell'oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo .

| dettato del comma | non conseguimento per impossibilità | è causa di scioglimento |
|---|---|---|
| Le società per azioni, in accomandita per azioni e a responsabilità limitata si sciolgono «per il **conseguimento** dell'**oggetto sociale** o per la **sopravvenuta impossibilità** di **conseguirlo** (…)» | **Giuridica** | **SI** |
| | **Materiale** | **SI** |
| | **Economica** | **NO** |

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

**CRISI ECONOMICA E SCIOGLIMENTO**

Il problema nasce dalla confusione creata dal Legislatore nella formulazione della norma: **l'oggetto sociale è infatti il programma che la società si propone di svolgere** e **non va confuso con il concetto di scopo e/o risultato**.

Se una società versa in crisi economica, non può significare che, contestualmente, il suo oggetto debba considerarsi impossibile da conseguire e quindi tale condizione (di crisi) possa legittimare una causa di scioglimento.

L'incapacità di produrre utili e la conseguente situazione di crisi economica, in cui quasi sicuramente si troverà l'impresa, non è (da sola) sufficiente ad integrare l'ipotesi di scioglimento della società per l'impossibilità di conseguire l'oggetto sociale.

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

**RAPPORTI TRA CAUSA DI SCIOGLIMENTO ED IPOTESI DI FALLIMENTO.**

In seguito alla riforma del diritto societario la legge non annovera **il fallimento, né la liquidazione coatta amministrativa** tra le **cause di scioglimento** delle società di capitali.

Al contrario per le società di persone ex art.2308 cc.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 2. Conseguimento oggetto sociale o impossibilità di conseguirlo

**L'ASSEMBLEA DEI SOCI PUÒ EVITARE LO SCIOGLIMENTO**

Gli amministratori, **prima di iscrivere nel Registro delle imprese** una dichiarazione di avvenuto scioglimento della società, hanno **l'obbligo di convocare** (senza indugio: entro 30 gg dal verificarsi del fatto, combinato disposto degli art. 2482 ter e 2631 cc) **l'assemblea dei soci** (straordinaria per le S.p.A. e qualificata per le S.r.l.) per consentire agli stessi di deliberare **eventuali operazioni alternative allo scioglimento**.

L'art. 2484, co. 1, n. 2), c.c. stabilisce che lo scioglimento si realizza solo in assenza di una tempestiva deliberazione assembleare, che disponga le opportune modifiche statutarie in grado di evitarlo; in pratica, **una modifica allo statuto** che consenta, sulla base delle mutate condizioni dell'impresa, di trasformare l'oggetto sociale in uno più raggiungibile.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 3. Impossibilità di funzionamento e continuata inattività assemblea

Norme di riferimento:

**SpA** } **Trib. Napoli, 25 maggio 2011**
**Tribunale di Brescia, ordinanza 23 maggio 2012**
**Srl** } **Tribunale di Milano, 22 maggio 2015**

*Tips & tricks*

- **nomina diretta del liquidatore giudiziale**
- **i soci irreperibili**
- **i soci inabilitati**
- **la società fifty-fifty**
- **a chi le azioni? (il rappresentante comune)**

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 4. Riduzione del capitale sotto il limite legale

Norme di riferimento:

**SpA** ➡ **art. 2327 Cod.Civ.**

**Srl** ➡ **art. 2463, co.1, n.4) Cod.Civ.**

**Srls** ➡ **art. 2463-bis, co.1, n.3) Cod.Civ.**

*Tips & tricks*

- **la gradazione: perdite e tempi di reazione**
- **il caso della start-up innovativa**
- **esiste ancora un capitale minimo nelle srl?**

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 5. Recesso di soci non ancora liquidati

Norme di riferimento:

**SpA** ➡ **art. 2437-bis, co.3, Cod.Civ.**

**Srl** ➡ **art. 2473, co.5, Cod.Civ.**

*Tips & tricks*

- **lo scioglimento che invalida il recesso e la revoca delle delibere**
- **dies a quo: entro 15 o 30 giorni** dalla causa del recesso
- **dies ad quem: 90 o 180 giorni** per rimborsare, rimuovere, sciogliere
- **la posizione del socio che ha esercitato il recesso** le due tesi dottrinarie

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 5. Recesso di soci non ancora liquidati

DIES A QUO

**Comunicazione da spedire per lettera raccomandata entro 15 giorni dall'iscrizione della delibera,** oppure

**Entro 30 giorni dalla conoscenza del fatto** (diverso da delibera)

DIES AD QUEM

**La società ha 90 giorni di tempo per**

- **Revocare la delibera,** oppure
- **Deliberare lo scioglimento**

**Nella srl a tempo indeterminato, preavviso di 180 giorni** (sospensione diritto a favore della società), dopo i quali **la società ha 180 giorni per**

- **Rimborsare il socio receduto,** oppure
- **Deliberare lo scioglimento**

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 5. Recesso di soci non ancora liquidati

POSIZIONE DEL SOCIO RECEDUTO

**Prima tesi: EFFICACIA IMMEDIATA**

scioglimento del vincolo contrattuale alla ricezione da parte della società della dichiarazione di recesso in coerenza con il principio civilistico del carattere unilaterale e recettizio della dichiarazione di recesso

**Seconda tesi: EFFICACIA DIFFERITA ALLA LIQUIDAZIONE**

il contratto di società non è assimilabile ad un semplice contratto di durata, il recesso è efficace solo al termine del lungo e complesso procedimento di liquidazione della partecipazione: fattispecie a formazione progressiva

**Il tema concerne il diritto di intervenire in assemblea nel corso del procedimento di liquidazione,** potendo o meno influenzarne gli esiti.

*Per approfondire: Consiglio Nazionale del Notariato, Studio n.188-2011/I, relatore Giuseppe A. M. Trimarchi*

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 6. Deliberazione dell'assemblea

Norme di riferimento:

**SpA** ➡ **art. 2365 Cod.Civ.**

**Srl** ➡ **art. 2479, co.4, Cod.Civ.**

**tutte** ➡ **art. 2484, co.4, Cod.Civ.**

*Tips & tricks*

- **la liquidazione volontaria, obbligo del verbale notarile**
- **srl: delibera e non decisione**
- **cause statutarie – competenza e pubblicità**

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 7. Altre cause previste in statuto/atto costitutivo

Norme di riferimento:

**SpA** ➡ **art. 2365 Cod.Civ.**

**Srl** ➡ **art. 2479, co.4, Cod.Civ.**

*Tips & tricks*

- **le società mono-scopo**
- **condizioni di esistenza essenziali**
- **può essere un diritto amministrativo speciale ex 2468 co.3 cc?**
- **condizioni non meramente potestative?**

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO:

# 8. Lo scioglimento della S.A.p.A.

Norme di riferimento:

**SApA ➡ art. 2458, co.1, Cod.Civ.**

*Uno scioglimento a se' stante:*

- **art.2455 Cod.Civ. – Soci accomandatari**
- **art.2458, co.1, Cod.Civ.:** *In caso di **cessazione dall'ufficio di tutti gli amministratori,** la società si scioglie se nel **termine di centottanta giorni** non si è provveduto alla **loro sostituzione e i sostituti non hanno accettato la carica.***
- **art.2457 Cod.Civ. – Sostituzione degli amministratori**
- **art.2456 Cod.Civ. – Revoca degli amministratori**

**MA**

essendo venuti meno gli amministratori**, allo scioglimento deve provvedere l'amministratore provvisorio** nominato dal Collegio Sindacale ex art. 2458, comma 2, Cod.Civ.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO – SOCIETÀ DI PERSONE:

# 4. Il venir meno della pluralità dei soci

Norme di riferimento:

**Snc/sas/ss ➡ art. 2272, co.1, n.4, Cod.Civ.**

Tips & tricks:

- **un solo socio superstite, per qualunque ragione**
- **termine ultimo sei mesi**
- **prosecuzione come impresa individuale:**
  - serve l'atto notarile?
  - trasformazione, cessione o conferimento? Le conseguenze fiscali

**Rispetto alla società di capitale, allo scioglimento deve provvedere il socio superstite** ex art. 2275, comma 1, Cod.Civ.

## Segue CAUSE DI SCIOGLIMENTO – SOCIETÀ DI PERSONE:

# 7. Lo scioglimento della S.a.s.

Norme di riferimento:

**Sas ➡ art. 2323, co.1, Cod.Civ.**

*Uno scioglimento a se' stante:*

- **art.2318 Cod.Civ. – Soci accomandatari**
- **art.2320 Cod.Civ. – Soci accomandatari**
- **art.2323, co.1, Cod.Civ.:** *La società si scioglie (…)* ***quando rimangono solo soci accomandanti o soci accomandatari,*** *sempreché nel* ***termine di sei mesi*** *non sia stato sostituito il socio che è venuto meno*

**Rispetto alla società di capitale, allo scioglimento devono provvedere i soci superstiti** ex art. 2275, comma 1, Cod.Civ.

La comunicazione al Registro imprese deve essere firmata da tutti i soci.

# BUONE PRASSI PER GLI AMMINISTRATORI AL VERIFICARSI DELLE CAUSE DI SCIOGLIMENTO NON VOLONTARIO

*Riepilogo di fasi e temi:*

- **<u>la verifica della causa</u> di scioglimento:**

  l'assemblea può rimediare?

  il professionista cosa deve fare?
- **<u>lo scioglimento obbligatorio</u>:**

  - determinazione dell'amministratore unico o
  - delibera del CdA,
    - la nomina del liquidatore/i
- **la verifica della "<u>intenzione di non proseguire o ripristinare la condizione venuta meno</u>"** che obbliga allo scioglimento
- **<u>modulistica camerale</u>** e conclusione della pratica