

Società di capitali

- Specificità generali
 - Personalità (non solo soggettività) giuridica
 - Di norma responsabilità limitata dei soci
 - Eccezione: S.a.p.a.
 - Autonomia patrimoniale perfetta
 - Eccezione: S.a.p.a.
 - Corollario: importanza fondamentale del capitale sociale
 - Problema: s.r.l. a capitale unitario
 - Organizzazione corporativa (o «per uffici»)
 - Ma c'è parziale deroga per s.r.l.
 - Tendenziale separazione tra proprietà e controllo
 - Ma si v. art. 2475 c.c. per s.r.l. su regime dispositivo di presenza di *status socii* in capo agli amministratori

Società di capitali

- Come regime dispositivo, ruolo dei soci sulla base di democrazia plutocratica
 - In definitiva, in linea di principio e come presunzione anche nelle s.d.p....
 - ...ma nelle s.d.c. è certamente più accentuato
 - Deroghe su sistemi di non proporzionalità e di diritti particolari
- Tendenziale spazio inferiore per l'autonomia statutaria
 - In realtà il ruolo dell'autonomia statutaria decresce all'aumentare del carattere «aperto» della società, e così è maggiore nelle s.r.l. (ma...), poi si riduce nelle s.p.a., sino ad avere un limitato spazio di manovra nelle quotate

Società di *capitali*

- Ruolo fondamentale del capitale sociale
- Capitale e patrimonio
 - Nozioni:
 - Statica vs.
 - Dinamica
 - Coincidenza tra capitale e patrimonio solo a t_0

Società di *capitali*

- Funzioni del capitale...
 - Segnalazione di serietà d'intenti
 - Produttività
 - Organizzazione
 - Campanello d'allarme in caso di perdite
 - Garanzia
- ...e funzione del patrimonio
 - Garantire l'operatività della società
 - Utili ai soci
 - Funzionamento dell'organizzazione
 - Pagamento dei creditori

Il capitale sociale

- Molteplici concetti
 - Somma dei conferimenti
 - Vincolo di indisponibilità
 - Passivo ideale
 - Concetto astratto
 - Indicazione formale
 - Con conseguenze fondamentali in tema di modifica del capitale, che possono essere solo formali (aumento e riduzione, anche ove dovuta a perdite)

Il capitale sociale

- E un suo parente stretto: la riserva legale (art. 2430)
 - Intangibile
 - Funzione di cuscinetto, per evitare che le perdite intacchino immediatamente il capitale
 - Formazione costante: *almeno* 5% di utili netti, fino a che non raggiunge (almeno?) il 20% del capitale sociale
 - Obbligo di reintegrare in caso di diminuzione «per qualsiasi ragione»

Caratteri essenziali

- **Struttura finanziaria**
 - Partecipazione rappresentata da
 - Quote (s.r.l.)
 - Partecipazione in percentuale
 - Possibilità di accesso a mercati specifici, se in forma di PMI
 - Azioni (s.p.a.)
 - Autonomia del singolo titolo
 - Possibilità di categorizzazione
 - Possibilità di quotazione
 - **Debito strutturato**
 - Titoli di debito (s.r.l.)
 - Obbligazioni (s.p.a.)
 - **Bilancio di esercizio**

Caratteri essenziali

- Organizzazione corporativa
 - Soci
 - Assemblea
 - Ma in s.r.l. anche possibilità di decisioni *extraassembleari*
 - Amministrazione e controllo
 - Due modelli (s.r.l.), con ruolo relativamente residuale dell'organo di controllo (controllo da parte dei soci)
 - Tre modelli differenziati (s.p.a.)
 - Controlli esterni
 - Tribunale, su presupposto di gravi irregolarità

La s.r.l.

- Il tipo sociale più usato in Italia (oltre 1.000.000)
- *Trait d'union* tra società personali e capitalistiche
 - Grazie a bassa capitalizzazione e altissimo livello di personalizzazione attraverso l'autonomia statutaria
- Una vicenda storica travagliata
 - Da sorella minore della s.p.a., a modello pienamente autonomo... e ritorno?
- Parte della disciplina mutuata dalla s.p.a....
 - In tema di costituzione, nullità, atti ante iscrizione
- ...e parte che invece è «prestata» alla s.p.a.
 - Come principi transtipici, ad es. in materia di finanziamento soci

La s.p.a.

- Espressione massima del modello capitalistico
 - Con declinazione piena in tema di democrazia plutocratica
- Con varianti a seconda dell'apertura
- Modello di organizzazione e reperimento di risorse finanziarie
 - Sviluppo del mercato finanziario innanzitutto attraverso libera circolazione di azioni
 - Socio è essenzialmente investitore (capitale è di rischio)
 - Separazione tra proprietà e controllo
 - Gli amministratori gestiscono, i soci monitorano

Tipi e sottotipi

- In entrambi i tipi: società *ad origine* unipersonali
- S.r.l.
 - S.r.l. semplificata (art. 2463*bis*)
 - S.r.l. PMI (d.l. 50/2017)
- S.p.a.
 - S.p.a. «aperta» (che fa ricorso al mercato del capitale di rischio) (art. 2325*bis*¹)
 - S.p.a. quotata (art. 2325*bis*²)
- **Attenzione alle denominazioni sociali!**
 - E anche alle indicazioni ulteriori
 - Unipersonale, soggetta a direzione e coordinamento, semplificata, in liquidazione...

Un problema di sistema...

- Come si distingue una s.r.l. da una s.p.a.?
- Tradizionale differenza tipologica sulla base di art. 2468¹
 - Partecipazioni non possono essere rappresentate da azioni
 - Quote non possono costituire oggetto di offerta al pubblico di prodotti finanziari
 - Ruolo di soci in amministrazione (art. 2476⁸ e 2479¹)

Un problema di sistema...

- Ma per le s.r.l. PMI...
 - E allora cosa è un'azione?
 - E cosa è una «offerta al pubblico»?
 - Resta solo l'ingerenza (potenziale) del socio nell'amministrazione

Il caposaldo: la responsabilità limitata

- Art. 2462¹
- Art. 2325¹
- Risponde solo la società con il suo patrimonio
 - Eccezione «patologica»: società unipersonali in assenza dei requisiti
 - Eccezione fisiologica: accomandatari di s.a.p.a.

Il capitale minimo

- Baluardo di serietà...
- ...o forse no!

- A livello europeo: art. 45, Direttiva (UE) 2017/1132, capitale minimo *non inferiore* a € 25.000 (si applica solo a società analoghe all'azionaria italiana)
 - S.p.a.: € 50.000 (art. 2327)
 - Ma fino al 2014 € 120.000 (tuttora il minimo per una *SE*)
 - Altri minimi di capitale, più elevati, per determinate attività (bancaria, assicurativa)

Il capitale minimo

- S.r.l.: uno, nessuno o diecimila... (art. 2463)
 - Con buona pace della *Seriositätsschwelle*
 - Art. 2463⁴ e ⁵
 - Capitale < € 10.000, almeno = € 1, se
 - » Conferimenti in denaro; e
 - » Riserva legale a formazione accelerata (*almeno 20% utili netti fino a raggiungimento, insieme al capitale sociale, di € 10.000*)
 - Possibilità di utilizzo per aumento di capitale

Il contratto...

- ...o l'atto unilaterale
- Art. 2463 (s.r.l.)
- Art. 2328 (s.p.a.)
- Atto costitutivo
 - In sostanza comuni:
 - Identificazione dei soci
 - Denominazione e sede sociale (e sedi secondarie)
 - Importante per determinare luogo di iscrizione
 - Attività che costituisce l'oggetto sociale
 - Ammontare di capitale *sottoscritto* e *versato*
 - Valore attribuito a conferimenti in natura e crediti
 - Spese approssimative per costituzione della società

Il contratto...

- Differenze:
 - In s.p.a.
 - Indicazione di eventuali soci promotori (costituzione per pubblica sottoscrizione)
 - Numero ed *eventuale* valore nominale delle azioni, e indicazione dei soci cui sono assegnate
 - Norme per ripartizione di utili
 - Benefici accordati a fondatori
 - Scelta di modello di *governance*
 - Numero di componenti del collegio sindacale
 - Nomina dei primi amministratori
 - Durata della società
 - In s.r.l.
 - Quota di partecipazione di ogni socio
 - Norme relative al funzionamento della società
 - Persone cui è affidata l'amministrazione

Il contratto...

- E lo statuto?
 - Contiene le norme di funzionamento della società
 - Completa l'atto costitutivo, quindi... medesima forma?
 - Ragionevolmente sì, ma è discusso
 - Previsto esplicitamente per la s.p.a.
 - Non previsto esplicitamente per la s.r.l.
 - Punto essenziale: se contiene norme difformi rispetto all'atto costitutivo, *prevale lo statuto*
 - La dottrina prevalente ritiene anche nelle s.r.l.

Il contratto...

- Necessariamente in forma di atto pubblico
 - E dunque redatto da un notaio, a pena di nullità
 - Eccezione per s.r.l. *start-up* innovative costituite con modello telematico
 - Ma, in tempo reale, cfr. Consiglio di Stato 2643/2021
 - Prospettive (ma sempre restando nell'ambito dell'atto pubblico): costituzione *online* per le s.r.l. (Direttiva (UE) 2019/1151)
- Questo è dovuto per espressa policy normativa
 - *Forse* anche ex art. 10 Direttiva (UE) 2017/1132, ma la traduzione è fuorviante