

Prof.ri Aldo Pavan e Dionigi Scano

Il recesso del socio nelle società commerciali

Premesse giuridiche e
conseguenze economiche

Ordine dei DCEC

Cagliari 9 marzo 2018

Profili giuridici - Dionigi Scano

Introduzione

- L'istituto del recesso
- Il recesso e la sua funzione a tutela del socio di minoranza
- Dal disfavore pre riforma al nuovo assetto del recesso post 2003
- Il recesso quale ipotesi di exit/disinvestimento
- Tipologie di recesso: per giusta causa vs. *ad nutum*
- L'efficacia del recesso

Il recesso nelle società di persone

- Le cause legali di recesso:
 - a) Recesso *ad nutum* nelle società costituite a tempo indeterminato ovvero per tutta la vita di uno dei soci
 - b) Recesso per giusta causa
 - c) Recesso per cause statutarie
 - La casistica giurisprudenziale in materia di giusta causa
 - La giusta causa è configurabile ogni qualvolta venga meno il rapporto fiduciario tra i soci (Cass. 18243/2004; Cass. 1602/2000; Cass. 2454/1966)
 - Il recesso in caso di proroga tacita
 - È ammissibile una clausola di recesso *ad nutum* nelle società costituite a tempo determinato?

Modalità ed efficacia del recesso

- Come deve essere comunicato il recesso?
- Il recesso è immediatamente efficace dal momento in cui giunge a conoscenza degli altri soci, anche in caso di sua contestazione (Cass. 5732/1999)
- Il dovere degli amministratori di iscrivere il recesso al Registro Imprese
- Omissione degli amministratori e diritto di iscrizione del socio receduto

La liquidazione della quota del socio receduto

- La determinazione del valore della quota nel momento in cui il recesso è divenuto efficace
- Bisogna tener conto degli effetti (positivi e negativi) ragionevolmente riferibili alle operazioni in corso nel momento del recesso
- La determinazione del valore dell'avviamento
- Il soggetto obbligato alla liquidazione della quota è la società
- Liquidazione della quota e riduzione del capitale ovvero accrescimento delle quote dei soci superstiti
- Il termine per la liquidazione: sei mesi

Il recesso nelle spa

- Le cause inderogabili
- Le cause derogabili
- Le cause convenzionali, solo per le società «chiuse»

segue...Il recesso nelle spa

Le cause inderogabili

- Conferimenti in natura (2343, ult. comma)
- Clausole di mero gradimento (2355 bis, 2° comma)
- Modifica oggetto sociale che comporta rilevante cambiamento dell'attività (2437)
- Trasformazione società (2437)
- Trasferimento sede all'estero (2437)
- Revoca liquidazione (2437)
- Eliminazione di cause di recesso legale derogabili (2437)
- Modifica dei criteri di liquidazione della partecipazione (2437)

segue...Il recesso nelle spa

Le cause inderogabili

- Modifica dei diritti di voto o di partecipazione (2437)
- Esclusione della quotazione (2437-quinquies)
- Introduzione o soppressione clausola arbitrale (art. 34, 6° comma, d.lgs. 5/2003)
- Durata a tempo indeterminato in società «chiuse» (2437, 3° comma)
- La NULLITA' dei patti volto ad escludere o rendere più gravoso l'esercizio del diritto di recesso quando è inderogabile

segue...Il recesso nelle spa

Le cause derogabili

- Proroga del termine di durata
- Introduzione e rimozione vincoli alla circolazione

segue...Il recesso nelle spa

L'esercizio del recesso

- Legittimazione
- Recesso parziale
- Inammissibilità di recesso sottoposto a condizione
- Termini e modalità di recesso
- Deposito delle azioni e divieto di cessione
- Revoca della delibera e messa in liquidazione della società
- Revocabilità del recesso?
- Esercizio dei diritti sociali dopo il recesso

segue...Il recesso nelle spa

La liquidazione delle azioni

- La determinazione del valore di liquidazione
- La comunicazione preventiva
- La contestazione del valore di liquidazione
- Le modalità di liquidazione:
 - Opzione ai soci
 - Collocamento presso terzi
 - Acquisto mediante riserve disponibili
 - Riduzione del capitale
 - Lo scioglimento quale ultima ratio

Il recesso nelle srl

- Le cause legali di recesso
- Le cause convenzionali di recesso
- Modalità di recesso
- La liquidazione della partecipazione sociale

Il recesso nelle cooperative

- Il socio di cooperativa può recedere negli stessi casi previsti dalla legge per il tipo di riferimento
- Divieto di recesso parziale
- Le modalità del recesso
- La delibera degli amministratori di accoglimento o rigetto
- Il giudizio di opposizione
- Gli effetti del recesso

Il recesso nei gruppi di società

- I casi particolari di recesso nei gruppi:
 - Mutamenti strutturali rilevanti della capogruppo (mutamento scopo sociale, oggetto sociale, alterazione delle condizioni economiche-patrimoniali della controllata)
 - Ingresso o uscita in un gruppo ovvero mutamento della capogruppo in assenza di OPA, con alterazione delle condizioni di rischio dell'investimento
 - Condanna esecutiva della capogruppo per violazione dei doveri di corretta gestione.

Ipotesi di traccia - Aldo Pavan

Il candidato:

- discuta brevemente il tema del recesso del socio nelle società commerciali, con evidenza delle principali differenze
- svolga il caso che segue

Ipotesi di traccia

- La Orfeo s.r.l. svolge il commercio di articoli musicali in Cagliari; il capitale sociale è pari a € 30.000, suddiviso tra Tizio € 16.000, Caio € 9.000 e Sempronio € 5.000
- Caio esercita il diritto di recesso

Stato patrimoniale da ultimo bilancio approvato

Orfeo s.r.l. – SP al 31.12.17

Att.Imm.to	50.000	Capitale sociale	30.000
Att. Circ.te	130.000	Riserve	20.000
Dis. Liquid.	20.000	Utile	5.000
		Debiti	145.000
Totale	200.000	Totale	200.000

Valore della quota

- Ipotesi A) € 15.000
- Ipotesi B) €150.000

Ipotesi di traccia

Il candidato

- discuta le problematiche giuridiche ed economiche dell'operazione
- ipotizzi una causa ragionevole del recesso
- discuta i valori che si formano in capo al socio e alla società

Nelle due ipotesi: A) e B)

- tratti brevemente delle problematiche tributarie di base in capo al socio e alla società

Considerazioni generali sul compito

1. Esaminate con cura il testo della traccia e isolate i quesiti da svolgere
2. Preoccupatevi che il compito sia «facile da correggere»
3. Svolgete un compito ordinato da un punto di vista logico
4. Svolgete un compito ordinato nella forma

1. Esaminate con cura il testo della traccia e isolate i quesiti da svolgere

Fase preliminare:

- Isolate i quesiti
- Individuate i concetti
- Metteteli in sequenza logica
- Costruite la scaletta del compito

2. Preoccupatevi che il compito sia «facile da correggere»

Dal punto di chi deve correggere, spesso:

- Difficoltà nel seguire il ragionamento esposto
- Difficoltà di lettura

3. Svolgete un compito ordinato da un punto di vista logico

- Sulla base della scaletta
- Usate frasi brevi, con non più di un inciso per frase
- Date un significato ai capoversi – a capo

3. Svolgete un compito ordinato da un punto di vista logico

- Ogni capoverso conterrà un numero limitato di frasi e svolgerà in modo compiuto un «micropensiero».
- Utilizzate il «cenno e rinvio» con moderazione
- Ogni capoverso sarà collegato logicamente a quello che precede e a quello che segue

4. Svolgete un compito ordinato nella forma

- Seguite una bordatura ideale del foglio: es. 3 cm in alto e in basso, 2 cm a destra e a sinistra
- Curate che la calligrafia sia di facile lettura

Svolgimento - Concetto di recesso

Scioglimento del rapporto sociale limitatamente a un socio

Nelle società di persone

- artt. 2285 e 2289 c.c.

Nelle società per azioni:

- artt. 2437 e seg. c.c.

Nelle società a responsabilità limitata

- art. 2473 c.c.

Svolgimento

Tratti comuni e principali differenze

- Occorre una causa
- Diritto alla liquidazione del valore della quota
- Nelle società di capitali: possibilità di revoca della delibera a base del recesso
- Necessità di un bilancio straordinario

Svolgimento: determinazione e liquidazione del valore

- Capitale economico
- Nelle società di capitali, in caso di dissenso nomina di un esperto da parte del tribunale
- Recesso atipico: acquisto delle quote da parte degli altri soci o di terzi, nessuna conseguenza patrimoniale sulla società

Svolgimento: liquidazione e pagamento del valore

- Recesso tipico: a carico della società
- Tempi di pagamento: sei mesi

Orfeo s.r.l.

Dissenso di Sempronio che ha votato contro la modifica dell'oggetto sociale: da commerciale a manifatturiero

I valori

Recesso tipico: capienza nel patrimonio netto,
capacità di pagare

Caso A), capienza nelle riserve, disponibilità
liquide apparentemente adeguate

Riserve	a	Debito v/ socio reced.te		15.000

I valori

Caso B), incapienza del patrimonio netto, evidente incapacità a pagare

	data		
diversi	a Debito v/ socio reced.te		150.000
Riserve		25.000	
Capitale sociale		30.000	
Conto economico		95.000	

I valori

Cons. Not. Fi. Mass. 8/09: riduzione del c.s. per il valore nominale spettante al socio receduto

	data		
diversi	a Debito v/ socio reced.te		150.000
Riserve		25.000	
Capitale sociale		9.000	
Conto economico		116.000	

I valori

Assonime circ. 32/04: emersione delle plusvalenze; avviamento acquisito a titolo oneroso

	data		
diversi	a Debito v/ socio reced.te		150.000
Riserve		25.000	
Capitale sociale		9.000	
Avviamento		116.000	

Ipotesi pericolosa!

Problematiche fiscali

Sempronio è persona fisica, occorre accertare se sia o meno imprenditore

La differenza – di recesso – tra il valore liquidato e quello di costo fiscale della partecipazione costituisce:

- reddito di capitale: utili da partecipazione ex art. 47, co. 7 TUIR – nel caso di recesso tipico

Problematiche fiscali

- reddito diverso: art. 67 TUIR – in caso di recesso atipico
- d'impresa, assoggettato a IRPEF : art. 59 TUIR

Problematiche fiscali

In capo alla società, la differenza tra il valore liquidato e la corrispondente quota del patrimonio netto non è deducibile in quanto considerata distribuzione di utili – art. 109, co. 9, l. a) TUIR