

Le operazioni straordinarie

La trasformazione

Overview

- **Nozione e limiti**
- **Evoluzione della disciplina**
- **La regola della continuità**
- **La trasformazione omogenea**
- **La trasformazione eterogenea**

Nozione e limiti



Qual è la nozione di trasformazione?

*«La trasformazione è il cambiamento di **tipo di società**, o il **passaggio da una società di capitali ad altro tipo di ente giuridico o comunione d'azienda**, e viceversa»(Campobasso, 2020, 645)*

Evoluzione della disciplina



La trasformazione nel Codice Civile del 1942

Art. 2498 c.c. «*La deliberazione di trasformazione di una società in nome collettivo o in accomandita semplice in società per azioni, in accomandita per azioni o a responsabilità limitata deve risultare da atto pubblico e contenere le indicazioni prescritte dalla legge per l'atto costitutivo del tipo di società adottato [...]».*

Evoluzione della disciplina

- Da una S.N.C. o S.A.S. in società di capitali?
- E da una società di capitali ad una società di persone?
- Da una società cooperativa ad una società lucrativa e viceversa (art. 14, l. 127/1971)?
- Da un ente non societario (associazione, consorzio) ad una società e viceversa?



Evoluzione della disciplina



La riforma del 2003

«[...] a) semplificare e precisare il procedimento [...] b) disciplinare possibilità, condizioni e limiti delle trasformazioni e delle fusioni eterogenee; [...] e) introdurre disposizioni dirette a semplificare e favorire la trasformazione delle società di persone in società di capitali.(art. 7 della legge 3 ottobre 2001, n. 366 – delega al Governo per la riforma delle società di capitali e delle società cooperative)

Da tre articoli (artt. 2498 - 2500) a undici (artt. 2498 – 2500-nonies)!!!

Evoluzione della disciplina

- A. disposizioni di **carattere generale** (artt. 2498, 2499, 2500, 2500-bis);
- B. disposizioni relative alle singole fattispecie di trasformazioni:
 - 1) trasformazione **omogenea “progressiva”** (artt. 2500-ter, 2500-quater, 2500-quinquies);
 - 2) trasformazione **omogenea “regressiva”** (artt. 2500, 1° comma e 2500-sexies);
 - 3) trasformazione **“eterogenea” da società di capitali** (artt. 2500-septies, 2500-nonies);
 - 4) trasformazione **“eterogenea” in società di capitali**:
 - a) di consorzi, società consortili, comunioni d’azienda, associazioni riconosciute e fondazioni (artt. 2500-octies e 2500-nonies);
 - b) di società cooperative (artt. 2545-decies e 2545-undecies);
 - 5) trasformazione **“eterogenea” di società cooperative in società di persone** (artt. 2545-decies, 2545-undecies).

La regola della continuità



La prima norma della
Sezione I: l'articolo
2498 c.c.

*«Con la trasformazione l'ente trasformato **conserva i diritti e gli obblighi e prosegue in tutti i rapporti anche processuali dell'ente che ha effettuato la trasformazione**»*

La regola della continuità dei rapporti giuridici!!!

Nozione e limiti



Esistono diverse ipotesi di trasformazione?

- La trasformazione omogenea
- La trasformazione eterogenea

La trasformazione omogenea

«La trasformazione omogenea è il passaggio dall'uno all'altro tipo di società nell'ambito delle società lucrative»(Campobasso, 2020, 646)

La trasformazione **progressiva**: da società personali a quelle di capitali.

La trasformazione **regressiva**: da società di capitali a quelle personali.

La trasformazione omogenea

La trasformazione regressiva



La trasformazione omogenea

Il procedimento: la relazione (e il progetto?)

*«gli amministratori devono predisporre **una relazione** per illustrare le motivazioni e gli effetti della trasformazione. Copia della relazione deve restare **depositata** presso la sede sociale durante i trenta giorni che precedono l'assemblea convocata per deliberare la trasformazione; i soci hanno diritto di **prenderne visione e di ottenerne gratuitamente copia**»
(art. 2500-sexies, comma 2, c.c.)*

La trasformazione omogenea

Il procedimento: la maggioranza

Sono necessarie **le maggioranze (*rafforzate?*) previste per le modifiche dello statuto**. È richiesto il consenso dei soci che con la trasformazione assumono la responsabilità illimitata (art. 2500-sexies, comma 1, c.c.)

Quorum deliberativo: maggioranza
di più di 1/3 del capitale sociale
Art. 2369, comma 5, c.c.

E per le società che fanno
ricorso al capitale di rischio?

La trasformazione omogenea

L'atto di trasformazione (delibera o decisione) è soggetto alla **disciplina del tipo adottato** ed alle forme di pubblicità relative, nonché la pubblicità richiesta per la cessione dell'ente che effettua la trasformazione (art. 2500, comma 2, c.c.).

La trasformazione **ha effetto dall'ultimo degli adempimenti pubblicitari** (art. 2500, comma 3, c.c.).

La trasformazione determina così effetti irregredibili!
(art. 2500 *bis*, c.c.)

La trasformazione omogenea

La trasformazione progressiva

1. Limita il rischio di impresa al solo capitale conferito
2. Aiuta la crescita dimensionale
3. Incrementa le possibilità di reperimento dei mezzi finanziari



La trasformazione omogenea

Il procedimento: la
relazione e il
progetto?

Interpretazioni della dottrina: sono richieste la relazione e il progetto?

La trasformazione omogenea

Il procedimento: la maggioranza e il recesso

Non è necessario il consenso di tutti i soci: è **sufficiente il consenso della maggioranza**, salvo che l'atto costitutivo non dispone diversamente.
Il socio che non ha concorso alla decisione ha il **diritto di recesso** (art. 2500-ter, comma 1, c.c.)

La trasformazione omogenea

Il procedimento: patrimonio sociale

Il patrimonio sociale deve essere sottoposto **a stima** secondo le norme stabilite per i conferimenti.

Non può essere superiore al patrimonio netto risultante dalla stima.
Non dovrà essere inferiore al minimo legale stabilito per la costituzione.
(art. 2500-ter, comma 2, c.c.)

La trasformazione omogenea

Il procedimento: azioni, quote e altre condizioni

Ogni socio ha diritto all'assegnazione di un numero di azioni o quote **proporzionale** alla sua partecipazione
(art. 2500-quater c.c.)

Devono sussistere **le altre condizioni** (ad es. autorizzazioni governative)
richieste per la costituzione del tipo di società.
(art. 2500 c.c.)

La trasformazione omogenea

Il procedimento: atto pubblico

La delibera deve risultare da **atto pubblico** e deve contenere le **indicazioni prescritte dalla legge** per l'atto costitutivo del tipo di società (art. 2500, comma 1, c.c.)

La delibera è sottoposta a **controllo di legittimità** da parte del notaio che ha redatto il verbale (come l'atto costitutivo!!) e deve essere **iscritta** nel registro delle imprese. (art. 2500, comma 2, c.c.)

Con l'iscrizione il procedimento si completa!!

La trasformazione omogenea



L'invalidità della trasformazione

«Eseguita la pubblicità di cui all'articolo precedente, l'invalidità dell'atto di trasformazione non può essere pronunciata.

Resta salvo il diritto al risarcimento del danno eventualmente spettante ai partecipanti all'ente trasformato ed ai terzi danneggiati dalla trasformazione.» (art. 2500-bis c.c.)

La trasformazione omogenea

La responsabilità dei soci:



- i) Trasformazione regressiva: aumento del regime di responsabilità*
- ii) Trasformazione progressiva: riduzione del regime di responsabilità*

La trasformazione omogenea

Se i soci assumono
responsabilità illimitata per
le obbligazioni sociali

Il caso della trasformazione regressiva

È comunque richiesto il **consenso dei soci** che con la trasformazione assumono responsabilità illimitata (art. 2500-sexies, comma 1, c.c.)

I soci che con la trasformazione assumono responsabilità illimitata, rispondono illimitatamente anche per le obbligazioni sociali sorte **anteriormente** alla trasformazione (art. 2500-sexies, comma 4, c.c.)

La trasformazione omogenea

Se i soci assumono responsabilità limitata per le obbligazioni sociali

Il caso della trasformazione progressiva

I soci **non sono liberati della responsabilità per le obbligazioni sociali anteriori** all'iscrizione della delibera di trasformazione nel registro delle imprese, a meno che non vi sia il **consenso dei creditori** (art. 2500-quinquies, comma 1, c.c.)

Consenso espresso:

i) I creditori hanno dato il **consenso alla trasformazione** (non è necessaria una specifica dichiarazione di liberazione).

Il consenso si presume:

ii) Se i creditori, ai quali la deliberazione di trasformazione sia stata comunicata per raccomandata o altri mezzi che garantiscano la prova dell'avvenuto ricevimento, non lo hanno **espressamente negato** nel termine di **sessanta giorni** dal ricevimento della comunicazione (art. 2500-quinquies, comma 2, c.c.)

La trasformazione omogenea

La liquidazione giudiziale (fallimento) in estensione

*«La liquidazione giudiziale nei confronti dei soci di cui al comma 1 non può essere disposta **decorso un anno** dallo scioglimento del rapporto sociale o **dalla cessazione della responsabilità illimitata anche in caso di trasformazione, fusione o scissione, se sono state osservate le formalità per renderle note ai terzi.** La liquidazione giudiziale è possibile solo se l'insolvenza della società attenga, in tutto o in parte, **a debiti esistenti alla data della cessazione della responsabilità illimitata**»*

(art. 256, comma 2, CCI).

La trasformazione eterogenea

Si ha trasformazione eterogenea:

- i) Da **società di capitali** in consorzi, società consortili, società cooperative comunioni d'azienda, associazioni **non** riconosciute e fondazioni (art. 2500-septies, c.c.);
- ii) Da **consorzi, società consortili, comunioni d'azienda, associazioni riconosciute e fondazioni** in società di capitali (2500-octies, c.c.);
- iii) Da **società cooperative a mutualità non prevalente** in società di persone, capitali o consorzio (art. 2545-decies, c.c.).

Sono possibili trasformazioni eterogenee al di fuori dei casi previsti dalla legge?



La trasformazione eterogenea

Da società di capitali in...

Si applica la disciplina della trasformazione omogenea regressiva, ossia l'art. 2500-sexies, c.c., ove compatibile

Necessario il voto dei 2/3 degli aventi diritto e il consenso dei soci che assumono responsabilità illimitata.

La trasformazione eterogenea

Da società di capitali in...

...fondazione: la delibera produce gli effetti che il codice civile ricollega all'atto di fondazione o alla volontà del fondatore.

...comunione d'azienda: l'imputazione diretta in capo ai soci del patrimonio appartenuto alla società. Si crea un regime di comunione e quindi ciascun socio diviene comproprietario dei beni aziendali e assume responsabilità illimitata anche per i debiti anteriori (art. 2500-sexies, ult. comma).

La trasformazione eterogenea

...in società di capitali.

...consorzi: la trasformazione deve essere deliberata a maggioranza assoluta.

...comunione d'azienda: da tutti i partecipanti.

...società consortili e nelle associazioni: con le maggioranze richieste per lo scioglimento anticipato.

...fondazioni: disposta dall'autorità governativa, su proposta dell'organo competente (salvi i divieti, in caso di contributi o agevolazioni fiscali, art. 2500-octies e 223-octies dis. att. cod. civ.)

La trasformazione eterogenea

...in società di capitali.

Atto di trasformazione: atto pubblico e deve contenere le indicazioni previste dalla legge per l'atto di costituzione del tipo adottato (art. 2500, comma 1, c.c.) [es. scopo lucrativo ecc.].

Le azioni o quote: in proporzione della partecipazione; nelle associazioni in parti uguali; per le fondazioni atto di fondazione o disposizioni autorità governativa.

Pubblicità: pubblicità richiesta per la costituzione dell'ente o del tipo societario adottato e quella per la cessazione dell'ente.

Opposizione dei creditori: termine di sessanta giorni (art. 2500-novies c.c.)

Fine della lezione