

Slide 1 – Titolo

La trasformazione societaria: profili civilistici

Lezioni di Diritto Commerciale – Il cattedra – Giurisprudenza - Vanvitelli

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 2 – Indice

1. Nozione e fonti
2. Tipologie di trasformazione
3. Procedimento comune
4. Effetti per società, soci e creditori
5. Trasformazione da società di persone a società di capitali
6. Trasformazione da società di capitali a società di persone
7. Trasformazioni tra società di persone
8. Trasformazioni tra società di capitali
9. Trasformazioni eterogenee

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 3 – Nozione di trasformazione

- Mutamento del solo “tipo” societario, senza estinzione del soggetto
- Invarianza del soggetto giuridico: stessa partita IVA, stessi rapporti in essere
- Nessun trasferimento di beni o rapporti: continuità dei rapporti giuridici
- La trasformazione è una modifica dell’atto costitutivo/statuto

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 4 – Motivazioni della trasformazione

- Adeguare il tipo societario alla dimensione dell’impresa
- Migliorare l’accesso al credito e agli investitori
- Modificare il profilo di rischio dei soci (limitata/illimitata)
- Adeguarsi a vincoli normativi (es. perdite, requisiti dimensionali, vigilanza)
- Razionalizzare la governance e l’organizzazione

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 5 – Fonti e principi generali

- Codice civile: disciplina organica della trasformazione
- Principio di continuità: diritti, obblighi e rapporti processuali proseguono in capo allo stesso soggetto
- La trasformazione non comporta successione tra soggetti diversi
- La delibera di trasformazione deve adeguare l’atto costitutivo/statuto al nuovo tipo

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 6 – Tipologie di trasformazione omogenea

- Da società di persone a società di capitali
- Da società di capitali a società di persone
- All’interno delle società di persone:
 - società semplice ↔ s.n.c. ↔ s.a.s. (nei limiti dell’oggetto)
- All’interno delle società di capitali:

- s.r.l. ↔ S.p.A. ↔ S.a.p.A.

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 7 – Trasformazioni eterogenee

- Da società di capitali verso:
 - consorzi e società consortili
 - cooperative
 - comunioni di azienda
 - associazioni non riconosciute
 - fondazioni
- Da enti non societari verso società di capitali:
 - consorzi, società consortili
 - associazioni riconosciute
 - fondazioni
 - comunioni di azienda

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 8 – Schema sintetico delle trasformazioni

- Da società di persone → società di capitali: ammesso
- Da società di capitali → società di persone: ammesso
- All'interno di ciascuna categoria (persone/capitali): ammesso, nel rispetto dei requisiti del tipo
- Trasformazioni eterogenee: ammesse solo nei casi espressamente previsti

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 9 – Delibera di trasformazione

- Forma: atto pubblico
- Organo competente:
 - soci (società di persone)
 - assemblea straordinaria (società di capitali)
- Contenuto minimo:
 - decisione di trasformare
 - testo completo del nuovo atto costitutivo/statuto
- Possibile cumulo con altre modifiche (denominazione, sede, oggetto, capitale, ecc.)

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 10 – Iscrizione e perfezionamento

- Deposito dell'atto presso il registro delle imprese competente
- La trasformazione si perfeziona con l'iscrizione
- Effetti verso i terzi: dalla data di iscrizione
- Da tale momento opera la continuità dei rapporti nel nuovo tipo societario

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 11 – Limiti alla trasformazione

- Società in liquidazione:
 - trasformazione ammessa, purché non sia iniziata la distribuzione dell'attivo
- Società con perdite:
 - occorre prima coprire perdite e ricostituire il capitale al minimo legale, se richiesto dal tipo risultante
- Società sottoposta a controllo giudiziario o misure speciali:
 - trasformazione ammessa solo se compatibile con la funzione del controllo
- Società in procedura concorsuale:
 - trasformazione valutata in funzione delle finalità e della fase della procedura

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 12 – Effetti per la società

- Il soggetto giuridico resta lo stesso
- Tutti i rapporti attivi e passivi proseguono senza soluzione di continuità
- Non si ha estinzione della società originaria né costituzione di un nuovo ente
- La trasformazione incide solo sulla struttura organizzativa e sulla disciplina del tipo

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 13 – Effetti per i soci

- Possibili variazioni nel regime di responsabilità:
 - da illimitata a limitata
 - da limitata a illimitata
- Possibile variazione nei diritti amministrativi e patrimoniali (voto, utili, recesso)
- Diritto di recesso per i soci che non hanno concorso alla decisione, nei casi previsti
- Necessità di disciplinare i rapporti interni tra soci (patti parasociali, accordi di governance)

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 14 – Effetti per i creditori

- Nessuna liberazione automatica dei debitori:
 - la società resta obbligata per i debiti anteriori e successivi
- Soci che perdono la responsabilità illimitata:
 - restano obbligati per le obbligazioni anteriori, salvo consenso dei creditori
- Soci che assumono responsabilità illimitata:
 - rispondono anche per le obbligazioni anteriori alla trasformazione, secondo la disciplina del tipo risultante
- Possibili rimedi dei creditori in caso di pregiudizio (es. azione risarcitoria)

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 15 – Revoca e invalidità

- Revoca della trasformazione:
 - possibile solo finché non si è perfezionata l'iscrizione
- Dopo l'iscrizione:
 - occorre una nuova delibera di trasformazione “di ritorno” o in altro tipo
- Invalidità della trasformazione:
 - vizi gravi del procedimento o mancanza di presupposti
 - tendenziale stabilità dell'operazione dopo l'iscrizione, con prevalenza di rimedi risarcitori

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 16 – Persone → Capitali: aspetti generali

- Trasformazione da società di persone in società di capitali
- Obiettivi tipici:
 - limitare la responsabilità dei soci
 - accedere a forme più evolute di finanziamento e governance
- Necessità di adeguare:
 - capitale sociale al minimo legale
 - organi sociali e regole di funzionamento al tipo prescelto

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 17 – Delibera e maggioranze (persone → capitali)

- Atto pubblico
- Decisione assunta con il consenso della maggioranza dei soci, determinata secondo la parte di utili attribuita a ciascuno
- Salvo diversa pattuizione, non è richiesto il consenso unanime
- Diritto di recesso per il socio che non ha concorso alla decisione

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 18 – Relazione di stima (persone → capitali)

- Oggetto: intero patrimonio sociale (attivo e passivo)
- Finalità principali:
 - determinare il patrimonio netto effettivo
 - verificare il rispetto del capitale minimo legale
 - evitare sopravvalutazioni di beni e diritti
- Redazione da parte di un esperto indipendente (secondo le regole del tipo risultante)

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 19 – Assegnazione delle partecipazioni

- Le partecipazioni (azioni o quote) sono assegnate ai soci in proporzione alla loro precedente partecipazione agli utili

- Necessaria disciplina ad hoc per i soci d'opera (eventuale attribuzione di partecipazioni secondo criteri convenzionali)
- Possibile previsione di conguagli in denaro, nei limiti di legge
- Opportuno coordinamento con eventuali patti parasociali preesistenti

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 20 – Effetti specifici (persone → capitali)

- Acquisto della personalità giuridica (se si passa a S.p.A. o s.r.l.)
- Responsabilità dei soci limitata ai conferimenti, per le obbligazioni successive all'iscrizione
- I soci già illimitatamente responsabili restano obbligati per i debiti anteriori, salvo consenso dei creditori
- Eventuale estensione delle procedure concorsuali ai soci illimitatamente responsabili per debiti anteriori

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 21 – Capitali → Persone: aspetti generali

- Trasformazione da società di capitali (s.r.l., S.p.A., S.a.p.A.) in società di persone
- Obiettivi tipici:
 - semplificazione della struttura organizzativa
 - maggiore flessibilità nei rapporti tra soci
- Effetto principale: perdita dell'autonomia patrimoniale perfetta e introduzione della responsabilità illimitata di uno o più soci

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 22 – Delibera e consensi (capitali → persone)

- Delibera dell'assemblea straordinaria
- Maggioranze previste per le modifiche statutarie (salvo statuto più rigoroso)
- Consenso espresso dei soci che assumeranno la responsabilità illimitata
- Eventuale diritto di recesso per i soci dissenzienti, nei casi previsti

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 23 – Effetti specifici (capitali → persone)

- Perfezionamento con l'iscrizione nel registro delle imprese
- Perdita della personalità giuridica e passaggio al regime proprio delle società di persone
- I soci che diventano illimitatamente responsabili rispondono anche per le obbligazioni anteriori alla trasformazione, secondo la disciplina del tipo adottato
- Necessità di adeguare la governance alle regole delle società di persone (amministrazione, rappresentanza, decisioni)

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 24 – Trasformazioni tra società di persone

- Società semplice, s.n.c., s.a.s. possono trasformarsi l'una nell'altra, nei limiti dell'oggetto (commerciale/non commerciale)
- Di regola è richiesto il consenso unanime dei soci, salvo diversa previsione del contratto sociale

- La trasformazione non incide, di norma, sul regime di responsabilità illimitata dei soci (salvo passaggio da socio accomandante a accomandatario o viceversa)

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 25 – Adempimenti e effetti (tra persone)

- Atto pubblico o scrittura privata autenticata
- Iscrizione nel registro delle imprese
- Effetti interni (tra soci e verso gli organi sociali): dalla decisione
- Effetti verso i terzi: dalla data di iscrizione
- Possibile disciplina convenzionale dei rapporti interni in caso di mutamento del ruolo dei soci

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 26 – Responsabilità dei soci (tra persone)

- Soci che passano da accomandanti a accomandatari:
 - assumono responsabilità illimitata anche per le obbligazioni anteriori, secondo la disciplina del tipo risultante
- Soci che passano da accomandatari ad accomandanti:
 - restano obbligati illimitatamente per le obbligazioni anteriori, salvo consenso dei creditori
- Patti interni di limitazione della responsabilità non sono opponibili ai terzi

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 27 – Trasformazioni tra società di capitali

- s.r.l. ↔ S.p.A. ↔ S.a.p.A.
- Regole comuni:
 - delibera assembleare straordinaria
 - adeguamento del capitale al minimo legale del tipo risultante
 - adeguamento dell'assetto degli organi (amministratori, collegio sindacale, revisore, ecc.)
- Assegnazione delle partecipazioni proporzionale alla situazione preesistente, salvo diverse previsioni legittime

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 28 – Casi tipici (tra capitali)

- s.r.l. → S.p.A.:
 - utile per accesso al mercato dei capitali e strumenti finanziari partecipativi
- S.p.A. → s.r.l.:
 - semplificazione organizzativa e riduzione dei costi di governance
- S.p.A./s.r.l. → S.a.p.A.:
 - introduzione di soci accomandatari con responsabilità illimitata e poteri gestori

- S.a.p.A. → S.p.A./s.r.l.:
 - trasformazione del ruolo degli accomandatari e disciplina della loro responsabilità per debiti anteriori

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 29 – Vincoli particolari (tra capitali)

- Presenza di azioni proprie:
 - può rendere necessario, prima della trasformazione, l'annullamento, la cessione o altre operazioni sulle azioni proprie
- Categorie speciali di azioni o quote:
 - occorre garantire o ridefinire i diritti particolari, con eventuali assemblee speciali
- Presenza di obbligazioni o titoli di debito:
 - attenzione alla continuità delle garanzie e alle clausole di rimborso anticipato

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 30 – Trasformazioni eterogenee: da capitali a enti non societari

- Destinazioni possibili: consorzi, società consortili, cooperative, comunioni di azienda, associazioni non riconosciute, fondazioni
- Delibera con maggioranza qualificata e, se del caso, consenso dei soci che assumono responsabilità illimitata
- Effetto differito nel tempo (decorso di un termine a tutela dei creditori)
- Applicazione, per quanto compatibili, delle regole della trasformazione da capitali a persone

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 31 – Trasformazioni eterogenee: da enti non societari a capitali

- Enti interessati: consorzi, società consortili, associazioni riconosciute, fondazioni, comunioni di azienda
- Delibere assunte con le maggioranze previste per lo scioglimento anticipato dell'ente
- Possibile intervento dell'autorità governativa (es. fondazioni)
- Effetto differito, con tutela dei creditori mediante termine per opposizione o consenso/pagamento

Prof. Massimo Rubino De Ritis

Slide 32 – Conclusioni operative

- La trasformazione è strumento di continuità dell'impresa, non di successione tra soggetti diversi
- Punti chiave da presidiare:
 - corretto iter deliberativo e pubblicitario
 - disciplina della responsabilità dei soci (prima e dopo la trasformazione)
 - adeguata tutela dei creditori
- Necessario coordinamento con i profili contabili e, in altra sede, fiscali

Prof. Massimo Rubino De Ritis