

SOMMARIO

Presentazione	VII
Profilo Autori	XIX
Collaboratori	XXI

PARTE I

Il commissario giudiziale

Capitolo 1 - Funzione e ruolo del commissario giudiziale

di *Michele Monteleone*

1. Funzioni e poteri: analogie e differenze con il curatore fallimentare	4
2. La <i>ratio</i> del concordato preventivo nella evoluzione normativa	39
3. L'incerta (mista) natura giuridica dell'istituto.....	44
4. La fattibilità del piano (e il sindacato del tribunale).....	48
4.1. La riforma del 2015 e la "nuova" fattibilità del piano	56
4.2. Il sindacato del tribunale sul piano di concordato.....	62
5. Le fasi della procedura di concordato preventivo	65
5.1. Apertura della procedura concordataria e nomina del commissario giudiziale	67

Capitolo 2 - La nomina del commissario giudiziale

di *Michele Monteleone*

1. Requisiti per la nomina.....	72
2. Il decreto di ammissione: accettazione della nomina e individuazione dei compiti del commissario giudiziale	77
3. Ipotesi di revoca: norme applicabili.....	83
4. Ipotesi di responsabilità	86
5. Il compenso.....	92

Capitolo 3 - Il commissario giudiziale nel concordato con riserva

di *Vincenzo Moccia*

1. Premessa: evoluzione normativa	106
2. La nomina anticipata e gli obblighi disposti dal tribunale	109
2.1. La nomina anticipata.....	109
2.2. Gli obblighi informativi	110

3.	Le attività ordinarie di controllo e vigilanza	113
3.1.	Esame delle scritture contabili	114
3.2.	Impianto contabile funzionale alla domanda di concordato..	116
3.3.	Il controllo delle informazioni periodiche	117
3.4.	Il rapporto con il debitore ricorrente e gli altri organi di controllo	120
4.	Il controllo dell'attività corrente	121
4.1.	I pagamenti nella fase interinale	121
4.2.	Operazioni straordinarie.....	127
4.3.	Il controllo dell'andamento economico e finanziario.....	129
4.4.	I presupposti della domanda di concordato	137
5.	L'informativa ex art. 161, comma 8, l.fall.....	138
6.	La funzione di consultazione.....	140
6.1.	Atti di straordinaria amministrazione.....	140
6.2.	Scioglimento o sospensione di contratti pendenti.....	141
6.3.	Pagamento dei creditori anteriori.....	146
6.4.	Finanziamenti urgenti e prededucibili	148
6.5.	Partecipazione a procedure di affidamento di contratti pubblici.....	153
6.6.	Proroga del termine e domanda definitiva.....	154
7.	L'accertamento di fatti ex art. 173	156
8.	L'organizzazione delle attività ed il collegio di commissari giudiziali.....	160
9.	La cessazione dalla carica del commissario giudiziale.....	162
10.	Le responsabilità del commissario giudiziale nella fase interinale...	165
11.	Il compenso per la fase interinale	168
12.	Riflessione conclusiva.....	171

Capitolo 4 - Gli adempimenti iniziali

di *Michele Monteleone*

1.	Accettazione e comunicazione della pec al registro delle imprese ed individuazione dell'istituto di credito	174
2.	Esecuzione delle forme di pubblicità previste dal decreto di ammissione	178
3.	Audizione del debitore.....	184
4.	Esame delle scritture contabili.....	189
5.	Comunicazione ed avviso ai creditori ex art. 171 l.fall.	191

Capitolo 5 - La redazione dell'inventario dei beni

di *Vincenzo Moccia*

1. L'inventario del commissario giudiziale	207
1.1. Oggetto dell'inventario.....	207
1.2. Lo scopo dell'inventario	208
1.3. La data di riferimento dell'inventario	209
2. La formazione dell'inventario del commissario giudiziale.....	209
2.1. Riscontri ordinari	209
2.2. Riscontri specifici.....	211
3. Conclusione	215

Capitolo 6 - La relazione ex art. 172 L.Fall.

di *Michele Monteleone*

1. Gli adempimenti preliminari: la verifica dei crediti.....	218
2. La funzione della relazione ex art. 172 l.fall.....	218
3. Il contenuto della relazione	229
4. La relazione integrativa in caso di proposte concorrenti e a seguito di modifica delle proposte	249
5. Cenno ai rapporti riepilogativi.....	252
6. Termini per il deposito ed invio ai creditori.....	255

Capitolo 7 - Il ruolo del commissario giudiziale in caso di proposte ed offerte concorrenti

di *Michele Cuoco*

1. Le proposte concorrenti.....	260
1.1. Generalità.....	260
1.2. Il ruolo delle parti nella gestione della crisi: profili di legittimità costituzionale	261
1.3. Le facoltà riservate al debitore.....	264
1.4. La legittimazione a proporre: il "creditore qualificato"	267
1.5. Il termine per la presentazione: la "proposta concorrente in bianco"	268
1.6. Il contenuto della proposta concorrente	273
1.7. Il sindacato del Tribunale e gli esiti patologici del procedimento.....	277
1.8. L'adunanza dei creditori.....	280
1.9. Il giudizio di omologa della proposta approvata	283
1.10. L'esecuzione della proposta concorrente.....	284

2.	Le offerte concorrenti	288
2.1.	Generalità.....	288
2.2.	Presupposto oggettivo: l'offerta originaria recepita nel piano	290
2.3.	Il potere conformativo del Tribunale	294
2.4.	Il contenuto del decreto	296
2.5.	La presentazione delle offerte.....	299
2.6.	L'individuazione dell'offerta migliore.....	300
2.7.	L'obbligo del debitore di modificare la proposta	303
2.8.	La liberazione dell'offerente originario	304
2.9.	La posizione dell'aggiudicatario	308

Capitolo 8 - Il ruolo del commissario giudiziale nel sub-procedimento di revoca

di *Michele Monteleone*

1.	La revoca del concordato preventivo.....	318
1.1.	Il vecchio art. 173 l.fall.....	319
1.2.	L'attuale art. 173 l.fall.....	324
1.3.	La disciplina sostanziale dell'art. 173 l.fall.	326
2.	Il procedimento di revoca e il potere d'impulso del commissario giudiziale.....	328
3.	La comunicazione ai creditori (e al debitore).....	331
4.	Le condotte rilevanti: gli atti in frode e gli "altri atti in frode"	333
4.1.	La nozione di "frode" e di "atti di frode"	337
4.2.	Gli atti anteriori e gli atti successivi alla domanda di concordato	350
4.3.	La volontà di ingannare (il dolo)	352
4.4.	La rilevanza della <i>disclosure</i> del debitore.....	354
5.	La " <i>confessio salvifica</i> " e l'accertamento del commissario giudiziale...	355
5.1.	Gli atti di frode anteriori alla domanda di concordato (art. 173, comma 1, l.fall.).....	363
5.2.	Gli atti pregiudizievoli compiuti nel corso della procedura (art. 173, comma 3, l.fall.).....	371
6.	La revoca per mancanza delle condizioni di ammissibilità <i>ex art.</i> 173, comma 3, l.fall.	375
7.	Il ruolo del commissario giudiziale nella revoca ai sensi dell'art. 173, comma 3, l.fall.	376
8.	Altre ipotesi di revoca ai sensi dell'art. 173 l.fall.....	377
8.1.	L'art. 173, comma 3, l.fall. nella fase di omologa	379

8.2.	L'art. 173 l.fall. nella disciplina della fase esecutiva del concordato (art. 185, comma 6, l.fall.).....	381
8.3.	Il diverso caso dell'art. 179, comma 2, l.fall. (§ cap. 10 par. 2)...	385
8.4.	La revoca del concordato e l'abuso del processo.....	385
9.	La modifica e la rinuncia alla domanda di concordato dopo l'apertura del procedimento di revoca.....	389
9.1.	Le possibili conseguenze	396
9.2.	... Anche in presenza di proposte concorrenti.....	401
9.3.	La presentazione di una nuova proposta dopo la rinuncia alla precedente proposta in pendenza del procedimento di revoca	403

Capitolo 9 - L'adunanza dei creditori

di *Michele Monteleone*

1.	Lo svolgimento dell'udienza e il ruolo del commissario giudiziale .	409
2.	Le contestazioni dei crediti concorrenti.....	413

Capitolo 10 - gli adempimenti successivi

di *Michele Monteleone*

1.	La raccolta dei voti.....	417
2.	La verifica delle maggioranze	422
3.	Il parere del commissario giudiziale.....	431
4.	Gli esiti della votazione: l'improcedibilità e l'omologa.....	435

Capitolo 11 - Gli adempimenti post-omologa: funzioni e compiti del commissario giudiziale nella fase esecutiva

di *Maria Azzurra Guerra*

1.	Esito fisiologico del concordato preventivo.....	440
1.1.	Premessa. L'esecuzione del concordato in generale.....	440
1.2.	La funzione di sorveglianza del Commissario Giudiziale.....	441
1.3.	Il Commissario Giudiziale come Commissario ad acta nelle proposte concorrenti.....	448
2.	Esito patologico del concordato preventivo.....	454
2.1.	Il Commissario Giudiziale nelle ipotesi dell'art. 173 post-omologa (art. 185, comma 6).....	454
3.	Il ruolo del c.g. nella risoluzione del concordato (art. 186-137).....	459
3.1.	La risoluzione del concordato in generale.....	459
3.2.	L'annullamento del concordato	478

Capitolo 12 - Il Commissario Giudiziale nel concordato in continuità

di *Marcello Pollio*

1.	Premessa	488
2.	Principi e <i>best practice</i> del (piano nel) concordato con continuità ..	492
2.1.	I principi generali di redazione del piano	494
2.2.	Piano e proposta	498
2.3.	Piano e cessione a terzi	498
2.4.	L'arco temporale del piano	499
2.5.	Le analisi propedeutiche alla definizione del piano	500
2.6.	La struttura base del piano.....	504
2.7.	Le «linee guida» per lo sviluppo del piano	506
2.8.	I requisiti essenziali di un piano credibile.....	508
2.9.	Il modello di piano di risanamento aziendale nel concordato	511
2.10.	L'importanza e i contenuti dell'«Executive Summary»	514
2.11.	I contenuti e le finalità della descrizione dell'azienda	515
2.12.	La situazione patrimoniale di partenza.....	515
2.13.	Continuazione o liquidazione.....	517
2.14.	Strategia di risanamento e descrizione dei percorsi individuati	517
2.15.	L' <i>action plan</i>	518
2.16.	I contenuti minimi del piano: sintesi.....	519
3.	I nuovi principi di redazione dei piani di risanamento.....	520
4.	Le verifiche del commissario e le "aree" di indagine nella relazione di cui all'art. 172	527
4.1.	La funzione di vigilanza sulla prosecuzione dell'attività	529
4.2.	La funzione di vigilanza prima dell'omologazione.....	532
5.	La funzione di vigilanza nella fase esecutiva.....	539
5.1.	Le (tre) caratteristiche della fase esecutiva.....	539
5.2.	Modalità di vendita dei beni non funzionali alla continuità aziendale.....	543
6.	Piano di concordato approvato dai creditori e collegamento alla fase esecutiva	544
6.1.	L'art. 185 e il potere integrativo del Tribunale	546
6.2.	Ruolo del Giudice Delegato e la carenza di poteri in capo allo stesso	548
7.	Ruolo centrale del commissario giudiziale.....	550
7.1.	Valutazione prognostica e diagnostica della continuazione... ..	550
7.2.	Poteri di vigilanza in relazione ad eventuali accordi "para-concordatari"	551
7.3.	Obblighi di informazione e sorveglianza anticipata.....	552

7.4. Atti straordinari e pareri non vincolanti del commissario giudiziale.....	553
7.5. Gli adempimenti esecutivi	553
7.6. Eventuale aggiornamento e adeguamento del piano per l'adempimento della proposta e interesse dei creditori	554

Capitolo 13 - Il commissario giudiziale nella gestione della società pubblica

di Luigi D'Orazio

1. Il pre-commissario dinanzi alla crisi dell'impresa pubblica. L'ammissione al concordato preventivo delle società <i>in house</i> (art. 14, d.lgs. n. 175/2016 e d.lgs. 16/06/2017, n. 100).....	566
2. Il concordato preventivo con riserva nei decreti delegati (codice della crisi e dell'insolvenza: c.c.i.).....	569
3. La nomina obbligatoria del precommissario giudiziale.....	570
4. Le origini comunitarie dell' <i>in house</i> e le direttive appalti, concessioni e settori speciali.....	571
5. Il nuovo codice delle gare pubbliche (d.lgs. n. 50/2016) ed il correttivo (d.lgs. n. 56/2017).....	574
6. L'applicabilità del d.lgs. n. 175/2017 e del correttivo d.lgs. n. 100/2017 alle procedure di concordato preventivo in corso	575
7. I tre orientamenti della giurisprudenza.....	579
8. I pareri del consiglio di stato – commissione speciale – e della commissione permanente: la natura ibrida dell' <i>in house</i>	582
9. La relazione illustrativa al d.lgs. n. 175/2016 verso la tesi panprivatistica.....	583
10. Il d.lgs. n. 175/2016 ed il d.lgs. n. 100/2017 (correttivo) verso la vestizione privatistica delle società <i>in house</i>	584
11. Le società <i>in house</i> nel codice della crisi e dell'insolvenza.....	589
12. La responsabilità degli amministratori delle società <i>in house</i> (art. 12).....	591
13. La gestione del personale delle società a controllo pubblico (art. 19).....	593
14. La natura privatistica dell' <i>in house</i> nella recente giurisprudenza di legittimità.....	595
15. La natura ibrida dell' <i>in house</i> anche dopo il d.lgs. n. 175/2017 ed il correttivo n. 100/2017	597
16. La responsabilità del comune come <i>holder</i> ai sensi dell'art. 2497 c.c.	610
17. La partecipazione delle società in concordato con continuità aziendale alle gare per l'affidamento dei contratti pubblici. L'antinomia tra l'art. 186- <i>bis</i> l.fall. e gli artt. 80-110, d.lgs. n. 50/2016.....	611

18. La dialettica tra interesse pubblico alla corretta esecuzione dell'incarico ed interesse dei creditori.....	615
19. La partecipazione alle gare per l'affidamento di contratti pubblici con il d.lgs. n. 163/2006.....	617
20. Il d.l. n. 83/2012 rimodula le regole per la partecipazione alle gare: la continuità aziendale ex art. 186- <i>bis</i> l.fall.....	618
21. Le gare dopo il d.lgs. n. 50/2016 ed il d.lgs. n. 56/2017 (decreto correttivo). La legittimazione alla partecipazione e la ambigua nozione di "insolvenza concorsuale".....	619
22. Quando vi è procedura concorsuale in corso? Gli istituti di allerta e di composizione assistita.....	621
23. La domanda di concordato con riserva e le gare per l'affidamento di contratti pubblici.....	626
24. Partecipazione alle gare e proposte concorrenti: La qualificazione giuridica della continuità.....	631
25. La partecipazione alle gare pubbliche delle società fallite con autorizzazione dell'esercizio provvisorio.....	634
26. L'avvalimento generale e speciale.....	636
27. Le gare pubbliche per le imprese dopo l'omologazione del concordato preventivo.....	638
28. Il microcosmo del raggruppamento temporaneo di imprese.....	642
29. La continuità dei contratti pubblici nella nuova disciplina.....	647
30. Lo scorrimento della graduatoria (art. 1110, commi 1 e 2 del d.lgs. n. 50/2016).....	650
31. La cessione del contratto ex art. 106, d.lgs. n. 50/2016.....	651
32. L'affitto d'azienda e le gare pubbliche.....	654
33. Il documento unico di regolarità contributiva.....	655
34. Il subappaltatore ed il pagamento diretto (art. 105, d.lgs. n. 50/2016).....	658
35. Titoli autorizzatori e concessori nella continuità aziendale.....	660

PARTE II

Il liquidatore giudiziale (Disciplina concorsuale)

Capitolo 1 - Ruolo e funzioni del liquidatore giudiziale

di Antonio Pio Morcone

1. Ruolo, compiti e funzioni del liquidatore giudiziale.....	672
2. Analogie e differenze con il curatore.....	683
3. Nomina, accettazione dell'incarico e revoca. Norme applicabili.....	688

Capitolo 2 - Profili operativi

di *Antonio Pio Morcone*

- 1. Compiti e adempimenti del liquidatore successivi alla nomina:
 - a) incombenze preliminari; b) redazione dell'inventario; c) redazione di un elenco dei creditori; d) il programma di liquidazione; e) il rapporto riepilogativo semestrale delle attività svolte..... 700
- 2. Il compenso..... 712

Capitolo 3 - Aspetti processuali dell'attività liquidatoria

di *Antonio Pio Morcone*

- 1. Il ruolo del liquidatore giudiziale sul piano processuale. La legittimazione attiva e passiva in rapporto ai poteri (altresì processuali) del debitore..... 717
- 2. Tipologie di responsabilità in capo al liquidatore..... 725

Capitolo 4 - Esecuzione del concordato

di *Antonio Pio Morcone*

- 1. Il modello procedimentale della liquidazione del patrimonio concordatario nel rispetto dei principi di competitività e pubblicità della procedura in raccordo tra decreto di omologa e disciplina concorsuale..... 730
- 2. La liquidazione (programmata) nel concordato preventivo e la natura delle vendite concordatarie. Le nuove procedure telematiche e gli ulteriori adempimenti atti alla prosecuzione della procedura..... 738
- 3. Conto di gestione (rendiconto), piani di riparto e procedura di chiusura della liquidazione 750
- 4. L'eventuale nomina del liquidatore quale amministratore giudiziario..... 754

PARTE III

Il valore dell'azienda e del fitto di azienda nel concordato

Capitolo 1 - Introduzione: La valutazione delle aziende in crisi e procedure concorsuali

di *Antonio Gitto*

- 1. La valutazione delle aziende in crisi e procedure concorsuali 761

Capitolo 2 - La valutazione dei beni aziendali nel concordato preventivo

di Antonio Gitto

1. Premessa	765
2. I criteri di valutazione	766
2.1. Le immobilizzazioni immateriali	769
2.2. Le immobilizzazioni materiali	772
2.3. Le partecipazioni	776
2.4. Le rimanenze di magazzino	779

Capitolo 3 - La valutazione delle aziende in crisi conclamata

di Antonio Gitto

1. La determinazione del capitale economico: le teorie più adottate..	783
2. La valutazione delle aziende in crisi	792
3. I tre approcci di stima delle aziende in crisi	793
3.1. Parametri di rischio e tassi di sconto	798
3.2. Problemi (errori) di stima	799
4. Valutazione relativa	800
4.1. Multipli rilevanti	801
4.2. Motivazione delle differenze tra diverse alternative	801
4.3. Problemi nella comparazione	803

Capitolo 4 - La determinazione del canone di affitto d'azienda

di Antonio Gitto

1. L'affitto d'azienda: aspetti generali.....	806
2. L'affitto di azienda nel concordato preventivo	813
3. Brevi considerazioni sul concetto di avviamento	815
4. Problematiche di determinazione del canone.....	818

PARTE IV

La disciplina penalistica

Capitolo 1 - I reati fallimentari dell'imprenditore e del commissario del concordato preventivo ex art. 236 L.Fall.

di Luigi Giarratana

1. Sinossi della disciplina penale nel concordato preventivo ex art. 236 l.fall.	829
2. Il delitto previsto dall'art. 236, comma 1, l.fall.: responsabilità penale dell'imprenditore nel concordato preventivo. <i>Ratio</i>	834
2.1. Il soggetto attivo	835

2.2.	La condotta: nozione di «attribuzione di attività inesistenti» e «simulazione di crediti in tutto o in parte inesistenti».....	836
2.3.	Il momento di consumazione del reato. Il tentativo	843
2.4.	L'elemento psicologico: dolo specifico	844
2.5.	Concorso di persone nel reato proprio	844
2.6.	Pena. Prescrizione	845
2.7.	Note processuali.....	845
3.	Il delitto di cui all'art. 236, comma 2, l.fall.: Generalità.....	846
4.	Il commissario del concordato preventivo quale pubblico ufficiale...	850
5.	I reati fallimentari del commissario del concordato preventivo ex artt. 236, comma 2, n. 3 e 228 e 229 l.fall.: Generalità	850
5.1.	Il delitto di cui all'art. 236, comma 2, n. 3, l.fall., in riferimento all'art. 228 l.fall.: le questioni di legittimità costituzionale	852
5.2.	<i>Ratio</i> e bene giuridico tutelato	854
5.3.	I soggetti attivi	855
5.4.	La condotta: nozione di «presa di interesse» privato negli atti del fallimento.....	856
5.5.	L'oggetto della condotta: nozione di «qualsiasi atto» della procedura.....	859
5.6.	Ulteriori elementi della condotta: atti compiuti direttamente, o per interposta persona; atti simulati.....	860
5.7.	L'elemento psicologico: dolo generico	860
5.8.	Il momento di consumazione del reato. Il tentativo	860
5.9.	Il concorso dell' <i>extraneus</i>	861
5.10.	Rapporti con altre norme del codice penale: concussione, corruzione, istigazione alla corruzione	861
5.11.	Pena. Prescrizione	862
5.12.	Note processuali.....	863
5.13.	Il delitto di cui all'art. 236, comma 2, n. 3, l.fall., in riferimento all'art. 229 l.fall.: <i>ratio</i>	863
5.14.	I soggetti attivi	864
5.15.	La condotta.....	864
5.16.	Il concorso di persone nel reato: terzo promittente o solvente.....	865
5.17.	L'elemento psicologico: dolo generico	865
5.18.	Il momento di consumazione del reato. Il tentativo	865
5.19.	Rapporti con altre norme del codice penale: concussione.....	866
5.20.	Pena. Prescrizione	867
5.21.	Note processuali.....	867
6.	Il liquidatore del concordato preventivo: esclusione della soggettività attiva dei reati fallimentari di bancarotta e dei delitti dei pubblici ufficiali	868

PARTE V
La fiscalità del concordato preventivo

Capitolo 1 - La variabile tributaria e il ruolo degli organi giudiziari

di *Pietro Paolo Papaleo*

1.	Premessa ed inquadramento sistematico	880
2.	La fiscalità del (piano di) concordato	885
2.1.	Le imposte dirette	886
2.2.	L'IRAP	895
2.3.	Il trattamento contabile del <i>bonus</i> concordatario e il test ex art. 182- <i>sexies</i> l.fall.	898
2.4.	L'IVA	907
2.5.	L'imposta di registro	908
2.6.	La (nuova esenzione da) responsabilità tributaria per ces- sione d'azienda nel concordato	910
3.	Il trattamento dell'indebitamento fiscale concorsuale	912
3.1.	La "concorsualità" ed i privilegi dei crediti fiscali	913
3.2.	Il trattamento dei crediti tributari alla luce del (nuovo) art. 182- <i>ter</i> l.fall.	917
3.3.	Le condizioni per la "falcidia" dell'IVA di rivalsa	927
4.	Adempimenti e responsabilità fiscale degli organi giudiziari	933
4.1.	Gli (eventuali) adempimenti fiscali e le (connesse) responsa- bilità	933
4.2.	Gli specifici controlli del commissario sulla fiscalità del Piano di concordato	936
Appendice		943
Indice analitico		1091

