

The logo for ELEXI features the letters 'E', 'L', 'E', 'X', and 'I' in a bold, sans-serif font. The 'X' is white and positioned over a dark blue triangular shape that points downwards and to the right. The other letters are dark blue.

E L E X I

Il caso del trasferimento della sede sociale all'estero

Prof. Avv. Stefano A. Cerrato

Professore associato di diritto commerciale – Università di Torino

Programma della relazione

1. Un po' di storia
2. Incorporazione vs sede: teorie a confronto
3. Il trasferimento della sede verso un Paese UE
4. Il trasferimento della sede verso un Paese extra-UE
5. Aspetti procedurali
6. Il trasferimento della sede verso l'Italia
7. Profili patologici: trasferimento sede e insolvenza



Un po' di storia

Regole sulla competenza

- Artt. 49 e 54 TFUE: società e libertà di stabilimento
- Il problema del mutuo riconoscimento: la (mancata) Convenzione di Bruxelles 29 febbraio 1968
- In ordine sparso: le disposizioni nazionali in materia DIPP

Incorporazione vs sede teorie a confronto

Teoria dell'incorporazione

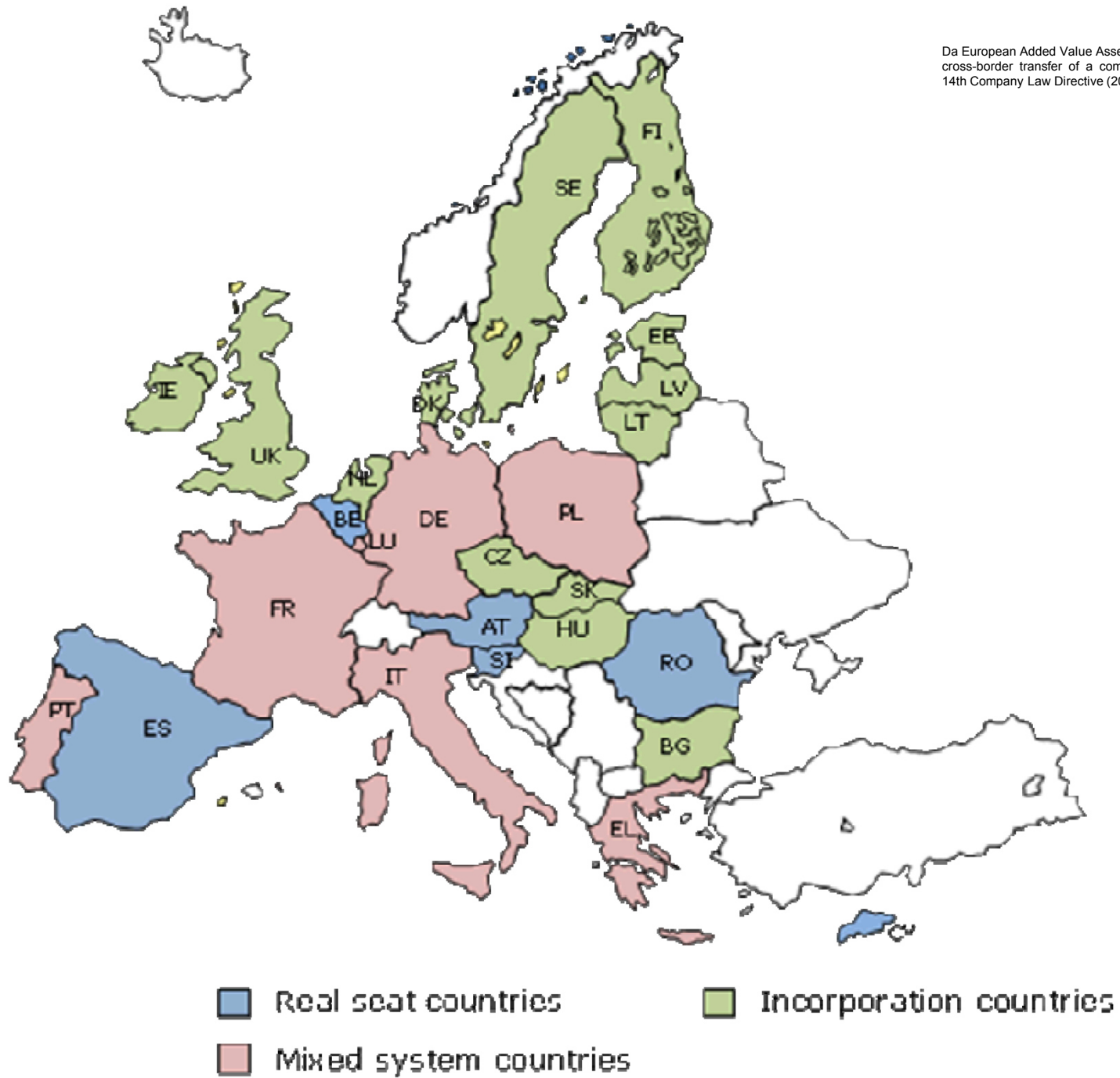
- Regno Unito, Irlanda, Danimarca, Finlandia, Svezia, Lettonia, Lituania, Estonia, Rep. Ceca, Slovacchia, Ungheria, Bulgaria

Teoria della sede

- Spagna, Belgio, Romania, Austria, Cipro, Slovenia

Sistema misto

- Portogallo, Francia, Italia, Lussemburgo, Germania, Polonia, Grecia



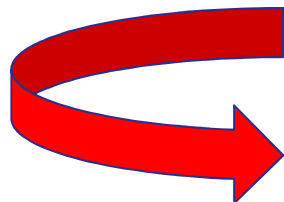
Il trasferimento della sede verso un Paese UE

- Art. 25 legge DIPP
comma 1: «le società sono disciplinate dalla legge dello Stato nel cui territorio è stato perfezionato il procedimento di costituzione»
comma 1: «si applica tuttavia la legge italiana se la sede dell'amministrazione è situata in Italia o se in Italia si trova l'oggetto principale della società»
comma 3: «i trasferimenti della sede in altro Stato hanno efficacia solo se posti in essere conformemente alle leggi di detti Stati»
- Paese di destinazione (tre possibilità)
 - Divieto di ingresso di società estere in continuità (teoria della sede)
 - Ingresso in continuità ma con obbligo di adeguamento (cd. trasformazione transfrontaliera)
 - Ingresso in continuità senza obbligo di adeguamento

Il trasferimento della sede verso un Paese UE

Libertà di stabilimento e giurisprudenza CGUE

- Caso *Daily mail* (CGUE 27/9/1988, causa 81/87)
- Caso *Centros* (CGUE 9/3/1999, causa C-212/97)
- Caso *Überseering* (CGUE 5/11/2002, causa C-208/00)
- Caso *Inspire Art* (CGUE 30/0/2003, causa C-167/01)
- Caso *Cartesio* (CGUE 16/12/2008, causa C-210/06)
- Caso *Vale* (CGUE 12/7/2012, causa C-378/10)



RESPINTA la teoria dell'incorporazione



Il trasferimento della sede verso un Paese extra-UE

- Art. 25 legge DIPP

comma 1: «le società sono disciplinate dalla legge dello Stato nel cui territorio è stato perfezionato il procedimento di costituzione»

comma 1: «si applica tuttavia la legge italiana se la sede dell'amministrazione è situata in Italia o se in Italia si trova l'oggetto principale della società»

comma 3: «i trasferimenti della sede in altro Stato hanno efficacia solo se posti in essere conformemente alle leggi di detti Stati»

- Verifica caso per caso
- Mancanza di principio generale di protezione libertà di stabilimento



rischio liquidazione



Aspetti procedurali

- Deliberazione assembleare (artt. 2369 e 2479 ss.)
- Diritto di recesso (artt. 2437 e 2473)
- Rischio abusi (anche fiscali) e doppio passaggio:
 1. Iscrizione a Rdl di atto di trasferimento
 2. Iscrizione società in Rdl estero
 3. Cancellazione da Rdl italiano

Il trasferimento della sede verso l'Italia

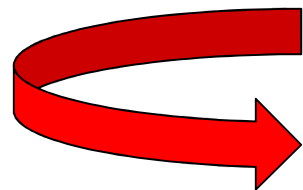
- Difetto di disciplina specifica
- «Doppio binario»: atto di diritto straniero e «ingresso» in Italia
 - Ruolo del notaio: art. 106 l.n.
 - Adeguamento statutario ex art. 25, comma 1, seconda parte

Profili patologici: trasferimento sede e insolvenza

Art. 9 l.f.: «Il fallimento è dichiarato dal tribunale del luogo dove l'imprenditore ha la sede principale dell'impresa. (...)

Il trasferimento della sede dell'impresa all'estero non esclude la sussistenza della giurisdizione italiana, se è avvenuto dopo il deposito del ricorso di cui all'articolo 6 o la presentazione della richiesta di cui all'articolo 7».

Se avviene prima?



reg. UE 2015/848: rileva il COMI
(Cass. S.U. 5945/13)

GRAZIE DELL'ATTENZIONE!

Prof. Avv. Stefano A. Cerrato

Studio Legale ELEXI

Torino, corso Galileo Ferraris 71

Roma, via Filippo Corridoni 25

