

Remo Morone - Notaio

Studio Notarile Morone

r.morone@studiomorone.it

www.studiomorone.it

La fusione transfrontaliera: particolarità e adempimenti

Convegno «Fiscalità e Governance»

Torino, 9 novembre 2017

A. Fusione transnazionale e transfrontaliera

“Transnazionale” (extracomunitaria): art. 25 d.i.p.
“transfrontaliera” (intracomunitaria) : d.lgs 108/2008
+ direttiva europea

Libertà di stabilimento (giustificazione delle differenze con fusione interna) caso Sevic (Corte di Giustizia).

Cenni di fiscalità (continuità + stabile organizzazione o realizzo).

*0 Valorizzazione del recesso:
profilo economico fondamentale per tempistica

ASSEMBLEA
STRAORDINARIA E ORDINARIA
DEGLI AZIONISTI

3 SETTEMBRE 2016

...e che a nessuno venga in
mente di recedere!



Alternative pratiche:

costituzione di Società Europea
(differenza per lavoratori / solo monistico o dualistico?)

trasferimento sede all'estero o dall'estero
*1(differenza per immobili - soggetti a registro)



Imposta proporzionale di
registro sugli immobili,
bene bene!

Normativa semplificativa o ulteriori formalità?

Appello Roma 2000:

- applicazione “distributiva” delle norme nazionali nella transnazionale a prescindere dal d.lgs. 108/2008.
- inammissibilità in caso di clausole della risultante incompatibili con l’ordinamento italiano (non più voto plurimo - Dubai).

Prevale la norma della risultante (es. vantaggi esperti).

Prevale l’ordinamento più liberale (es. conguagli)

Ulteriori casi di applicazione:

- normative paraeuropee (MC) / che non hanno recepito la direttiva
- extraeuropee (ma vedi sopra)
- società di persone

Esclusione per SICAV e Coop a mutualità prevalente

Tipi di operazione ammessa:

- sì fusione in senso stretto
- sì fusione eterogenea
- sì incorporazione di più di due società
- no scissione transfrontaliera?

B. Tempistica standard e derogabilità dei termini

Nomina dell'esperto e relativa relazione

Scadenza dei termini di validità nel corso
dell'operazione:

- bilanci
- progetto (es. 6 mesi per Olanda)
- certificati

Deroga del termine tra comunicazione ai lavoratori e assemblea:
sì x Milano 113 ma consenso dei lavoratori

*2 Modalità delle informazioni ai (rappresentanti dei) lavoratori

Deroga del termine tra pubblicazione in GU e assemblea:
sì x Milano 109 (poco pratico)

Anteriorità della pubblicazione in GU rispetto alla redazione del progetto:
sì x Milano 109

Deroga alla redazione della relazione dell'organo amministrativo:
no x Milano 113 ma dubbio

Deroga alla redazione della relazione degli esperti:
sì x legge

Deroga del termine tra iscrizione progetto e assemblea:
sì x Milano 113

Ci sarà una comunicazione sulla fusione
transfrontaliera in bacheca?



Opposizione dei creditori:

- giudiziale (qualcuno prima diceva di no...)
- certificato del tribunale + dichiarazione della società
- *3- sospensione feriale dei termini

Rilascio dell'attestato di controllo finale contestualmente all'atto:

Milano 108

Influsso sulla tempistica dei rimedi riconosciuti ai controinteressati:

- contestazione del valore di recesso
 - impugnazione del consiglio
 - impugnazione dell'assemblea
 - impugnazione dell'atto

Vogliamo tutti andare in
vacanza, ma anche
spicciarci, con la
transfrontaliera



C. Rapporti tra certificato preliminare, atto di fusione e attestazione di controllo finale;
impostazione della procedura in coerenza con
gli ordinamenti rilevanti: casi particolari



Delibere e progetti sottoposti a condizione e a termine;

ruolo del notaio:

- nel certificato preliminare
- nell'attestazione di legittimità
- nell'atto
- nel deposito dell'atto straniero per l'iscrizione (non basta la comunicazione del RI straniero)

De iure condendo: sito internet invece di GU - proposta di direttiva

D. Efficacia, formalità e modulistica
al registro delle imprese

Effetto costitutivo e irrevocabilità.

Possibilità di effetto successivo
(solitamente il primo giorno del mese successivo).

Formalità per il recesso:

- avviso di opzione
- annullamento azioni proprie incorporanda e quindi recedenti non concambiande

Modelli S2 compilati al riquadro 11 ma:

- bilanci stranieri da depositare presso sede e RI (no per Busani)
(no riferimento a CC straniera)
(copia conforme dei bilanci + traduzione)
(firmati in originale da amministratore attuale in italiano)
- indicazione della G.U. nel modello NOTE della delibera insieme ai bilanci, se non già in verbale
- con l'atto (risultante italiana) deve essere depositata anche copia autentica pdf/a dei certificati preliminari e dell'attestazione di legittimità
 - con l'atto (risultante straniera) deve essere depositata l'attestazione di legittimità
- 5*- file troppo pesanti: presentazione copia conforme cartacea e supporto informatico, non invio telematico



*6 Atto pubblico straniero per cancellazione italiana:
deposito in atto pubblico italiano.

Atto pubblico italiano per incorporante straniera:
eventualmente sottoposto a condizione sospensiva
della richiesta della CC straniera di cancellazione.



Cancellazione con:

- apertura di protocollo d'ufficio
(*7raccomandata o pec del RI straniero)
- notaio italiano che deposita, con l'S3, copia del certificato CC straniera.

INPS/INAIL/Entrate: adempimenti rilevanti per (i) atto e (ii) cancellazione ma non per progetto e delibera. Non si cancella dall'INPS se mantiene una sede operativa in Italia.

Attenzione al cambio di CF.



E. Casi particolari di fusione transfrontaliera

Fusione transfrontaliera semplificata (art. 18 d.lgs. 108/2008):

- momento della “totalitarità”

- no relazione degli amministratori x Milano 113:
in pratica comunque sempre sì

- non ammissibile procedere con solo l'assemblea straniera: serve comunque l'approvazione degli amministratori della italiana

- necessità del consiglio con atto pubblico x Milano 114

- esenzione dalla relazione esperti se incorporata straniera non lo prevede: no x Milano 114 ma ordinamento più liberale

Fusione transfrontaliera con indebitamento

- solo se la target è italiana (Massima di Milano 111)
- *8boomerang: comunque controllo notarile sul rispetto della normativa di protezione della target straniera da parte della delibera italiana



Fusione transfrontaliera con categorie speciali di azioni:

- generale non necessità dell'assemblea speciale
- recesso come panacea dei pregiudizi x Milano 110

Presenza di conguaglio in denaro: limiti e procedura di liquidazione.

Presenza di obbligazionisti convertibili: avviso di facoltà di conversione.

*9 Presenza di azioni quotate: concordare le date con la Borsa per termini di negoziazione e invio documentazione preventiva e successiva a Consob e altre autorità di Borsa straniera.



Altri casi particolari di fusione transfrontaliera:

Banche

(57 TUB) Autorizzazione della Banca d'Italia.

Termine per l'opposizione dei creditori ridotto da 60 a 15 giorni.

Assicurazioni

(Articolo 201 D.Lgs. 209/2005) Autorizzazione IVASS.

Partecipazioni pubbliche

Ministro del tesoro ha il veto, da esercitare d'intesa con il Ministro del bilancio e della programmazione economica e con il Ministro dell'industria, del commercio e dell'artigianato per fusione e trasferimento della sede sociale all'estero.

Partecipazione dei lavoratori

Art. 19 d.lgs. 108/08

Antitrust

Articolo 16 legge 287/1990: le operazioni di concentrazione devono essere comunicate preventivamente all'AGCM quando il fatturato totale, superi determinate soglie, oppure Commissione UE.

Grazie per l'attenzione