



CAVADINI JUCKER & PARTNERS

STUDIO LEGALE E NOTARILE

## Novità in materia di diritto societario

Maratona del diritto - 18 novembre 2017

Avv. Francesca Cavadini, mediatrice FSA




# Sommario

- I. Novità legislative: Messaggio del 23.11.2016
  
- II. Novità giurisprudenziali: selezione

# **I. Novità legislative**

## A. Contesto generale

- 21.12.2007: Messaggio del CF concernente la revisione del diritto della SA e il diritto contabile
- 2008: Iniziativa Minder sulle retribuzioni abusive: scissione della revisione in 2 oggetti:
  - Parte contabilità: approvata dal parlamento il 23.12.2011 ed entrata in vigore il 1.1.2013
  - Parte diritto della SA: progetto è differito

- 
- 01.01.2014: Entrata in vigore dell'Ordinanza contro le remunerazioni abusive nelle società anonime quotate in borsa (OreSA) del 20.11.2013
  - 23.11.2016: Messaggio del CF del 23.11.2016 concernente la modifica del diritto della SA

## B. Stato attuale del progetto

- 31.08.2017: Commissione degli affari giuridici del CN ha deciso l'entrata in materia
- 3.11.2017: Commissione degli affari giuridici del CN ha iniziato l'esame in dettaglio del progetto
- Entrata in vigore ?

## C. Punti salienti della revisione

1. Liberalizzazione delle disposizioni sulla costituzione e sul capitale
  - Possibilità di costituire un capitale azionario in moneta estera
  - Abbandono del valore nominale minimo delle azioni di 1 centesimo
  - Abrogazione dell'obbligo di avere una norma statutaria sui conferimenti in natura e l'assunzione di beni
  - Introduzione di nuove norme sulla riduzione del capitale
  - Possibilità di istituire un margine di variazione del capitale

## 2. Miglioramento del governo d'impresa

- Possibilità di chiedere ragguagli sugli affari della società in ogni momento
- Abbassamento di certe soglie per l'esercizio dei diritti degli azionisti
- Miglioramento delle disposizioni sull'azione in restituzione

## 3. Retribuzioni abusive

- Trasposizione nel CO delle disposizioni dell'OReSA
- Vietati i premi d'assunzione che non compensano uno svantaggio finanziario comprovabile
- Vietate le indennità per un impegno di non-concorrenza:
  - se non usuali sul mercato (assenza di dati sensibili)
  - se superano la media delle retribuzioni degli ultimi tre anni (sproporzionalità)






#### 4. Impiego di mezzi di comunicazione elettronici nell'AG

- Possibilità di esercitare i diritti per via elettronica
- Possibilità di organizzare un'AG multi-siti (trasmissione in diretta audiovisiva in tutti i luoghi)
- Possibilità di organizzare un'AG virtuale

#### 5. Rappresentanza dei sessi nel CdA e nella direzione

- Solo per le società sottoposte a revisione ordinaria
- Almeno 30% nel CdA
- Almeno 20% nella direzione
- In caso di non rispetto dei minimi previsti: nessuna sanzione, ma obbligo di indicare i motivi



6. Armonizzazione delle norme sul risanamento con le disposizioni sulla procedura concordataria

- Eliminazione del differimento del fallimento nel diritto della SA, con relativo adattamento nella LEF
- Miglioramento della normativa in caso di rischio di insolvibilità, di perdita di capitale e di eccedenza di debiti

7. Arbitrato per le controversie in materia di diritto della SA

- Possibilità di inserire clausola arbitrale nello statuto vincolante per la società, gli organi e i loro membri e per gli azionisti

## **II. Novità giurisprudenziali**

## A. Patto parasociale

### 1. DTF 27.06.2017 (4A\_45/2017)

- Un patto parasociale di durata indeterminata e che non si può disdire costituisce un impegno eccessivo ai sensi dell'art. 27 cpv. 2 CC
- In tal caso, possibilità di rifiutare l'esecuzione, senza necessità di disdetta.
- Si tratta di fatto di una disdetta con effetto ex nunc.

## B. Cessione di azioni

### 2. DTF 17.11.2016 (4A\_314/2016)

- Titolare di azioni al portatore non incorporate può essere identificato quale azionista solamente se è in grado di dimostrare una catena ininterrotta di cessioni valide dalla fondazione della società

### 3. DTF 15.01.2016 (4A\_248/2015)

- Un verbale di AG firmato dal precedente proprietario delle azioni che attesta la titolarità delle azioni da parte del nuovo azionista costituisce un atto di cessione valido

## C. Responsabilità degli organi

### 4. DTF 7.10.2016 (4A\_270/2016)

- Il danno consiste nell'aumento della perdita tra il momento in cui il fallimento sarebbe stato dichiarato se l'amministratore non avesse mancato ai propri oneri e il momento in cui il fallimento è stato effettivamente dichiarato (*conferma giurisprudenziale*).
- Necessità di dimostrare il momento in cui l'amministratore aveva un fondato timore che la società avesse un'eccedenza di debiti e fare una proiezione della data in cui il fallimento sarebbe stato dichiarato.
- Per calcolare il danno, occorre prendere in considerazione il valore di liquidazione della società

## D. Carenze nell'organizzazione

### 5. DTF 30.06.2016 (4A\_237/2016)

- Una situazione di blocco in seno all'AG non costituisce un grave motivo ai sensi dell'art. 731b cpv. 3 CO che permette di revocare un amministratore nominato dal giudice
- Questione aperta di sapere se un azionista ha la legittimazione attiva per chiedere la revoca di una persona nominata dal giudice sulla base dell'art. 731b cpv. 3 CO

## D. Carenze nell'organizzazione

### 6. DTF 30.05.2017 (4A\_51/2017)

- Possibile prevedere sulla base dell'art. 731b CO una vendita all'asta delle azioni all'esito della quale un azionista comprerà le azioni dell'altro mettendo fine alla situazione di blocco.
- Tutti gli azionisti devono essere trattati in modo egualitario. Il fatto di avere svolto un ruolo attivo in seno alla società non dà all'azionista in questione alcun diritto preferenziale nei confronti dell'altro azionista, anche se quest'ultimo ha avuto un ruolo passivo.





**CAVADINI JUCKER & PARTNERS**

STUDIO LEGALE E NOTARILE

Via P. Lucchini 12, C.P. 5448

CH - 6901 Lugano

Phone: + 41 91 912 21 00

Fax: + 41 91 912 21 09

E-mail: [francesca.cavadini@cjplegal.ch](mailto:francesca.cavadini@cjplegal.ch)

Web: [www.cjplegal.ch](http://www.cjplegal.ch)