

ISBN 978-88-6611-734-6



9 788866 117346

€ 24,00



CACUCCI  EDITORE
BARI

a cura di
A. Leandro
G. Meo **A. Nuzzo**

Crisi transfrontaliera di impresa: orizzonti internazionali ed europei

8

 **LUISS**

Dipartimento di Giurisprudenza

Collana Studi – II Serie

8

a cura di

Antonio Leandro
Giorgio Meo
Antonio Nuzzo

**Crisi transfrontaliera
di impresa: orizzonti
internazionali
ed europei**



Dipartimento di Giurisprudenza

Collana Studi – II Serie

8

Collana diretta da Antonio Nuzzo

Comitato scientifico

Marcello Clarich, Angela Del Vecchio, Toni Fine, Gian Domenico Mosco,
Roberto Pessi, Antonio Punzi, Michele Tamponi, John A.E. Vervaele

CRISI TRANSFRONTALIERA DI IMPRESA: ORIZZONTI INTERNAZIONALI ED EUROPEI

*Atti del Convegno LUISS
Roma, 3-4 novembre 2017*

**a cura di
Antonio Leandro – Giorgio Meo – Antonio Nuzzo**

CACUCCI  EDITORE
BARI

La pubblicazione del presente volume è stata finanziata integralmente dal Dipartimento di Giurisprudenza della LUISS Guido Carli.

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

ISBN 978-88-6611-734-6

© 2018 Cacucci Editore – Bari

Via Nicolai, 39 – 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacucci.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

INDICE

Premessa	11
----------------	----

RELAZIONI

INTRODUCTION

LUCIANO PANZANI	15
-----------------------	----

SESSIONE I

LE POLITICHE INTERNAZIONALI ED EUROPEE SULLA CRISI DI IMPRESA

PRINCIPI E *STANDARDS* INTERNAZIONALI NELLA SOLUZIONE DELLE CRISI DI IMPRESA

ALBERTO MAZZONI

1. Premessa	19
2. Gli <i>standards</i> internazionali in materia di insolvenza: cenni generali sulle fonti di produzione e sui loro contenuti.	21
3. <i>Segue</i> : natura e forma delle norme	23
4. <i>Segue</i> : i destinatari.	25
5. <i>Segue</i> : la materia coperta.	27
6. <i>Segue</i> : la cultura sottesa e gli obiettivi prioritari di <i>policy</i>	28
7. <i>Standards</i> internazionali e scelte della legge delega.	34

LE GUIDE LEGISLATIVE DELL'UNCITRAL. LA RESPONSABILITÀ DEGLI AMMINISTRATORI DI IMPRESE IN CRISI

LUCIO GHIA	39
------------------	----

NEW EU POLICIES ON BUSINESS FAILURE AND INSOLVENCY

ROBERT VAN GALEN

1.	Introduction	49
2.	Early Warning	51
3.	Preventive Restructuring Frameworks	51
4.	Reorganization Plans	51
5.	Obligations of Directors	57
6.	Discharge of Entrepreneurs	57
7.	Measures to Increase Efficiency	57

THE IMPACT OF BREXIT ON CROSS-BORDER RESTRUCTURINGS

PAUL J. OMAR

1.	Introduction	59
2.	The Current Framework	60
3.	Application of the Cross-Border Texts	66
4.	Insolvency and Non-Insolvency Matters	70
5.	The Brexit Decision and Legal Consequences	72
6.	Summary: The Impact of Brexit and New Kids on the Block	78

SESSIONE II

IL REGOLAMENTO (UE) 2015/848 NEL SISTEMA EUROPEO DI DIRITTO INTERNAZIONALE PRIVATO

DETERMINAZIONE DEL «COMI» E LIBERTÀ DI STABILIMENTO DELLE SOCIETÀ NELL'UNIONE EUROPEA

FRANCESCA C. VILLATA

1.	Oggetto dell'indagine	83
----	---------------------------------	----

2. L'accertamento del COMI nel regolamento (UE) 2015/848. 85
3. Rapporti con la libertà di stabilimento delle società. 89
4. Quale ruolo per la prevenzione del *forum shopping* nell'applicazione del regolamento (UE) 2015/848? 98

GAP COLMATO? I RAPPORTI TRA IL REGOLAMENTO (UE) 2015/848 E IL REGOLAMENTO BRUXELLES I-BIS

FABRIZIO MARONGIU BUONAIUTI

1. Introduzione 103
2. Le indicazioni fornite dalla giurisprudenza pertinente della Corte di giustizia 106
3. La soluzione contemplata dall'art. 6 par. 1 del regolamento (UE) 2015/848 112
4. Criticità insite nella soluzione prevista all'art. 6 par. 2 del regolamento (UE) 2015/848 114
5. Considerazioni conclusive. 117

PROCEDURE SECONDARIE «SINTETICHE» E DIRITTO APPLICABILE NELLA PROCEDURA PRINCIPALE

ANTONIO LEANDRO

1. Osservazioni generali sul rapporto tra le procedure di insolvenza nel regolamento (UE) 2015/848 119
2. La prassi delle procedure secondarie sintetiche: le *administrations* di gruppi transfrontalieri 121
3. Il regime dell'«impegno» ai sensi dell'art. 36 del regolamento (UE) 2015/848: il modello delle *administrations* esteso all'unico debitore . 122
4. Il quadro giuridico dell'impegno: concorso tra norme di diversa derivazione nel prisma dell'applicazione virtuale ed eccezionale della *lex concursus* locale. 124
5. Il (non semplice) coordinamento tra *lex concursus* locale e *lex concursus* principale: a) l'approvazione dell'impegno. 126
6. *Segue*: b) diritti di prelazione e ripartizione dell'attivo. Il coordinamento con la tutela dei diritti reali e con la disciplina degli atti pregiudizievoli per i creditori 129
7. *Segue*: c) il caso dei contratti di lavoro 130

8. I rischi per l'efficienza del nuovo strumento. La sospensione dell'apertura della procedura secondaria a supporto dell'impegno 132
9. Conclusioni 133

CROSS-BORDER RESTRUCTURING PROCEEDINGS WITHIN THE EU: THE INSOLVENCY REGULATION AND THE FUTURE DIRECTIVE ON RESTRUCTURING FRAMEWORKS

FRANCISCO J. GARCIMARTÍN ALFÉREZ

1. Introduction 135
2. The European Insolvency Regulation and the Restructuring Directive 136
 2. a) The European Insolvency Regulation 136
 2. b) The Restructuring Directive 137
3. The Two Pieces Together. 138
 3. a) Stay 140
 3. b) Restructuring Plans 143
4. Conclusion. 147

GESTIONE DI PATRIMONI TRANSFRONTALIERI: RIFLESSIONI SUL RAPPORTO TRA REGOLAMENTI (UE) N. 650/2012 E 2015/848

DOMENICO DAMASCELLI

1. Introduzione 149
2. Caratteristiche essenziali del regolamento (UE) n. 650/2012 151
3. Caratteristiche essenziali del regolamento (UE) 2015/848 153
4. Casi in cui può verificarsi un conflitto di leggi e una conseguente interferenza tra *lex successionis* e *lex* (o *leges*) *conkursus* 154
5. La morte del debitore assoggettato a una procedura di insolvenza . . . 155
6. L'acquisto o la rinuncia all'eredità o al legato da parte del debitore assoggettato a una procedura di insolvenza 157
7. *Segue*: i problemi derivanti dalla potenziale coesistenza di più procedure di insolvenza 160
8. L'assoggettamento a procedura di insolvenza del debitore defunto. . . 161
9. Rapporti tra procedura di liquidazione successoria e procedura di liquidazione concorsuale. 163

SESSIONE III

L'INSOLVENZA TRANSFRONTALIERA E L'ORDINAMENTO ITALIANO: VECCHIE E NUOVE SFIDE

L'AMBITO DI APPLICAZIONE DEL REGOLAMENTO (UE) 2015/848 E L'ORDINAMENTO ITALIANO

GIORGIO CORNO

1. L'ambito di applicazione del regolamento (UE) 2015/848 e la rilevanza dell'allegato A 169
2. Procedure di crisi e di insolvenza italiane e allegato A 171
3. Le procedure di insolvenza che possono essere ritenute comprese nell'allegato A 173
4. Gli strumenti di definizione della crisi di impresa non compresi nell'allegato A al regolamento. I c.d. piani attestati di risanamento . . . 175
5. *Segue*: le convenzioni di moratoria. Le ragioni della mancata comprensione nell'allegato A 176
6. *Segue*: l'efficacia sui non aderenti stranieri. 179

I PROTOCOLLI TRA LE PROCEDURE NELLA DISCIPLINA TRANSFRONTALIERA DELL'INSOLVENZA

LUIGI FUMAGALLI

1. La centralità del coordinamento tra le procedure per un'efficace gestione dell'insolvenza transfrontaliera. 181
2. Il riconoscimento nel regolamento (UE) 2015/848 del ruolo dei «cross-border insolvency protocols» come strumenti di coordinamento tra le procedure. 184
3. Le disposizioni relative ai protocolli recate dal regolamento (UE) 2015/848: gli articoli 41 e 56, i considerando n. 48 e 49 185
4. La prassi in tema di protocolli come punto di riferimento per l'identificazione dei possibili contenuti 188
5. La natura giuridica e la legge applicabile ai protocolli: il ruolo della *lex fori concursus* 192
6. Conclusione. 196

IL (RISOLVIBILE) *PUZZLE* DEL RAPPORTO TRA ARBITRATO INTERNAZIONALE E INSOLVENZE TRANSFRONTALIERE NEL DIRITTO EUROPEO

MASSIMO V. BENEDETTELLI

1. Un ribaltamento di prospettiva: l'impatto dell'arbitrato sull'insolvenza 199
2. L'arbitrato internazionale nel contesto delle insolvenze transfrontaliere: problemi e opportunità 201
3. Frammenti di disciplina europea 203
4. Principi per la ricomposizione del *puzzle* 207
5. L'allocazione di competenze tra Stato membro del *forum concursus* e Stato membro della sede dell'arbitrato 209
6. L'ordinamento dell'Unione europea come quadro per un *forum/law shopping* «virtuoso» nella amministrazione delle insolvenze 212

ADDENDUM

REGULATION (EU) 2015/848 AND GROUPS OF COMPANIES: CHOICE BETWEEN COOPERATION AND COORDINATION

ANTONIO LEANDRO

1. The EIR Revision: Introductory Remarks 217
2. Cross-Border Group Insolvency: from Unconcern to Special Rules . . 218
3. Multiple Proceedings: the Cooperation 220
4. The Coordination Proceeding 221
5. Role and Tasks of the Coordinator 223
6. Concluding Remarks 224

PREMESSA

Il presente volume raccoglie gli atti del convegno *Crisi transfrontaliera di impresa: orizzonti internazionali ed europei*, organizzato il 3-4 novembre 2017 dalla LUISS School of Law nell'ambito del Master in Prevenzione e Gestione della Crisi di impresa.

Il convegno ha rappresentato un proficuo momento di riflessione sull'attuale contesto normativo internazionale ed europeo relativo alla crisi di impresa, nonché sulla adeguatezza del «sistema Italia» rispetto alle sfide lanciate da organismi internazionali come UNCITRAL e UNIDROIT, e dall'Unione europea.

Le relazioni sono state tenute dai principali esperti italiani e stranieri della materia, molti dei quali appartengono al Gruppo di studio *Cross-border Insolvency and National Legal Orders*, istituito dalla sezione italiana dell'*International Law Association*, nonché all'*International Insolvency Institute*: enti, questi, che, in varia guisa, hanno sostenuto l'iniziativa.

Articolato in tre sessioni, l'incontro ha affrontato dapprima le politiche internazionali ed europee in materia di crisi di impresa, avendo riguardo anche alla proposta di Direttiva sulla ristrutturazione preventiva e agli effetti della *Brexit* nel campo delle ristrutturazioni. La seconda sessione si è soffermata sul regolamento (UE) 2015/848 del 20 maggio 2015 relativo alle procedure di insolvenza, rivolgendo particolare attenzione ai rapporti con la libertà di stabilimento di matrice europea, con la proposta di Direttiva sulla ristrutturazione preventiva, e con altri regolamenti adottati dall'Unione nel settore della cooperazione giudiziaria in materia civile e commerciale. L'ultima sessione si è soffermata su profili specifici nei quali dimorano ulteriori sfide che l'operatore italiano deve affrontare per gestire efficacemente una crisi transfrontaliera di impresa attenendosi alle *policies*, alle tecniche e agli strumenti normativi esaminati nelle prime due sessioni.

La raccolta degli atti è stata voluta dal Dipartimento di Giurisprudenza della LUISS per cristallizzare i risultati del convegno così da fornire in tempi brevi un contributo al dibattito scientifico sul tema della crisi transfrontaliera di impresa in un momento di riforma della normativa «fallimentare» che il legislatore italiano ha inteso avviare ispirandosi a principi e modelli internazionali ed europei.

La legge 19 ottobre 2017 n. 155 recante delega al Governo per la riforma delle discipline della crisi di impresa e dell'insolvenza prevede infatti che «nell'esercizio della delega [...] il Governo tiene conto della normativa dell'Unione europea ed in particolare del regolamento (UE) 2015/848 del Parlamento europeo e del Consiglio del 20 maggio 2015, relativo alle procedure di insolvenza, della raccomandazione 2014/135/UE della Commissione del 12 marzo 2014, nonché dei

principi della model law elaborati in materia di insolvenza dalla Commissione delle Nazioni Unite per il diritto commerciale internazionale (UNCITRAL)» (art. 1, secondo comma).

Con questi intenti, il volume inaugura il percorso di studio e di analisi teorico-pratica che il Master in Prevenzione e Gestione della Crisi di impresa vuole sviluppare insieme alle attività propriamente formative, proponendosi come osservatorio permanente di un contesto normativo e operativo fluido e in continua evoluzione.

Roma-Bari, luglio 2018

Antonio Leandro – Giorgio Meo – Antonio Nuzzo

Collana Studi – II Serie

1. Giorgio MEO, Antonio NUZZO (diretto da), *Il testo unico sulle società pubbliche. Commento al d.lgs. 19 agosto 2016, n. 175*, 2016.
2. Raffaele FABOZZI, *Il bene “salute” tra potere organizzativo e tutele ordinarie*, 2016.
3. Angela DEL VECCHIO, Paola SEVERINO (a cura di), *Tutela degli investimenti tra integrazione dei mercati e concorrenza di ordinamenti*, 2016.
4. Antonio GULLO, Francesco MAZZACUVA (a cura di), *Ricchezza illecita ed evasione fiscale*, 2016.
5. Elisa SCAROINA, *Il delitto di tortura*, 2018.
6. Pietro PUSTORINO, *Movimenti insurrezionali e diritto internazionale*, 2018.
7. Alessia FARANO, *La responsabilità giuridica alla prova delle neuroscienze*, 2018.
8. Antonio LEANDRO, Giorgio MEO, Antonio NUZZO (a cura di), *Crisi transfrontaliera di impresa: orizzonti internazionali ed europei*, 2018.

