

L'estratto che stai consultando
fa parte del volume in vendita
su **ShopWKI**,
il negozio online di **Wolters Kluwer**

[Torna al libro](#)



CEDAM

IPSOA

UTET[®]
GIURIDICA

il fisco

 ALTALEX

SOMMARIO

Prefazione di Renato Bernabai	V
Prefazione di Aldo Travi	XIII
Presentazione di Luigi D'Orazio e Luca Monteferrante	XXVII

PARTE I

LO STATUTO DELL'IMPRESA PUBBLICA

Capitolo 1 - La nozione di impresa pubblica

di Luigi D'Orazio

1. La creazione pretoria dell' <i>in house</i> nella giurisprudenza comunitaria e le novità del legislatore europeo e nazionale.....	3
2. Gli albori del controllo analogo (Corte CE 18/11/1999, n. 107, Teckal)	11
3. Il controllo totalitario e l'influenza concreta nelle decisioni (Corte CE 13/10/2005, n. 458, Parking Brixen)	13
4. L'esclusione del controllo analogo nelle società miste (Corte CE 11/01/2005, n. 26, Stadt Halle)	15
5. Il controllo analogo frastagliato e congiunto (Corte CE 13/11/2008, n. 324, Coditel Brabant)	20
6. La cessione di quote ai privati dopo pochi mesi dall'affidamento (Corte CE 10/11/2005, n. 29)	26
7. L'apertura al capitale privato rileva solo se vi sono prospettive concrete (Corte CE 10/09/2009, n. 573)	26
8. Il controllo analogo «a cascata» (Corte CE 11/05/2006, n. 340) ..	27
9. Il controllo analogo «orizzontale» (Corte UE 08/05/2014, n. 15) ..	29
10. Le società <i>in house</i> dopo il testo unico delle società a partecipazione pubblica (D.Lgs. 19/08/2016, n. 175)	30
<i>Bibliografia</i>	42
<i>Giurisprudenza</i>	44

Capitolo 2 - L'*in house providing* e le società miste

di Stefano Fantini

1. Introduzione	45
-----------------------	----

2. La sentenza <i>Teckal</i>	46
3. La giurisprudenza europea <i>post-Teckal</i>	48
4. La giurisprudenza nazionale	50
5. Le società miste	52
6. La codificazione della disciplina delle società <i>in house</i> e delle società miste	55
7. Conclusioni	57
<i>Bibliografia</i>	58

Capitolo 3 - Giurisdizione e responsabilità nelle società pubbliche

di Giuseppe Dongiacomo

1. La responsabilità degli amministratori di società pubbliche tra giurisdizione ordinaria e giurisdizione contabile	59
2. Le società pubbliche nel codice civile	61
3. La giurisdizione del giudice ordinario	72
4. La giurisdizione della Corte dei Conti	76
5. Cass., SS.UU., 26/02/2004, n. 3899: l'attribuzione alla giurisdizione contabile delle azioni di responsabilità nei confronti degli amministratori di società pubbliche	87
6. Cass., SS.UU., 19/12/2009, n. 26806: la distinzione tra danno diretto e danno riflesso	88
7. Il D.Lgs. 19/08/2016, n. 175	97
8. Le c.d. società legali	97
9. Le società <i>in house</i>	99
10. La responsabilità civile e la responsabilità contabile	107
11. Abuso di direzione e coordinamento	114
<i>Bibliografia</i>	116
<i>Giurisprudenza</i>	117

Capitolo 4 - L'organismo di diritto pubblico nella giurisprudenza (e nella dottrina)

di Mauro Renna

1. Premessa metodologica: la <i>ratio</i> della nozione di «organismo di diritto pubblico» e il suo (non possibile) utilizzo ai fini della disciplina in merito alla «fallibilità» degli enti pubblici	121
--	-----

2. I tre requisiti costitutivi della nozione di «organismo di diritto pubblico»: il requisito «personalistico»; il requisito dell'«influenza dominante del soggetto pubblico» (finanziamenti, controlli, nomina degli organi sociali); il requisito «finalistico/teleologico» (soddisfazione di esigenze di interesse generale, aventi carattere non industriale o commerciale)	126
3. La questione «spinosa» in ordine all'attività non «commerciale» né «industriale»	127
4. Corte CE 15/01/1998, C-44/96, «Mannesmann»: l'elaborazione della «teoria del contagio»	128
5. Corte CE 10/11/1998, C-360/96, «BFI Holding BV»: verso una maggiore chiarezza del requisito «teleologico»	128
6. Cass., SS.UU., 04/04/2000, n. 97, «Ente Fiera di Milano»: anche il giudice nazionale si occupa del requisito «teleologico»	129
7. Cass., SS.UU., 07/07/2011, n. 14958, «Fondazione Carnevale di Viareggio»: l'analisi degli indici concreti, compreso quello relativo alla concorrenza	130
8. Cass., SS.UU., 09/05/2011, n. 10068: il rilievo dell'assenza di concorrenza e l'inquadramento di «Ge.s.i.p. s.p.a.» come «organismo di diritto pubblico»	131
9. Il caso «singolare» del Tribunale di Palermo, sez. IV, 08/01/2013. Critiche legate alla natura «settoriale» della nozione di organismo di diritto pubblico	132
10. Cass., SS.UU., ord., 29/05/2012, n. 8511, «Poste Italiane»: la distinzione fondamentale tra «organismo di diritto pubblico» e «impresa pubblica»	133
11. Conclusioni	135
<i>Bibliografia</i>	135
<i>Giurisprudenza</i>	136

Capitolo 5 - Gli enti di diritto speciale (natura «ibrida» e «Giano bifronte»)

di Mauro Renna

1. Gli enti di «diritto speciale»	137
2. La «natura» di Rai s.p.a. L'art. 49, D.Lgs. 31/07/2005, n. 177, come modificato dalla L. 28/12/2015, n. 220	138
3. La natura «poliedrica» di Rai s.p.a. (Cass., SS.UU., 22/12/2011, n. 28329)	139

4. Conclusioni	141
<i>Bibliografia</i>	142
<i>Giurisprudenza</i>	142

Capitolo 6 - I consorzi tra Comuni, Aziende speciali e Istituzioni

di Mauro Renna

1. I Consorzi	143
2. Le Aziende speciali	144
3. Le Istituzioni	146
4. Conclusioni in ordine alla «fallibilità» di tali soggetti	147
<i>Bibliografia</i>	147
<i>Giurisprudenza</i>	148

PARTE II

IL REGIME CONCORSUALE IN CASO DI INSOLVENZA DELL'IMPRESA PUBBLICA

Capitolo 1 - Il variegato panorama giurisprudenziale

di Anna Chiara Marrollo

1. Premessa	151
2. La fallibilità delle società pubbliche (<i>in house</i>)	153
3. La fallibilità o la non fallibilità delle società pubbliche (<i>in house</i>): il metodo tipologico e il metodo funzionale	155
4. L'orientamento della Suprema Corte a Sezioni Unite: 23/11/2013, n. 26823	158
<i>Bibliografia</i>	160
<i>Giurisprudenza</i>	161

Capitolo 2 - L'insolvenza e il dissesto finanziario

di Luigi D'Orazio

1. L'insolvenza	163
2. L'insolvenza nelle società in liquidazione volontaria	168
3. Il sequestro dei beni ed il procedimento prefallimentare	169

4. L'insolvenza nei gruppi societari	170
5. L'insolvenza e il socio illimitatamente responsabile	170
6. La crisi	173
7. Il sovraindebitamento	179
8. Il predissesto e il dissesto «guidato» dell'ente pubblico	184
9. Il dissesto dell'ente pubblico	189
10. Il dissesto finanziario e la sorte della società <i>in house</i> : possibili interconnessioni	198
11. La gestione finanziaria negativa della società <i>in house</i> ed il dissesto	200
<i>Bibliografia</i>	201
<i>Giurisprudenza</i>	202

Capitolo 3 - Le tesi a confronto. Una ricostruzione possibile?

di Luigi D'Orazio

1. La tesi panprivatistica: fallibilità ed ammissibilità alla procedura concorsuale di concordato preventivo	203
2. La tesi tipologica: non fallibilità e non ammissibilità alla ammissione alla procedura di concordato preventivo	218
3. La tesi funzionale: servizi pubblici necessari e non necessari	227
4. La crisi delle società a partecipazione pubblica <i>ex art. 14</i> , D.Lgs. 18/08/2016, n. 175	229
<i>Bibliografia</i>	248
<i>Giurisprudenza</i>	249

Capitolo 4 - Il sovraindebitamento delle società *in house*

di Luigi D'Orazio

1. Il delicato approccio interpretativo della società <i>in house</i>	251
2. La disciplina del sovraindebitamento	252
3. Il piano del consumatore	256
4. L'accordo di composizione	259
5. La liquidazione dei beni	266
<i>Bibliografia</i>	269
<i>Giurisprudenza</i>	270

PARTE III
CONCORDATO CON CONTINUITÀ AZIENDALE,
CONTRATTI PUBBLICI E GARE DI APPALTO

Capitolo 1 - Il concordato preventivo con continuità aziendale e le gare pubbliche

di Luigi D'Orazio

1. Il perimetro del concordato preventivo con continuità aziendale	273
2. Il miglior soddisfacimento dei creditori e la manifesta dannosità.....	287
3. La continuità indiretta e l'affitto di azienda	291
4. Il controllo giudiziario: la fattibilità giuridica e la fattibilità economica nella continuità aziendale	295
5. Il concordato con riserva e la continuità aziendale	310
5.1. Il pagamento dei debiti anteriori	318
5.2. La moratoria annuale dei creditori prelazionari nel concordato liquidatorio	322
5.3. La moratoria annuale dei creditori prelazionari nel concordato con continuità	331
6. Il pagamento del 20% dei creditori chirografari e la continuità aziendale	336
7. Le offerte e le proposte concorrenti nella continuità	344
8. Il concordato preventivo del terzo	373
9. L'esecuzione della proposta del terzo omologata ed i nuovi compiti del commissario giudiziale	374
10. La partecipazione alle gare per l'affidamento dei contratti pubblici prima e dopo il D.Lgs. n. 50/2016. Il DURC	380
11. La <i>vexata quaestio</i> : concordato con riserva e gare pubbliche	386
12. Concordato preventivo e gare pubbliche dopo il D.Lgs. n. 50/2016. Norma speciale? Il subappaltatore	391
13. Lo «scorrimento» della graduatoria dopo l'espletamento della gara e la stipulazione del contratto. L'enigma della «insolvenza concorsuale»	396
14. Le nuove regole di partecipazione alle gare pubbliche: concordato con continuità aziendale, con riserva e con cessione dei beni, fallimento in esercizio provvisorio	404

15. L'avvalimento ed il raggruppamento temporaneo di imprese .	413
16. La partecipazione alle varie tipologie di gare	425
17. La prosecuzione dei contratti pubblici: ambito di applicazione	427
18. La regola della prosecuzione dei contratti pubblici	432
19. Il ruolo della attestazione del professionista	433
20. La continuazione dei contratti pubblici dopo il D.Lgs. n. 50/2016	434
21. La modifica dei contratti pubblici dopo il D.Lgs. n. 50/2016	437
22. L'affitto di azienda e le gare pubbliche	441
<i>Bibliografia</i>	442
<i>Giurisprudenza</i>	448

Capitolo 2 - La partecipazione alle gare per l'affidamento dei contratti pubblici

di Riccardo Giani

1. La crisi d'impresa e la partecipazione alle gare pubbliche tra normativa europea e legislazione interna	453
2. La disciplina anteriore al 2012	456
3. La svolta disciplinare del D.L. n. 83/2012	462
3.1. Il «concordato con continuità aziendale»	462
3.2. Partecipazione alle gare pubbliche delle imprese in concordato con continuità	464
3.3. Accesso alle gare prima dell'ammissione al concordato: la novella del 2013	476
3.4. Ammissione al concordato «con riserva» e partecipazione alle gare pubbliche	479
4. Le direttive europee del 2014 e il loro recepimento interno	482
4.1. Le direttive europee del 2014	482
4.2. La legge delega 28/01/2016, n. 11	485
5. Il nuovo Codice dei contratti pubblici (D.Lgs. n. 50/2016)	489
5.1. La sorte dei contratti in essere	490
5.2. Soggetti ammessi alla gare pubbliche	492
5.3. Procedimento di ammissione	497
<i>Bibliografia</i>	504
<i>Giurisprudenza</i>	505

Capitolo 3 - La continuità aziendale nell'esercizio provvisorio: presupposti e connessioni

di Anna Chiara Marrollo e Antonio Pezzano

1. La continuità aziendale nell'esercizio provvisorio: presupposti e connessioni	507
2. Gli organi della procedura nel corso dell'esercizio provvisorio ...	518
3. La cessazione dell'esercizio provvisorio	531
4. Contratti pendenti	534
5. La prededuzione	537
6. I contratti pubblici nell'esercizio provvisorio	541
<i>Bibliografia</i>	549
<i>Giurisprudenza di legittimità</i>	553
<i>Giurisprudenza di merito</i>	554
<i>Prassi</i>	554

PARTE IV

DURC, AVVALIMENTO E SUBAPPALTO

Capitolo 1 - Il DURC

di Massimiliano Ratti

1. Natura del DURC	557
2. La regolamentazione del DURC e le sue intersezioni concorsuali	558
3. L'impugnazione del diniego di DURC	566
<i>Bibliografia</i>	569
<i>Giurisprudenza</i>	569

Capitolo 2 - L'istituto dell'avvalimento nel codice dei contratti pubblici e nella legge fallimentare

di Massimiliano Balloriani

1. Origini e natura dell'istituto tra diritto interno e comunitario	571
2. L'avvalimento negli artt. 49 e 50, D.Lgs. n. 163/2006	577
3. Le novità introdotte dall'art. 89, D.Lgs. n. 50/2016	590

4. Le modifiche introdotte dal primo correttivo al D.Lgs. n. 50/2016	593
5. Il c.d. avvalimento necessario esecutivo di cui all'art. 186- <i>bis</i> della c.d. legge fallimentare, e la sua compatibilità con la nuova disciplina dettata dall'art. 110, D.Lgs. n. 56/2016	594
<i>Bibliografia</i>	604
<i>Giurisprudenza</i>	605

Capitolo 3 - Il subappalto

di Anna Chiara Marrollo

1. Cenni sulla prededuzione	607
2. Il pagamento in prededuzione del credito del subappaltatore: la giurisprudenza a confronto e la novità normativa dell'art. 105, D.Lgs. 18/04/2016, n. 50 succ. mod. con D.Lgs. 19/04/2017, n. 56	613
3. Lo scioglimento del rapporto di mandato nel fallimento	627
<i>Bibliografia</i>	636
<i>Giurisprudenza di legittimità</i>	640

PARTE V

I TITOLI AUTORIZZATORI E CONCESSORI NELLE VICENDE CONCORSALE

Capitolo 1 - Inquadramento generale

di Luca Monteferrante

1. Il regime di circolazione dei titoli autorizzatori e concessori tra <i>intuitus personae</i> , continuità aziendale e tutela della massa dei creditori	645
2. La concessione tra provvedimento, convenzione accessiva ed accordi di diritto pubblico	648
3. I rapporti giuridici pendenti nel fallimento e la derogabilità dell'art. 72 l. fall. ad opera della convenzione accessiva alla concessione	652
4. Gli effetti della dichiarazione di fallimento sui titoli autorizzatori e concessori e sui rapporti giuridici derivati	654

5. I rapporti giuridici derivati collegati alla convenzione accessiva, con particolare riferimento al diritto di superficie ed ai contratti per lo sfruttamento della proprietà superficiaria	658
6. Le garanzie patrimoniali concesse su beni pubblici affidati in concessione: gli effetti della dichiarazione di fallimento del concessionario	659
7. Gli effetti della dichiarazione di fallimento della società mista concessionaria di servizi pubblici	662
8. La cognizione del giudice amministrativo sulle controversie aventi ad oggetto la declaratoria di decadenza dalla concessione in conseguenza della dichiarazione di fallimento	665
<i>Bibliografia</i>	671
<i>Giurisprudenza</i>	672

Capitolo 2 - Le concessioni demaniali marittime

di Luca Monteferrante

1. Inquadramento normativo	673
2. Gli effetti della dichiarazione di fallimento sulla concessione demaniale marittima	675
3. Il subentro nel titolo concessorio e le valutazioni di opportunità rimesse alla curatela fallimentare	678
4. L'autorizzazione al subentro nel titolo concessorio ed il problema del pagamento da parte della curatela dei canoni pregressi insoluti e del mancato uso continuato	682
5. La concessione di ipoteca sugli immobili in proprietà superficiaria del concessionario di bene demaniale marittimo	686
<i>Bibliografia</i>	689
<i>Giurisprudenza</i>	690

Capitolo 3 - Titoli autorizzatori e concessori nel settore radiotelevisivo

di Marco Rossignoli

1. Inquadramento normativo	691
2. La continuità aziendale quale presupposto per la conservazione dei titoli autorizzatori e concessori per lo svolgimento della attività radiofonica e televisiva e per l'uso delle relative frequenze di trasmissione	694

3. L'esercizio provvisorio dell'impresa dichiarata fallita	695
4. L'esercizio dell'impresa in concordato preventivo	697
<i>Bibliografia</i>	698
<i>Giurisprudenza</i>	698

Capitolo 4 - L'edilizia economica e popolare e le società cooperative

di Giulio Veltri

1. Inquadramento normativo	699
2. Aspetti connessi al provvedimento concessorio e alla convenzione ad esso accessiva	701
3. Gli effetti della dichiarazione di fallimento sulla concessione e sulla annessa convenzione accessiva <i>ex art. 35, L. n. 865/1971. Applicabilità dell'art. 72 l. fall. e sua derogabilità ad opera della convenzione accessiva alla concessione</i>	702
3.1. La tesi civilistica e le sue implicazioni	703
3.2. La tesi pubblicistica e le sue implicazioni	704
3.3. La recente decisione del Consiglio di Stato sull'applicabilità dell'art. 1456 c.c. alle convenzioni di cessione in proprietà dei suoli	707
4. Gli effetti della declaratoria di decadenza sul diritto di superficie e sulle garanzie ipotecarie iscritte dal concessionario sugli immobili realizzati	709
5. Le conseguenze patrimoniali della declaratoria di decadenza: l'obbligo del Comune di corrispondere un indennizzo al concessionario per le opere realizzate	710
6. L'indennizzo quale possibile alternativa per la curatela all'esercizio provvisorio dell'impresa. Differenze rispetto all'art. 49 cod. nav.	711
<i>Bibliografia</i>	713
<i>Giurisprudenza</i>	713

Capitolo 5 - Le concessioni minerarie e le cave

di Stefano Francia

1. Inquadramento normativo	715
2. Gli effetti della dichiarazione di fallimento sul titolo concessorio	718

3. La opponibilità alla curatela degli inadempimenti del concessionario fallito ai fini della declaratoria di decadenza o del mancato rinnovo del titolo a favore della curatela	721
4. Le possibilità per la curatela fallimentare di preservare il titolo concessorio: i nuovi scenari alla luce del nuovo Codice dei contratti pubblici	724
5. Concordato preventivo dell'impresa che coltiva una miniera: i tre scenari possibili	731
6. Concordato preventivo dell'impresa che coltiva una cava	734
<i>Bibliografia</i>	736
<i>Giurisprudenza</i>	736

L'estratto che stai consultando
fa parte del volume in vendita
su **ShopWKI**,
il negozio online di **Wolters Kluwer**

[Torna al libro](#)



CEDAM

IPSOA

UTET[®]
GIURIDICA

il fisco

 ALTALEX