

UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI BARI ALDO MORO
A.A. 2022/2023



**IL DIRITTO COMMERCIALE E LE
CATEGORIE GENERALI DEL DIRITTO
PRIVATO: ATTI, ATTIVITÀ E INVALIDITÀ**

PreCorso di Diritto
Commerciale

PERCHÈ APPROFONDIAMO L'ARGOMENTO?



- 1 ...perchè è un tema di presentazione della materia antico e caro agli studiosi del diritto commerciale, come vedremo. Ma specialmente perchè...
- 2 ...l'approfondimento ci consente di individuare gli strumenti per inquadrare le regole del diritto commerciale nel più generale ordinamento privatistico, quindi per mettere in evidenza i principi che orientano l'interprete nella applicazione del diritto commerciale
- 3 ...e, acquisiti questi concetti come guida, per osservare giuridicamente la realtà e risolvere problemi giuridici spesso nuovi

È ORA DI CAPIRCI QUALCOSA IN PIÙ

- 🌸 In quale periodo del diritto commerciale ci troviamo? Ha ancora senso ricorrere alle categorie generali del diritto privato?
- 🌸 In quale rapporto si pongono oggi diritto commerciale e diritto privato?
- 🌸 Come è cambiato il rapporto tra diritto commerciale e diritto privato nel tempo?
- 🌸 Perché il diritto commerciale è speciale ma non autosufficiente? Quali sono le fonti del diritto commerciale?



**...PROVIAMO A
LEGGERE SAGGI
INTRODUTTIVI**

P. SPADA, Codice civile e diritto commerciale, in Riv. dir. civ. 2013, II, p. 331 s.

L.BUTTARO, L'autonomia del diritto commerciale, in Riv. dir. comm., 2002, I, p. 421 s.

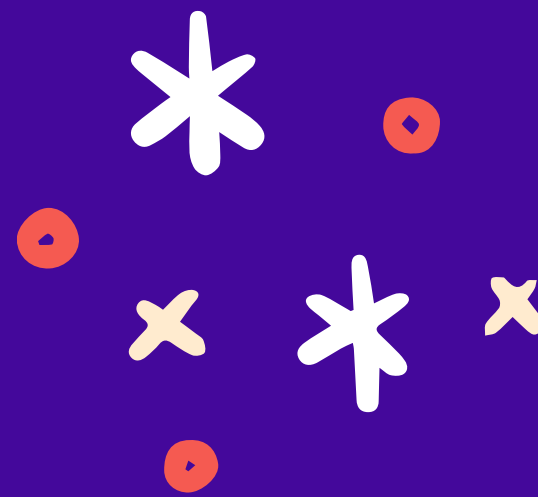
G.OPPO, Codice civile e diritto commerciale, in Riv. dir. civ., 1993, I, P. 221s.

G. PORTALE, Diritto privato comune e diritto privato dell'impresa, in 1882-1982. Cento anni dal codice di commercio, Milano, 1984, p. 227 ss.



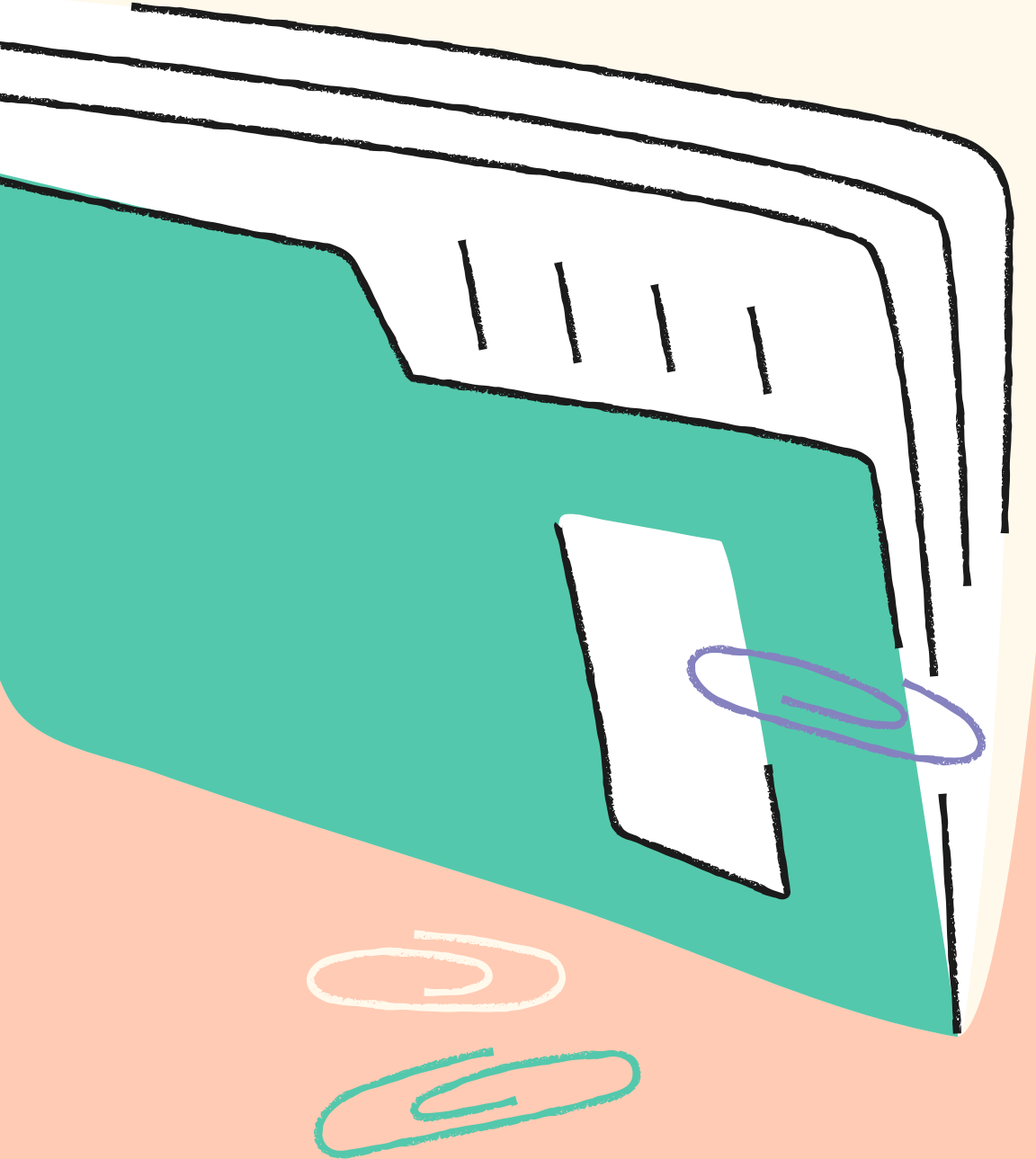


**...PROVIAMO A
LEGGERE SAGGI
INTRODUTTIVI**



**A.ASQUINI, Una svolta storica del
diritto commerciale, in Riv. dir. comm.,
XV–XVIII, 1940, 1, p. 511 s.o**

**C. VIVANTE, L'autonomia del diritto
commerciale e i progetti di riforma, in
"Monitore dei Tribunali", s. III, 1926, 3, p.
281 s.**



Programma dell'incontro

1

Sguardo "macrogiuridico" al rapporto tra diritto commerciale e diritto privato.

2

Approfondimento "microgiuridico" sulle evoluzioni delle categorie generali del diritto privato nel sistema del diritto commerciale. Peculiarità e prospettive.

3

Inquadramento dell'attività giuridica di impresa come comportamento attuativo di effetti. Nè atto nè fatto.

4

Principi del diritto commerciale e disciplina degli atti giuridici: atti dell'impresa disciplinati dal diritto privato e atti negoziali dell'impresa.

5

Invalidità civilistica a confronto con illiceità degli atti e dell'attività d'impresa; rilievo delle esigenze di tutela dell'affidamento dei terzi.

PARTE 1

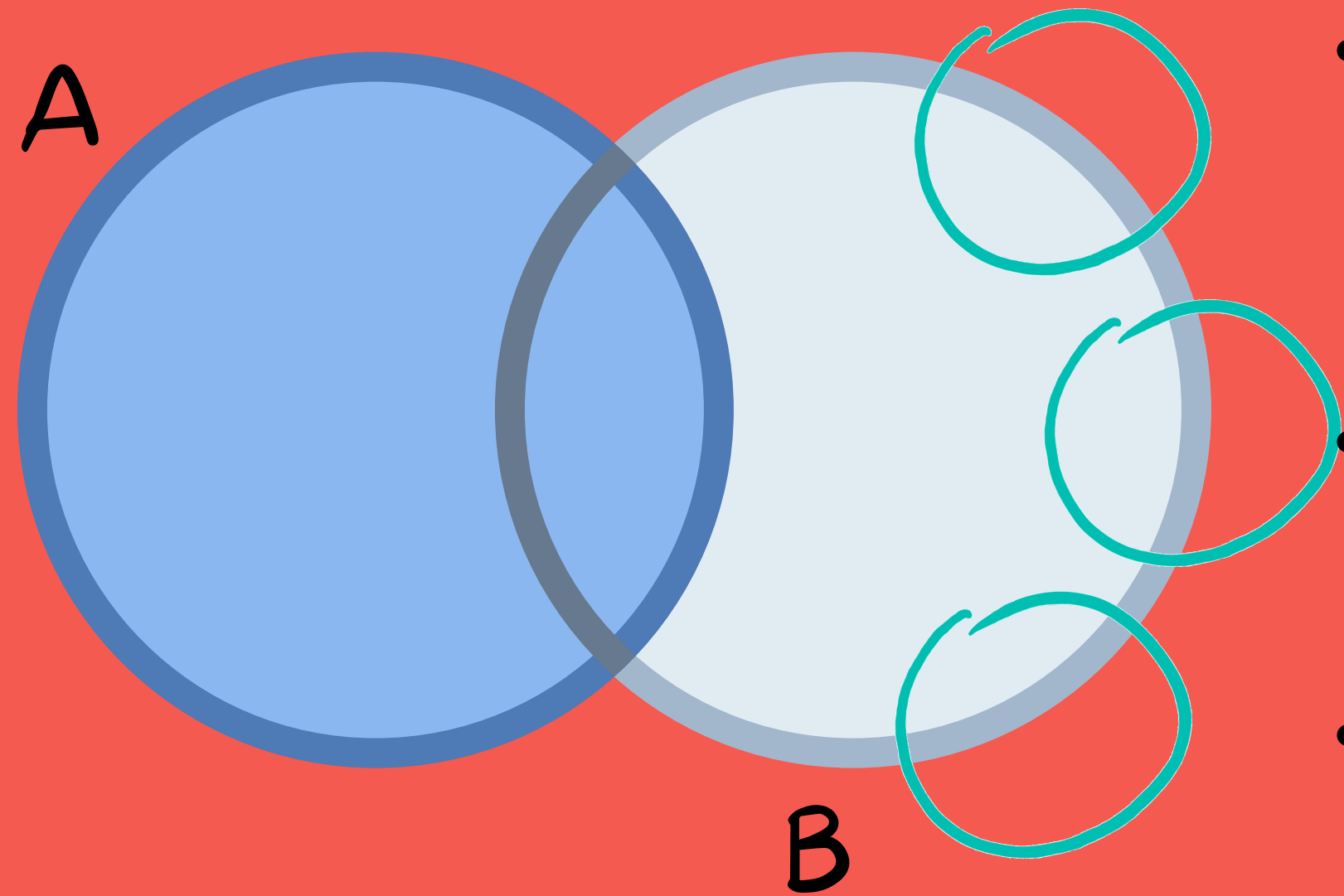
llll

Mappa dell'evoluzione del
rapporto tra diritto
commerciale e diritto
privato

**N.B. Qui il punto di
vista è
"MACROgiuridico"**



*Interserzione
di insiemi*



A = Codice Civile
B = Disciplina dell'impresa
IL CONFRONTO TRA UN
TESTO E UN'AREA
ESPERENZIALE

- propulsione del diritto commerciale sul diritto civile (L. MOSSA e G. RIPERT)?
- privatizzazione del diritto commerciale (F. SANTORO PASSARELLI)
- incontro tra regole favorito dalla dimensione politica (T. ASCARELLI)?
- rapporto di complementarità tra diritto commerciale e diritto civile (A. ASQUINI)?
- ritrovata unità del diritto privato (N. IRTI)?

NARRATIVA DELLA EVOLUZIONE STORICA DEL DIRITTO COMMERCIALE DAL 1882 AL 1942

N.B. Alcuni codici preunitari (quello di Parma, Piacenza del 1820, quello per gli Stati Estensi del 1851, e il Codice per IL Regno delle Due Sicilie del 1819) erano codici unificati ANTE LITTERAM poichè includevano istituti che la giurisprudenza definirà "materia di commercio"

1882

...VERSO L'UNIFICAZIONE DEI CODICI

1942

1865

- Pre-1942:**
- diversa gerarchia delle fonti
 - diversi principi generali delle obbligazioni
 - tipologia di contratti omonimi ma diversamente aggettivati

**QUALI SONO (ALCUNI
DE) GLI EFFETTI DELLA
UNIFICAZIONE DEI
CODICI?**

**"COSMESI LESSICALE" DA ATTO DI
COMMERCIO A IMPRESA e CENTRALITA'
DELLA PROFESSIONALITA'**

IDENTIFICAZIONE E PARADIGMI SOCIETARI

MOLTIPLICAZIONE DELLE FONTI

**UNIFICAZIONE DEL DIRITTO DELLE
OBBLIGAZIONI...**

**CONFRONTO TRA LOGICHE COMMERCIALI
E PRINCIPI DELL'ISTITUTO DELLA
FAMIGLIA**

**DALLE PROMESSE UNILATERALI AI
TITOLI DI CREDITO**

PARTE 2

llll

Dall'atto di commercio alla
ATTIVITA' d'impresa:
ATTIVITA' e ATTI
d'impresa.

**N.B. Verso il punto di
vista
"MICROgiuridico"**

llll

Dalla proprietà dei codici dell'800 al diritto sulle cose in ragione della **ATTIVITA'** che il proprietario della res o un terzo svolgono per produrre nuova ricchezza (economica; di valori; di utilità)



NUOVA VISIONE GIURIDICA

CAPITALISMO MODERNO



Soggetto, atto, oggetto

dallo schema del diritto privato a
quelli dell'impresa:

IMPRENDITORE o ENTE (come
soggetto)

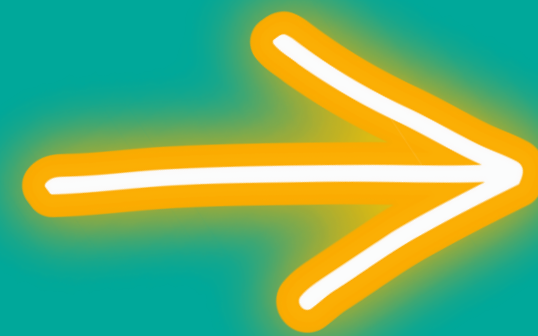
ATTIVITA' D'IMPRESA (come atto)

AZIENDA (come oggetto)

**Normativa
dell'ATTIVITA'
D'IMPRESA.. alla ricerca di
un senso
nell'ordinamento
privatistico**

*Un
UNICUM*

QUALIFICAZIONE



ATTIVITA' COME
COMPORAMENTO
ATTUATIVO...DI
LAVORO?



ATTIVITA' COME
COMPLESSO DI
ATTI?

DALLA...

ATTIVITA' GIURIDICA!

con l'aiuto del "Corso di diritto commerciale. Introduzione e teoria dell'impresa" di T.Ascarelli, de "L'impresa come fattispecie" di G.Oppo e dell' "Atto negoziale nel sistema dei comportamenti" di A.Falzea

...ALLA

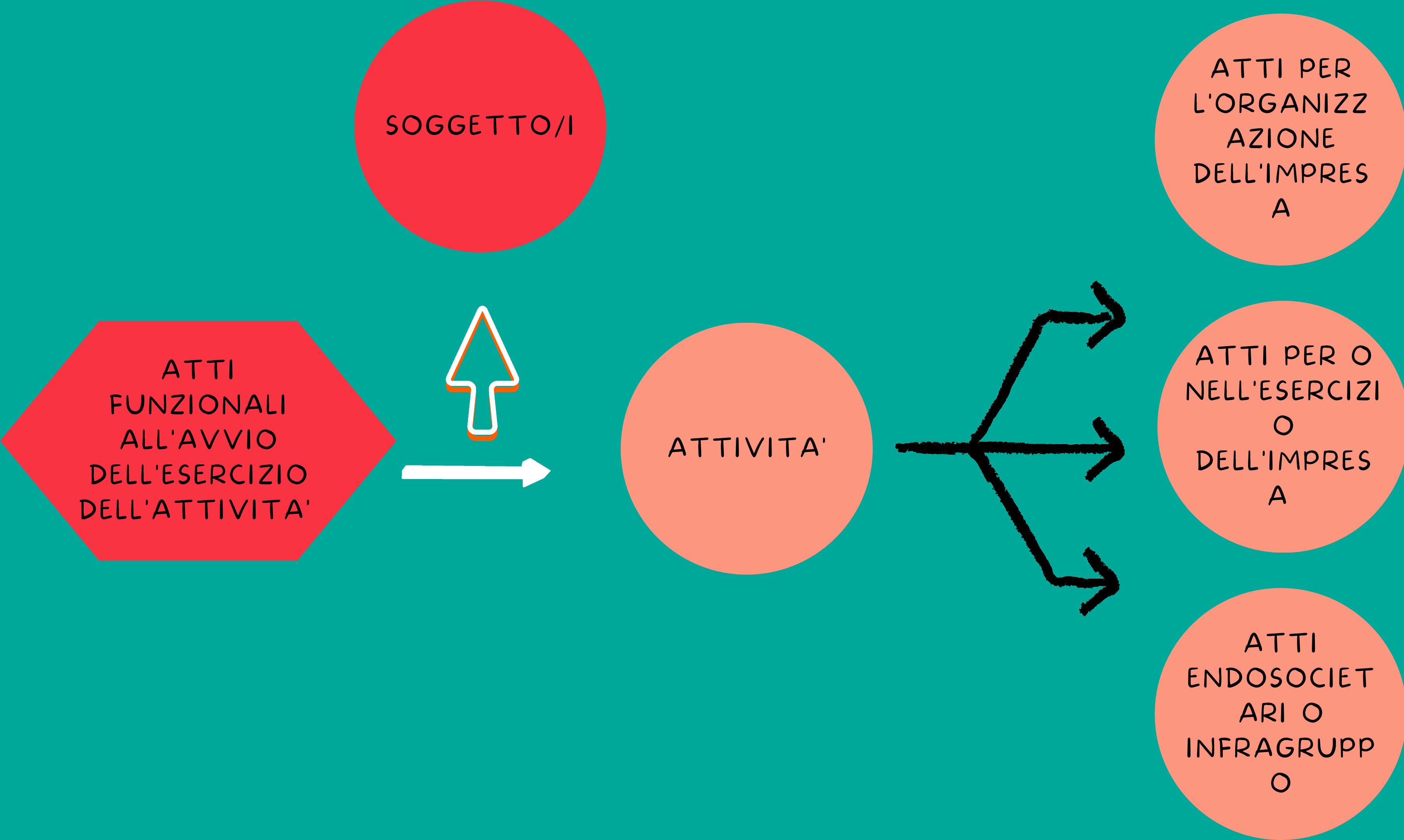
**ATTIVITA'
D'IMPRESA
COME
COMPORTAMENTO!**

**NATURA E REQUISITI DEL
COMPORTAMENTO
IMPRENDITORIALE**

**FATTISPECIE DELL'IMPRESA E
ILLECITO...RIFLESSI SUGLI ATTI E
RILEVANZA DELLA ILLICEITÀ
DELL'ATTO**

attività d'impresa e atti ...

- 🌸 L'ATTIVITÀ SI COMPONE DI ATTI
- 🌸 GLI ATTI NON FANNO L'IMPRESA?
RIFLETTIAMO INSIEME...



SOGGETTO/I

ATTI PER
L'ORGANIZZAZIONE
DELL'IMPRESA

ATTIVITA'

ATTI PER O
NELL'ESERCIZIO
O
DELL'IMPRESA

ATTI
FUNZIONALI
ALL'AVVIO
DELL'ESERCIZIO
DELL'ATTIVITA'

ATTI
ENDOSOCIETARI
O
INFRAGRUPPO

RILEVANZA DEGLI EFFETTI DI ATTI GIURIDICI SULL'ATTIVITÀ D'IMPRESA...E PROBLEMI DI IMPUTAZIONE

ATTI
MATERIALI

ATTI
GIURIDICI
IN SENSO
STRETTO

ATTI
NEGOZIALI

CONTRATTI

ATTI
GIURIDICI
IN SENSO
STRETTO

ATTI
GIURIDICI
NEGOZIALI

CONTRATTI

CONTRATTO DI
SOCIETÀ

ATTI ORGANIZZATIVI
DELL'IMPRESA O DI STRUMENTI
DELL'IMPRESA (CASO TOLKIEN)

ATTI NELL'ESERCIZIO
DELL'IMPRESA (ART.27,
COMMA 12, D.LGS.
146/2017)
ATTI ENDOSOCIETARI
(SOSTITUZIONE
COATTIVA AMM.)

All'interno dell'analisi microgiuridica

ATTI D'IMPRESA!

con l'aiuto delle "Dottrine generali del diritto civile" di F. Santoro Passarelli...



ATTI D'IMPRESA
DISCIPLINATI DAL
DIRITTO PRIVATO



ATTI D'IMPRESA
DISCIPLINATI DAL
DIRITTO COMMERCIALE

1

ATTI
"FUNZIONALI"
ALL'AVVIO
DELL'ESERCIZIO
DELL'ATTIVITA'



ATTO
COSTITUTIV
O/CONTRAT
TO SOCIALE

ATTO DI
ISCRIZIONE
NEL
REGISTRO
DELLE
IMPRESE

ATTI DI
CARATTERE
AMMINISTRATI
VO (ART. 167
D.LGS.
209/2005)

N.B. SI VEDA T.
ASCARELLI,
CONTRATTO
PLURILATERALE,
MILANO, 1952.

ATTI PER
L'ORGANIZZAZIONE
DELL'IMPRESA



CONTRATTI
BANCARI, DI
ASSICURAZIONE,
DI LEASING, DI
FRANCHISING ...

CONTRATTI
AVENTI AD
OGGETTO BENI
AZIENDALI

ATTI DI
COORDINAMEN
TO
(CONTRATTI
DI RETE,
CONSORZI,
GRUPPI)

ATTI DI
REGISTRAZIONE
DI SEGNI
DISTINTIVI

ATTI
ORGANIZZATIVI
DI AZIONE
(SPIN OFF,
START-UP, PMI
INNOVATIVE)

ATTI DI
PROTEZIONE
DELLE
INVENZIONI E
DEI MODELLI
INDUSTRIALI

ATTI DI
ATTRIBUZIONE
DELLA
RAPPRESENTAN
ZA
COMMERCIALE

ATTI DI
ARTICOLAZIONE
DELL'AZIENDA



ATTI PER O
NELL'ESERCIZIO
DELL'IMPRESA

ATTI DI
AMMINISTRAZI
ONE
DELL'IMPRESA

ATTI NEGOZIALI
DELL'IMPRESA CON
CONSUMATORI

ATTI NEGOZIALI
DELL'IMPRESA CON
IMPRENDITORI
DEBOLI

ATTI NEGOZIALI
DELL'IMPRESA CON
ALTRI
IMPRENDITORI

~~N.B. SI DISTINGUE
TRA ATTI DI
ORDINARIA E
STRAORDINARIA
AMM., ATTI DI
DISPOSIZIONE, DI
ATTRIBUZIONE, DI
ALIENAZIONE, DI
TRASMISSIONE...~~

3

ATTI
ENDOSOCIETARI
O INFRAGRUPPO



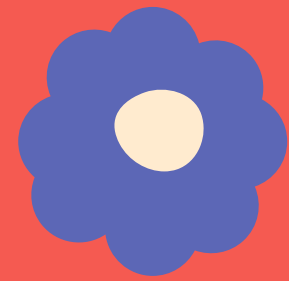
ATTI DEI SOCI

ATTI DEGLI
ORGANI
SOCIETARI

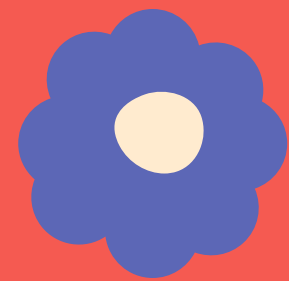
ATTI
NEGOZIALI TRA
SOCIETÀ E SOCI

ATTI DELLA
SOCIETÀ NEI
CONFRONTI DI
SOCIETÀ'
COLLEGATE

RIFLESSIONI FINALI



L'attività d'impresa è disciplinata da regole speciali della materia commerciale

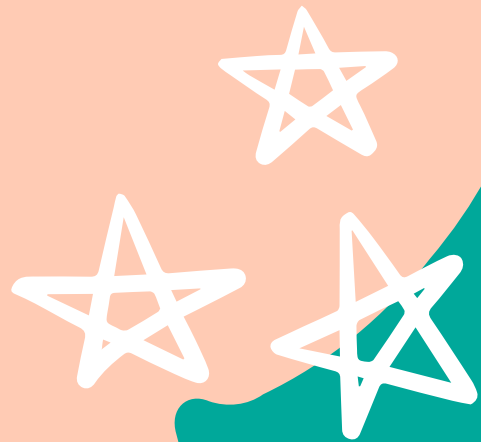


Gli atti d'impresa sono tendenzialmente disciplinati da regole e principi del diritto privato quando incidono su terzi (*quisque de populo*); da regole di settore quando incidono sul mercato e su soggetti qualificati; da regole societarie quando incidono su soggetti dell'impresa...è proprio così?!

PARTE 3

llll

Invalidità nel diritto privato
e in quello commerciale



All'interno dell'analisi microgiuridica

INVALIDITA'

con l'aiuto della dottrina privatistica e di
"Nullo e...avvenuto: le nullità nel diritto
commerciale" di P. Spada, in Riv. dir.
priv., 2016, p. 219 ss.



Presupposti e caratteristiche della disciplina della invalidità nel diritto privato

1

Esistenza dell'ATTO GIURIDICO . Difformità tra fatto e modello tipico a tutela delle PARTI.

2

Regole della nullità e della annullabilità.

3

Graduazione della invalidità e confronto con reazioni alternative nell'ordinamento privatistico (per es. di rescissione/risoluzione)

4

Applicazione del principio di conservazione del negozio: "conversione del negozio nullo" e "convalida del negozio nullo e annullabile".

5

Inefficacia del negozio come reazione dell'ordinamento a tutela di una delle parti o di terzi e distinzione dagli atti validi ma inefficaci, tali per fatto estraneo al negozio.

REAZIONE DEL DIRITTO COMMERCIALE ALLA **INVALIDITA'** DEGLI ATTI FUNZIONALI ALL'AVVIO DELL'ESERCIZIO DELL'ATTIVITA' D'IMPRESA

1

RINVIO ALLE REGOLE DEL DIRITTO PRIVATO (PER ES. NEL CASO DEL CONTRATTO DI SOCIETÀ NON ANCORA REGISTRATO)

2

CONFIGURAZIONE DELL'IMPRESA ILLECITA (PER ES. NEL CASO DI IMPRESA DI ASSICURAZIONE NON AUTORIZZATA)

REAZIONE DEL DIRITTO COMMERCIALE ALLA **INVALIDITA'** DEGLI ATTI FUNZIONALI ALL'ORGANIZZAZIONE DELL'ATTIVITA' D'IMPRESA

- 1** RINVIO AI PRINCIPI DEL DIRITTO PRIVATO (NULLITA' ATTO DI TRASFERIMENTO DELL'AZIENDA, CONVERSIONE LEGALE PATTO LIMITATIVO DI CONCORRENZA)
- 2** REGIME SPECIALE DI NULLITA' (AD ES. DELLA SOCIETA' REGISTRATA, DELLA BREVETTAZIONE O DELLA REGISTRAZIONE DEL MARCHIO, DELLA CAMBIALE)
- 3** CONFIGURAZIONE DELL'IMPRESA ILLECITA PER ILLECITA' DEL METODO ORGANIZZATIVO (ES. METODO MAFIOSO)

REAZIONE DEL DIRITTO COMMERCIALE ALLA INVALIDITA' DEGLI ATTI D'IMPRESA

- 1 RINVIO ALLE REGOLE DEL DIRITTO PRIVATO (CONTRATTI DI COMPRAVENDITA...)
- 2 INVALIDITA' AGGRAVATA DI: INTESE; ABUSO DI DIPENDENZA ECONOMICA; PRATICHE COMMERCIALI SLEALI
- 3 CONFIGURAZIONE DELL'IMPRESA ILLECITA "FORTE" NEL CASO DI ATTIVITA' ILLECITA

REAZIONE DELL'ORDINAMENTO ALLA **INVALIDITA'** DEGLI ATTI ENDOSOCIETARI O INFRAGRUPPO

1

RINVIO ALLE REGOLE DEL DIRITTO PRIVATO (ATTO DI CONFERIMENTO DI IMMOBILE...)

REAZIONI ALTERNATIVE E SPECIALI DEL DIRITTO COMMERCIALE. IN PARTICOLARE, A TITOLO ESEMPLIFICATIVO: ESCLUSIONE O


2

DECADENZA DEL SOCIO INADEMPIENTE; SOSTITUZIONE COATTIVA DI AMMINISTRATORI DELLA SOCIETA'; SOSPENSIONE DIRITTO DI VOTO

PER MANCATA DICHIARAZIONE DEI PATTI PARASOCIALI NELLE SOCIETÀ APERTE; VALUTAZIONE DEL DANNO DA ATTI INFRAGRUPPO

ILLECITI SECONDO LA TEORIA DEI VANTAGGI COMPENSATIVI

È ORA DI CONCLUDERE

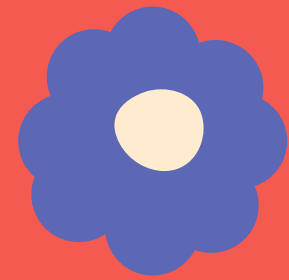
 Dalle regole sulla invalidità nel diritto commerciale possono desumersi alcune considerazioni:

DAL PUNTO DI VISTA SEMANTICO, LA INVALIDITA' COMMERCIALE NON È DEFINITA NE' DEFINIBILE E COINVOLGE ATTI GIURIDICI DIVERSI

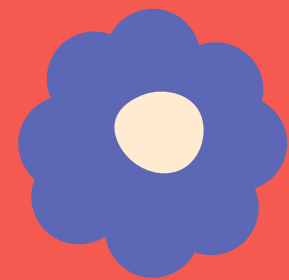
IN VIA GENERALE: LA NULLITA' TUTELA ANCHE I TERZI, LA ANNULLABILITA' DIRETTAMENTE I SOCI, E LE SANZIONI DIVERSE SPECIALMENTE L'ENTE ???

NELL'ALVEO DELLA INVALIDITA' COMMERCIALE SERVE DISTINGUERE TRA LEMMI DIVERSI: NULLITA', ANNULLABILITA', SANZIONI VARIE (ESCLUSIONE, DECADENZA, ...)

RIFLESSIONI FINALI



I principi del diritto privato orientano in via generale l'applicazione del diritto commerciale. V. per esempio quello di "conservazione del negozio" o di "tutela dell'affidamento" (cfr. M. Di Rienzo, *Disciplina dei rapporti economici e tutela dell'affidamento*, Bari, 2019)



...non può non riconoscersi matura la tendenza auspicata di una "ricommercializzazione" del diritto commerciale come autonomo diritto privato dell'impresa (così G.B. Portale) avviatasi a partire dalle influenze del diritto commerciale sull'uso alternativo del diritto privato.