

INDICE

Prefazione	p.	1
Capitolo I		
Le società pubbliche tra diritto pubblico e diritto privato	»	3
<i>Andrea Giordano - Emanuele Guarna Assanti</i>		
1. Le “società pubbliche”: un inquadramento	»	3
2. Interessi pubblici e interesse sociale	»	6
3. Il diritto pubblico societario	»	9
4. Ulteriori frammenti della pubblicizzazione: il mosaico dei controlli affidati alla Corte dei conti	»	10
5. <i>Segue</i> : il principio di auto-organizzazione amministrativa	»	12
6. Il frammento della responsabilità amministrativa nel prisma del diritto della ripresa e resilienza	»	15
7. Rilievi conclusivi	»	18
Capitolo II		
Le società pubbliche e i principi del diritto della concorrenza	»	21
<i>Maria Chiara Malaguti - Giovanna Giada Salvati</i>		
1. La tutela della concorrenza nel Testo Unico delle società partecipate ...	»	21
2. Il rilievo dei principi espressi dall’art. 106 TFUE	»	23
3. La nozione di impresa ai fini del diritto europeo della concorrenza	»	25
4. Le misure restrittive vietate	»	28
5. I vantaggi competitivi ammessi	»	31
Capitolo III		
Il Testo Unico in materia di società a partecipazione pubblica	»	37
<i>Francesco Gaspari</i>		
1. Modelli organizzativi dell’amministrazione pubblica	»	37
2. Il fenomeno dell’azionariato pubblico	»	41
3. Il Testo Unico in materia di società a partecipazione pubblica	»	44
4. Gli “indici” di pubblicità degli enti (e relative “anomalie”) nella dottrina e nella giurisprudenza. La soluzione adottata dal Testo Unico del 2016	»	47
5. Le società a partecipazione pubblica nel Testo Unico	»	49
6. Dei limiti del vigente assetto normativo delle società a partecipazione pubblica. Prospettive <i>de iure condendo</i>	»	52

Capitolo IV**Il vincolo di scopo e il vincolo di attività** » 57*Lorenza Iannotta*

1. La costituzione di società e l'acquisto di partecipazioni da parte delle pubbliche amministrazioni » 57
2. Il vincolo di scopo » 63
3. Il vincolo di attività e le limitazioni all'oggetto sociale..... » 67
4. Le deroghe..... » 70
5. La casistica giurisprudenziale » 73
6. Considerazioni conclusive » 77

Capitolo V**Le forme societarie**..... » 79**Sezione 1 - Le società *in house*** » 79*Daniele D'Alessandro*

1. Inquadramento del tema » 79
1. *Contracting out* e *in house providing*. Le relazioni con le amministrazioni aggiudicatrici » 82
2. I modelli organizzativi ed i requisiti della gestione *in house*. Il controllo analogo » 87
3. Controllo analogo, deroghe ai modelli di gestione civilistici e responsabilità » 92
4. La partecipazione dei privati e la prevalenza dell'attività » 95
5. Prospettive ed interrogativi sui vincoli e sulla natura delle società *in house*, alla luce della specialità della disciplina interna rispetto a quella eurounitaria » 98

Sezione 2 - Le società miste » 103*Emanuele Guarna Assanti*

1. Inquadramento del tema » 103
2. La natura giuridica delle società miste » 104
3. La disciplina prevista dal Testo Unico » 106
 - 3.1. Il duplice vincolo, di scopo e di attività » 106
 - 3.2. L'art. 17, co. 1..... » 106
 - 3.3. L'art. 17, co. 2..... » 108
 - 3.4. L'art. 17, co. 3..... » 108
 - 3.5. L'art. 17, co. 4..... » 109
 - 3.6. L'art. 17, co. 5..... » 110

3.7. L'art. 17, co. 6.....	»	110
3.8. Caratteristiche della partecipazione privata	»	111
4. Cenni alle modalità di affidamento dei servizi pubblici locali. L'affidamento a società mista.....	»	113
5. Alcune questioni giurisprudenziali di interesse	»	115
5.1. Il passaggio dall'affidamento <i>in house</i> alla società mista	»	115
5.2. La soglia minima del 30%	»	116
5.3. L'alienazione della partecipazione del socio pubblico.....	»	117
5.4. La giurisdizione	»	117
Sezione 3 - Le società quotate	»	119
<i>Cristiana Lauri</i>		
1. L'evoluzione storica delle società quotate a partecipazione pubblica nell'ordinamento giuridico nazionale	»	119
2. La nozione di società quotate a partecipazione pubblica alla luce del Testo Unico	»	122
3. Le disposizioni del Testo Unico applicabili alle società quotate a partecipazione pubblica.....	»	125
3.1. L'acquisto di partecipazioni in società già costituite	»	126
3.2. La gestione delle partecipazioni pubbliche.....	»	127
3.3. Conclusione, modificazione e scioglimento dei patti parasociali... »		128
3.4. Nomina e revoca degli organi interni della società quotata..... »		130
3.5. La quotazione delle società a controllo pubblico in mercati regolamentati..... »		132
3.6. Le norme transitorie	»	135
4. Il coordinamento tra regime delle società pubbliche quotate, trasparenza e accesso	»	135
5. Società quotate a partecipazione pubblica, interesse sociale e finalità pubbliche	»	138
Capitolo VI		
Le partecipazioni pubbliche. Acquisto, gestione e alienazione di una particolare categoria di beni pubblici	»	141
<i>Giovanni Maria Caruso</i>		
1. Premessa.....	»	141
2. Le partecipazioni sociali in un sistema di utilità variabili: proprietà, organizzazione e finanziamento.....	»	144
3. Le problematiche connesse all'individuazione del processo acquisitivo delle partecipazioni sociali: gli schemi causali dell'operazione, la logica funzionale del bene e la prospettiva soggettiva dell'acquirente pubblico ..	»	150

3.1. La differenziazione delle procedure acquisitive in rapporto agli interessi dell'amministrazione acquirente..... »	153
3.2. Il criterio dell'investitore privato come unico parametro risolutore delle problematiche poste dalle vicende acquisitive di partecipazioni sociali: i limiti impliciti alle valutazioni di stampo strettamente economico..... »	156
4. Le procedure di dismissione integrale e parziale delle partecipazioni sociali..... »	160
5. I vincoli pubblicistici alla circolazione delle partecipazioni sociali dell'amministrazione..... »	164
6. Le specificità del regime di circolazione delle partecipazioni sociali nelle società miste. Verso una nuova categoria di beni pubblici in regime concessorio..... »	166
7. Le partecipazioni sociali come nuova categoria di beni pubblici..... »	171

Capitolo VII

La governance delle società partecipate..... »	173
---	------------

Giulio Stolfi

1. <i>Corporate governance</i> e società partecipate pubbliche: un problema definitorio..... »	173
1.1. Alla ricerca di un interesse sociale..... »	177
1.2. Punti di fuga ricostruttivi..... »	179
2. La <i>governance</i> delle società partecipate fra Codice e Testo Unico..... »	181
2.1. Specialità e diritto comune: tre punti di equilibrio..... »	181
2.2. Nomina e revoca degli amministratori: i poteri "speciali" come problema di <i>governance</i> »	183
2.3. Buon governo societario e contenimento dei costi: una (possibile) divergenza..... »	191
2.4. Comporre una tensione. A mo' di conclusione..... »	193

Capitolo VIII

Gli adeguati assetti delle società pubbliche alla luce del nuovo art. 2086 c.c. »	197
---	------------

Lorenzo D'Attilia

1. Inquadramento normativo..... »	197
2. Il principio di adeguatezza organizzativa..... »	200
3. Segue: e la <i>business judgment rule</i> »	203
4. Gli assetti organizzativi delle Società Pubbliche..... »	204
5. Il concetto di adeguatezza degli assetti delle Società Pubbliche..... »	206
6. Conclusioni..... »	208

Capitolo IX**Nomina, revoca e funzioni degli amministratori delle società pubbliche ..» 211***David di Meo*

1. La nomina degli amministratori delle società..... » 211
2. La nomina degli amministratori nelle società pubbliche..... » 215
3. La cessazione dall'incarico di amministratore nelle società » 219
4. La revoca degli amministratori nelle società pubbliche » 221

Capitolo X**I poteri speciali» 225***Guido Befani*

1. Dalla *golden share* ai *golden power*: origini, *ratio* e criticità storico-giuridiche dei poteri speciali » 225
2. L'ambito oggettivo e soggettivo di applicazione: la difesa e sicurezza nazionale » 233
3. Tassonomia dei settori strategici per l'economia nazionale: energia, trasporti, tele-comunicazioni e nuove tecnologie..... » 237
4. Criteri, condizioni e procedure di esercizio dei poteri speciali: la notifica di operazioni societarie » 238
5. (segue) il perimetro di sicurezza nazionale cibernetica: la notifica del piano annuale di sviluppo della rete 5G..... » 240
6. I poteri speciali nel meccanismo europeo di cooperazione sugli investimenti diretti esteri..... » 242
7. I beni e rapporti strategici nel settore dell'energia..... » 246
8. I *governance token* su *blockchain*: flessibilità ermeneutica delle dinamiche societarie nel coordinamento sistematico dei poteri speciali con la normativa *fintech* » 248
9. Considerazioni conclusive » 251

Capitolo XI**Crisi e insolvenza delle società pubbliche, tra Testo Unico in materia di società a partecipazione pubblica e codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza» 261***Andrea Giordano*

1. Introduzione » 261
2. I sistemi di rilevazione della crisi » 265
 - 2.1. I programmi di valutazione del rischio e i provvedimenti dell'organo amministrativo » 265
 - 2.2. Il c.d. soccorso finanziario » 269
3. La gestione della crisi » 272

3.1. L'art. 14, comma 1, d.lgs. n. 175 del 2016.....	»	273
3.2. Sulle modalità di gestione della crisi	»	278
4. Considerazioni conclusive	»	280

Capitolo XII

Il sistema dei controlli.....	»	287
--------------------------------------	---	-----

Khelena Nikifarava

1. L'interpretazione di un decennio di riforme.....	»	287
2. Il controllo, l'indirizzo e l'amministrazione attiva	»	289
3. Il controllo nel T.U.S.P.: dal potere del socio al presupposto del controllo della Corte dei conti	»	291
4. Considerazioni conclusive	»	296

Capitolo XIII

L'articolo 5 del Testo Unico in materia di società a partecipazione pubblica nel diritto vivente.....	»	297
--	---	-----

Marco Scognamiglio

1. L'obbligo di motivazione dell'atto deliberativo di costituzione di società o di acquisizione di partecipazioni in società già esistenti	»	297
2. L'invio dell'atto deliberativo alla Corte dei conti e all'Agcm.....	»	298
3. La natura della verifica della Corte dei conti sull'atto deliberativo: consultiva o di controllo?	»	300
4. L'oggetto del controllo	»	305
5. I parametri del controllo	»	308
6. In particolare: la sostenibilità finanziaria e le 3E.....	»	310
7. Il procedimento di controllo	»	314
8. La competenza territoriale delle Sezioni della Corte dei conti	»	316

Capitolo XIV

Società pubbliche e regime delle responsabilità degli amministratori....	»	317
---	---	-----

Danilo Pappano

1. Premessa: società pubbliche e responsabilità degli amministratori all'indomani delle privatizzazioni.....	»	317
2. L'assetto delineato dalla Corte di Cassazione nel periodo 2009-2013... »	»	321
3. La disciplina prevista dall'art. 12 del d. lgs. n. 175/2016 (T.U.S.P.)..... »	»	325
4. Le incertezze in ordine alla c.d. 'clausola di esclusione' delle società <i>in house</i>	»	329
5. L'interpretazione estensiva dell'art. 12 c. 2 del d. lgs. n. 175/2016 rispetto ai danni 'indiretti' arrecati al socio pubblico.....	»	333
6. Considerazioni conclusive	»	337

Capitolo XV**Il reclutamento del personale. Il rapporto di lavoro..... » 341***Massimiliano Marinelli*

1. Il campo di applicazione della disciplina speciale » 341
2. Il reclutamento alle dipendenze delle società pubbliche » 343
3. Lo svolgimento delle selezioni per l'assunzione di personale » 345
4. Le conseguenze della violazione delle regole sulla costituzione del rapporto di lavoro » 349
5. Lo svolgimento di fatto di mansioni superiori » 351
6. Il distacco e il comando del personale delle società pubbliche » 354
7. Il principio del contenimento dei costi del personale..... » 356
8. Reinternalizzazione di funzioni o servizi e tutela dei lavoratori » 359
9. La successione negli appalti » 363
10. Procedure di mobilità ed eccedenze del personale..... » 364

Capitolo XVI**La prevenzione della corruzione e le regole della trasparenza » 367***Salvatore Cimini - Federico Valentini*

1. Le società pubbliche quali soggetti destinatari delle norme anticorruzione » 367
2. La trasparenza amministrativa e i relativi obblighi in capo alle società pubbliche » 370
3. Il Piano di prevenzione della corruzione..... » 375
4. Il *whistleblowing* nella p.a. e nelle società pubbliche » 376
5. Altri meccanismi applicabili alle società pubbliche per la prevenzione della corruzione: inconfirabilità e incompatibilità degli incarichi » 379
6. Criticità attuali e riflessioni conclusive *de jure condendo* » 381

Capitolo XVII**Società pubbliche e loro inclusione nell'elenco Istat tra disciplina europea e nazionale..... » 385***Danilo Pappano*

1. La funzione economico-statistica del Sistema europeo dei conti: settore S13 "amministrazioni pubbliche" e c.d. elenco Istat nella disciplina europea » 385
2. L'elenco Istat nella legislazione nazionale..... » 388
3. Inserimento nell'elenco Istat e tutela giurisdizionale: la giurisdizione esclusiva della Corte dei conti » 391
 - 3.1. Le limitazioni alla giurisdizione contabile introdotte dall'articolo 23-*quater* del decreto-legge n. 137/2020 e la sua disapplicazione da parte delle Sezioni riunite della Corte dei conti per contrarietà al diritto europeo » 394

4. Il contenzioso sull'inserimento nell'elenco Istat relativo alle società pubbliche	»	400
5. I requisiti del "controllo pubblico" e dell'"attività produzione di beni e servizi non destinabili alla vendita"	»	402
5.1. Le controversie relative alle società pubbliche concessionarie autostradali	»	406
5.2. Le controversie relative alle società pubbliche c.d. finanziarie regionali	»	411
6. Considerazioni conclusive	»	417

Capitolo XVIII

I profili fiscali delle società pubbliche

Alessandro Dagnino - Claudio La Valva

1. Introduzione	»	421
2. La soggettività passiva tributaria alla luce della natura giuridica delle società <i>in house</i>	»	423
2.1. ... ai fini dell'IVA	»	430
2.2. ... ai fini dell'IRES	»	438
2.3. ... ai fini dell'IMU	»	441
3. Il regime agevolativo previsto per le operazioni di scioglimento delle società partecipate dalla Pubblica Amministrazione	»	445

Capitolo XIX

Di alcune società pubbliche e del rinnovato intervento pubblico nell'economia

Sezione 1 - La Cassa depositi e prestiti

Luigi Previti

1. Premessa	»	449
2. Le origini e l'evoluzione della disciplina della Cassa depositi e prestiti ...	»	450
3. La riforma del 2003 e la privatizzazione formale dell'istituto	»	452
4. L'ibrida natura giuridica dell'ente tra forme privatistiche e finalità pubblicistiche	»	459
5. Il ruolo di Cassa depositi e prestiti nel rinnovato intervento pubblico nell'economia	»	465
6. Osservazioni conclusive	»	468

Sezione 2 - Poste italiane S.p.A.

Marco Bevilacqua

1. Introduzione	»	470
-----------------------	---	-----

2. Il meccanismo della raccolta postale del risparmio tra il pubblico	»	473
3. Le attività di cui al d.P.R. n. 144 del 2001 come retaggio delle istituzioni bancarie pubbliche.....	»	476
4. L'incidenza sul conto economico consolidato dello Stato dei BFP come strumento di finanziamento indiretto degli investimenti pubblici	»	478
5. Le oscillazioni nella compagine azionaria di Poste italiane e le ricadute sulla sua natura	»	483
6. (<i>Segue</i>) La rilevanza contabile della gestione separata di Poste italiane per le attività di bancoposta.....	»	486
7. Alcune riflessioni di raccordo a partire dal servizio di tesoreria affidato a Poste italiane.....	»	490
Sezione 3 - Invitalia	»	494
<i>Agostino Sola</i>		
1. Evoluzione storica: dalla S.p.a. Sviluppo Italia all'attuale Agenzia nazionale per l'attrazione degli investimenti e lo sviluppo d'impresa S.p.a. »		494
2. Invitalia alla luce del decreto legislativo n. 175/2016 e il conferimento <i>ex lege</i> di funzioni amministrative	»	496
3. Lo Statuto di Invitalia	»	498
4. Gli organi sociali	»	499
5. L'attività istituzionale	»	500
6. Invitalia nel PNRR.....	»	504