

OPERAZIONI STRAORDINARIE

Operazioni straordinarie e due diligence 231

di Lucia Recchioni

Come noto, il **D.Lgs. 231/2001** ha introdotto nel nostro ordinamento la disciplina della **responsabilità amministrativa degli enti**, prevedendo così la **punibilità** degli **illeciti** anche per i **soggetti diversi dalle persone fisiche**, i quali hanno comunque tratto **vantaggio** dai **reati commessi nel loro interesse**.

Il **D.Lgs. 231/2001** contiene un'apposita sezione ([articoli da 28 a 33](#)) dedicata alle **vicende modificative dell'ente**, prevedendo, in molti casi, la **responsabilità** degli **enti risultanti dalle operazioni straordinarie** per i **reati** dei quali **sono stati responsabili gli enti partecipanti all'operazione**.

Più precisamente, le disposizioni di legge si soffermano sulle operazioni di **trasformazione**, **fusione**, **scissione**, **cessione** e **conferimento** d'azienda, prevedendo:

- nel caso di **trasformazione dell'ente**, la responsabilità per i reati commessi anteriormente alla data in cui la trasformazione ha avuto effetto,
- nel caso di **fusione**, anche per incorporazione, la responsabilità dell'ente che risulta dalla fusione per i reati dei quali sono stati responsabili gli **enti partecipanti alla fusione**,
- nel caso di **scissione parziale**, la responsabilità dell'ente scisso per i reati commessi anteriormente alla data in cui la scissione ha avuto effetto, precisando, tuttavia, che gli **enti beneficiari della scissione**, sia **totale** che **parziale**, sono comunque **solidalmente obbligati al pagamento delle sanzioni pecuniarie** dovute dall'ente scisso per i reati commessi anteriormente alla data dalla quale la scissione ha avuto effetto (obbligo limitato, però, al valore effettivo del **patrimonio netto** trasferito al singolo ente, salvo che si tratti dell'ente al quale è stato trasferito, anche in parte, il ramo di attività nell'ambito del quale è stato **commesso il reato**). Le **sanzioni interdittive**, invece, si applicano agli enti cui è rimasto o è stato trasferito, anche in parte, il **ramo di attività** nell'ambito del quale **il reato è stato commesso**,
- nel caso di **cessione** o **conferimento dell'azienda** nella cui attività è stato **commesso il reato**, l'**obbligazione solidale** del cessionario/conferitario per il pagamento della sanzione pecuniaria, nei limiti del **valore dell'azienda**, salvo il beneficio della **preventiva escussione** dell'ente cedente/conferente. L'obbligazione del cessionario/conferitario è però limitata alle **sanzioni pecuniarie** che risultano dai **libri contabili obbligatori**, ovvero dovute per **illeciti amministrativi dei quali egli era comunque a conoscenza**.

D'altra parte, se il legislatore non avesse apprestato questo sistema normativo le disposizioni in materia di reati 231 sarebbero state facilmente **aggirate** mediante il compimento di specifiche **operazioni straordinarie**.

Prima del compimento di un'**operazione straordinaria**, pare quindi evidente l'importanza, soprattutto per il soggetto risultante dalla fusione e per il beneficiario della scissione, di un'**attività di due diligence** delle **società partecipanti alle operazioni straordinarie**, al fine di verificare che le stesse non abbiano commesso reati rientranti nell'ambito di applicazione del **D.Lgs. 231/2001** (non ancora contestati o già contestati).

Nell'attività di "**due diligence 231**" rilevanza assume inoltre l'eventuale adozione del **Modello 231** da parte delle società partecipanti, del quale si dovrà valutare l'**idonea adozione**, l'**efficacia** e l'**adeguatezza** al fine di poter beneficiare del suo **valore esimente o riparatorio**.

Se, invece, la società partecipante non ha adottato il **Modello 231** si richiederanno sicuramente controlli più incisivi poiché si renderà necessario verificare il **sistema organizzativo** e la **governance della società**, nonché il suo sistema di **controllo interno**, procedendo, a tal fine, non solo alla raccolta della necessaria **documentazione** ma anche alle **interviste** ritenute opportune.

Master di specializzazione

**IL SISTEMA DI GESTIONE DEI RISCHI AZIENDALI,
IL RUOLO DEL PROFESSIONISTA E IL MODELLO 231**

Scopri le sedi in programmazione >