

INDICE SOMMARIO

CAPITOLO 1		SOGGETTI DELLA BANCAROTTA
1.	Introduzione	1
1.1.	Bancarotta propria e impropria.....	1
1.2.	Bancarotta societaria	2
2.	Soggetti della bancarotta propria.....	3
2.1.	Imprenditore individuale	3
2.2.	Soci illimitatamente responsabili di s.n.c. e s.a.s.....	6
3.	Soggetti della bancarotta impropria.....	9
3.1.	Amministratori, direttori generali, sindaci e liquidatori.....	9
3.2.	Institore dell'imprenditore	11
4.	Bancarotta come reato « proprio »	11
5.	Concorso di persone nella bancarotta	12
5.1.	Concorso dell' <i>extraneus</i>	12
5.2.	Concorso del professionista.....	16
6.	Amministratore di fatto.....	18
6.1.	Contorni della figura.....	18
6.2.	Titolo in forza del quale risponde del reato.....	22
6.3.	Rapporto con l'amministratore di diritto	23
6.4.	Responsabilità dell'amministratore di diritto	24
7.	Concorso di amministratori e sindaci nella bancarotta	27
7.1.	Concorso dell'amministratore mediante azione.....	27
7.2.	Concorso dell'amministratore mediante omissione	28
7.2.1.	Posizione di garanzia dell'amministratore: dovere impeditivo	28
7.2.2.	Obbligo di valutare l'attività di gestione agendo in modo informato	30
7.2.3.	Conoscenza del fatto di reato <i>in itinere</i>	31
7.2.4.	Poteri impeditivi	32
7.2.5.	Rapporto di causalità tra inerzia e reato	33
7.2.6.	Dolo dell'omittente	34
7.3.	Concorso del sindaco.....	36
7.3.1.	Poteri e doveri del sindaco	36
7.3.2.	Poteri e doveri del sindaco delle "quotate"	38
7.3.3.	Natura del controllo esercitato dai sindaci	40
7.3.4.	Responsabilità per concorso omissivo del sindaco.....	41
	Schema n. 1: Bancarotta e soggetti attivi	46

CAPITOLO 2 FATTI DI BANCAROTTA
**SEZIONE I BANCAROTTA FRAUDOLENTA PATRIMONIALE
(ART. 216, COMMA PRIMO, N. 1)**

1.	Introduzione	49
1.1.	Bancarotta fraudolenta (patrimoniale, documentale e preferenziale) e semplice (patrimoniale e documentale)	49
1.2.	Bene giuridico tutelato.....	49
1.3.	Reato di pericolo.....	52
1.4.	Bancarotta "riparata"	53
2.	Condotta.....	56
2.1.	Distruzione	64
2.1.1.	Sottrazione di bene in <i>leasing</i>	67
2.1.2.	Sottrazione di bene comprato con riserva della proprietà	68
2.2.	Occultamento	70
2.3.	Dissimulazione.....	71
2.4.	Dissipazione	73
2.5.	Distrazione.....	75
2.5.1.	Distrazione come destinazione di un bene a uno scopo diverso da quello doveroso.....	75
2.5.2.	Distrazione come estromissione di un bene dal patrimonio senza adeguata contropartita.....	77
2.5.3.	Distrazione nelle operazioni infragruppo	80
2.5.4.	Ulteriore casistica	96
2.6.	Esposizione e riconoscimento di passività inesistenti.....	106
2.7.	Fungibilità delle condotte	107
2.8.	Disavanzo: sottrazione come risultato positivo o come prova induttiva delle indagini	110
2.8.1.	Disavanzo ingiustificato	110
2.8.2.	Certezza della preesistenza del bene	112
3.	Oggetto materiale della condotta.....	115
3.1.	Beni di provenienza lecita.....	115
3.1.1.	Beni dell'imprenditore.....	115
3.1.2.	Avviamento commerciale	117
3.1.3.	Beni affidati al fallito.....	120
3.1.4.	Beni non compresi nel fallimento.....	122
3.2.	Beni di provenienza illecita.....	123
3.2.1.	Punibilità incondizionata dei fatti di distrazione	124
3.2.2.	Punibilità dei soli fatti di distrazione aventi ad oggetto beni fungibili	126

3.2.3. Punibilità dei soli fatti di distrazione aventi ad oggetto beni il cui titolo di acquisto sia meramente annullabile.....	126
4. Elemento psicologico.....	128
4.1. Dolo generico.....	128
4.2. Dolo specifico.....	131
5. Rapporti con altri reati.....	132
5.1. Bancarotta fraudolenta patrimoniale e truffa.....	132
5.2. Bancarotta fraudolenta patrimoniale e furto.....	133
5.3. Bancarotta fraudolenta patrimoniale e appropriazione indebita.....	133
5.4. Bancarotta fraudolenta patrimoniale e sottrazione di beni pignorati.....	135
5.5. Bancarotta fraudolenta patrimoniale e sottrazione fraudolenta al pagamento delle imposte.....	137
5.6. Bancarotta fraudolenta patrimoniale e ricettazione o riciclaggio.....	138
6. Pene accessorie.....	138
6.1. Opinione dominante: durata fissa e inderogabile di dieci anni.....	138
6.2. Diversa opinione.....	139
Schema n. 2: Bancarotta fraudolenta patrimoniale (art. 216, comma primo n. 1, l. fall.).....	142

SEZIONE II

**BANCAROTTA FRAUDOLENTA DOCUMENTALE
(ART. 216, COMMA PRIMO, N. 2)**

7. Condotta.....	143
7.1. Bancarotta fraudolenta documentale "specificata".....	145
7.1.1. Distruzione.....	145
7.1.2. Sottrazione.....	146
7.1.3. Omessa tenuta.....	146
7.1.4. Falsificazione.....	147
7.2. Bancarotta fraudolenta documentale "generale".....	149
7.2.1. Impossibilità di ricostruzione.....	150
7.2.2. Ricostruzione realizzata <i>aliunde</i>	150
7.2.3. Omessa tenuta della contabilità.....	153
7.2.4. Differenze dalla bancarotta semplice documentale.....	154
8. Oggetto materiale della condotta.....	154
9. Elemento psicologico.....	158
10. Rapporti con altri reati.....	162
10.1. Bancarotta fraudolenta documentale e frodi fiscali.....	162
10.2. Bancarotta fraudolenta documentale e falsità in atti.....	163

Schema n. 3: Bancarotta fraudolenta documentale (art. 216, comma primo n. 2, I. fall.)	164
--	-----

SEZIONE III **BANCAROTTA PREFERENZIALE**

11. Condotta.....	165
11.1. Esecuzione di pagamenti.....	169
11.1.1. Pagamenti.....	169
11.1.2. Amministratore che “paga” debiti che la società ha verso di lui.....	173
11.1.3. Amministratore che restituisce ai soci a) conferimenti in denaro o versamenti in conto capitale; b) finanziamenti.....	176
11.1.4. Pagamento “coattivo”	178
11.2. Simulazione di titoli di prelazione	179
11.2.1. Opinioni dottrinali sul termine “simulazione”	179
11.2.2. Giurisprudenza sul punto	180
11.3. Pagamenti, atti e garanzie non soggetti ad azione revocatoria.....	181
12. Elemento psicologico	183
13. Concorso del creditore favorito.....	186
Schema n. 4: Bancarotta fraudolenta preferenziale (art. 216, comma terzo I. fall.)	194

SEZIONE IV **BANCAROTTA FRAUDOLENTE IMPROPRIA (ART. 223)**

14. Altri casi di bancarotta fraudolenta « impropria »: fatti previsti da disposizioni penali « societarie » (art. 223, comma secondo, n. 1)..	195
14.1. Precedente disposizione incriminatrice	195
14.1.1. Figura autonoma di reato.....	196
14.1.2. Reato di pericolo presunto	197
14.1.3. Disposizioni penali societarie richiamate	201
14.1.4. Disposizioni penali societarie non incluse	210
14.2. Nuova disposizione incriminatrice	214
14.2.1. Fattispecie autonoma di reato	215
14.2.2. Bancarotta da reato societario come reato di evento (il dissesto)	215
14.2.3. Natura recettizia del richiamo delle disposizioni penali societarie.....	220
14.2.4. I soggetti attivi della bancarotta da reato societario	221
14.2.5. Disposizioni penali societarie richiamate	221
14.2.6. Il richiamo ai “fatti” di cui alle disposizioni penali societarie richiamate.....	232

14.2.7.	Funzione e praticabilità degli innesti.....	234
14.2.8.	Disposizione di cui all'art. 223, comma secondo, n. 1: speciale rispetto a quella prevista dal n. 2.....	235
14.2.9.	Rapporto tra la bancarotta da reato societario e la bancarotta fraudolenta patrimoniale	237
14.2.10.	Considerazioni conclusive.....	240
14.3.	Continuità normativa tra vecchie e nuove disposizioni.....	241
15.	Causazione del fallimento della società con dolo o per effetto di operazioni dolose (art. 223, comma secondo n. 2)	248
15.1.	Condotta.....	248
15.1.1.	Dissesto cagionato con dolo.....	248
15.1.2.	Dissesto per effetto di operazioni dolose.....	250
15.2.	Evento: il fallimento	255
15.3.	Elemento psicologico	256

SEZIONE V **BANCAROTTA SEMPLICE PATRIMONIALE**

16.	Condotta.....	258
16.1.	Spese personali o familiari eccessive	259
16.2.	Operazioni di pura sorte o manifestamente imprudenti.....	260
16.3.	Operazioni di grave imprudenza per ritardare il fallimento.....	262
16.4.	Aggravamento colposo del dissesto	263
16.5.	Inosservanza di obbligazioni concordatarie.....	265
17.	Elemento psicologico	265
18.	Pene accessorie. Riabilitazione.....	267
	Schema n. 5: Bancarotta semplice patrimoniale (art. 217, comma primo, l. fall.)	268

SEZIONE VI **BANCAROTTA SEMPLICE DOCUMENTALE**

19.	Condotta.....	269
19.1.	Oggetto materiale	274
20.	Elemento psicologico	276
	Schema n. 6: Bancarotta semplice documentale (art. 217, comma secondo, l. fall.)	279

SEZIONE VII **BANCAROTTA SEMPLICE IMPROPRIA**

21.	Altri casi di bancarotta semplice « impropria » (art. 224, comma primo, nn. 1 e 2).....	280
21.1.	Applicazione ad amministratori, direttori generali, sindaci e liquidatori di società dichiarate fallite dell'art. 217, commi primo e secondo	280
21.2.	Causazione colposa del dissesto.....	281

CAPITOLO 3 **TIPOLOGIA DELLA BANCAROTTA CON RIGUARDO ALLA DICHIARAZIONE DI FALLIMENTO**

1.	Sentenza dichiarativa di fallimento e atti ad essa equiparati	286
2.	Sentenza dichiarativa di fallimento e bancarotta prefallimentare	287
2.1.	Sentenza dichiarativa di fallimento come elemento costitutivo del reato di bancarotta prefallimentare secondo la giurisprudenza	287
2.2.	(<i>Segue</i>): ... ma non è l'evento del reato	290
2.3.	(<i>Segue</i>): ... e non è oggetto del dolo	291
2.4.	Critiche della dottrina	293
2.5.	"Resistenze" della giurisprudenza	294
2.6.	Primi segnali di mutamento	296
2.7.	Apparente <i>revirement</i> della giurisprudenza di legittimità	297
2.8.	Prime riflessioni sulle conseguenze	300
3.	Sentenza dichiarativa di fallimento e bancarotta postfallimentare	303
3.1.	Bancarotta fraudolenta patrimoniale postfallimentare	303
3.2.	Bancarotta fraudolenta documentale postfallimentare	304
3.3.	Bancarotta preferenziale postfallimentare	304
3.4.	Sentenza dichiarativa di fallimento come presupposto della condotta	305
3.5.	Momento consumativo della bancarotta postfallimentare	306
4.	Efficacia nel procedimento penale della sentenza dichiarativa di fallimento	306
4.1.	Nel vigore del c.p.p. 1930	306
4.2.	Nel vigore dell'attuale c.p.p.	308
4.3.	Intervento delle Sezioni Unite della Corte di Cassazione	310
4.4.	Reclamo avverso la sentenza dichiarativa di fallimento e sospensione del processo penale	315
5.	Art. 238 l. fall.	317
6.	Curatore del fallimento	320

CAPITOLO 4 **CIRCOSTANZE**

1.	Circostanze aggravanti speciali (art. 219, commi primo e secondo)	325
2.	Danno patrimoniale di rilevante gravità cagionato dai fatti di cui agli artt. 216, 217 e 218 (art. 219, comma primo) e danno patrimoniale di speciale tenuità (art. 219, comma terzo)	326
2.1.	Circostanze "speciali" di natura oggettiva	326
2.2.	Valutazione dell'entità del danno	327
2.3.	Applicabilità alla bancarotta documentale	329

2.4.	Applicabilità alla bancarotta impropria	330
2.5.	Applicabilità della circostanza attenuante in caso di pericolo di danno	334
3.	Pluralità di fatti tra quelli previsti dagli artt. 216, 217 e 218 (art. 219, comma secondo n. 1)	335
3.1.	Concorso di reati disciplinato con lo strumento della circostanza aggravante	336
3.2.	Esclusione dell'operatività del divieto <i>bis in idem</i>	340
3.3.	Esclusione dell'operatività del divieto della c.d. contestazione a catena	342
3.4.	Locuzione « più fatti tra quelli previsti in ciascuno degli articoli ... »	342
3.5.	Applicabilità alla bancarotta impropria	347
3.6.	Operatività limitata al singolo procedimento concorsuale	348
4.	Esercizio abusivo di una impresa commerciale (art. 219, comma secondo n. 2)	350

CAPITOLO 5 ALTRI REATI FALLIMENTARI

1.	Ricorso abusivo al credito (art. 218)	351
1.1.	Quadro normativo previgente	351
1.2.	Quadro normativo attuale	352
2.	Denuncia di creditori inesistenti ed altre inosservanze da parte del fallito (artt. 220, 222, 226 e 227)	356
3.	Domande di ammissione di crediti simulati o distrazioni senza concorso col fallito (art. 232)	363
3.1.	Domande di ammissione di crediti simulati (art. 232, commi primo e secondo)	363
3.2.	Ricettazione fallimentare (art. 232, comma terzo n. 1 e n. 2)	364
3.2.1.	Ricettazione prefallimentare (n. 2)	364
3.2.2.	Ricettazione postfallimentare (n. 1)	367
4.	Concordato preventivo, accordi di ristrutturazione con intermediari finanziari e convenzione di moratoria (art. 236)	369
4.1.	Abrogazione dell'amministrazione controllata	369
4.2.	Reato previsto nel comma primo dell'art. 236	370
4.3.	Reati previsti nel comma secondo dell'art. 236	374
4.3.1.	Soggetti attivi della bancarotta nel caso di concordato preventivo	374
4.3.2.	Bancarotta ed altri reati nel caso di concordato preventivo	382
5.	Falso in attestazioni e relazioni (art. 236- <i>bis</i>)	384

6.	Liquidazione coatta amministrativa e amministrazione straordinaria	392
----	--	-----

CAPITOLO 6**PAGAMENTI E OPERAZIONI "ESENTATI" DALL'APPLICAZIONE DELLE DISPOSIZIONI INCRIMINATRICI DELLA BANCAROTTA PREFERENZIALE E DELLA BANCAROTTA SEMPLICE**

1.	Art. 217- <i>bis</i>	397
2.	Natura giuridica dell'esenzione	399
3.	Reati oggetto dell'esenzione	401
	3.1. Bancarotta preferenziale	401
	3.2. Bancarotta semplice.....	402
	3.3. Bancarotta impropria	403
	3.4. Reati esclusi dall'"esenzione"	403
4.	Soluzioni concordate della crisi d'impresa e operatività dell'art. 217- <i>bis</i>	404
	4.1. Sindacato del giudice penale in caso di insuccesso del piano attestato privato.....	405
	4.2. Sindacato del giudice penale in caso di insuccesso del piano oggetto dell'accordo omologato ex art. 182- <i>bis</i>	406
	4.3. Sindacato del giudice penale in caso di insuccesso del piano oggetto del concordato preventivo.....	407
	4.4. Rapporti tra esenzione" e incriminazione delle falsità dell'attestatore.....	408
5.	Altri pagamenti ed operazioni non assoggettati ad azione revocatoria ai sensi dell'art. 67, comma terzo	411
	<i>Normativa e tabelle operative</i>	413
	<i>Indice analitico</i>	425