

SOCIETÀ PER AZIONI E STATO IMPRENDITORE

PUBBLICAZIONI DEL DIPARTIMENTO DI SCIENZE GIURIDICHE
UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI ROMA «LA SAPIENZA»

1. LEOPOLDO TULLIO (a cura di), *La nuova disciplina del trasporto aereo. Commento della Convenzione di Montreal del 28 maggio 1999*, 2006.
2. FABIO VECCHI, *Gli accordi tra potestà civili ed autorità episcopali*, 2006.
3. ANDREA LONGO, *I valori costituzionali come categoria dogmatica. Problemi e ipotesi*, 2007.
4. BEATRICE SERRA, *Arbitrium et aequitas nel diritto amministrativo canonico*, 2007.
5. GIANLUCA BASCHERINI, *Immigrazione e diritti fondamentali. L'esperienza italiana tra storia costituzionale e prospettive europee*, 2007.
6. LUIGI COLACINO CINNANTE, *Pubblica amministrazione e trasformazioni dell'ordinamento*, 2007.
7. G. CASSANDRO - A. LEONI - F. VECCHI (a cura di), *Arturo Carlo Jemolo. Vita ed opere di un italiano illustre. Un Professore dell'Università di Roma*, 2007.
8. ROBERTA CALVANO (a cura di), *Legalità costituzionale e mandato d'arresto europeo*, 2007.
9. LAURA RONCHETTI, *Il nomos infranto: globalizzazione e costituzioni. Del limite come principio essenziale degli ordinamenti giuridici*, 2007.
10. VINCENZO CERULLI IRELLI (a cura di), *Il procedimento amministrativo*, 2007.
11. FABIO FRANCESCHI, *La condizione degli enti ecclesiastici in Italia nelle vicende politico-giuridiche del XIX secolo*, 2007.
12. SILVIA SEGNALINI, *L'editto Carboniano*, 2007.
13. VINCENZO MARINELLI, *Studi sul diritto vivente*. Prefazione di Augusto Cerri, 2008.
14. PAOLA COCO, *L'imputazione del contributo concorsuale atipico*, 2008.
15. MAURA GARCEA, *I gruppi di società di persone*, 2008.
16. FRANCO MODUGNO - PAOLO CARNEVALE (a cura di), *Trasformazioni della funzione legislativa. IV. Ancora in tema di fonti del diritto e rapporti Stato-Regione dopo la riforma del Titolo V della Costituzione*, 2008.
17. MARCO GAMBARDELLA, *L'abrogazione della norma incriminatrice*, 2008.
18. GIUSEPPE CRICENTI, *I diritti sul corpo*, 2008.
19. DONATELLA BOCCHESI, *L'ipoteca sulla nave in costruzione*, 2008.
20. ELEONORA RINALDI, *Legge ed autonomia locale*, 2008.
21. LUCIA GIZZI, *Il getto pericoloso di cose*, 2008.
22. GIANLUCA CIAMPA, *Il delitto di riduzione o mantenimento in schiavitù o in servitù*, 2008.

23. ROMOLO DONZELLI, *La tutela giurisdizionale degli interessi collettivi*, 2008.
24. ELENA TASSI SCANDONE, *Leges Valeriae de provocatione. Repressione criminale e garanzie costituzionali nella Roma repubblicana*, 2008.
25. ALESSANDRO ZAMPONE, *Il rischio dell'impossibilità della prestazione nel contratto di passaggio*, 2008.
26. FABRIZIO MARONGIU BUONAIUTI, *Litispendenza e connessione internazionale. Strumenti di coordinamento tra giurisdizioni statali in materia civile*, 2008.
27. VALERIO MAIO, *Contratto collettivo e norme di diritto*, 2008.
28. LUIGI PRINCIPATO, *La pubblicità commerciale. Fondamento costituzionale e limiti*, 2008.
29. MASSIMILIANO PACIFICO, *Il danno nelle obbligazioni*, 2008.
30. FRANCO MODUGNO (a cura di), *Attuazione e integrazione della Costituzione*, 2008.
31. LEOPOLDO TULLIO (a cura di), *Nuovi profili di responsabilità e di assicurazione nel diritto aeronautico - Nuevos enfoques de la responsabilidad y del seguro en el derecho aeronáutico*, 2009.
32. ANDREA BARTOCCI, *Ereditare in povertà. Le successioni a favore dei Frati Minori e la scienza giuridica nell'età avignonese (1309-1376)*, 2009.
33. GIUSEPPE SANTORO-PASSARELLI (a cura di), *Francesco Santoro-Passarelli e l'autonomia collettiva. Prima e dopo*, 2009.
34. DANIELE PICCIONE, *Libertà costituzionali e giudice amministrativo*, 2009.
35. ROBERTA PELEGGI, *La compensazione: profili di diritto comparato e di diritto del commercio internazionale*, 2009.
36. BERARDINO LIBONATI (a cura di), *Giuseppe Ferri e il legislatore*, 2009.
37. ALESSANDRA MIGNOLLI, *L'azione esterna dell'Unione europea e il principio della coerenza*, 2009.
38. EMILIANO MARCHISIO, *Usi alternativi del gruppo di società. La regolazione dei gruppi tra disciplina del «governo» delle società e diritto settoriale delle imprese*, 2009.
39. AA.VV., *Studi in memoria di Gian Antonio Micheli*, 2010.
40. INES CIOLLI, *Il territorio rappresentato. Profili costituzionali*, 2010.
41. DOMENICO MEZZACAPO, *Dirigenza pubblica e tecniche di tutela*, 2010.
42. ALESSANDRO ODDI, *Il «giusto processo» dinanzi alla Corte dei conti*, 2010.
43. NICOLA VICECONTE, *La forma di governo nelle regioni ad autonomia ordinaria. Il parlamentarismo iper-razionalizzato e l'autonomia statutaria*, 2010.
44. GIUSEPPE SANTORO-PASSARELLI (a cura di), *Rappresentanza sindacale e contratto collettivo*, 2010.
45. MARIA CHIARA GERMANI, *La tutela penale delle dichiarazioni «testimoniali» rese nel corso di un procedimento penale*, 2010.
46. ROBERTA APRATI, *La notizia di reato nella dinamica del procedimento penale*, 2010.
47. LINDA CERASO, *I servizi di interesse economico generale e la concorrenza «limitata». Profili interni, comunitari e internazionali*, 2010.

48. LUIGI CAPOGROSSI COLOGNESI, *Scritti scelti*, 2010.
49. SILVIA SPINACI, *Libertà di circolazione, cittadinanza europea, principio di eguaglianza*, 2011.
50. IRENE SIGISMONDI, *Il principio del buon andamento tra politica e amministrazione*, 2011.
51. BARBARA MASTROPIETRO, *Destinazione di beni ad uno scopo e rapporti gestori*, 2011.
52. ROMOLO DONZELLI, *L'azione di classe a tutela dei consumatori*, 2011.
53. APAC (a cura di), *Prospettive per un governo dell'aviazione civile in Italia. Quale veste giuridica per l'ENAC* (Roma, 26 maggio 2010), 2011.
54. ERNESTO APA, *La pubblicità commerciale. Struttura, natura e referenti costituzionali*, 2011.
55. SIRO DE FLAMMINEIS, *Forme e specie della partecipazione nel medesimo reato*, 2011.
56. ANDREA MIGLIONICO, *La tutela del risparmio fra intervento pubblico e gestione privata*, 2011.
57. MARIA TERESA NAPOLI, *La Regia Monarchia di Sicilia. «Ponere falcem in alienam messem»*, 2012.
58. NICOLA MADIA, *La tutela penale della libertà di concorrenza nelle gare pubbliche*, 2012.
59. AA.VV., *Per Gaetano Lo Castro. Omaggio degli allievi*, 2012.
60. AA.VV., *Il lavoro nei call center: profili giuridici*, 2012.
61. DANIELA DI OTTAVIO, *Ricerche in tema di «querela inofficiosi testamenti». I. Le origini*, 2012.
62. ERSI BOZHEKU, *L'infanticidio. Spunti e rilievi di parte generale*, 2012.
63. GIOVANNI BONATO, *La natura e gli effetti del lodo arbitrale. Studio di diritto italiano e comparato*, 2012.
64. PASQUALINA FARINA, *L'aggiudicazione nel sistema delle vendite forzate*, 2012.
65. ROBERTA CALVANO, *La legge e l'Università pubblica. I principi costituzionali e il riassetto dell'Università italiana*, 2012.
66. PAOLA COCO, *La tutela della personalità individuale nel nuovo sistema 'antistalking'*, 2012.
67. FULVIO COSTANTINO, *Autonomia dell'amministrazione e innovazione digitale*, 2012.
68. FRANCESCO COMPAGNA, *Illecito penale ed insindacabilità parlamentare*, 2012.
69. MARIA CHIARA ROMANO, *Autonomia comunale e situazioni giuridiche soggettive. I regolamenti conformativi*, 2012.

70. MARCO PIERDONATI, *Dolo e accertamento nelle fattispecie penali c.d. "pregnanti"*, 2012.
71. FRANCO VALLOCCHIA, *Studi sugli acquedotti pubblici romani. I. La struttura giuridica*, 2012.
72. FRANCO VALLOCCHIA, *Studi sugli acquedotti pubblici romani. II. L'organizzazione giuridica*, 2012.
73. LIVIO SCAFFIDI RUNCHELLA, *Il riconoscimento delle unioni same-sex nel diritto internazionale privato italiano*, 2012.
74. ANGELO SCHILLACI, *Diritti fondamentali e parametro di giudizio. Per una storia concettuale delle relazioni tra ordinamenti*, 2012.
75. MARIA GRAZIA DELLA SCALA, *Società per azioni e Stato imprenditore*, 2012.

MARIA GRAZIA DELLA SCALA

SOCIETÀ PER AZIONI E STATO IMPRENDITORE



JOVENE EDITORE
NAPOLI 2012

DIRITTI D'AUTORE RISERVATI

© Copyright 2012

ISBN 978-88-243-2208-9

JOVENE EDITORE

Via Mezzocannone 109 - 80134 Napoli - Italia
Tel. (+39) 081 552 10 19 - Fax (+39) 081 552 06 87
web site: www.jovene.it e-mail: info@jovene.it

I diritti di riproduzione e di adattamento anche parziale della presente opera (compresi i microfilm, i CD e le fotocopie) sono riservati per tutti i Paesi. Le riproduzioni totali, o parziali che superino il 15% del volume, verranno perseguite in sede civile e in sede penale presso i produttori, i rivenditori, i distributori, nonché presso i singoli acquirenti, ai sensi della L. 18 agosto 2000 n. 248. È consentita la fotocopiatura ad uso personale di non oltre il 15% del volume successivamente al versamento alla SIAE di un compenso pari a quanto previsto dall'art. 68, co. 4, L. 22 aprile 1941 n. 633.

Printed in Italy Stampato in Italia

INDICE

Premessa: Le società per azioni a partecipazione statale: le ragioni della ricerca	p. 1
--	------

CAPITOLO PRIMO

LA SOCIETÀ PER AZIONI: DA MEZZO PER LA REALIZZAZIONE DELLE POLITICHE PUBBLICHE A STRUMENTO DELL'AUTONOMIA PRIVATA. UN'ANALISI STORICA

1. L'origine "pubblicistica" della società per azioni e il mercantilismo	» 7
2. L'evoluzione ottocentesca della <i>company</i> inglese. Le matrici del pensiero giuridico britannico	» 20
3. Dalle " <i>chartered companies</i> " alle " <i>limited companies</i> "	» 30
4. Il "diritto commerciale" e l'evoluzione della società per azioni nei sistemi giuridici continentali. La prima "codificazione" francese	» 39
5. Dalla "Rivoluzione" alla diffusione dei regimi di autorizzazione preventiva	» 43
6. L'influenza della codificazione francese negli altri ordinamenti continentali. Il diffondersi dei sistemi "autorizzatori" e il passaggio ai sistemi "normativi"	» 50

CAPITOLO SECONDO

LO "STRUMENTO": L'EVOLUZIONE DELLA "SOCIETÀ PER AZIONI": PROFILI DI GOVERNANCE E CONVERGENZE TRA I DIVERSI MODELLI NAZIONALI

1. La società per azioni in Germania: il "sistema dualistico" e la "democrazia economica" attraverso la "co-gestione"	» 59
2. La società per azioni in Gran Bretagna: il modello "monistico" "anglosassone" e il rafforzamento della <i>corporate governance</i>	» 66

3. La società per azioni nell'ordinamento francese: dalla "sovranità" dell'assemblea all'affievolimento delle prerogative proprietarie p. 71
4. La società per azioni nel sistema italiano: dal codice civile alla riforma del diritto societario » 74
5. Le comuni linee di tendenza: moltiplicazione dei modelli societari, speciali discipline delle "società aperte" e le società per azioni unipersonali » 82

CAPITOLO TERZO

LO "STATO IMPRENDITORE" E LE SOCIETÀ PER AZIONI
IN MANO PUBBLICA. LE TENDENZE EVOLUTIVE
TRA CONTINGENZE POLITICO-ECONOMICHE
E TRADIZIONI COSTITUZIONALI

1. Premessa » 91
2. Le imprese pubbliche in Germania » 92
 - 2.1. Le origini dello "Stato-imprenditore" » 92
 - 2.2. Le privatizzazioni e gli "spazi" per lo "Stato-azionista" » 101
3. Le imprese pubbliche in Francia » 110
 - 3.1. Le origini dello "Stato-imprenditore" » 110
 - 3.2. Le ultime "pubblicizzazioni" e "il diritto costituzionale delle nazionalizzazioni" » 117
 - 3.3. La "via Francese" delle privatizzazioni: il passaggio dallo "Stato-tutore" allo "Stato-azionista" » 123
4. Le imprese pubbliche in Gran Bretagna » 132
 - 4.1. La vicenda britannica delle imprese pubbliche: dallo "Stato minimo" alle *public corporations* per la gestione delle imprese » 132
 - 4.2. Le "società in mano pubblica" » 141
 - 4.3. Le "radicali" privatizzazioni britanniche e la riorganizzazione dello "Stato-imprenditore" » 143

CAPITOLO QUARTO

LO "STATO-IMPREDITORE" NELL'ORDINAMENTO ITALIANO.
DAL SISTEMA DELLE PARTECIPAZIONI STATALI
ALLE ATTUALI "SPECIALITÀ" DELLE SOCIETÀ
IN MANO PUBBLICA

1. Premessa » 151
2. Origini ed evoluzione dello "Stato-imprenditore" » 152

3. Le “partecipazioni statali” tra costituzione economica e declino del “sistema”	p. 160
4. Le varie forme delle “privatizzazioni” e le prospettive dello “Stato-azionista”	» 166
5. La società a partecipazione statale tra “diritto comune” e “norme speciali”	» 177
6. La “de-specializzazione” delle s.p.a. statali e le persistenti deroghe al diritto societario “generale”	» 184

CAPITOLO QUINTO

LA SOCIETÀ A PARTECIPAZIONE STATALE:
“ORDINAMENTO AMMINISTRATIVO” E VINCOLI EUROPEI

1. Premessa	» 195
2. L'interesse pubblico tra prefigurazione degli obiettivi e relativa attuazione	» 199
3. La partecipazione sociale dello Stato tra “funzionalizzazione” e “funzionalità”	» 200
4. La gestione delle partecipazioni tra “diritto privato” e “diritto amministrativo”	» 203
5. Soggettività pubblica dell'azionista e “ordinamento amministrativo”	» 206
6. La partecipazione azionaria pubblica nel quadro della distinzione tra “attività amministrativa di diritto privato” e “attività privata dell'amministrazione”: la portata del “vincolo di scopo” e i modi di realizzazione del principio di legalità	» 212
7. La “funzionalità” dell'attività imprenditoriale pubblica attraverso la partecipazione azionaria	» 219
8. Impresa pubblica e fine di lucro nel quadro dell'ordinamento europeo	» 226
8.1. “Diritti speciali”, “ <i>golden shares</i> ” e “ <i>poison pills</i> ”	» 228
8.1. Lo “Stato-imprenditore” e il principio dell'“investitore privato in un'economia di mercato”	» 234

CAPITOLO SESTO

LA CONVERGENZA VERSO IL MODELLO DELLA
“SOCIETÀ PER AZIONI-ISTITUZIONE” A PARTECIPAZIONE
STATALE E IL “MODERNO” RUOLO DELLO “STATO-AZIONISTA”

1. Premessa	» 245
-------------------	-------

2. La “persona giuridica” “società per azioni” tra “concessione”, “contratto” e “istituzione” p. 248
3. La società per azioni *versus* “istituzione” e la rilevanza degli interessi generali » 255
4. La “società-istituzione” in una prospettiva sovranazionale » 272
5. La *governance* delle *State Owned Enterprises*: dall’“impresa pubblica” allo “Stato-azionista” » 278
6. Lo spazio e il ruolo dello “Stato-azionista” nella “società per azioni-istituzione” tra finalità generali e vincoli sovranazionali. Considerazioni sul modello della “società pubblica” “de-specializzata” » 288
7. Dalle *chartered companies* alle “società legali”. Spunti sulla multifforme funzionalità dello strumento societario » 299