



Dr.ssa Lorena Ponti

**Continuità aziendale nel codice della crisi:
Il ruolo dell'Advisor finanziario**

DATA: 11 giugno 2019



IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

- x. Individuazione della migliore soluzione della crisi attraverso l'analisi economico, finanziaria, reddituale, strategica
- x. Coordinatore del team di lavoro/altri professionisti
- x. «braccio numerico» del legale
- x. Contatti e gestione/mediazione/negoziazione creditori
- x. Verifica tutti gli aspetti e i rapporti dell'impresa
- x. Predisporre il piano industriale e il piano di risanamento e lo illustra/condivide con l'attestatore
- x. Monitora e determina i cash flows
- x. Assiste nella gestione dell'azienda (attività ordinarie in assenza di liquidità o PN negativo)
- x. Valuta i rischi degli amministratori / la governance aziendale x. Ricerca il potenziale «cavaliere bianco»

➤ **Rapporto di natura contrattuale basato sulla fiducia e sulla competenza professionale**



IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

Osservazioni

Ad una prima vista, il nuovo CCI ha provato a soppiantare l'AF (advisor finanziario) ... ma non ci è riuscito!!!

- Art. 6 prededucibilità dei crediti comma 3: non sono prededucibili i crediti professionali per prestazioni rese su incarico conferito dal debitore durante le procedure di allerta e composizione assistita della crisi a soggetti diversi dall'OCRI (cosiddette «prestazioni parallele»).
- Art. 5 comma 4: OCRI quale unico ente di riferimento con il compito di ricevere le segnalazioni di allerta e gestire la fase dell'allerta e, per le imprese diverse dalle imprese minori, la fase della composizione assistita della crisi.
- Art. 356 albo dei soggetti incaricati: ai fini del primo popolamento dell'albo, possono ottenere l'iscrizione anche i soggetti in possesso dei requisiti di cui all'articolo 358, comma 1, lettere a), b) e c) che documentano di essere stati nominati, alla data di entrata in vigore del presente articolo, in almeno quattro procedure negli ultimi quattro anni, curatori fallimentari, commissari o liquidatori giudiziali.

In realtà, il CCI ha ampliato la necessità del ruolo dell'AF:

- come tutela del diritto dell'imprenditore di scegliere il proprio professionista cui avvalersi e affidarsi
 - come garante ed esecutore dei nuovi obblighi in capo all'imprenditore nell'esercizio dell'attività di impresa e nell'interazione della gestione della crisi
- **AF, figura assolutamente necessaria e richiesta !!!**





IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

La continuità aziendale nel CCI (1/3)

x. **Art. 13 Indicatori della crisi:** ...sostenibilità dei debiti per almeno i sei mesi successivi e delle prospettive di continuità aziendale per l'esercizio in corso o, quando la durata residua dell'esercizio al momento della valutazione è inferiore a sei mesi, per i sei mesi successivi.

x. **Art 84. Finalità del concordato preventivo:** con il concordato preventivo il debitore realizza il soddisfacimento dei creditori mediante la continuità aziendale o la liquidazione del patrimonio.

✓ **Continuità indiretta** (in capo ad altro imprenditore) in forza di cessione/conferimento/usufrutto/affitto (stipulato anche anteriormente purchè in funzione della presentazione del ricorso), conferimento dell'azienda in una o più società anche di nuova costituzione, con assunzione o mantenimento di LAVORATORI pari ad almeno la metà della media di quelli in forza nei 2 esercizi antecedenti il deposito del ricorso x 1 anno dall'omologazione.

→ *precetto privo di reale efficacia perché il suo mancato rispetto non può da solo determinare la risoluzione del concordato. Si riqualificherebbe in concordato liquidatorio con verifica soglia 20%*

→ *l'indiretta è sfavorita/disparità di trattamento vs la diretta per l'obbligo del mantenimento dei lavoratori*

→ *la continuità indiretta si ha anche con azienda il cui esercizio può essere stato interrotto ma deve essere prevista la riattivazione tempestiva*



IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

La continuità aziendale nel CCI (2/3)

- ✓ **Continuità diretta e concordato misto**: prevalente soddisfazione dei creditori con il ricavo prodotta dalla continuità + cessione magazzino vs liquidazione di beni non funzionali a meno delle disposizioni sull'occupazione ADDETTI x i primi 2 anni di piano x la metà media 2 yr precedenti (prevalenza della continuità sempre sussistente).
 - *Non indicate le risorse ricavate dalla dismissione ma riammesse nell'attività*
 - *Addetti vs lavoratori*

- ✓ **Continuità diretta** deve dimostrare che l'attività di impresa sia funzionale ad assicurare il ripristino dell'equilibrio economico - finanziario nell'interesse prioritario dei creditori oltre che dell'imprenditore e dei soci.
 - analitica individuazione dei costi e ricavi attesi dalla prosecuzione
 - nell'indiretta importa prevalentemente la capacità del terzo che gestisce l'azienda di onorare le obbligazioni assunte soprattutto se previsto il pagamento immediato; altrimenti, se rateizzato, come sarà condotta l'azienda in futuro interessa x il riequilibrio eco fin.

x. **Art. 375 Assetti organizzativi dell'impresa** «..superamento della crisi e recupero della continuità aziendale»



La continuità aziendale nel CCI (3/3)

x. DIVERSA FORMA DI CONTINUITA - IL MONITORAGGIO CONTINUATIVO:

- ✓ **art. 44 Accesso al CP** «...il CG riferisce al Tribunale su ogni circostanza o condotta del debitore tali da pregiudicare una soluzione efficace della crisi...»
- ✓ **Art. 47 Apertura del CP** «...verificata l'ammissibilità giuridica della proposta e la fattibilità economica del piano»
- ✓ **Art. 48 Omologazione del CP** «verifica della fattibilità economica del piano»
- ✓ **Art. 106 Atti di frode e apertura LG** «...il CG deve verificare, nel corso della procedura, se mancano le condizioni prescritte per l'apertura del concordato previste dagli artt. 84-88»
- ✓ **Art. 118 Esecuzione del concordato** «Dopo l'omologazione, il CG ne sorveglia l'adempimento....»





IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

Doveri dell'imprenditore → Ruolo dell'Advisor Finanziario

- x. **Art. 2086 Codice Civile (art.375 CCI):** l'imprenditore, che operi in forma societaria o collettiva, ha il dovere:
 - ✓ di istituire un assetto organizzativo, amministrativo e contabile adeguato alla natura e alle dimensioni dell'impresa,
 - ✓ anche in funzione della rilevazione tempestiva della crisi dell'impresa
 - ✓ e della perdita della continuità aziendale,
 - ✓ nonché di attivarsi senza indugio per l'adozione e l'attuazione di uno degli strumenti previsti dall'ordinamento per il superamento della crisi e il recupero della continuità aziendale
- x. **Art. 4 CCI: l'imprenditore ha il dovere, nel principio della buona fede e correttezza, di:**
 - ✓ illustrare la propria situazione in modo completo, veritiero e trasparente fornendo ai creditori tutte le informazioni necessarie ed appropriate allo strumento di regolazione della crisi o dell'insolvenza prescelto;
 - ✓ assumere tempestivamente le iniziative idonee alla rapida definizione della procedura, anche al fine di non pregiudicare i diritti dei creditori;
 - ✓ gestire il patrimonio o l'impresa durante la procedura di regolazione della crisi o dell'insolvenza nell'interesse prioritario dei creditori.

→ **l'Advisor Finanziario garantisce all'imprenditore l'adempimento dei suoi doveri e risponde ad uno stato di «obbligata necessità»**





IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

Doveri dell'imprenditore → Ruolo dell'advisor finanziario

| | OBBLIGHI IMPRENDITORE | SUPPORTO ADVISOR FINANZIARIO |
|--------------|---|--|
| ART. 2086 CC | Adeguate assetto organizzativo | Verifica della corporate governance e analisi della struttura societaria |
| | Rilevazione tempestiva della crisi di impresa | Analisi economico-patrimoniale-finanziaria |
| | Rilevazione tempestiva della perdita della continuità aziendale | Analisi del cash flow/situazione finanziaria prospettica |
| | Adozione e attuazione degli strumenti di risoluzione della crisi | Piano di discontinuità / risanamento |
| ART. 4 CCI | Trasparenza e informazioni ai creditori sullo stato di salute/risoluzione crisi | Gestione/mediazione/relazione creditori |
| | Assunzione tempestiva di soluzioni | Analisi e piano di risanamento |
| | Gestione del patrimonio a favore dei creditori | Assistenza nella gestione ordinaria |
| | Adozione e attuazione degli strumenti di risoluzione della crisi | Predisposizione della manovra |





IL RUOLO DELL'ADVISOR FINANZIARIO

Necessità del CCI: presenza-assenza dell'Advisor Finanziario

- ✓ **Art.18** Audizione del debitore dinanzi all'OCRI entro 15 giorni dalla segnalazione → *il debitore è in grado da solo di sostenere l'«esame»?*
- ✓ **Art. 47** Apertura del CP «...verificata l'ammissibilità giuridica della proposta e la fattibilità economica del piano» → *se non c'è il precommissario o se il precommissario non ha le nozioni per valutare la gestione in continuità? Occorrerà nominare un esperto?*
- ✓ **Art. 58** Rinegoziazione degli accordi o modifiche del piano «1. Se prima dell'omologazione intervengono modifiche sostanziali del piano, è rinnovata l'attestazione di cui all'articolo 57, comma 4, e il debitore chiede il rinnovo delle manifestazioni di consenso ai creditori parti degli accordi. 2. Qualora dopo l'omologazione si rendano necessarie modifiche sostanziali del piano, l'imprenditore vi apporta le modifiche idonee ad assicurare l'esecuzione degli accordi, richiedendo al professionista indicato all'articolo 57, comma 4, il rinnovo dell'attestazione» → *il debitore spontaneamente apporterà le modifiche e informerà il CG?*



L'Advisor Finanziario è sempre necessario!



CONTATTI: DR.SSA LORENA PONTI

EMAIL: lorenaponti@perconsulting.it

TEL: +39 335 5690253

CONTATTI: DR.SSA VALENTINA ROGGIANI

EMAIL: valentinaroggiani@perconsulting.it

TEL: +39 331 6195748





Centro Studi Borgogna

Via Borgogna, 5 - 20122 Milano

www.centrostudiborgogna.it



TEL.: +39 02 3664 2658

M.: info@centrostudiborgogna.it