

Risposta di un gruppo di professori di Diritto commerciale e dell'economia alla Consultazione Consob del 19 dicembre 2024 relativa alle disposizioni attuative dell'art. 147-ter.1 del decreto legislativo 24 febbraio 1998, n. 58, in materia di lista del consiglio di amministrazione ("Secondo documento di consultazione").

Ringraziando codesta rispettabile Autorità per l'opportunità offerta di contribuire alla consultazione in oggetto, gli Scriventi intendono innanzitutto esprimere piena condivisione per l'impostazione e le soluzioni ipotizzate, anche a esito di una attenta considerazione delle opinioni degli operatori del mercato e degli esperti, ben esaminate nella relazione illustrativa degli esiti della Consultazione preliminare. Tanto con riferimento alle osservazioni svolte nella parte discorsiva, quanto all'articolato regolamentare, il documento messo in consultazione da Consob è certamente coerente col e rispettoso del testo e dello spirito della norma primaria alla quale essa è chiamata a dare attuazione e del sistema normativo in generale. Nel merito, inoltre, le soluzioni previste sono equilibrate, efficienti ed efficaci, contribuendo anche – se e ove necessario – a chiarire taluni profili che potrebbero risultare dubbi in base alla mera lettera della legge.

Ad avviso degli Scriventi, dunque, non vi sono proposte di modifica o integrazione di particolare rilievo da sottoporre alla riflessione dell'Autorità e, al contrario, l'auspicio è quello di una sostanziale conferma dello schema normativo messo in consultazione.

A mero fine di completezza, si segnalano tuttavia un paio di aspetti, anche come mere osservazioni di commento che non necessariamente richiedono un intervento.

In primo luogo, si suggerisce di eliminare il termine «almeno» dall'ultimo periodo del comma 3 dell'art. 144-*quater*.1 del Regolamento, ove recita che: «I moduli di delega messi a disposizione dalla società ai sensi degli articoli 135-novies, 135-undecies e 135-undecies.1 del Testo unico sono formulati in modo da consentire almeno a tali soci l'espressione del voto sui singoli candidati della lista del consiglio di amministrazione» (sottolineatura aggiunta). Alla luce della corretta previsione secondaria cui si collega la disciplina dei moduli di delega, l'espressione potrebbe essere frutto di una piccola svista di coordinamento.

In secondo luogo, si concorda sull'opportunità di dedicare alcune considerazioni al tema dell'adeguamento statutario alla nuova disciplina. Sotto tale profilo, ad evitare dubbi interpretativi pare ragionevole precisare che:

- (i) se lo statuto contempla già, in forza di precedente delibera assembleare, la previsione dell'art. 2365 c.c.;
- (ii) se lo statuto contempla, in forza sempre di precedente delibera assembleare, il potere del consiglio di presentare una propria lista;
- (iii) se lo statuto medesimo contempla criteri di attribuzione di posti compatibili con le alternative consentite della norma primaria;

allora il consiglio può essere legittimato, in forza appunto dell'art 2365 c.c., a intervenire sullo statuto precisando che le regole già contemplate dal medesimo statuto si applicano anche in caso di presentazione di una lista da parte del consiglio, adeguando eventualmente le soglie di rilevanza delle liste minoritarie necessarie per partecipare alla distribuzione dei posti riservati alle minoranze

medesime e gli ulteriori aspetti che consentono di rendere la previsione conforme alle norme primarie e secondarie di *default*.

Resta fermo che interventi statutari che introducano *ex novo* la facoltà per il consiglio di presentare liste, ovvero che prevedano per la lista del consiglio una disciplina che vada al di là delle soluzioni di *default* consentite dalla normativa primaria e regolamentare, dovrebbero essere comunque riservate, sempre che ovviamente siano lecite, alla competenza assembleare.

Con osservanza,

Prof. Niccolò Abriani

Prof. Filippo Annunziata

Prof.ssa Mia Callegari

Prof. Mario Cera

Prof.ssa Nicoletta Ciocca

Prof. Renzo Costi

Prof.ssa Eva Desana

Prof. Guido Ferrarini

Prof. Sabino Fortunato

Prof. Alberto Lupoi

Prof. Piergaetano Marchetti

Prof. Paolo Montalenti

Prof. Duccio Regoli

Prof. Andrea Sacco Ginevri

Prof. Michele Siri

Prof. Mario Stella Richter *jr.*

Prof. Marco Ventoruzzo