

AUTORE	IX
PREFAZIONE	X

1.

LE STARTUPS E GLI AVVOCATI

1. I founders, l'avvocato	1
1.1 I founders, tanti e diversi	1
1.2 Le sei tipologie di startup	1
1.2.1 Lifestyle startups	1
1.2.2 Small-business startups	2
1.2.3 Scalable startups	2
1.2.4 Buyable startups	2
1.2.5 Social startups	3
1.2.6 Large-company startups	3
1.3 Quando affidarsi ad un avvocato	3
1.4 Quale il ruolo dell'avvocato?	4
1.5 L'importanza dell'avvocato	5
1.6 I miti da sfatare nella scelta dell'avvocato	6
1.7 Le questioni giuridiche da inquadrare sin dal primo incontro	8
1.8 Dai latinismi all'inglese. La terminologia dello startupper	8
1.9 Il contratto di incarico professionale	9

2.

IL DIRITTO DEI CONTRATTI

1. I principi generali del diritto dei contratti	15
1.1 La forma del contratto	15
1.1.1 L'uso della carta intestata aziendale	16
1.1.2 Il valore legale della mail	17
1.1.3 La buona prassi	17
1.2 Lo standard contrattuale	18
1.3 Tipicità ed atipicità del contratto, derogabilità ed inderogabilità della normativa di legge	19
1.4 Il controllo della controparte contrattuale	20
1.5 L'identificazione del sottoscrittore	20
1.6 La premessa contrattuale	21
1.7 La chiarezza del testo contrattuale	23
1.8 Le comunicazioni relative al contratto e l'elezione di domicilio	28
1.9 Intero accordo e future modifiche del contratto	29
1.10 La registrazione del contratto	30

2. Confidentiality agreements ed accordi di standstill	31
2.1 La trasversalità dell'intesa precontrattuale	31
2.2 Gli elementi comuni	31
2.3 Ruolo ed efficacia dei confidentiality agreements	32
2.3.1 Contenuto dei "confidentiality agreements"	34
2.3.1.1 Clausole che disciplinano le informazioni cui si ha accesso e le modalità di trattamento	34
2.3.1.2 Clausole che identificano i doveri dei dipendenti e dei collaboratori	35
2.3.2 La durata degli accordi di riservatezza	36
2.3.3 Limiti all'obbligo di riservatezza	37
2.3.4 Clausole che vietano l'"insider trading"	38
2.3.5 Tutela in caso di violazione degli accordi di riservatezza	38
2.4 Gli accordi di esclusiva	39
2.5 Case history. Parare legale su accordo di confidenzialità e clausola di esclusiva	41
2.6 Modello di accordo di confidenzialità	45
3. La lettera d'intenti	51
3.1 Nozione	51
3.2 Funzione	52
3.3 Lettera di intenti come evoluzione funzionale del contratto preliminare	52
3.4 Tipologie	53
3.4.1 Gentlemen's agreement	53
3.4.2 Term Sheets	53
3.4.2.1 Previsioni contenute nei term sheets sottoscritti da founders e venture capitalist	54
3.4.2.1.1 Diritti ed entità della partecipazione	55
3.4.2.1.2 Valutazione pre-money	55
3.4.2.1.3 Milestones	59
3.4.2.1.4 Organi sociali	60
3.4.2.1.5 Diritti di informativa	61
3.4.2.1.6 Exit e limitazioni al trasferimento	61
3.4.2.1.7 Non concorrenza e commitment	62
3.4.2.1.8 Riservatezza	62
3.4.2.1.9 Due diligence	63
3.4.3 Lettere di intenti improprie	63
3.4.3.1 Case history. IRI-Buitoni, Perugia, Pennzoil	64
3.4.4 lettere di intenti parzialmente vincolanti	65
3.4.5 Accordi di negoziazione	65
3.5 Lettere di intenti in senso stretto	66
3.6 Vincolatività delle lettere di intenti tra sistemi di civil e common law	67
3.7 Il contratto concluso in ossequio ad una lettera di intenti	67
3.8 Modelli di lettera d'intenti	68

3.9 Modello di gentleman agreement	89
3.10 Modello di term sheet	90
4. Il contratto normativo	99
4.1 Definizione	99
4.2 Efficacia	100
4.3 Risarcimento del danno	101
4.4 Figure ammesse o esistenti	101
5. Il contratto preliminare	102
5.1 Definizione	102
5.2 Natura giuridica	102
5.3 Preliminare unilaterale	102
5.4 Requisiti	102
5.5 Figure discusse	104
5.5.1 Contratto preliminare a favore di terzo	104
5.5.2 Preliminare di contratto a favore di terzo	105
5.5.3 Contratto preliminare per persona da nominare	105
5.5.4 Contratto preliminare di contratto definitivo per persona da nominare	106
5.5.5 Contratto preliminare per persona da nominare di contratto definitivo per persona da nominare	106
5.5.6 Cessione del contratto preliminare	106
5.5.7 Preliminare di contratti obbligatori	106
5.5.8 Preliminare di contratto preliminare	106
5.5.9 Preliminare di contratti reali	106
5.5.10 Pactum de inuenda societate	107
5.5.11 Preliminare ad effetti anticipati	108
5.6 Elementi accidentali	109
5.7 Effetti	110
5.8 Figure affini	110
5.8.1 Patto di prelazione	110
5.8.2 Pactum de retrovendendo	110
5.8.3 Mandato senza rappresentanza ad acquistare beni Immobili	110
5.8.4 Opzione	111
5.8.5 Contratto normativo	111
5.8.6 Compromesso (o contratto rinnovato, o preliminare improprio)	111
5.8.7 Minuta	111
5.9 Tecniche redazionali. Preliminare di compravendita di partecipazione sociale e preliminare di cessione di azienda	112
6. Il contratto d'investimento	130
6.1 Definizione	130
6.2 Patti parasociali	131

6.2.1 <i>Natura Giuridica</i>	132
6.2.2 <i>Causa ed oggetto</i>	132
6.2.3 <i>Efficacia</i>	133
6.2.4 <i>Elementi fondamentali, durata e rinnovo</i>	133
6.2.5 <i>Il collegamento con il contratto sociale</i>	134
6.2.6 <i>Disciplina legale dei patti parasociali nelle società</i>	
<i>Quotate</i>	135
6.2.7 <i>Disciplina legale dei patti parasociali nelle società</i>	
<i>non quotate</i>	136
6.2.8 <i>I limiti dell'autonomia privata</i>	137
6.2.9 <i>Le clausole potenzialmente invalide</i>	137
6.2.9.1 <i>Il divieto di patto leonino</i>	137
6.2.9.2 <i>La svendita dei beni sociali</i>	138
6.2.10 <i>Applicazione al cross borders e alle regole statutarie</i>	138
6.2.11 <i>Possibile superare le restrizioni di legge?</i>	139
6.3 <i>Le clausole del contratto di investimento</i>	139
6.3.1 <i>La way out dell'investitore</i>	140
6.3.1.1 <i>Demand rights</i>	140
6.3.1.2 <i>Clausola di prelazione e partecipazioni societarie</i>	142
6.3.1.2.1 <i>Natura Giuridica del patto di prelazione</i>	142
6.3.1.2.2 <i>Forma del patto di prelazione</i>	144
6.3.1.2.3 <i>Prelazione impropria nella società di capitali</i>	144
6.3.1.2.4 <i>Prelazione e trasferimenti delle partecipazioni</i>	
<i>a titolo gratuito</i>	145
6.3.1.2.5 <i>Prelazione con effetti invertiti</i>	145
6.3.1.2.6 <i>Opponibilità della clausola di prelazione</i>	146
6.3.1.3 <i>La co-vendita ed il trascinamento</i>	147
6.3.1.3.1 <i>Clausole di Tag along</i>	147
6.3.1.3.2 <i>Clausole di trascinamento</i>	148
6.3.1.3.2.1 <i>Clausole di Drag along (obbligo di</i>	
<i>trascinamento)</i>	148
6.3.1.3.2.2 <i>Clausole di bring along (obbligo di</i>	
<i>co-vendita)</i>	148
6.3.1.3.3 <i>Tecniche redazionali. Clausole di Tag Along,</i>	
<i>Drag Along, Bring Along</i>	148
6.3.1.4 <i>Lo squeeze out</i>	151
6.3.1.5 <i>Il diritto di opzione</i>	152
6.3.1.5.1 <i>L'ambito di applicazione</i>	153
6.3.1.5.2 <i>Natura giuridica</i>	154
6.3.1.5.3 <i>La problematica opzione gratuita</i>	155
6.3.1.5.3.1 <i>L'impostazione, spesso eccessivamente</i>	
<i>formalistica, della giurisprudenza</i>	156
6.3.1.5.4 <i>Opzione per persona da nominare</i>	158
6.3.1.5.4.1 <i>Case history. Cassazione 11296/1998</i>	158
6.3.1.5.5 <i>Opzione a favore di terzo</i>	159
6.3.1.5.6 <i>Effetti</i>	161

6.3.1.5.7 Termine	161
6.3.1.5.8 Put e Call nello specifico	162
6.3.1.6 Clausole che limitano la diluizione della Partecipazione	164
6.3.1.7 La liquidation preference	168
6.3.1.8 Clausole di pay to play	169
6.4 Tecniche redazionali. Contratto d'investimento	170
7. Il contratto di dominazione	283
7.1 Nozione e caratteristiche	283
7.2 Compatibilità del contratto di dominio (gerarchico forte) con i principi del nostro ordinamento societario	284
7.3 Contratti di dominio (gerarchico) debole	285
7.4 Costituzione di una new-co dedita all'esercizio dei poteri direttivi	286
7.5 Legittimazione alla decisione e legittimazione alla stipula	286
7.6 I contratti di servizio infragruppo	287
7.7 Tecniche redazionali. Contratto di coordinamento gerarchico e di servizi infragruppo	288
8. L'arricchimento del contenuto negoziale	312
8.1 Premessa	312
8.2 La condizione	312
8.2.1 Ambito di applicazione	313
8.2.2 Requisiti	313
8.2.3 Condizione espressa e tacita	315
8.2.4 Condizione unilaterale	315
8.2.5 Tipologie di condizione	317
8.2.6 La condizione di adempimento	317
8.2.7 La condizione meramente potestativa	319
8.2.8 La pendenza della condizione	320
8.2.9 L'aspettativa	321
8.2.10 L'avveramento	322
8.2.10.1 Case history. Maldarelli-Depolabo Srl	324
8.2.11 La deficienza	325
8.2.12 La retroattività della condizione	326
8.3. Il termine	326
8.3.1 Funzione	326
8.3.2 Requisiti	327
8.3.3 Termine di efficacia e termine di adempimento	327
8.3.3.1 Termine di adempimento (in particolare)	327
8.3.4 Termine meramente potestativo	328
8.3.5 Recesso estintivo	328
8.3.6 Momenti del termine	328
8.3.7 Disciplina giuridica	328
8.3.8 Computo del termine	329

8.4 La clausola penale	329
8.4.1 Funzione	329
8.4.1.1 Case history. Beretta-Ministero della difesa	330
8.4.2 Natura giuridica	331
8.4.3 Forma	331
8.4.4 Clausola penale pura	331
8.4.5 La risarcibilità del danno ulteriore	332
8.4.6 Divieto di cumulo	332
8.4.7 Riduzione della penale	332
8.4.7.1 Riduzione della preliquidazione del danno	333
8.4.7.2 La riducibilità come giudizio di equità	334
8.4.8 Penale e clausole di esonero della responsabilità	335
8.4.9 Penale e clausole di assunzione e limitazione del rischio	335
8.4.10 La vessatorietà della penale	335
8.5. L'arbitrato	336
8.5.1 L'inadeguatezza della giustizia ordinaria	336
8.5.2 Tipologie di arbitrato	337
8.5.2.1 Arbitrato nazionale ed internazionale	338
8.5.3 Il patto compromissorio	338
8.5.3.1 Limiti oggettivi	339
8.5.3.2 L'inarbitrabilità assoluta	340
8.5.3.3 Forma	340
8.5.3.4 Interpretazione	341
8.5.3.5 Rapporto con la cognizione del giudice ordinario	341
8.5.3.6 Contenuto	342
8.5.4 Il contratto di arbitrato	343
8.5.5 L'arbitrato estero	343
8.5.5.1 Il giudizio di riconoscimento	344
8.5.5.2 La seconda fase	346
8.5.6 L'arbitrato societario	349
8.5.7 Casi Pratici	352
8.5.8 Come redigere una clausola	355
8.5.8.1 Arbitrato ad hoc	357
8.5.8.2 Arbitrato amministrato	358
8.5.8.3 Tecniche redazionali	359

3.

IL DIRITTO SOCIETARIO

1. La disciplina giuridica delle società a responsabilità limitata	368
1.1 I profili caratteristici	368
1.2 I tratti differenziali	369
1.3 Le (al plurale) società a responsabilità limitata	370
1.3.1 La società a responsabilità limitata semplificata	371
1.3.1.1 Il modello standardizzato	372

1.4 Il regime fiscale	374
1.5 La costituzione	375
1.6 Conferimenti, finanziamenti ed emissione di titoli di debito	380
1.6.1 I conferimenti	380
1.6.1.1 Capitale sociale fino a 9.999 euro	381
1.6.1.2 Capitale sociale uguale o superiore a 10 mila euro	381
1.6.1.2.1 Tipologia dei conferimenti	382
1.6.2 Il finanziamento dei soci	385
1.6.3 I titoli di debito	387
1.7 Le partecipazioni dei soci	390
1.7.1 Caratteristiche generali	391
1.7.2 Il conferimento di non socio a favore di socio non conferente nelle assegnazioni non proporzionali	391
1.7.3 Diritti particolari dei soci	392
1.7.4 La circolazione	396
1.7.4.1 Verifiche, procedimento e forma dell'atto	398
1.7.4.2 La prelazione	402
1.7.4.2.1 Prelazione impropria	402
1.7.4.3 L'opzione	404
1.7.4.3.1 L'opzione put a prezzo fisso	404
1.7.4.4 La co-vendita ed il trascinamento	406
1.7.4.4.1 Clausole di tag along (diritto di inseguimento o di co-vendita)	406
1.7.4.4.1.1 Natura giuridica	407
1.7.4.4.2 Clausole di trascinamento	407
1.7.4.4.2.1 Clausole di drag along (obbligo di trascinamento)	408
1.7.4.4.2.2 Clausole di bring along (obbligo di co-vendita)	408
1.7.4.4.2.3 Natura giuridica	409
1.7.4.4.2.4 La funzione delle clausole di tag e drag along	409
1.7.4.4.3 La validità delle clausole di tag e drag along. Case history. Design Factory Spa v AB Partecipazioni Industriali Spa (Tribunale di Milano ordinanza del 31 marzo 2008)	410
1.7.4.5 Il gradimento	414
1.7.4.6 Altri diritti, vicende e vincoli	414
1.8 Le decisioni dei soci	423
1.8.1 Le modalità di assunzione	425
1.8.2 Il funzionamento dell'assemblea	428
1.8.2.1 Consultazione scritta e consenso scritto	431
1.8.3 Diritto di voto e quorum deliberativo	433
1.9 L'amministrazione della società	434
1.9.1 Consiglio di amministrazione	442
1.9.2 Amministrazione congiuntiva	444

1.9.3 Amministrazione disgiuntiva	444
1.9.4 Il compenso degli amministratori	445
1.9.5 La responsabilità degli amministratori	445
1.10 Il controllo di gestione e la revisione dei conti	448
1.11 Le modifiche di atto costitutivo e statuto	453
1.11.1 L'aumento di capitale	453
1.11.2 La riduzione del capitale	456
1.12 La società a responsabilità limitata unipersonale	460
1.13 Lo scioglimento	464
2. Le startup e PMI innovative	464
2.1 Le deroghe al diritto societario delle startup e PMI innovative	464
2.2 Le deroghe generali	469
2.3 Deroghe per le Srl (startup e PMI innovative)	470
2.4 Tecniche redazionali	473

4.

IL DIRITTO STATUNITENSE

1. Silicon Valley + Silicon Alley = startup	509
1.1 La terra delle opportunità	509
1.2 Il diritto societario	509
1.2.1 Corporation	510
1.2.2 Limited Liability Company	513
1.2.3 La Limited Partnership	514
1.2.4 Il diritto societario del Delaware	514
1.2.5 Mergers and acquisitions	516
1.2.6 Italia-Usa: diritto societario a confronto	519
1.2.7 Tecniche redazionali	520