



Lo Studio

Lo Studio Legale Montanari Brescia Miccoli e Associati fornisce alla propria clientela, italiana e straniera, un'ampia gamma di servizi operando principalmente nel settore del diritto dell'impresa (diritto societario, diritto commerciale, diritto del lavoro). Lo Studio è particolarmente attivo nell'ambito delle operazioni societarie sia italiane che internazionali, delle fusioni, delle acquisizioni, delle joint-ventures, nonché nell'ambito delle operazioni che comportano investimenti di capitale e cambi di controllo. Lo Studio presta inoltre ai propri clienti assistenza nella risoluzione delle controversie, anche in sede contenziosa, sia in via giudiziaria che arbitrale.

The Firm

Studio Legale Montanari Brescia Miccoli e Associati provides its domestic and foreign clients with a broad range of services, mainly in business law (corporate law, commercial law, labour law). The Firm is particularly active in domestic and cross-border corporate transactions, mergers, acquisitions and joint ventures, as well as in equity investments and change of control transactions. The Firm also provides its clients with assistance in dispute resolutions, in Court, out-of-Court or by way of arbitration.

Indice

SOCIETA'

Il capitale minimo di una S.r.l. è ancora pari ad € 10.000?

1. *La misura minima del capitale sociale pag. 2*
2. *I conferimenti nella S.r.l. "sottocapitalizzata" pag. 4*
3. *La riserva legale della S.r.l. "sottocapitalizzata" pag. 5*
4. *Conclusioni pag. 7*

Index

COMPANIES

Is the minimum corporate capital of a limited liability company still equal to € 10,000?

1. *Minimum amount of corporate capital p. 2*
2. *Contributions to "undercapitalized" limited liability companies p. 4*
3. *Statutory reserve in the "undercapitalized" limited liability company p. 5*
4. *Conclusions p. 7*

SOCIETA'

Il capitale minimo di una S.r.l. è ancora pari ad € 10.000?

1. LA MISURA MINIMA DEL CAPITALE SOCIALE

L'Art. 2463 Cod. Civ. disciplina la costituzione della S.r.l. ordinaria. Il comma 4 di detto articolo prevede che il capitale di una S.r.l. possa essere determinato in misura inferiore ad € 10.000, pari ad almeno € 1 (S.r.l. "sottocapitalizzata"): ciò in aperto contrasto con il medesimo articolo che, al comma 2, n. 4, richiede, invece, per la valida costituzione di una S.r.l., un capitale non inferiore ad € 10.000.

L'accostamento delle due succitate norme dà luogo ad interpretazioni contrastanti circa l'attuale misura del capitale minimo di una S.r.l. Al riguardo, la dottrina si è divisa in due filoni interpretativi. Di tali filoni:

- il primo sostiene che la misura attuale del capitale sociale minimo sia pari ad € 1, poiché il comma 4 dell'Art. 2463 Cod. Civ. stabilisce che il capitale sociale può essere "determinato in misura inferiore a 10.000 euro, pari almeno ad un euro", ritenendo, quindi, che il suddetto contrasto derivi da un mero difetto di coordinamento;
- il secondo sostiene che l'importo di € 10.000 rappresenti ancora il capitale sociale

COMPANIES

Is the minimum corporate capital of a Limited Liability Company still equal to € 10,000?

1. MINIMUM AMOUNT OF CORPORATE CAPITAL

Art. 2463 of the Italian Civil Code deals with the incorporation of the ordinary limited liability company. The 4th paragraph of such article provides that the corporate capital of a limited liability company may be established at an amount below the threshold of € 10,000, equal to at least € 1 ("undercapitalized" limited liability company): such provision is openly in contrast with the same article, 2nd paragraph, no. 4, which requires a minimum corporate capital of € 10,000 to validly incorporate a limited liability company.

The comparison between the two abovementioned provisions gives rise to conflicting interpretations concerning the minimum amount of the corporate capital of a limited liability company. In this connection, Italian scholars are divided in two interpretative streams, as follows:

- the first one maintains that the amount of the minimum corporate capital is now equal to € 1, since Art. 2463, 4th paragraph, of the Italian Civil Code states that the corporate capital may be "established at an amount below the threshold of 10,000 Euros, equal to at least one Euro", implicitly considering that the above conflict arises out of a mere lack of coordination between the relevant provisions of law;
- the second one maintains that the minimum amount of corporate capital for limited

minimo del tipo S.r.l. e che un capitale sociale di importo inferiore ad € 10.000 potrà essere validamente stabilito solo rispetto a S.r.l. in fase di costituzione. Tale interpretazione si fonda sulla considerazione che le norme in materia di riduzione volontaria e per perdite del capitale sociale ancora indicano, quale ammontare minimo del capitale sociale, l'importo di € 10.000.

Qualora si adotti l'una ovvero l'altra interpretazione - in altre parole, qualora si consideri che l'attuale capitale sociale minimo di una S.r.l. sia pari ad almeno € 1 ovvero pari ad almeno € 10.000 - si giunge, ovviamente, a conclusioni differenti in materia di riduzione volontaria ovvero per perdite, tali da intaccare l'ammontare minimo di capitale sociale previsto per legge, come di seguito evidenziato.

1.1. Se si considera che la nuova misura del capitale sociale minimo di una S.r.l. sia pari ad € 1, è chiaro che qualsiasi S.r.l. - indipendentemente dal fatto che sia stata costituita con capitale di € 10.000, ovvero con capitale inferiore - dovrà prendere in considerazione il valore di € 1 quale soglia minima per determinare il proprio capitale sociale, per cui:

- a. i soci potranno decidere di diminuire il capitale sociale al di sotto del valore di € 10.000, fino a valori pari ad almeno € 1;
- b. nel caso di perdite superiori ad un terzo del valore del capitale sociale, e tali da portare tale valore al di sotto dell'importo di € 10.000, non sussisterà più l'obbligo di ricapitalizzare la società, ovvero di deliberare lo scioglimento della stessa; tali obblighi sorgeranno solo qualora il valore del capitale sia inferiore ad € 1 (!).

liability companies is still equal to € 10,000, and that the corporate capital may be validly established below the threshold of € 10,000 only in respect of limited liability companies at the time they are incorporated. This interpretation is grounded on the fact that the rules concerning the reduction of corporate capital on a voluntary basis and for losses still provide the threshold of € 10,000 as the minimum amount of the corporate capital.

Depending on the interpretation adopted – in other words, if it is held that the minimum amount of corporate capital is equal to € 1 or to € 10,000 – different conclusions may be drawn with reference to the rules concerning the reduction of corporate capital on a voluntary basis or for losses, so as to reduce the amount of corporate capital to an amount below the minimum threshold provided by law, as follows.

1.1. If the new minimum threshold of corporate capital of limited liability companies is deemed to be equal to € 1, it is evident that every limited liability company – irrespective of the circumstance that the same was incorporated with a corporate capital of € 10,000, or with a corporate capital below such threshold – shall have to consider the amount of € 1 as the minimum threshold of its corporate capital, so that:

- a. the shareholders may decide to reduce the corporate capital below the threshold of € 10,000, down to € 1;
- b. in case of losses, whose amount is higher than one third of the corporate capital, and such as to reduce the amount of the corporate capital below the threshold of € 10,000, then the shareholders will no longer be required to adopt a decision concerning the restoration of the corporate capital or, alternatively, the winding up of the company; such measures shall be adopted only if the amount of corporate capital goes below the threshold of € 1 (!).

1.2. Se si considera che la misura del capitale sociale minimo di una S.r.l. sia ancora pari ad € 10.000, la disciplina della S.r.l. “sottocapitalizzata” sarà applicabile soltanto a S.r.l. in fase di costituzione. Questo significa che tutte le società costituite con capitale sociale pari ad € 10.000, ovvero che – seppur inizialmente “sottocapitalizzate” – abbiano raggiunto tale soglia in seguito a capitalizzazione, non potranno considerare la soglia di € 1 quale nuova misura minima del capitale sociale, per cui:

- a. i soci non potranno diminuire il capitale sociale, in modo tale che esso ammonti a meno di € 10.000;
- b. nel caso di perdite superiori ad un terzo del valore del capitale sociale, e tali da portare tale valore al di sotto dell'importo di € 10.000, sussisterà l'obbligo o di ricapitalizzare la società, di modo che il valore del capitale sia nuovamente pari ad almeno € 10.000, ovvero di deliberare lo scioglimento della società stessa.

In ogni caso, indipendentemente dall'interpretazione che si decida di avallare, la S.r.l. che presenti un capitale sociale determinato in misura inferiore ad € 10.000 dovrà obbligatoriamente applicare una disciplina speciale sia in materia di conferimenti che di formazione della riserva legale, come di seguito illustrato.

2. I CONFERIMENTI NELLA S.R.L. “SOTTOCAPITALIZZATA”

Nel caso di una S.r.l. con capitale inferiore ad € 10.000, i relativi conferimenti dovranno essere fatti per intero ed in denaro nelle mani degli amministratori. Ciò in deroga alla disciplina dei conferimenti in S.r.l. non

1.2. If the minimum threshold of corporate capital of limited liability companies is deemed to be still equal to € 10,000, then the rules concerning “undercapitalized” limited liability companies apply exclusively to companies at the time of their incorporation. Consequently, companies incorporated from the beginning with a corporate capital equal to € 10,000, or companies which – even if initially “undercapitalized” – have reached such amount of corporate capital following increases of the same may not consider the threshold of € 1 as the minimum amount of corporate capital, so that:

- a. the shareholders may not decide to fix the corporate capital below the threshold of € 10,000, down to € 1;
- b. in case of losses, whose amount is higher than one third of the corporate capital, and such as to reduce the corporate capital below the threshold of € 10,000, the shareholders shall restore the corporate capital up to at least € 10,000, or, alternatively, wind up the company.

In any event, irrespective of the interpretation adopted, a special set of rules concerning contributions and formation of the statutory reserve shall apply to limited liability companies having a corporate capital below the threshold of € 10,000, as follows.

2. CONTRIBUTIONS TO “UNDERCAPITALIZED” LIMITED LIABILITY COMPANIES

Contributions to limited liability companies with a corporate capital of an amount below the threshold of € 10,000 shall be made in full and in cash to the directors. Such provision derogates from the rules concerning

“sottocapitalizzata”, secondo cui:

- a. può essere conferito in società qualsiasi bene suscettibile di valutazione economica, quindi anche beni in natura e prestazioni di opere o servizi;
- b. nel caso di conferimenti in denaro, deve essere versato immediatamente nelle mani dell'organo amministrativo solo il 25% del conferimento e l'intero eventuale sovrapprezzo;
- c. il versamento immediato del 25% del conferimento può essere sostituito dalla stipula, per un importo almeno corrispondente, di una polizza di assicurazione o di una fideiussione bancaria;
- d. se il socio conferisce una prestazione d'opera o di servizi, il conferimento dovrà essere garantito mediante la prestazione di una polizza assicurativa o di una fideiussione bancaria dell'intero valore assegnato all'opera o al servizio. In alternativa, il socio conferente potrà, se l'atto costitutivo lo prevede, sostituire la polizza o la fideiussione con un importo in denaro del medesimo valore, a mero titolo di cauzione.

3. LA RISERVA LEGALE DELLA S.R.L. “SOTTOCAPITALIZZATA”

Una disciplina speciale viene stabilita anche in materia di formazione della riserva legale. Nello specifico, il comma 5 dell'Art. 2463 Cod. Civ. prevede che, per le S.r.l. “sottocapitalizzate”, dovrà essere accantonato, al termine di ciascun esercizio, il 20% degli utili netti risultanti dal bilancio, fino a che la riserva legale abbia raggiunto, sommata al capitale, un importo pari ad € 10.000. Inoltre, la riserva

contributions to non “undercapitalized” limited liability companies, which rules establish the following:

- a. any goods having an economic value may be contributed to the company, including properties in kind and performance of work and services;
- b. if the contribution is in cash, only 25% of the total amount of the same shall be immediately paid to the directors in addition to the entire premium, if any;
- c. the immediate payment of 25% of the cash contribution may be replaced by the taking out of an insurance policy or a bank guarantee of at least the same value;
- d. if the performance of work or services is contributed, such contribution shall be guaranteed by means of an insurance policy or a bank guarantee of the same value as the performance itself. Alternatively, if the by-laws so provide, the insurance policy or the bank guarantee may be replaced by a sum of money of the same value, to be considered as caution money.

3. STATUTORY RESERVE IN THE “UNDERCAPITALIZED” LIMITED LIABILITY COMPANY

Special rules are also provided for with reference to the setting up of the statutory reserve. Specifically, Art. 2463, 5th paragraph, of the Italian Civil Code provides that, in case of “undercapitalized” limited liability companies, 20% of the net profits resulting from the statutory accounts shall be set aside at the end of each financial year, until the aggregate amount of corporate capital and statutory reserve is

così formata potrà essere utilizzata per due scopi: copertura di eventuali perdite e aumenti gratuiti di capitale sociale.

Da quanto precede, è chiaro che anche tale disciplina della riserva legale è derogatoria rispetto alla disciplina applicata alla S.r.l. costituitasi con capitale di almeno € 10.000, a cui si applica l'Art. 2430 Cod. Civ., secondo cui:

- a. la società ha l'obbligo di accantonare a riserva legale, alla fine di ciascun esercizio sociale, il 5% degli utili netti risultanti dal bilancio;
- b. la riserva legale dovrà essere accantonata fintanto che essa non raggiunga un importo pari al 20% del capitale sociale;
- c. la riserva legale può essere utilizzata solo per la copertura di eventuali perdite, ma non per aumenti di capitale.

Anche la disciplina in materia di accantonamento, applicabile alle S.r.l. "sottocapitalizzate", ha suscitato vivace dibattito, in quanto ci si è chiesti se ad esse debba essere applicata, oltre alla disciplina di cui al comma 5 dell'Art. 2463 Cod. Civ., anche la disciplina di cui all'Art. 2430 Cod. Civ.. La risposta che è stata data è affermativa, con le conseguenze evidenziate nell'esempio sotto riportato.

Prendiamo il caso di una S.r.l. che venga costituita con un capitale pari ad € 9.000. Ai sensi del comma 5 dell'Art. 2463 Cod. Civ., essa dovrà accantonare, ogni anno, una quantità di utili netti pari ad almeno il 20% degli stessi, fino a che la riserva, sommata al capitale, non raggiunga il valore di € 10.000 (ossia, dovranno essere accantonati € 1.000). A

equal to € 10,000. Such statutory reserve may be used both to offset possible losses and to increase, on a gratuitous basis, the corporate capital.

From the above it is clear that also the provisions concerning the statutory reserve derogate from the provisions applicable to limited liability companies set up with a capital of at least € 10,000, to which Art. 2430 of the Italian Civil Code applies, stating that:

- a. the company shall set aside, at the end of each financial year, 5% of the net profits resulting from the statutory accounts;
- b. the statutory reserve shall be set aside until it reaches an amount corresponding to 20% of the corporate capital;
- c. the statutory reserve may be used exclusively to offset possible losses, and not to increase the corporate capital.

With reference to the above, scholars have discussed whether "undercapitalized" limited liability companies shall have to comply not only with Art. 2463, 5th paragraph, but also with Art. 2430 of the Italian Civil Code. They concluded in the affirmative, with the consequences shown in the example set out below.

A limited liability company is incorporated with a corporate capital of € 9,000. Under Art. 2463, 5th paragraph, of the Italian Civil Code, such company shall set aside an amount equal to 20% of the yearly net profits, until the sum of statutory reserve and corporate capital is equal to € 10,000 (in the sense that € 1,000 shall be set aside as reserve). In light of the foregoing, it will

questo punto, però, si dovrà anche verificare se il valore della riserva legale così accantonata rispetti i requisiti di cui all'Art. 2430 Cod. Civ., ossia abbia un valore pari al 20% del capitale sociale. Nel caso in cui il capitale ammonti ad € 9.000, la riserva dovrà perciò essere pari ad € 1.800, con la conseguenza che la società dovrà ulteriormente accantonare ogni anno almeno il 5% degli utili netti di esercizio, fino a che tali ulteriori accantonamenti non raggiungano l'importo di € 800. Solo allora la società non avrà più l'obbligo di imputare ulteriori somme a riserva legale.

4. CONCLUSIONI

Come sopra accennato, mentre non si dubita che una S.r.l. possa costituirsi con capitale inferiore ad € 10.000 e pari ad almeno € 1 (trovando applicazione la speciale disciplina in materia di conferimenti e riserva legale), la dottrina ancora si domanda se nel corso della vita di una S.r.l., e con speciale riferimento alle operazioni sul capitale sociale, si debba considerare quale ammontare minimo del capitale sociale l'importo di € 1 ovvero di € 10.000.

Al riguardo, bisogna prendere atto che, da un lato, buona parte della dottrina ritiene che il legislatore abbia inteso, mediante il comma 4 dell'Art. 2463 Cod. Civ., ridurre, ad ogni effetto, l'importo legale minimo del capitale sociale del tipo S.r.l. da € 10.000 ad € 1 (sostenendo che i sopravvissuti riferimenti all'ammontare di € 10.000 non sarebbero altro che un evidente e maldestro difetto di coordinamento) e che, dall'altro, tale impostazione dottrinale sembra essere appoggiata anche dalla (prevalente) prassi

be necessary to verify whether the amount of the statutory reserve set aside is also conforming with the requirements under Art. 2430 of the Italian Civil Code, i.e. it has a value corresponding to 20% of the corporate capital. In the case in which the corporate capital amounts to € 9,000, the statutory reserve shall have to be of at least € 1,800, with the consequence that the company shall have to further set aside, each year, at least 5% of the net profits resulting from the statutory accounts, until the sums so set aside reach the amount of € 800. Only at that point, no further sums shall have to be set aside in the statutory reserve.

4. CONCLUSIONS

As mentioned above, while there is no doubt that a limited liability company may be incorporated with a corporate capital below the threshold of € 10,000 and equal to at least € 1 (it being understood that the special rules concerning contributions and statutory reserve shall apply), scholars are still debating whether during the life of the company, and specifically with reference to operations on the corporate capital, the minimum amount of corporate capital shall be considered equal to € 1 or to € 10,000.

In this respect, we have to consider that, on one side, the majority of scholars maintain that the main purpose of Art. 2463, 4th paragraph, of the Italian Civil Code is to reduce, in all respects, the minimum amount of the corporate capital from € 10,000 to € 1 (maintaining that the other references to the amount of € 10,000 would be only a clear and clumsy lack of coordination between the relevant provisions of law) and that, on the other side, also (most) notaries public seem to agree in this respect. Such circumstance is very important, because the notary public not

notarile. Tale ultima circostanza risulta quanto mai importante, poiché è proprio il notaio non solo a redigere il verbale di assemblea con cui si modifica il capitale sociale, ma anche, al momento della detta redazione, ad eseguire il primo controllo di legittimità di quanto deliberato dall'assemblea dei soci.

Si deve, peraltro, segnalare che neppure il notariato è concorde sul significato da attribuire al comma 4 dell'Art. 2463 Cod. Civ.. Se, infatti, i primi commentatori in ambito notarile sostenevano che la nuova soglia di € 1 potesse essere considerata quale capitale sociale minimo anche in caso di riduzioni volontarie del capitale sociale ai sensi dell'Art. 2482 Cod. Civ., una recente massima del Consiglio Notarile di Milano (massima del 19 maggio 2015, n. 143) ha smentito tale interpretazione. Infatti, in essa si afferma che, nel caso di riduzione del capitale sociale mediante restituzione dei conferimenti ai soci, ovvero mediante liberazione degli stessi dall'obbligo di eseguire i versamenti ancora dovuti, ovvero ancora mediante passaggio di capitale a riserve disponibili, non sarebbe possibile effettuare l'operazione di riduzione volontaria, qualora l'importo residuo di capitale sociale, sommato alla riserva legale, risultasse inferiore ad € 10.000.

In ogni caso, il fatto che la prassi notarile maggioritaria accetti che qualsiasi S.r.l. possa ridurre il proprio capitale sociale a somme inferiori ad € 10.000 sembra legittimare la posizione di chi ritiene che, con il comma 4 dell'Art. 2463 Cod. Civ., il legislatore abbia voluto modificare, ad ogni effetto, il capitale sociale minimo della S.r.l. e che, pertanto, sarebbero pienamente legittime le riduzioni del

only draws up the minutes of the general meeting resolving to modify the corporate capital, but he/she also runs the first check from a legal point of view on the content of such resolution.

We wish to point out, however, that also notaries public are not unanimous as to the meaning of Art. 2463, 4th paragraph, of the Italian Civil Code. In this respect, even if at the beginning in the notary public circles it has been maintained that the new threshold of € 1 could be deemed to be the new minimum amount of corporate capital, and this was true also in respect of reductions on a voluntary basis under Art. 2482 of the Italian Civil Code, however a recent precept of the Council of the Milan Notaries Public (precept of May 19, 2015, No. 143) has disproved such interpretation. In fact, the latter has stated that when the corporate capital is reduced by means of reimbursement of contributions to the shareholders or through release of the same from their obligation to make the contributions still due, or, finally, through allocation of part of the corporate capital into a distributable reserve, then the reduction of the capital on a voluntary basis is not possible, if the aggregate amount of the remaining corporate capital and the statutory reserve is below the threshold of € 10,000.

In any event, considering that the majority of the notaries public accept that any limited liability company may reduce its corporate capital below the threshold of € 10,000, such circumstance seems to strengthen the interpretation admitting that Art. 2463, 4th paragraph, of the Italian Civil Code provides for a modification, in all respects, of the minimum corporate capital threshold for limited liability

capitale sociale al di sotto dei € 10.000.

Alla luce di quanto sopra esposto, non vi è dubbio che si appalesa quanto mai necessario un intervento chiarificatore del legislatore al fine di eliminare le suddette discrasie normative.

companies, and that, therefore, corporate capital reductions below the threshold of € 10,000 are fully lawful.

In light of the foregoing, there is no doubt that it is absolutely necessary that the legislator intervenes in order to remove such confusion.

La *Newsletter* è una pubblicazione gratuita dello
Studio Legale

Montanari Brescia Miccoli e Associati
curata da Marco G. Brescia e Giulia Costa
Per informazioni o segnalazioni si prega di
contattare info@mbalex.it

Tutti i diritti sui dati, materiali e informazioni
contenuti nella *Newsletter* sono riservati allo
Studio Legale

Montanari Brescia Miccoli e Associati
La loro riproduzione e diffusione è consentita a
condizione che sia citata la fonte.

Studio Legale

Montanari Brescia Miccoli e Associati

Via Giovasso n. 4 - 20121 Milano

Tel. +39.02.3211521- Fax +39.02.32115252

e-mail: info@mbalex.it

www.mbalex.it

The *Newsletter* is a free publication of
Studio Legale

Montanari Brescia Miccoli e Associati
edited by Marco G. Brescia and Giulia Costa
For information or notices please
contact info@mbalex.it

All rights on data, materials and information
contained in the *Newsletter* are reserved to
Studio Legale

Montanari Brescia Miccoli e Associati
Any reproduction or dissemination is allowed on
condition that the source is mentioned.

Studio Legale

Montanari Brescia Miccoli e Associati

Via Giovasso n. 4 - 20121 Milano

Tel. +39.02.3211521- Fax +39.02.32115252

e-mail: info@mbalex.it

www.mbalex.it