

LA RIFORMA DELLE SOCIETÀ DI PERSONE IN GERMANIA

DAL 1° GENNAIO 2024 ENTRANO IN VIGORE LE MODIFICHE
INTRODOTTE DALLA LEGGE DI MODERNIZZAZIONE: COSA CAMBIA

Introduzione

La c.d. Legge di modernizzazione delle società di persone (*Personengesellschaftsmodernisierungsgesetz* - MoPeG), approvata il 10 agosto 2021, entra in vigore il **1° gennaio 2024** e introduce importanti novità soprattutto in materia di società civile (*Gesellschaft bürgerlichen Rechts* - GbR), ma interessa anche le altre due tipologie di società di persone, la società in nome collettivo (*Offene Handelsgesellschaft* - OHG) e la società in accomandita semplice (*Kommanditgesellschaft* - KG).

Dal punto di vista sistematico, la riforma modifica l'intero Titolo 16 del Codice Civile tedesco (artt. 705 - 740c BGB) e parti del Codice di commercio (in particolare nel secondo libro, artt. 105 e ss. HGB).

La riforma dà riconoscimento normativo ad alcune posizioni ormai consolidate raggiunte dalla giurisprudenza tedesca in materia: sotto questo profilo, l'intervento sostanziale più rilevante riguarda la possibilità di veder riconosciuta **la capacità giuridica della GbR** (*rechtsfähige Gesellschaft*), con le conseguenze che verranno di seguito illustrate.

Un ulteriore elemento di novità è dato dalla **facoltà/obbligo di registrazione** della GbR nel registro delle società, il che darà maggiore certezza sotto vari profili ai rapporti giuridici interni ed esterni e commerciali nei confronti dei terzi.

La nuova GbR

Fino al 31.12.2023 la GbR è esistita solo come ente privo di capacità giuridica. Essa veniva regolata nel Codice Civile, essendo il Codice di commercio riservato alle società che svolgono appunto attività di natura commerciale.

Secondo la nuova versione dell'art. 705, comma 2, BGB, la GbR potrà essere costituita per divenire titolare di diritti e doveri propri, assumendo quindi la capacità giuridica (**rechtsfähige Gesellschaft**) oppure potrà essere costituita solamente per regolare i rapporti interni tra soci; in questo secondo caso la GbR resta priva di capacità giuridica (**nicht rechtsfähige Gesellschaft**).

La costituzione di una GbR dotata di capacità giuridica ha rilevanti effetti sul piano sostanziale. Essa infatti:

- può essere titolare di diritti e doveri propri
- ha un proprio patrimonio,
- può agire ed essere convenuta in giudizio.

Va comunque tenuto conto che, sul fronte della responsabilità, il riconoscimento della capacità giuridica della GbR lascia inalterata la responsabilità illimitata dei soci, tipica delle società di persone.

Ulteriori effetti sono poi collegati alla **registrazione della GbR** nel nuovo registro delle società (**Gesellschaftsregister**):

- generale effetto di fede pubblica per i dati societari registrati, anche con riferimento ai poteri di rappresentanza della società stessa
- possibilità di stabilire una sede sociale sul territorio nazionale, in un luogo diverso dalla sede amministrativa o della direzione effettiva
- possibilità di concludere specifici negozi giuridici o essere titolare di specifici diritti, ad esempio relativamente agli immobili o alle partecipazioni societarie
- possibilità di trasformazione in altre tipologie societarie

La registrazione non avviene automaticamente per il fatto di aver costituito una GbR con capacità giuridica, né riguarda di principio le GbR già esistenti. La registrazione può essere richiesta sulla base di una scelta volontaria, ma **in alcuni casi può divenire obbligatoria** secondo la nuova normativa.

In particolare, la registrazione è obbligatoria:

- quando la GbR è o diventa socia di un'altra società di persone, di una GmbH o di una AG. Senza registrazione nel registro delle società, essa non viene iscritta come socia nel registro commerciale. Non è previsto un obbligo immediato di registrazione a carico delle società già esistenti, tuttavia la GbR deve essere registrata al più tardi quando si rende

necessaria una modifica: quindi, ad esempio, se la GbR intende cedere la sua partecipazione in altra società registrata.

- quando la GbR deve procedere all'**acquisizione di un immobile**, in quanto la GbR dovrà essere iscritta nel registro fondiario come proprietaria a tale scopo. Anche in questo caso, se una GbR ha già acquisito la proprietà di un immobile prima dell'entrata in vigore della riforma, non è previsto un obbligo immediato di registrazione. Tuttavia, la registrazione deve avvenire al più tardi quando viene apportata una modifica al registro fondiario, quindi prima di procedere all'eventuale vendita dell'immobile.

La GbR registrata assume la denominazione di "eingetragene Gesellschaft bürgerlichen Rechts" o "**eGbR**".

Da notare che la eGbR è soggetta anche alla normativa in materia di trasparenza e quindi è obbligatorio comunicare le informazioni relative ai titolari effettivi delle partecipazioni al **Transparenzregister**.

Altre modifiche introdotte dalla riforma riguardano la **continuità della società** nelle ipotesi di scioglimento del rapporto limitatamente a un socio (tipicamente: morte, recesso ed esclusione). Ad esempio, in base alla nuova legge, la morte di un azionista non porterà più allo scioglimento della società, ma all'uscita dell'azionista deceduto con una liquidazione della quota in favore degli eredi al valore di mercato (art. 723 f. BGB).

Le modifiche relative a OHG e KG

Le ampie modifiche al BGB costituiscono anche la base per le ulteriori modifiche all'HGB in materia di diritto delle società commerciali (OHG, KG). Mentre la legge che disciplina le società in nome collettivo (OHG) è stata riformulata in modo completo, le modifiche alla parte che disciplina le società in accomandita semplice (KG) sono di natura più marginale e comprendono adeguamenti alla nuova legge che disciplina le GbR e le OHG.

La normativa relativa alle eGbR registrate, che potranno avere una sede legale diversa dalla sede amministrativa in un qualsiasi distretto sul territorio nazionale, si applica anche alle altre società di persone (commerciali) (OHG, KG).

Sono previste modifiche per quanto riguarda l'**approvazione delle delibere** e il **diritto di impugnazione** delle stesse, nonché il diritto del socio accomandante a ricevere informazioni.

L'articolo 109, comma 1, HGB chiarisce innanzitutto che i soci adottano le loro delibere in assemblea. Ciò include sia le riunioni di persona che quelle virtuali, come le conferenze telefoniche o le videoconferenze.

Finora il diritto delle società di persone non prevedeva una disciplina sulle delibere viziate da nullità o annullabili. Con la riforma, cambia la normativa per le società commerciali OHG e KG, che si basa adesso su quella relativa alle delibere viziate per le società per azioni. Di base una delibera può essere impugnata entro tre mesi ed è nulla solo in casi eccezionali (art. 110 e segg. HGB). Il diritto di impugnare le delibere si applica alle società di diritto civile (GbR) solo se è stato espressamente concordato.

I diritti dei soci sono stati rafforzati per quanto riguarda i diritti di informazione, in particolare per i soci accomandanti, che ora possono (senza che ciò possa essere escluso dal statuto) non solo richiedere una copia del bilancio annuale, ma anche informazioni su questioni aziendali e in generale hanno diritto all'informazione sugli affari della società (§ 166 comma 1 frase 2 HGB). La norma limita questo diritto nella misura in cui è necessario per l'esercizio dei suoi diritti di socio. Ciò significa soppesare gli interessi reciproci della società e del socio secondo il principio di proporzionalità.

La c.d. Einheits-GmbH & Co. KG

In materia di accomandita, trova riconoscimento normativo espresso la cosiddetta società unitaria (Einheits-GmbH & Co. KG), da tempo riconosciuta dalla giurisprudenza e dalla dottrina, in cui la società in accomandita semplice è anche l'unico azionista del suo socio accomandatario (socio personalmente responsabile), che - a sua volta - è una società di capitali (GmbH). Il nuovo articolo 170, comma 2, HGB stabilisce che i diritti di azionista spettanti alla società in accomandita semplice nell'assemblea dei soci della GmbH sono esercitati dai soci accomandanti e non dal socio accomandatario.

Lo Studio è a disposizione per fornire supporto legale e consulenza in materia societaria e per l'eventuale adeguamento alla nuova disciplina in materia di società di persone.

Il nostro Studio si trova in Berlino e fornisce consulenza legale e fiscale con riferimento al diritto tedesco.

Assistiamo clienti che operano o intendono operare sul mercato tedesco per la realizzazione di progetti e operazioni commerciali. Forniamo consulenza in merito alla costituzione di società e della gestione delle questioni di governance societaria, della predisposizione di contratti commerciali. Assistiamo i clienti nella realizzazione di iniziative di investimento con particolare riferimento al settore immobiliare e nella gestione delle questioni normative e fiscali ad esse connesse. Assistiamo i clienti nella gestione di proprietà immobiliari in Germania, in particolare operazioni di compravendita e rapporti di locazione.

AGNELLI | STUDIO LEGALE | KANZLEI

Wöhlertstr. 18
10115 Berlin

www.avvocatoagnelli.eu
info@avvocatoagnelli.eu

Copyright 2023 / Agnelli | Studio legale | Kanzlei