

LA COSTITUZIONE DI SOCIETÀ NEGLI STATI UNITI

- ✓ **Introduzione**
- ✓ **Le forme societarie più comuni**
- ✓ **Tempi per la costituzione**
- ✓ **Licenze amministrative**
- ✓ **Filiali e Società Partecipate**
- ✓ **Corporation**
- ✓ **Costituzione**
- ✓ **Capitale sociale**
- ✓ **Tipi di conferimento**
- ✓ **Il Board of Directors e gli Officers**
- ✓ **Nessun requisito di residenza o cittadinanza**
- ✓ **Limited Liability Company**
- ✓ **Limited Partnership**

Introduzione

La competitività e la forza dell'economia americana è in parte attribuibile alla rapidità ed elasticità delle procedure atte a costituire le società ed altri enti giuridici negli Stati Uniti nonché la relativa semplicità amministrativa nel gestire società non quotate in borsa. In questo capitolo si prendono in esame le principali forme societarie statunitensi ed i corrispondenti soggetti giuridici nel diritto italiano.

Le forme societarie più comuni

Le più comuni forme societarie nel sistema statunitense sono:

Corporation – Simili alle società per azioni

Limited Liability Company – Simili alle società a responsabilità limitata

Limited Partnership – Simili alle società in accomandita semplice

Sole Proprietorship – Simile alla società semplice

È importante osservare che, con l'eccezione della "**Sole Proprietorship**" che si presta soltanto all'imprenditore unico, ciascuna delle forme societarie suindicate è suscettibile di essere utilizzata con imprese di dimensioni più modeste alle grandi multinazionali. Non vi sono preclusioni a livello formale o a livello economico ed i costi di costituzione dei vari tipi societari sono abbastanza simili tra loro.

Detto ciò bisogna aggiungere che negli Stati Uniti le due forme societarie più comunemente utilizzate sono le “**Corporation**” (c.d. “Inc.” o “Corp.”) e le “**Limited Liability Company**” (c.d. “LLC”). Queste società di capitale hanno caratteristiche che le fanno assomigliare, per grandi linee, rispettivamente alle Spa ed alle Srl del diritto societario italiano.

La “**Limited Partnership**”, invece, è più simile alle Sas italiane, con la caratteristica limitazione della responsabilità dei limited partner (cioè dei soci accomandanti). Va osservato che dal momento della creazione della LLC, la figura della Limited Partnership viene utilizzata sempre meno frequentemente.

Mentre vi sono notevoli differenze tra la Corporation da un lato e la LLC e la Limited Partnership dall’altro a livello di trattamento fiscale, (vedasi: [Capitolo II - Il regime fiscale degli Stati Uniti \(US Tax Law\)](#) [*Deep link to section II*]) la Corporation e la LLC presentano molte similarità per quanto concerne gli scopi per cui vengono utilizzate. In linea di massima, la LLC può essere gestita con minori formalità e maggiore flessibilità, e gli organi della LLC sono generalmente più snelli di quelli della Corporation, anche se, molto spesso, nella prassi comune si preferisce estendere alla LLC molti degli stessi istituti tipici delle Corporation cosicché le differenze tra le due forme societarie diventano ancora meno evidenti.

Le società americane sono soggette al potere amministrativo e giurisdizionale dello Stato di costituzione, nonché dello Stato dove l’azienda è domiciliata fisicamente e degli stati ove l’azienda svolge attività commerciali. Ogni Stato dell’Unione ha un proprio corpo di leggi scritte e giurisprudenza. Per quanto concerne la costituzione di una LLC o di una Corporation, si vuol dire che lo Stato del Delaware presenta il sistema giuridico societario e tributario più sofisticato ed evoluto e che consente la gestione più efficiente di tali società. Ciò, tuttavia, ha rilevanza nei casi di aziende di una certa dimensione o che intendano svolgere attività in più Stati. L’amministrazione tributaria e i tribunali commerciali del Delaware hanno infatti una notevole esperienza in materia di diritto societario e commerciale a causa del gran numero di aziende che vengono costituite in questo Stato (la maggioranza delle “Fortune 500® Companies” sono nel Delaware).

Tempi per la costituzione

In via generale, la costituzione di una società richiede pochissime formalità e può effettuarsi in tempi brevissimi (ad esempio: 24-48 ore nello Stato del Delaware ed in alcuni altri Stati). Alla costituzione di una società provvede un legale che prepara l’atto costitutivo (c.d. “Certificate of Incorporation” nel caso delle Corporation) e spesso funge anche da “incorporator” cioè colui che costituisce la società e la rappresenta fino alla prima riunione degli organi societari.

Licenze amministrative

Alcuni tipi di attività presuppongono l'ottenimento di autorizzazioni e licenze specifiche da parte delle autorità statali e/o comunali. Per Stato di New York le informazioni relative all'ottenimento di licenze commerciali possono essere richieste al New York State Office of Regulatory Assistance (<http://www.gorr.state.ny.us/gorr/>).

Filiali e Società Partecipate

Naturalmente, una società straniera che intende operare negli Stati Uniti può anche servirsi di una propria filiale anziché costituire una società americana. Infatti, taluni tipi di aziende (ad esempio, gli istituti finanziari) tendono ad utilizzare le filiali perché consentono di mantenere un'organizzazione maggiormente integrata con quella della casa madre.

Esistono, tuttavia, degli svantaggi di una certa rilevanza nel voler operare negli Stati Uniti con una filiale anziché una società partecipata. Innanzitutto, la società madre sarà direttamente responsabile per l'operato della filiale in base alle leggi statunitensi. Ove i giudici americani ritengano che le attività svolte dalla società madre attraverso la propria filiale siano sufficientemente "continue e sistematiche" essi potranno ritenersi muniti di giurisdizione in via generale (c.d. "personal jurisdiction") con la conseguenza che la società madre potrà essere citata in giudizio in una corte negli Stati Uniti e poter dover rispondere con tutti propri beni (e non soltanto quelli presenti sul territorio degli Stati Uniti) in caso di un verdetto sfavorevole.

In secondo luogo, una società straniera che opera attraverso una propria filiale negli Stati Uniti sarà soggetta direttamente alla giurisdizione fiscale degli Stati Uniti ("IRS") e degli Stati nei quali operasse, dovrà presentare dichiarazione dei redditi e pagare imposte sul reddito generato negli Stati Uniti. Quale parte del reddito totale della società estera sia attribuibile alla sua attività americana è difficile da stabilire e l'esito delle verifiche delle agenzie tributarie è imprevedibile.

Corporation

Costituzione

La Corporation viene costituita tramite un documento, il "Certificate of Incorporation" (equivalente per certi aspetti all'atto costitutivo previsto dal codice civile italiano). È sufficiente un singolo socio fondatore o "incorporator". La società è legalmente esistente dal momento del deposito del Certificate of Incorporation presso la Segreteria di Stato dello Stato prescelto per la costituzione. La costituzione ha spesso effetto in tempi brevissimi (24-48 ore nello Stato del Delaware e New York, ad esempio).

Capitale sociale

Nel sistema societario statunitense non esiste l'obbligo di sottoscrivere e depositare un capitale minimo. In realtà, il capitale di una società ha una funzione più contabile che legale. Quando l'azionista di una società americana versa denaro sul conto di tale società o effettua il pagamento di spese per conto di quest'ultima, si potrà decidere se considerare tale denaro quale capitale oppure come un prestito alla società. La società deve avere un capitale autorizzato (corrispondente al numero massimo di azioni che la società è autorizzata ad emettere). Il capitale autorizzato può consistere anche in azioni senza valore nominale: ciò permette la massima flessibilità e per tale motivo in molti casi è la forma consigliabile.

Tipi di conferimento

Dato che non esiste una capitalizzazione minima, il socio di una società americana può decidere di volta in volta se un apporto sia a capitale o un prestito. Il rapporto tra capitale e prestiti in linea di massima non dovrebbe essere più di uno a cinque, cioè non più di USD. 5 di prestito per ogni dollaro in capitale. Si tenga, tuttavia, presente che gli interessi derivanti da prestito sono soggetti ad una ritenuta il cui ammontare minimo è stabilito mensilmente per legge. Il tasso per un prestito effettuato nel luglio 2004 è del 2.25%, se effettuato per un periodo di tre anni o meno; di 4.07% se per un periodo di più di tre anni ma non eccedente i nove anni; e di 5.27% se per un periodo eccedente i nove anni. Gli interessi si possono accumulare, ma se non pagati non sono deducibili; se pagati, sono soggetti a ritenuta.

Non esistono tuttavia, disposizioni normative precise in materia e quindi la determinazione di quale sia il rapporto capitale-debito più adeguato va effettuata caso per caso, tenuto conto di tutte le particolarità della fattispecie concreta.

Vi sono due vantaggi nel qualificare un pagamento quale prestito anziché quale capitale. Innanzitutto, nel momento in cui si volesse restituire il pagamento alla società straniera, la procedura per la riduzione del capitale sociale è più laboriosa rispetto alla restituzione di un prestito. In secondo luogo, la restituzione del debito offre la possibilità del pagamento di interessi che in alcuni casi può essere un fattore contabilmente rilevante.

Il consiglio di amministrazione stabilisce il prezzo che deve essere pagato per l'emissione delle azioni. Normalmente, quando esiste un solo azionista, tutte le azioni autorizzate vengono emesse a favore dell'azionista unico. Qualora si verificasse l'esigenza di emettere ulteriori azioni, si può sempre modificare il Certificate of Incorporation per permettere l'emissione di nuove azioni.

Il Board of Directors e gli Officers

Appena costituita la società, il socio od i soci fondatori che subentrano al "incorporator", sottoscrivono i verbali dell'assemblea di costituzione oppure semplicemente firmano un verbale in cui nominano il primo

consiglio di amministrazione. Il consiglio d'amministrazione può essere composto da uno o più amministratori.

Gli amministratori detti "Director" possono agire solo come gruppo (a meno che non ci sia un Amministratore Unico, c.d. "Sole Director") e comunque non esercitano funzioni esecutive o di gestione che sono rimesse ai funzionari/institori della società, cioè agli "Officer". Un Officer può ricoprire contemporaneamente anche la carica di amministratore. Il consiglio di amministrazione (c.d. "Board of Directors"), tra le altre cose, elegge gli Officer, autorizza dell'apertura di conti correnti bancari per la società, l'emissione di azioni e altre attività stabilite dalla legge. Gli Officer sono generalmente il presidente, il/i vice-presidente, tesoriere e segretario.

Le assemblee degli azionisti sono convocate annualmente per eleggere i Director e la votazione può essere effettuata a mezzo di procura.

Nessun requisito di residenza o cittadinanza

In base alla legge statunitense, non è necessario che gli azionisti, gli amministratori o i funzionari di una società statunitense siano cittadini degli Stati Uniti o suoi residenti (al contempo il fatto di essere l'amministratore o funzionario di una società americana non dà automaticamente diritto ad un visto di entrata o alla residenza negli Stati Uniti. Si veda al riguardo al capitolo X - [Diritto dell'immigrazione \(Immigration Law\)](#) [*Deep link to section X*]. Da un punto di vista pratico, tuttavia, è difficile – per non dire impossibile – pensare di gestire una società commerciale statunitense senza che alcuni dei suoi Officer chiave siano fisicamente presenti negli Stati Uniti.

Limited Liability Company

La LLC ha una struttura societaria per alcuni aspetti simile alla società a responsabilità limitata italiana. Invece di azioni vengono emesse quote (c.d. "Membership Interests") ed esiste un solo livello di amministrazione (c.d. "Managers") invece di due cioè Director ed Officer della Corporation.

Le modalità di costituzione di una LLC sono abbastanza simili a quelle previste per una Corporation. La LLC viene costituita mediante la sottoscrizione dell'atto costitutivo, il cui contenuto varia in base allo Stato di costituzione. L'atto costitutivo viene indicato come "Certificate of Formation" nel Delaware, mentre in altri stati ci si riferisce agli "Articles of Organization." La costituzione della LLC può essere eseguita da uno qualsiasi dei soci o un loro rappresentante, e la LLC può avere un socio unico che può, anche, essere nominato successivamente alla costituzione della società stessa. La LLC benché legalmente costituita dal momento del deposito dell'atto costitutivo presso il Segretario di Stato dello Stato prescelto per la costituzione, può operare solo quando abbia almeno un socio.

I soci di una LLC, come gli azionisti di una Corporation, sono responsabili per i debiti contratti dalla LLC entro il limite massimo costituito dal capitale dell'azienda, anche quando vi sia un socio unico.

La Limited Partnership

La Limited Partnership è per molti aspetti assimilabile alla società in accomandita semplice. Il socio accomandante (c.d. "Limited Partner") riceve il beneficio della limitazione della responsabilità del rischio imprenditoriale alla sua quota di capitale apportata al momento della costituzione della Partnership. In cambio di tale vantaggio, il limited partner rinunciano al potere di gestione dell'attività di ordinaria amministrazione della società. Per contro, la figura del socio accomandatario (c.d. "General Partner") riveste tutti i poteri di ordinaria amministrazione degli affari sociali e risponde verso terzi per i debiti sociali con l'intero patrimonio personale. Benché le limited partnerships vengano spesso create per attività commerciali di minor rilievo, è pur sempre consigliabile la stesura di un contratto di associazione c.d. "partnership agreement", che stabilisca gli elementi essenziali che governano i rapporti tra soci e la società stessa, quali: la durata, i conferimenti di capitale, le percentuali di partecipazione dei soci a profitti e perdite, procedure per l'ammissione di nuovi soci, ipotesi di scioglimento e via dicendo. È consigliabile altresì che la preparazione di tale documento sia affidata ad un legale.

Ove non esistano soci accomandanti, la società sarà una General Partnership o società in nome collettivo, e tutti soci risponderanno con il proprio patrimonio individuale.