
The Client Update

Newsletter no. 5 (Year 3) September – 2021

Monthly newsletter prepared by *Carotenuto Studio Legale* on the main EU and Italian law and case-law novelties.

L'Informazione al Cliente

Lettera informativa n. 5 (Anno III) Settembre – 2021

Lettera informativa mensile di *Carotenuto Studio Legale* sulle principali novità normative e giurisprudenziali europee ed italiane.

Table of contents - Indice

Top stories - In primo piano	2
Corporate/Laws of contract - Diritto societario/Contrattualistica	7
Banking law - Diritto bancario	8
Financial law - Diritto finanziario	15
Insurance law - Diritto assicurativo	21
Compliance - Conformità alle norme	22
◦ <i>Legislative Decree no. 231/2001- D.Lgs. n. 231/2001</i>	22
◦ <i>Data protection - Protezione dei dati personali</i>	23
◦ <i>Anti-money laundering - Antiriciclaggio</i>	26
Capital Markets - Mercato dei capitali	29
Corporate criminal law - Diritto penale societario	30
Procedural law - Diritto processuale	32
List of abbreviations - Legenda	34

Top stories

In primo piano

Delegated Law for the reform of the criminal proceedings

The Law delegating the Government to reform the criminal proceedings will enter into force on 19 October 2021, with the aim to speed up the related duration.

Key-areas of intervention include:

- a) revision of the regime on investigations and the preliminary hearing;
- b) reform of alternative proceedings;
- c) modification of trial's regime;
- d) revision and extension of the regulations on the requirements for prosecution;
- e) extension of the scope of applicability of the suspension of criminal proceedings with probation of the accused;
- f) revision of the regime of sanctions in lieu of short custodial penalties;
- g) revision of the rules on telematic criminal proceedings, affirming the principle of the mandatory use of digital methods both for filing acts and documents, and making communications and notifications;
- h) modification of the regime of notifications to the accused; and
- i) reform of the regime of the trial *in absentia*.

Legge delega per la riforma del processo penale

Entrerà in vigore il prossimo 19 ottobre 2021 la Legge delega al Governo per la riforma del processo penale, che ha l'obiettivo di velocizzare i tempi dei processi.

Tra i principali ambiti di intervento, si segnala:

- a) la revisione della disciplina su indagini ed udienza preliminare;
- b) la riforma dei riti alternativi;
- c) la modifica della disciplina del giudizio dibattimentale;
- d) la revisione e l'ampliamento della disciplina sulle condizioni di procedibilità;
- e) l'estensione dell'ambito di applicabilità della sospensione del procedimento penale con messa alla prova dell'imputato;
- f) la revisione della disciplina delle sanzioni sostitutive delle pene detentive brevi;
- g) la revisione delle norme sul processo penale telematico, affermando il principio della obbligatorietà dell'utilizzo di modalità digitali tanto per il deposito di atti e documenti, quanto per le comunicazioni e notificazioni;
- h) la modifica della disciplina delle notifiche all'imputato; e

The Government has been also assigned the task of introducing an integrated regime of “restorative justice”, in implementation of Directive 2012/29/EU.

Some provisions are immediately applicable, which imply:

- a) the prescription of a crime upon the issuance of a the judgment of first instance, whether of acquittal or conviction;
- b) inadmissibility of the criminal action due to the overcoming of the maximum duration of the appeal proceedings, two years for the appeal and one year for the proceedings before the Court of Cassation, respectively.

[Delegated Law of 27 September 2021, no. 134, in the Official Gazette n. 237 of 4 October 2021](#)

Just published the new measures on ESG factors.

In implementation of the European Green Deal, the EU Commission has just adopted a series of regulations aimed at including the assessment of sustainability factors within existing regulations, which will enter into application on 2 August 2022, whilst the Delegated Directive (EU) 2021/1269 will apply, effective from 22 November 2022.

Specifically, the Regulations provide for:

- i) la riforma della disciplina del processo in contumacia.

È stato altresì assegnato al Governo il compito di introdurre una disciplina organica della giustizia riparativa, in attuazione della Direttiva 2012/29/UE.

Le seguenti disposizioni sono immediatamente applicabili:

- a) la regola per la quale la prescrizione del reato si blocca con la sentenza di primo grado (sia essa di assoluzione o di condanna); e
- b) l'improcedibilità per superamento dei termini di durata massima del giudizio di impugnazione (rispettivamente due anni per l'appello e un anno per il giudizio di Cassazione).

[Legge Delega 27 settembre 2021, n. 134, in G.U. Serie Generale, n. 237 del 4 ottobre 2021](#)

Publicati i nuovi provvedimenti euro-unitari relativi ai fattori ESG.

In attuazione del *Green Deal* europeo, la Commissione Europea ha adottato alcuni regolamenti volti ad inserire la valutazione dei fattori di sostenibilità all'interno della legislazione esistente, applicabile dal 2 agosto 2022. L'applicazione della Direttiva Delegata (UE) 2021/1269 è invece prevista a partire dal 22 novembre 2022.

Nello specifico, i regolamenti prevedono:

- a) the obligation for investment firms and AIFMs to take into account sustainability risks both with reference to general organizational requirements and when providing advice, assessing clients' sustainability preferences;
- b) the obligation for insurance and reinsurance undertakings, within the risk management areas of the Solvency II Directive, to take sustainability risks into account;
- c) a requirement for insurance companies and distributors of insurance products to take sustainability factors into account when identifying the product's target market, without the need to identify customer groups whose needs are not compatible with the insurance product in question in order to enable insurance products with sustainability factors to be made available to all customers.

The Delegated Directives provide for:

- a) the need for Member States to require investment firms to identify at a granular level the potential target market for each individual financial instrument and specify the type of client compatible with that instrument, also taking into account any client objectives that are related to sustainability;
- b) the need for distributors of financial instruments to be made adequately

- a) l'obbligo per imprese di investimento e GEFIA di tenere conto dei rischi di sostenibilità sia con riferimento ai requisiti organizzativi generali sia in sede di consulenza, valutando le preferenze di sostenibilità dei clienti;
- b) l'obbligo per le imprese di assicurazione e riassicurazione, all'interno dei settori di gestione dei rischi di cui alla Direttiva Solvency II, di tenere conto dei rischi di sostenibilità;
- c) l'obbligo per imprese di assicurazione e distributori di prodotti assicurativi di tenere conto dei fattori di sostenibilità nell'individuazione del mercato di riferimento del prodotto, senza necessità di identificare gruppi di clienti le cui esigenze non siano compatibili con il prodotto assicurativo al fine di consentire che a tutti i clienti siano resi disponibili prodotti assicurativi con fattori di sostenibilità.

Le Direttive Delegate invece prevedono:

- a) l'obbligo per gli Stati Membri di imporre alle imprese di investimento di identificare a livello granulare il mercato di riferimento potenziale per ogni strumento finanziario e specificare il tipo di cliente compatibile con tale strumento, tenendo in considerazione gli obiettivi legati alla sostenibilità;
- b) la necessità che i distributori di strumenti finanziari siano messi adeguatamente a

aware of the sustainability factors of the financial instrument in order to be able to adequately assess sustainability objectives with respect to the individual client;

- c) the obligation for distributors of financial instruments to have adequate product governance mechanisms in place in order to ensure compatibility also with sustainability objectives of the reference market;
- d) the obligation for Member States to require management companies to take sustainability factors into account when complying with procedural and organizational requirements;
- e) the obligation for Member States to ensure that management companies have the necessary resources and expertise to enable the effective integration of sustainability risks.

[Official Journal of the European Union, L 277, 2 August 2021](#)

Launch of the Italian FinTech Sandbox

In implementation of Article 36, paragraph 2-*bis* et seq., of the Growth Decree, the Ministry of Economy and Finance has recently issued a decree (entered into force on 17 July 2021) which governs the composition and competences of the FinTech Committee, that aims at coordinating the testing phase

conoscenza dei fattori di sostenibilità dello strumento finanziario al fine di poter valutare adeguatamente gli obiettivi di sostenibilità con riferimento al singolo cliente;

- c) l'obbligo per i distributori di strumenti finanziari di disporre di adeguati dispositivi di governance dei prodotti per assicurarne la compatibilità anche con obiettivi di sostenibilità del mercato di riferimento;
- d) l'obbligo per gli Stati Membri di imporre alle società di gestione di tener conto dei fattori di sostenibilità nel rispetto degli obblighi di procedure e organizzazione;
- e) l'obbligo per gli Stati Membri di assicurare che le società di gestione si dotino delle risorse e delle competenze necessarie per permettere un'efficace integrazione dei rischi di sostenibilità.

[Gazzetta ufficiale dell'Unione europea, L 277, 2 agosto 2021](#)

Il lancio della FinTech Sandbox italiana

In attuazione dell'art. 36, comma 2-*bis* e ss. del Decreto Crescita, il Ministero dell'economia e delle finanze ha recentemente emanato un decreto (entrato in vigore il 17 luglio scorso), che regola composizione ed attribuzioni del Comitato FinTech, organo volto a coordinare il procedimento di sperimentazione previsto

envisaged under the new regulatory Sandbox, also introduced by the same decree. Thanks to this tool, FinTech companies wishing to launch on the market an innovative product/service in the banking, financial or insurance sectors will have the opportunity to testing, for a period of 18 months, the product/service at issue, in a protected environment enjoying a dialogue with the competent supervisory authorities. The latter, upon applicant's request, may make exceptions to their own guidelines/provisions/regulations, allowing FinTechs, which are able to bring added value to the reference sector(s), an easier and safer entry into such markets. At the same time, the Sandbox represents an opportunity for supervisory authorities to adapt their regulations to the unstoppable process of digital transformation in the afore-said sectors.

On 30 September, the Bank of Italy, CONSOB and IVASS announced the launch of the first time-window submitting an admission application, which will last from 15 November 2021 to 15 January 2022.

[Ministerial Decree no. 100/2021 of 30 April 2021, published in the Official Gazette no. 157 of 2 July 2021 - in Italian only](#)

dalla nuova Sandbox regolamentare, anch'essa introdotta con lo stesso Decreto. Grazie a quest'ultimo strumento, le aziende FinTech che vogliono lanciare sul mercato un prodotto/servizio innovativo nei settori bancario, finanziario o assicurativo, avranno l'opportunità di sperimentare, per un periodo di 18 mesi, il prodotto/servizio in questione in un ambiente protetto nel quale le competenti autorità di vigilanza, oltre a consentire deroghe a propri orientamenti/atti/regolamenti, rappresentano un interlocutore privilegiato per comprendere ed attuare la normativa di settore, permettendo alle imprese FinTech, in grado di apportare valore aggiunto al settore di riferimento, un più facile e sicuro ingresso nel mercato. Allo stesso tempo, la Sandbox rappresenta un'opportunità per le autorità di vigilanza, al fine di adeguare la regolamentazione all'inarrestabile processo di trasformazione digitale nei suddetti settori.

Banca d'Italia, CONSOB e IVASS il 30 settembre scorso hanno annunciato l'avvio della prima finestra temporale per la presentazione delle domande di ammissione, che si estenderà dal 15 novembre al 15 gennaio 2022.

[Decreto Ministeriale n. 100/2021 del 30 aprile 2021, pubblicato in Gazzetta Ufficiale n. 157 del 2 luglio 2021](#)

Corporate/Laws of contract	Diritto societario/Contrattualistica
<p>EU Commission launches consultation on Public-Private Partnerships ("PPPs")</p> <p>On 27 July 2021, the Commission launched a consultation (ending 2 November 2021) on public-private partnership (PPP) legislation to prevent money laundering and terrorist financing.</p> <p>The purpose of the consultation is to:</p> <ol style="list-style-type: none"> a) obtain information regarding the types of "PPPs", the participating entities, the information exchanged and the measures taken to ensure the protection of fundamental rights; b) gather input regarding the mechanisms applied to measure the effectiveness and success of these partnerships and improve the Commission's understanding of the effects, benefits and added value of the various "PPPs" in the fight against money laundering; c) provide the Commission with sufficient information for the development of guidelines and publication of best practices. <p><u>EU Commission consultation paper</u></p>	<p>Al via la consultazione della Commissione UE sui partenariati pubblico-privati ("PPP")</p> <p>La Commissione ha avviato, il 27 luglio 2021, una consultazione (che terminerà il 2 novembre 2021) sulla normativa sui partenariati pubblico-privato (PPP) volta a prevenire il riciclaggio di denaro ed il finanziamento del terrorismo</p> <p>Scopo della consultazione è:</p> <ol style="list-style-type: none"> a) ottenere informazioni riguardanti le tipologie di "PPP", i soggetti partecipanti, le informazioni scambiate e le misure adottate per garantire la tutela dei diritti fondamentali; b) raccogliere contributi riguardo ai meccanismi applicati per misurare l'efficacia e il successo di tali partenariati e migliorare la comprensione, da parte della Commissione, degli effetti, benefici e del valore aggiunto dei vari "PPP" nella lotta al riciclaggio; c) fornire alla Commissione informazioni sufficienti per l'elaborazione di linee guida e la pubblicazione delle migliori prassi. <p><u>Consultazione della Commissione UE</u></p>

Liability for fault of the parent company's managing director

Contrary to the prevailing doctrine, the Court of Cassation has stated that "*neither the management and coordination powers nor the legal independence of the management bodies of a subsidiary are ontologically incompatible with the parent company's managing director authority over risk areas, if any, related to such company's activities*", thus highlighting the possible attribution of a liability for negligence also to the managing director of the parent company for facts occurred to a subsidiary, especially when, as in the case at issue, the parent company is vested with the authority to act as a holding company with management powers.

[Court of Cassation, judgement n. 32899 of 6 September 2021](#)

La responsabilità per colpa dell'amministratore delegato della capogruppo

In dissonanza rispetto alla dottrina prevalente, la Cassazione ha affermato che «*né i poteri di direzione e di coordinamento né l'autonomia giuridica degli organi di gestione delle controllate sono ontologicamente incompatibili con la titolarità, in capo all'amministratore della capogruppo, di una competenza inerente eventuali aree di rischio connesse all'attività d'impresa*», rilevando così la possibile attribuzione di una responsabilità per colpa anche a carico dell'amministratore delegato della capogruppo per fatti verificatisi in una controllata in particolare quando, come nel caso di specie, alla capogruppo siano attribuiti poteri di holding gestoria.

[Cassazione sent. n. 32899 del 6 settembre 2021](#)

Banking law

EBA's Report on the use of digital platforms in the EU banking and payments sector

EBA published, on 26 September 2021, a Report on the platformisation of the EU banking and payments sector. EBA identifies a rapid growth in the use of digital platforms to 'bridge' customers and financial institutions, a trend expected to accelerate in

Diritto bancario

La Relazione ABE sull'uso delle piattaforme digitali nel settore bancario e dei pagamenti dell'UE

L'ABE ha pubblicato, il 26 settembre 2021, un rapporto sull'uso di piattaforme digitali del settore bancario e dei pagamenti dell'UE. L'ABE identifica una rapida crescita nell'uso di piattaforme digitali per "fare da ponte" tra clienti e istituzioni finanziarie, tendenza che

line with the progressive digitisation of the EU financial sector. In light of the latter, new forms of financial, operational, and reputational interdependencies are emerging, and EBA identifies steps to strengthen its supervisory capacity to monitor market developments.

[EBA's Report on the use of digital platforms in the EU banking and payments sector](#)

EBA's Final Guidelines on the exceed of large exposure limits

On 15 September 2021, EBA published its final guidelines on the criteria for assessing (exceptional) cases in which credit institutions exceed the large exposure limits. The purpose thereof is to provide guiding principles based on pre-determined criteria to assist NCAs in deciding whether exceptional circumstances leading to a breach of the large exposure limits justify granting a period of time to come within the above limits.

In particular, the guidelines dictate the following criteria upon which the NCAs may set a time limit for compliance:

- a) the reporting of violations of the institution;
- b) the timeliness of notification of the violation or corrective action to return to normal;

dovrebbe accelerare in linea con la progressiva digitalizzazione del settore finanziario dell'UE. A fronte di quest'ultima, stanno emergendo nuove forme di interdipendenze finanziarie, operative e di reputazione e l'ABE individua dei passi per rafforzare la sua capacità di vigilanza per monitorare gli sviluppi del mercato.

[Report dell'ABE sull'uso di piattaforme digitali nei settori bancari e di pagamento dell'UE](#)

Orientamenti finali dell'ABE sul superamento dei limiti delle grandi esposizioni

Il 15 settembre 2021 l'ABE ha pubblicato i propri orientamenti finali circa i criteri di valutazione dei casi (eccezionali) in cui gli istituti di credito superano i limiti delle grandi esposizioni. Scopo degli orientamenti è fornire principi-guida basati su criteri predefiniti per aiutare le autorità competenti a decidere se le circostanze eccezionali che portano a una violazione dei limiti delle grandi esposizioni giustificano la concessione di un periodo di tempo per rientrare nei suddetti limiti.

In particolare, gli orientamenti dettano i seguenti criteri in base ai quali l'autorità competente può definire un limite temporale per la *compliance*:

- a) il resoconto di violazioni dell'istituto;
- b) la tempestività della notifica della violazione o le azioni correttive per rientrare nella normalità;

- c) the reasons for, complexity of, and scope of the violation;
- d) the overall financial condition of the institution;
- e) the overall concentration of risk in the banking book;
- f) the type of counterparty and its creditworthiness; and
- g) the steps already taken to address the violation.

[EBA's Final Guidelines on the exceed of large exposure limits \(EBA/GL/2021/09\)](#)

Revised Guidelines on stress tests of Deposit Guarantee Schemes

With its Final Report of 15 September 2021, EBA amended its guidelines on stress test of DGS under Directive 2014/49/EU, which had already been issued in 2016. The revised guidelines further strengthen the current DGS stress-testing framework by requiring the DGSs to test their resilience in a greater number of situations and aim to provide a more comprehensive, clear and harmonised template for recording and submitting the results of the stress tests to EBA. The deadline for the DGSs to submit their next reporting template is set for 16 June 2024.

[Revised Guidelines on stress tests of Deposit Guarantee Schemes under Directive 2014/49/EU](#)

- c) le ragioni, la complessità e la portata della violazione;
- d) la situazione finanziaria complessiva dell'istituto;
- e) la concentrazione complessiva del rischio nel portafoglio bancario;
- f) il tipo di controparte e la sua affidabilità creditizia; e
- g) le misure già adottate per affrontare la violazione.

[Orientamenti finali dell'ABE sul superamento dei limiti delle grandi esposizioni \(EBA/GL/2021/09\)](#)

Orientamenti sulle prove di stress dei sistemi di garanzia dei depositi

Con la relazione finale del 15 settembre 2021, l'ABE ha modificato i propri orientamenti sugli stress test dei SDG ai sensi della Direttiva 2014/49/UE, già emanate nel 2016. Gli orientamenti rivisti rafforzano ulteriormente l'attuale quadro delle prove di stress dei SGD, richiedendo agli stessi di testare la loro capacità di resistenza in un maggiore numero di situazioni e mirano a fornire un modello più completo, chiaro e armonizzato per la registrazione e la presentazione dei risultati delle prove di stress all'ABE. La scadenza per la presentazione del prossimo modello di segnalazione da parte dei SGD è fissata al 16 giugno 2024.

[Orientamenti sulle prove di stress dei Sistemi di Garanzia dei Depositi ai sensi della Direttiva 2014/49/UE](#)

Loan indexed to the Swiss franc: clauses drafted in an unclear and comprehensible manner may be affected by nullity

The Court of Cassation has reiterated its orientation regarding the vexatiousness of clauses lacking the requirement of clarity and comprehensibility.

In case in question, the Supreme Court quashed the decision of the Court of Appeal of Milan, which had rejected the appellants' request regarding the invalidity of the double conversion clause in the event of early repayment of a loan granted in Euros with interest indexed to the Swiss franc.

The Court found the clause to be invalid pursuant to Articles 116 and 117 of the Consolidated Banking Act, as well as pursuant to Art. 33 et seq. of the Consumer Code, noting that, with regard to contracts between professionals and consumers, "*clauses drafted in an unclear and comprehensible manner may be qualified as vexatious or unfair and therefore affected by nullity, if they determine a significant imbalance in the rights and obligations arising from the contract at the expense of the consumer and this also where they concern the very determination of the object of the contract or the adequacy of the consideration for the goods and services, if these elements are not identified in a clear and comprehensible manner*".

[Civil Court of Cassation, section I, judgement of 31 August 2021, no. 23655 - in Italian only](#)

Mutuo indicizzato al franco svizzero: le clausole redatte in modo non chiaro e comprensibile possono essere affette da nullità

La Suprema Corte ha ribadito il proprio orientamento in merito alla vessatorietà di clausole prive del requisito di chiarezza e comprensibilità.

Nel caso di specie, la Cassazione ha cassato con rinvio la pronuncia della Corte d'Appello di Milano che aveva rigettato la domanda degli appellanti relativa alla nullità della doppia clausola di conversione in caso di estinzione anticipata di un mutuo erogato in euro con interessi indicizzati al franco svizzero.

La Corte ha ravvisato profili di invalidità della suddetta clausola ai sensi degli art. 116 e 117, T.U.B., nonché ai sensi degli artt. 33 ss. del Codice del Consumo, rilevando che, in materia di contratti tra professionisti e consumatori, "*le clausole redatte in modo non chiaro e comprensibile possono essere qualificate vessatorie o abusive e pertanto affette da nullità, se determinano a carico del consumatore un significativo squilibrio dei diritti e degli obblighi derivanti dal contratto e ciò anche ove esse concernano la stessa determinazione dell'oggetto del contratto o l'adeguatezza del corrispettivo dei beni e dei servizi, se tali elementi non sono individuati in modo chiaro e comprensibile*".

[Cassazione Civile, Sezione I, sent. 31 agosto 2021, n. 23655](#)

ECB on the delegation of decisions on the significance of supervised entities

ECB has recently made amendments to the previous Decision (EU) 2017/934, given the identified need to clarify the procedure for delegating decision-making powers in respect of amendments to decisions on significance where heads of work units have concerns with regard to the interconnectedness of such a decision with one or more other decisions requiring supervisory approval. In particular, it is laid down that an amendment to a decision on significance shall not be adopted by means of a delegated decision if the complexity of the assessment or sensitivity of the matter requires that it is adopted under the non-objection procedure. In such case, heads of work units shall submit an amendment to a decision on significance to the ECB's Supervisory Board and the Governing Council for adoption under the non-objection procedure.

[*Decision \(EU\) 2021/1437 of the ECB on the delegation of decisions on the significance of supervised entities*](#)

Proposal for the revision of the EC Directive on consumer credit

On 30 June 2021, the European Commission proposed the revision of the existing legislation on consumer credit in order to reshape, resize and harmonize the national

La BCE sulla delega delle decisioni in materia di significatività dei soggetti vigilati.

La BCE ha apportato delle modifiche alla precedente decisione (UE) 2017/934, vista la rilevata necessità di chiarire la procedura di delega dei poteri in relazione alle modifiche alle decisioni in materia di significatività, qualora i capi di unità operative nutrano dubbi riguardo all'interconnessione tra tale decisione e una o più decisioni che richiedono l'approvazione dell'autorità di vigilanza. Nello specifico, si prevede che la modifica di una decisione non possa essere adottata con decisione delegata qualora la complessità della valutazione o la delicatezza della questione richieda che essa sia adottata con procedura di non obiezione. In tal caso, dunque, le unità operative sono chiamate a sottoporre la modifica al Consiglio di vigilanza e al Consiglio direttivo della BCE, ai fini dell'adozione con procedura di non obiezione.

[*Decisione \(UE\) 2021/1437 della BCE sulla delega delle decisioni in materia di significatività dei soggetti vigilati*](#)

Proposta di revisione della Direttiva CE sul credito al consumo

Il 30 giugno 2021 la Commissione europea ha proposto la revisione della legislazione vigente in materia di credito al consumo, al fine di rimodulare, ridimensionare ed armonizzare gli

measures implementing Directive 2008/48/EC.

The purpose of the Directive is to establish a common framework for the harmonization of certain aspects of the laws, regulations and administrative provisions of the Member States regarding consumer credit, in the form of certain consumer credit agreements and crowdfunding credit services to consumers.

The main aspects of the proposal relate to:

- a) the information to be provided prior to the conclusion of the agreement, presented in a clear and appropriate manner, also with respect to the digital progress of services.
- b) the revision of the rules relating to the assessment of creditworthiness in order to avoid the problem of over-indebtedness.
- c) indications regarding the form and content of contracts, also in order to avoid the non-compliance with protections guaranteed through the use of particular forms of contract, as well as with the rules of conduct and requirements for staff.

[Proposal for the revision of the EC Directive](#)

New ombudsman in banking and finance activated in Parliament

At the end of September 2021, the protocol signed by the Parliamentary Commission for

interventi nazionali attuativi della Direttiva 2008/48/CE.

Scopo della Direttiva è istituire un quadro comune per l'armonizzazione di taluni aspetti delle disposizioni legislative, regolamentari e amministrative degli Stati Membri in materia di crediti al consumo, nella forma di determinati contratti di credito ai consumatori ed erogazione tramite *crowdfunding* in favore dei consumatori.

Gli aspetti salienti della proposta hanno ad oggetto:

- a) le informazioni da fornire prima della conclusione del contratto, presentate in maniera chiara ed adeguata, anche con rispetto al progresso digitale dei servizi;
- b) la revisione delle norme relative alla valutazione del merito creditizio per scongiurare la problematica dell'eccessivo indebitamento; e
- c) le indicazioni in ordine alla forma e contenuto dei contratti, anche per evitare l'elusione delle tutele garantite attraverso l'impiego di forme particolari di contratti, nonché norme di comportamento e requisiti da parte del personale.

[Proposta di revisione della Direttiva CE](#)

Nuovo arbitro in ambito bancario e finanziario, attivato in Parlamento

A fine settembre scorso è entrato a regime il protocollo siglato dalla Commissione

the supervision of banks with the GDF, for the creation of an IT platform to which businesses and families will be able to send reports on critical points in their relations with banks and financial intermediaries, became fully operative.

The above-mentioned subjects will be able to address the body in order to favour, in a perspective of loyal collaboration, the prevention or the rapid definition and conciliation of the dispute, contribute to the correct application of the regulations in force on the subject or to the overcoming of criticalities, defaults and operational difficulties. Reports cannot be anonymous, and will be assessed within a non-mandatory period of 30 days.

GDF will carry out the formal investigation of the relevant reports and may be authorized by the Commission to communicate to its Headquarter for the protection of economy and finance, facts or acts of potential importance for institutional activities.

Abusive granting of credit to a company in debt

The Court of Cassation ruled that the granting of credit by a bank to a company in a state of economic and financial difficulty, and in the absence of concrete possibilities of overcoming the crisis, constitutes an unlawful act by the lender who has wilfully or negligently breached its primary duties. The

parlamentare di vigilanza delle banche con la GDF, per la creazione di una piattaforma informatica cui imprese e famiglie potranno inviare segnalazioni sulle criticità nei rapporti con banche ed intermediari finanziari.

I soggetti di cui sopra potranno rivolgersi all'organismo al fine di favorire, in un'ottica di leale collaborazione, la prevenzione ovvero la rapida definizione e conciliazione della controversia, contribuire alla corretta applicazione delle norme vigenti in materia ovvero al superamento di criticità, inadempienze e difficoltà operative. Le segnalazioni non potranno essere anonime, e saranno valutate nel termine (non perentorio) di 30 giorni.

Il personale della GDF svolgerà l'istruttoria formale delle segnalazioni rilevanti e potrà essere autorizzato dalla Commissione a comunicare al proprio Comando tutela economia e finanza, fatti o atti di potenziale rilievo per le attività istituzionali.

Concessione abusiva di credito all'impresa in difficoltà

La Corte di Cassazione ha statuito che la concessione di credito da parte di una banca, erogato nei confronti di un'impresa in stato di difficoltà economico-finanziaria, ed in mancanza di concrete possibilità di superamento della crisi, integra un illecito del soggetto finanziatore che, con dolo o colpa, è

latter will be obliged to pay damages if it can be shown that the worsening of the instability is due to the continuation of the business activity.

In such cases, the insolvency administrator is entitled to act against the lender for wrongful grant of credit.

On the contrary, the above does not apply whether the lending bank, although not involved in a formal procedure for the company's recovery, has taken a reasonable risk aimed at reorganising such company, which, according to an *ex-ante* assessment, is likely to overcome the crisis or at least remain profitable on the market.

[Court of Cassation, judgement n. 24725/21 of 14 September 2021](#)

venuto meno ai suoi doveri primari. Quest'ultimo sarà obbligato al risarcimento del danno, ove si dimostri che l'aggravamento del dissesto sia dovuto alla continuazione dell'attività aziendale.

In questi casi, il curatore fallimentare è legittimato ad agire contro il soggetto finanziatore per concessione abusiva del credito.

Questa fattispecie non è invece integrata ove la banca erogatrice, pur al di fuori di una formale procedura di risoluzione della crisi dell'impresa, abbia assunto un rischio non irragionevole, operando nell'intento del risanamento aziendale ed erogando credito ad un'impresa suscettibile, secondo una valutazione *ex ante*, di superamento della crisi o almeno di proficua permanenza sul mercato della stessa.

[Corte di Cassazione sent. n. 24725/21 del 14 settembre 2021](#)

Financial law

CONSOB complies with the Guidelines issued by ESMA in relation to the enforcement of financial information.

In a notice dated 23 September 2021, CONSOB announced that it is complying

Diritto finanziario

La CONSOB si conforma agli Orientamenti ESMA in tema di attuazione delle norme sull' informativa finanziaria.

Con avviso del 23 settembre 2021, la CONSOB ha comunicato di conformarsi agli

with ESMA's Guidelines in relation to the activity aimed at enforcing financial information.

Such guidelines are principles-based and:

- a) define enforcement of financial information and its scope under the Transparency Directive;
- b) set out what characteristics the enforcers should possess;
- c) describe selection techniques that should be followed and other aspects of enforcement methodology;
- d) describe the types of enforcement actions that should be used by enforcers; and
- e) explain how enforcement activities are coordinated within ESMA.

[CONSOB's notice of 23 September 2021 - in Italian only](#)

Asset management: *mala gestio* for the deviation from the benchmark?

In judging a case of alleged *mala gestio* for deviation from the benchmark, the Court of Cassation has held that, in the event that there has been no alteration of the agreed composition of the assets portfolio, in order

orientamenti emanati dall'ESMA in relazione all'attività finalizzata all'attuazione delle norme in materia di informativa finanziaria.

Gli orientamenti sono *principles-based* e:

- a) definiscono l'attività finalizzata all'attuazione suddette norme e il campo di applicazione ai sensi della Direttiva sulla Trasparenza;
- b) stabiliscono le caratteristiche che dovrebbero avere le autorità di vigilanza;
- c) descrivono le tecniche di selezione che dovrebbero essere applicate, come pure altri aspetti della metodologia sottesa all'attività finalizzata all'attuazione delle norme;
- d) descrivono i tipi di azioni che dovrebbero essere utilizzati dalle autorità di vigilanza nell'ambito dell'attività finalizzata all'attuazione delle norme; e
- e) spiegano in che modo le attività finalizzate all'attuazione delle norme sono coordinate in seno all'ESMA.

[Avviso CONSOB del 23 settembre 2021](#)

Gestione patrimoniale: *mala gestio* per lo scostamento del benchmark?

Nel giudicare un caso di asserita *mala gestio* per scostamento dal *benchmark* di riferimento, la Corte di Cassazione ha ritenuto che, nel caso in cui non vi sia stata alterazione della concordata composizione del portafoglio

for *mala gestio* by the manager on the ground of alleged negative management results to be triggered, the mere deviation from the chosen benchmark is not sufficient (otherwise a hypothesis of substantially objective responsibility would arise), since the reasons for said deviation must be assessed in order to identify any concrete profiles of negligence and/or imprudence and/or inexperience on the manager's side, which, moreover, may also be revealed based on the entity of the deviation itself.

[Civil Court of Cassation, section I, order of 20 September 2021, n. 25343 - in Italian only](#)

CONSOB's parameters for listed issuers' financial information to be provided to the market for year 2021

In implementation of art. 89-*quater* of the Issuers' Regulations, CONSOB has recently issued the risk parameters for the correctness and completeness of the financial information to be disclosed to the market by the listed issuers, aimed at identifying the listed issuers whose documents will be subject to control. The new parameters also take into account the possible impacts of COVID-19 on the above financial information.

[CONSOB's Resolution no. 21990 of 8 September 2021 - in Italian only](#)

titoli, affinché sia effettivamente configurabile una *mala gestio* dal parte del gestore per asseriti risultati negativi della gestione, non è sufficiente il mero scostamento dal *benchmark* prescelto (altrimenti ricorrendo un'ipotesi di responsabilità sostanzialmente oggettiva), dovendosi invece valutare le ragioni di detto scostamento al fine di individuare eventuali, concreti profili di negligenza e/o imprudenza e/o imperizia del gestore medesimo, che, peraltro, possono essere rivelati anche in base all'entità dello scostamento stesso.

[Cassazione Civile, sezione I, ordinanza del 20 settembre 2021, n. 25343](#)

Emittenti: CONSOB emana i parametri delle informazioni finanziarie diffuse al mercato per l'anno 2021

In attuazione dell'art. 89-*quater* del Regolamento Emittenti, la CONSOB ha di recente emanato i parametri per la correttezza e la completezza delle informazioni finanziarie diffuse al mercato da parte degli emittenti quotati, con la finalità di individuare gli emittenti quotati i cui documenti verranno sottoposti a controllo. I nuovi parametri tengono altresì conto dei possibili impatti del COVID-19 sull'anzidetta informativa finanziaria.

[Delibera CONSOB n. 21990 dell'8 settembre 2021](#)

On the validity of the interest rate swap contract

Called to rule upon the validity of an interest rate swap contract with an up-front payment, the Court of Cassation has recently pointed out that such a contract is not *per se* null and void due to defect or unlawfulness of the cause, but rather requires a case-by-case assessment of the concrete structure of the negotiated relations. Therefore, the contract must be considered valid if the aleatory cause of the swap contract and that of the underlying financing relationship, although connected, remain autonomous and distinct, without entailing any alteration of the risk borne by the commercial operator.

[Civil Court of Cassation, section I, judgement of 6 September 2021, no. 24014 - in Italian only](#)

The remodulation of the investment does not cure the defect deriving from the absence of the framework contract

The case of an interest rate swap contract, considered invalid by the petitioner in the absence of a valid framework contract, was brought to the attention of the Supreme Court. The defendant and the judges of first instance, as well as of appeal, considered the petitioner's requests to be ungrounded, given that, following the subsequent merger of the original intermediary, the contract would have

La validità del contratto di *interest rate swap*

Chiamata a pronunciarsi sulla validità di un contratto di *interest rate swap* con versamento *up-front*, la Suprema Corte ha rilevato come tale contratto non sia di per sé nullo per difetto o illiceità della causa, occorrendo piuttosto la verifica caso per caso del concreto assetto dei rapporti negoziali. Il contratto dovrà dunque ritenersi valido se la causa aleatoria del contratto di *swap* e quella del sottostante rapporto di finanziamento, pur collegate, restino autonome e distinte, senza comportare alcuna alterazione del rischio a carico dell'operatore commerciale.

[Cassazione Civile, sezione I, sentenza del 6 settembre 2021, n. 24014](#)

La rimodulazione dell'investimento non sana il vizio derivante dall'assenza del contratto quadro

Viene portato all'attenzione della Corte il caso di un contratto di *interest rate swap*, ritenuto invalido dall'istante in assenza di un valido contratto quadro. L'intermediario resistente e i giudici di merito ritenevano tuttavia infondate le richieste dell'istante, posto che, a seguito della successiva incorporazione dell'originario intermediario, il contratto sarebbe stato rimodulato sulla base di un

been reshaped on the basis of a new framework contract signed with the merging intermediary. The Court of Cassation upheld the appeal, maintaining that, in the absence of a framework agreement, the reshaping of the swap contract entails that the requirement of the written form for the framework agreement pursuant to Article 23 of the Consolidated Financial Act only applies to the acquisition, keeping the invalidity of the former transaction due to the lack of the above requirement.

[Civil Court of Cassation, section I, judgement of 6 September 2021, no. 24015 - in Italian only](#)

Marketing of UCITS and AIFs in Italy: published the information required by Regulation (EU) 2019/1156

On 2 August 2021, CONSOB published the information on the marketing of UCITS and AIFs in Italy.

Specifically, for EU UCITS, the notification procedure by the UCITS' home country authority must be completed. In case of national and EU UCITS marketed in Italy to retail investors, the marketing is preceded by the filing of the offering circular through the DEPROF System. Marketing documentation relating to the public offering of UCITS in Italy must also be priorly sent to CONSOB (see Articles 101 of the Consolidated Financial

nuovo contratto quadro sottoscritto con l'intermediario incorporante. La Suprema Corte ha accolto il ricorso, ritenendo che, in assenza di contratto quadro, la rimodulazione del contratto di *swap* comporta che il requisito della forma scritta del contratto-quadro ex art. 23 TUF sussista solo con riguardo alla nuova operazione, lasciando permanere l'invalidità della prima per difetto di tale requisito.

[Cassazione Civile, sezione I, sentenza del 6 settembre 2021, n. 24015](#)

Commercializzazione in Italia di OICVM e FIA: pubblicate le informazioni previste dal Regolamento (UE) 2019/1156

In data 2 agosto 2021, la CONSOB ha pubblicato le informazioni sulla commercializzazione in Italia di OICVM e FIA.

Per gli OICVM UE deve essere espletata la procedura di notifica da parte dell'Autorità del Paese di origine dell'OICVM. Nel caso di OICVM (italiani e UE) commercializzati in Italia ad investitori *retail*, l'avvio della commercializzazione è preceduta dal deposito della documentazione d'offerta tramite il Sistema DEPROF. Deve inoltre essere

Act and 34-*octies* of the Issuers' Regulation). The marketing in Italy of AIFs is instead preceded by the notification procedure as *per* Article 43 of the Consolidated Financial Act, or, in case of non-reserved AIFs, by the authorisation as *per* Art. 44 of the Consolidated Financial Act.

[CONSOB information required by Regulation \(EU\) 2019/1156 on the marketing of UCITS and AIFs in Italy - in Italian only](#)

Operations on turbo certificates and minifuture certificates

Following the introduction by AFM of product intervention measures aimed at limiting the distribution of so-called “turbo-like” products to retail customers in Italy, CONSOB deemed it necessary to verify the existence of conditions for the introduction of similar measures, which should be implemented where protection of investors is deemed necessary. However, the results of the continuous monitoring of the market lead to the conclusion that the characteristics - also in terms of size - of operations on turbo-like products at a national level are not such as to generate the conditions for the adoption of intervention measures similar to those foreseen by the AFM.

[CONSOB Weekly newsletter - year XXVII - no. 30 - 2 August 2021](#)

trasmessa alla CONSOB la documentazione relativa all'attività pubblicitaria connessa all'offerta al pubblico in Italia di OICVM (art. 101 del TUF e art. 34-*octies* del Reg. Emittenti). La commercializzazione in Italia di FIA è invece preceduta dalla procedura di notifica di cui all'art. 43 del TUF, ovvero, in caso di FIA non riservati, dall'autorizzazione di cui all'art. 44 del TUF.

[Informazioni CONSOB previste dal Regolamento \(UE\) 2019/1156 sulla commercializzazione in Italia di OICVM e FIA](#)

Operatività su *turbo certificates* e *minifuture certificates*

A seguito dell'introduzione da parte dell'AFM di misure di *product intervention* volte a limitare in ambito nazionale la distribuzione alla clientela al dettaglio dei prodotti c.d. *turbo-like*, la CONSOB ha ritenuto necessario verificare la sussistenza di presupposti per l'introduzione di misure analoghe, che dovrebbero essere attuate laddove si ritenesse necessaria una tutela degli investitori. Tuttavia, gli esiti del continuo monitoraggio del mercato conducono a ritenere che le caratteristiche – anche dimensionali – dell'operatività su prodotti c.d. *turbo-like* a livello nazionale non sono tali da generare i presupposti per l'adozione di misure di intervento analoghe a quelle previste dall'AFM.

[CONSOB Notiziario settimanale - anno XXVII - n. 30 - 2 agosto 2021](#)

Supervisory guidelines on simple investment firms

The Bank of Italy and CONSOB have published joint supervisory guidelines on simple investment firms (namely, *società di investimento semplice*), introduced by Article 27 of the Growth Decree. The guidelines includes a summary of the main provisions applicable to simple investment firms, provides for some supervisory orientations and indicates the procedure applicable in the event of a non-transitory exceeding of the equity limit set forth by Article 1, paragraph 1, letter *i-quater*, of the Consolidated Financial Act.

[Bank of Italy and CONSOB's supervisory guidelines on simple investment firms](#)

Orientamenti di vigilanza in materia di società di investimento semplice

Banca d'Italia e CONSOB hanno pubblicato gli orientamenti di vigilanza sulle SiS, introdotte nell'ordinamento italiano dall'art. 27 del Decreto Crescita. Il documento congiunto contiene una ricognizione delle principali disposizioni applicabili alle SiS, definisce alcuni orientamenti di vigilanza e indica la procedura applicabile in caso di superamento non temporaneo del limite di patrimonio netto di cui all'art. 1, comma 1, lett. *i-quater*, del TUF.

[Orientamenti di vigilanza di Banca d'Italia e CONSOB in materia di società di investimento semplice](#)

Insurance Law

Proposed amendments to Solvency II

In a proposal dated 22 September 2021, the European Commission issued proposed amendments to Solvency II package. The underlying *rationale* being to strengthen the contribution of EU insurers to financing the

Diritto delle assicurazioni

Proposte di modifica della *Solvency* II

Con proposta del 22 settembre 2021, la Commissione Europea ha adottato una revisione della normativa *Solvency* II. L'obiettivo della revisione è rafforzare il contributo degli assicuratori europei al

on-going post pandemic recovery, completing the Capital Markets Union and channelling funds towards the European Green Deal. The main proposed changes relate to the adequacy and effectiveness of recovery and resolution systems, as well as to the supply of information to consumers on their insurers' financial situation.

[Proposal COM \(2021\) 581 for a directive amending Directive 2009/138/EC](#)

finanziamento della ripresa, al completamento dell'Unione dei mercati dei capitali e all'incanalamento dei fondi verso il *Green Deal* europeo. Le principali modifiche riguarderanno l'adeguatezza e l'efficacia dei sistemi di risanamento e risoluzione, nonché l'informazione ai consumatori circa la situazione finanziaria del proprio assicuratore.

[Proposta COM \(2021\) 581 per una direttiva che modifichi la Direttiva 2009/138/CE - solo in inglese](#)

Compliance

Conformità alle norme

Legislative Decree no. 231/2001

D.Lgs. n. 231/2001

The independence of the Surveillance Committee in light of the decision in the "*Banca Popolare di Vicenza*" case

The Criminal Court of Vicenza has recently ruled on the charge, pursuant to Article 25-ter, paragraph 1, sub-paragraphs r) and s), of Law 231, of the crimes pursuant to Articles 2638 and 2637 of the Italian Civil Code, against Banca Popolare di Vicenza, in relation to the inadequacy, in terms of functioning and composition, of the Surveillance Committee and, as a consequence, of the 231 model adopted by the same bank. With regard to the independence of the Committee's members, the Court has pointed out that:

L'autonomia dell'OdV alla luce della sentenza sul caso "Banca Popolare di Vicenza"

Il Tribunale Penale di Vicenza si è pronunciato sull'imputazione, ai sensi dell'art. 25-ter, comma 1, lett. r) ed s) della 231, dei reati di cui agli artt. 2638 e 2637 cod. civ., nei confronti della Banca Popolare di Vicenza, in merito all'inadeguatezza, in termine di funzionamento e composizione, dell'OdV e, di riflesso, del modello 231 adottato. Con riguardo al profilo dell'indipendenza dei componenti dell'OdV, i giudici hanno evidenziato che:

- a) the assessment thereon should not be carried out “*ex ante*”, but through an “*ex post*” prognosis on its actual functioning. The latter has, in fact, ascertained the ineffectiveness of the Committee’s work which is due to the fact that its members did not enjoy the necessary independence;
- b) the independence requisite is not sufficient *per se* to exclude the Committee’s responsibility, just as the lack of independence is not sufficient to ascertain its responsibility. In this respect, the Court has affirmed the bank’s faculty to appoint as Committee’s members persons who have carried out activities on behalf of the company.

With regard to the Committee’s functioning, the Court has pointed out the inadequacy of its reporting and information flow, underlining how a proper documentation of its activities is essential in the context of criminal charges, given that what is not formally documented cannot be demonstrated before the competent Court.

[Vicenza Criminal Court, judgement no. 348 of 17 June 2021 - in Italian only](#)

- a) il giudizio sulla stessa non va operato *ex ante* ma attraverso una prognosi postuma sui meccanismi di funzionamento in concreto, che accerti come l’inefficacia dell’operato sia dovuta al fatto che i suoi componenti non godevano della necessaria indipendenza;
- b) il requisito di indipendenza non è sufficiente ad escludere la responsabilità dell’ente (così come la non indipendenza non è sufficiente ad accertare la responsabilità), riconoscendo la facoltà di nominare anche soggetti che abbiano svolto attività per conto dell’azienda.

Rispetto al profilo del funzionamento, i giudici hanno evidenziato l’inadeguatezza dell’attività di reportistica e di flussi informativi, sottolineando come un’attenta documentazione della propria attività da parte dell’organismo di vigilanza (il quale deve godere di autonomi poteri di iniziativa e controllo) sia essenziale in sede di contestazione penale, posto che ciò che non viene documentato in atti non potrà essere dimostrato innanzi al giudice.

[Tribunale Penale di Vicenza Sent. n. 348 del 17 giugno 2021](#)

ECB's decision on limits to the performance of supervisory tasks

ECB has recently issued a decision setting out the rules under which the same may restrict the rights of data subjects in the performance of its supervisory tasks. Pursuant to the decision, the data controller may restrict certain specific rights set out in Regulation (EU) 2018/1725, if their exercise would jeopardise the performance of ECB's supervisory tasks, the safety and soundness of credit institutions and the stability of the EU financial system and of each Member State, as well as the effectiveness of the breaches' reporting.

[ECB's decision \(EU\) 2021/1486 adopting internal rules concerning restrictions of rights on data subjects in connection with ECB's tasks relating to the prudential supervision of credit institutions \(published in the Official Journal L 328/15 of 16 September 2021\)](#)

Decisione BCE sui limiti dello svolgimento delle funzioni di vigilanza

Publicata in GUUE del 16 settembre 2021 la decisione della BCE che stabilisce le norme in base alle quali la stessa può limitare i diritti degli interessati nello svolgimento dei suoi compiti di vigilanza. In particolare, la decisione stabilisce che il titolare del trattamento può limitare alcuni specifici diritti di cui al Regolamento (UE) 2018/1725 qualora l'esercizio di tali diritti possa compromettere l'assolvimento dei compiti di vigilanza della BCE, la sicurezza e la solidità degli enti creditizi e la stabilità del sistema finanziario dell'Unione e di ciascuno Stato Membro, nonché l'efficacia della segnalazione delle violazioni.

[Decisione \(UE\) 2021/1486 della BCE che adotta norme interne relative alle limitazioni dei diritti degli interessati in relazione ai compiti della BCE in materia di vigilanza prudenziale degli enti creditizi, pubblicata nella Gazzetta Ufficiale dell'Unione Europea L 328/15 del 16 settembre 2021](#)

EDPS's opinion on the proposed Directive on consumer credit

EDPS has just published its opinion on the EU Commission's proposed Directive on consumer credit. While appreciating the aim of strengthening consumer protection, EDPS calls for additional measures, including those aimed at delineating the categories of personal data that may be used for credit assessment and those related to considering requirements, role, and responsibilities of databases or third parties providing "credit scores".

[EDPS' Opinion on the Proposal for a Directive on consumer credits of 26 August 2021](#)

Facebook, personal data protection and the role of the competent authorities

In its recent judgment in case "Facebook Ireland and Others", CJEU has mitigated the application of the "one-stop shop" mechanism, according to which cross-border data controllers fall under the jurisdiction of a single supervisory authority (i.e. that of the Member State in which the controller has its head office). In such case, however, the Court called for a stronger cooperation among competent authorities, pointing out the need

Parere del Garante privacy europeo sulla proposta di Direttiva sui crediti al consumo

Il GEPD ha pubblicato il suo parere sulla proposta di direttiva della Commissione Europea sui crediti al consumo.

Pur apprezzando l'intento di rafforzare la protezione dei consumatori, il GEPD invoca la necessità di ulteriori misure, tra cui quelle volte a delineare le categorie di dati personali che possono essere utilizzati per la valutazione del merito creditizio e quelle relative alla considerazione di requisiti, ruolo e responsabilità delle banche dati o dei terzi che forniscono "punteggi di credito".

[Opinione del GEPD sulla Proposta di Direttiva sui crediti al consumo, del 26 agosto 2021](#)

Facebook, protezione dati personali e il ruolo delle Autorità competenti.

Con sentenza resa nella causa "Facebook Irlanda e a.", la CGUE ha mitigato l'applicazione del meccanismo dello "sportello unico", secondo cui i titolari del trattamento dei dati transfrontalieri ricadono nella competenza di un'unica Autorità di controllo, quella dello stato membro in cui il titolare ha la sede principale. Nel caso di specie, invece, la Corte ha invitato alla cooperazione tra Autorità, rilevando l'esigenza di garantire

to ensure a consistent and homogeneous application throughout the Union of the rules on the protection of freedoms and fundamental rights of individuals.

[Court of Justice of the European Union's decision of 15 June 2021, case C-645-19](#)

un'applicazione coerente ed omogenea, in tutta l'Unione, delle norme in materia di protezione delle libertà e dei diritti fondamentali delle persone fisiche.

[Decisione della Corte di Giustizia dell'Unione Europea del 15 giugno 2021, caso C-645-19](#)

Anti-money laundering

Transposition in Italy of VI EU Directive on combating money laundering through criminal law

The Council of Ministers has recently approved a draft legislative decree transposing VI EU Directive on anti-money laundering, which introduces, among other things, the definition of offenses and sanctions in the related field, the extension of criminal liability to legal persons and the double criminal accountability for some types of offenses.

Consequently, the catalogue of predicate offences pursuant to Law 231 is extended, with a severity that exceeds the requirements: more specifically, it is extended to all crimes, whether intentional or negligent and regardless of the relevant legal framework, while punishing with imprisonment for more than one year (maximum) or six months (minimum).

[Draft Legislative Decree of 5 August 2021 implementing Directive \(EU\) 2018/1673 of the European Parliament and of the Council of 23 October 2018 on combating money laundering through](#)

Antiriciclaggio

Trasposizione in Italia della VI Direttiva UE sulla lotta al riciclaggio mediante il diritto penale

Il 5 agosto 2021, il Consiglio dei Ministri ha approvato lo schema di decreto legislativo in recepimento della VI Direttiva sull'antiriciclaggio, che introduce, tra l'altro, la definizione dei reati e delle sanzioni in materia di riciclaggio, l'estensione della responsabilità penale alle persone giuridiche e la doppia incriminabilità per alcune fattispecie di reato.

Di conseguenza, si allarga il catalogo dei reati presupposto *ex* 231, con una severità che supera le richieste: specificamente viene esteso a tutti i delitti, siano essi dolosi o colposi ed a prescindere dalla cornice edittale per essi prevista, mentre punisce con l'arresto superiore nel massimo a un anno o nel minimo a sei mesi.

[Schema di decreto legislativo del 5 agosto 2021 recante attuazione della Direttiva \(UE\) 2018/1673 del Parlamento europeo e del Consiglio, del 23 ottobre 2018, sulla lotta al riciclaggio mediante il diritto penale](#)

[*criminal law*](#)

Consultation on the establishment of a EU Anti-Money Laundering Authority

EU Commission has recently launched a public consultation, which will end on 27 October 2021, on a proposed Regulation for the establishment of a EU Anti-Money Laundering Authority.

The latter's main task would be to act as an hub for an integrated and decentralized AML/CFT system by cooperating with and coordinating NCA's activities.

The underlying goal is to fill the legislative gaps in cross-border supervision, assisting NCAs in increasing their effectiveness, guaranteeing harmonized and quality-tested supervisory standards and risk assessment methodologies.

The prevention of the above cases will be pursued by means of directive and supervisory powers directly attributed to the new Authority, which will be able to adopt *ad hoc* decisions against companies and individuals operating in the financial sector.

[EU consultation on the establishment of a EU Anti-Money Laundering Authority](#)

Consultazione UE sull'istituzione di un'Autorità europea antiriciclaggio

La Commissione europea ha avviato una consultazione pubblica, che terminerà il 27 ottobre 2021, avente ad oggetto una proposta di Regolamento che istituisce un'Autorità europea antiriciclaggio.

Compito della stessa è fungere da fulcro di un sistema integrato e decentralizzato in materia di antiriciclaggio e contrasto al finanziamento del terrorismo, cooperando con e coordinando l'attività delle Autorità nazionali. Obiettivo è colmare le lacune legislative sulla vigilanza transfrontaliera, assistendo le Autorità nazionali per incrementarne l'efficacia, garantendo standard di vigilanza e metodologie di valutazione del rischio armonizzate e di testata qualità.

La prevenzione delle fattispecie in esame sarà perseguita attraverso poteri direttivi e di vigilanza direttamente attribuiti alla costituenda Autorità UE, che potrà adottare decisioni *ad hoc* nei confronti di soggetti del settore finanziario.

[Consultazione UE sull'istituzione di un'Autorità europea antiriciclaggio](#)

EU Internal Security Fund recently established

An EU Regulation establishing the EU Internal Security Fund has recently been enacted, which concerns national security, (exclusive competence of the Member States) and implements Article 67, paragraph 3, of TFEU. The latter provision requires cooperation and coordination at EU level between NCAs and the EU agencies operating in the sector, in order to implement measures to prevent and combat organized crime and terrorism.

The Fund aims to financially support the priorities set out in the European Security Agenda for the period 2020-2025, including the interoperability of information systems and databases on judicial and police cooperation, asylum and immigration.

[EU Regulation no. 2121/1149 of 7 July 2021 in OJ no.71 of 9 September 2021](#)

EBA's new AML/CFT Guidelines

EBA has recently published a consultation paper on draft guidelines concerning corporate policies and procedures that

Emanato il Regolamento UE che istituisce il Fondo di Sicurezza interna

In data 7 luglio 2021, è stato emanato il Regolamento recante l'istituzione del Fondo di Sicurezza Interna UE.

Il regolamento, in tema di sicurezza nazionale, di competenza esclusiva degli Stati Membri, riconosce che una piena attuazione dell'art. 67, par. 3, TFUE, è necessaria una cooperazione ed un coordinamento a livello euro-unitario tra le Autorità nazionali e le agenzie europee di settore, al fine di attuare misure di prevenzione e lotta alla criminalità organizzata ed il terrorismo.

Il Fondo mira quindi a sostenere finanziariamente le priorità stabilite nell'Agenda europea sulla sicurezza per il periodo 2020-2025, tra cui l'interoperabilità dei sistemi di informazione e delle banche dati in merito alla cooperazione giudiziaria e di polizia, di asilo ed immigrazione.

[Regolamento UE n. 2121/1149 del 7 luglio 2021 in G.U. n.71 del 9 settembre 2021](#)

Nuove linee guida ABE in tema di Antiriciclaggio

Il 2 agosto 2021 l'ABE ha posto in consultazione la bozza degli Orientamenti in tema di politiche e procedure aziendali che gli

intermediaries should adopt to ensure compliance with AML/CFT provisions.

The consultation, which will terminate on 2 November 2021, follows by about a month the publication of the latest update of EBA Guidelines on internal governance under Directive 2013/36/EU.

The consultation paper focus on the following main topics:

- a) the role of the management body in relation to its competences and articulations;
- b) the role of the AML/CFT compliance officer; and
- c) the organisation of the AML/CFT compliance function at group level.

[EBA Guidelines of 2 July, 2021](#)

[EBA's Consultation Paper of 29 July, 2021](#)

intermediari dovrebbero adottare per assicurare la conformità alle disposizioni in materia di Antiriciclaggio.

L'avvio della consultazione, il cui termine finale è stato fissato al 2 novembre 2021, segue di circa un mese la pubblicazione dell'ultimo aggiornamento degli Orientamenti ABE sulla governance interna "*EBA Guidelines on Internal Governance under Directive 2013/36/EU*".

La bozza in consultazione si focalizza su tre distinti argomenti principali:

- a) il ruolo dell'organo di gestione in relazione alle sue competenze e articolazioni;
- b) il ruolo del *compliance officer* per l'Antiriciclaggio; e
- c) l'organizzazione della funzione di *compliance* per l'Antiriciclaggio a livello di gruppo.

[Linee guida EBA del 2 luglio 2021](#)

[Consultazioni EBA del 29 luglio 2021](#)

Capital Markets

EU guarantee for synthetic securitization recently approved

Among the actions taken at EU level to support businesses affected by the pandemic, the EU Commission, within the temporary framework of EU rules on State aids, has just approved the introduction of a new synthetic

Mercato dei capitali

Approvata la garanzia UE per le operazioni sintetiche

Tra gli interventi adottati a livello comunitario per sostenere le imprese colpite dalla pandemia, la Commissione europea, nel quadro temporaneo delle norme UE sugli aiuti di Stato, ha approvato l'introduzione di un

securitization product in order to mobilize large sums (at least 13 billion Euros) in the form of new and riskier loans to SMEs that are expected to be profitable in the long term, active in the 22 Member States that have joined the governance of the EIF.

The new instrument will be offered by the EIB Group (consisting of EIB and EIF), in the form of a guarantee on a risk segment of an asset portfolio, provided that the latter meets certain size thresholds and contains no impaired exposures. The guarantee will be provided by the EIB Group, which will charge the intermediary a subsidised guarantee fee.

[Press release of European Commission of 16 August, 2021](#)

nuovo prodotto di cartolarizzazione sintetica al fine di mobilitare ingenti somme (almeno 13 mld di Euro) sotto forma di nuovi e più rischiosi prestiti a favore delle PMI che si prevedono saranno redditizie a lungo termine, presenti nei 22 Stati Membri che hanno aderito alla governance del FEI.

Il nuovo strumento sarà offerto dal gruppo BEI (composto dalla BEI e dal FEI), sotto forma di garanzia su un segmento di rischio di un portafoglio di attività, a condizione che quest'ultimo rispetti determinate soglie dimensionali e non contenga esposizione deteriorate. La garanzia sarà prestata dal gruppo BEI, il quale addebiterà all'intermediario una commissione di garanzia sovvenzionata.

[Comunicato Stampa Commissione europea del 16 agosto 2021](#)

Corporate criminal law

Law decree transposing EU Directive on whistleblowing coming soon

The Government is drafting a law Decree transposing, among others, EU Directive on whistleblowing practices, in implementation of Article 23 of Law no. 53/2021 (European Delegation Law 2019/2021), which entered into force on 8 May, 2021.

Diritto penale societario

In arrivo il Decreto di recepimento della Direttiva UE sul *whistleblowing*

Il Governo sta lavorando alla stesura del Decreto di recepimento delle direttive europee, tra cui la Direttiva UE sulle pratiche di *whistleblowing*, in attuazione dell'art. 23 della L. n. 53/2021 (legge di delegazione europea 2019/2021), in vigore dall'8 maggio 2021.

Among the main novelties on the whistleblowing regime in both the public and private sector, it is worth mentioning:

- a) the expansion of the list of whistleblowers, in order to include also individuals not yet employed by the company at issue, for information acquired during the selection process or the pre-contractual negotiations;
- b) the establishment of alternative and internal channels, which guarantee to the whistleblower an adequate protection of his/her confidentiality, by prohibiting the disclosure of personal data without his/her express consent, the prohibition of forms of retaliation (e.g. dismissal, demotion, discrimination, etc.), as well as the provision of economic and judicial support measures; and
- c) the introduction of penalties of up to € 50,000 for those who engage in obstructive, retaliatory or vexatious behavior towards the whistleblower, who in turn may be sentenced to specific penalties and compensation for damages in the event of disclosure of false information.

Court of Cassation on the existence of the “self- insider”

The Court of Cassation has recently ruled upon the criminal relevance of the figure of

Tra le novità sulla disciplina del *whistleblowing* nel settore sia pubblico che privato, tra le altre:

- a) ampliamento del novero dei segnalanti, saranno compresi anche i soggetti che non abbiano ancora iniziato il rapporto di lavoro per le informazioni acquisite durante il processo di selezione o delle trattative precontrattuali;
- b) l’istituzione di canali alternativi ed interni al settore pubblico e privato che garantiscano al segnalante un’adeguata tutela della sua riservatezza, attraverso il divieto di divulgare i suoi dati senza espresso consenso, l’espresso divieto di forme di ritorsione (licenziamento, retrocessione, discriminazione ecc), la previsione di misure di sostegno economico e giudiziale;
- c) sanzioni fino a 50.000 mila euro per chi tenga comportamenti ostruzionistici, ritorsivi o vessatori nei confronti del segnalante, il quale a sua volta potrebbe essere condannato a specifiche sanzioni ed al risarcimento del danno in caso di divulgazione di informazioni false.

La Cassazione riconosce l’esistenza dell’*insider* di se stesso

La Corte di Cassazione ha riconosciuto la rilevanza penale della figura dell’“*insider di se*

the “*self-insider*” (i.e. an *insider trader* who exploits privileged information not yet made known to the public, created by the same by virtue of the corporate position held, in order to make a financial profit), according to an interpretation of the term 'information' which, according to the Court, does not imply any requirement of alterity between the source of the same information and its user.

The Supreme Court has hence put an end to the long "*Cremonini*" proceeding by confirming the Milan Court of Appeal's decision on such case, and recognizing the possibility of an analogical interpretation of Article 184 of the Consolidated Financial Act, in order to include therein the figure of *self-insider*. In turn, this confirms the possibility of incriminating an insider who has not acquired privileged information from third parties, yet has created it by him/herself.

[Court of Cassation's decision no. 31057/21 of 11 August, 2021](#)

stesso” (ovvero, l'*insider trader* che sfrutti un'informazione privilegiata non ancora resa nota al pubblico, dal medesimo creata in forza della carica societaria rivestita, al fine di trarne un profitto economico), secondo un'interpretazione in chiave “statico-oggettiva” del termine “informazione” che, secondo la Corte, non implica alcun requisito di alterità tra fonte dell'informazione ed utilizzatore della medesima.

La Cassazione ha così posto fine al lungo contenzioso “*Cremonini*”, confermando la sentenza della Corte d'Appello di Milano e riconoscendo la possibilità di una interpretazione analogica del testo dell'art. 184 T.U.F., al fine di ricomprendervi la figura dell'*insider di se stesso*, e ponendo altresì fine, a livello nazionale, al dibattito circa la possibilità di incriminare l'*insider* che non abbia acquisito da terzi le informazioni privilegiate, ma le abbia esso stesso decise e create.

[Corte di Cassazione sent. n. 31507/21 del 11 agosto 2021](#)

Procedural law

Active and passive legal standing of the incorporated company

According to the joint divisions of the Court of Cassation, the legal standing of the

Diritto processuale

La legittimazione processuale attiva e passiva della società incorporata secondo la Cassazione

Le Sezioni Unite della Cassazione si sono

incorporated company following its cancellation from the Companies Register, is governed by the following rules:

- a) the merger by incorporation extinguishes the incorporated company, which cannot therefore start a lawsuit in the person of its (former) managing director, for the incorporating company has the right make a voluntary intervention in the course of the proceedings, pursuant to Article 105 of the code of civil procedure, in compliance with the rules governing it;
- b) for the correct establishment of the cross-examination pursuant to Article 15 of Bankruptcy Law, the petition for the declaration of bankruptcy and the related writ of summons must be notified to the acquiring company, which continues all relations, including those of a procedural nature, prior to the merger;
- c) the question of whether or not a company is subject to bankruptcy is not necessarily depending on the existence of the same company, since the latter can be declared bankrupt within one year from the cessation of its existence (see Article 10 of Bankruptcy Law).

[Court of Cassation's decision no. 21970 of 30 July, 2021](#)
[Bankruptcy Law](#)

pronunciate in merito alla legittimazione processuale della società incorporata a seguito della cancellazione dal Registro delle imprese.

In particolare, la Corte ha affermato che:

- a) la fusione per incorporazione estingue la società incorporata, la quale non può dunque iniziare un giudizio in persona del suo ex amministratore, avendo facoltà della società incorporante di spiegare intervento volontario in corso di causa, ai sensi dell'art. 105 c.p.c. nel rispetto delle regole che lo disciplinano;
- b) per la corretta instaurazione del contraddittorio ai sensi dell'art. 15 L.F., il ricorso per la dichiarazione di fallimento ed il relativo decreto di convocazione devono essere notificati all'ente incorporante, il quale ne prosegue tutti i rapporti, anche processuali, anteriori alla fusione;
- c) la questione dell'assoggettabilità al fallimento, è solo in parte sovrapponibile alla questione circa l'esistenza dell'ente, potendo lo stesso fallire entro un anno dalla cessazione della sua esistenza (art. 10 L.F.).

[Corte di Cassazione sent. n. 21970 del 30 luglio 2021](#)

List of abbreviations	Legenda
<p>AIFM: Alternative investment fund managers</p> <p>AFM: Dutch Financial Markets Authority</p> <p>AML: Anti Money Laundering</p> <p>Bankruptcy Law: Royal Decree of 16 March, 1942, no. 267, as amended</p> <p>CJEU: Court of Justice of the European Union</p> <p>CFT: Combating the Financing of Terrorism</p> <p>CONSOB: Supervisory authority on the Italian financial market</p> <p>DGS: Deposit Guarantee Scheme</p> <p>EBA: European Banking Authority</p> <p>ECB: European Central Bank</p> <p>EDPS: European Data Protection Supervisor</p> <p>EIB: European Investment Bank</p> <p>EIF: European Investment Fund</p> <p>ESG: Environmental, Social and Governance</p> <p>ESMA: European Securities and Markets Authority</p> <p>European Green Deal: Council Decision (EU) 2016/1841 of 5 October, 2016</p> <p>GDF: Italian Finance Police</p> <p>Growth Decree: Law Decree no. 34/2019 of 30 April, 2019</p> <p>Issuers' Regulation: adopted resolution no. 11971 of 14 May, 1999, as amended by means of CONSOB's</p> <p>IVASS: Italian Institute for Insurance Supervision</p> <p>Law 231: Legislative Decree no. 231/2001 on administrative liability for criminal offences</p> <p>NCA: National Competent Authority</p> <p>OJ: Official Journal of the European Union</p> <p>TFEU: Treaty on the Functioning of the European Union.</p> <p>Transparency Directive: Directive 2004/109/EC of the European Parliament and of the Council of 15 December 2004 on the harmonisation of transparency requirements in relation to information about issuers whose securities are admitted to trading on a regulated market and amending Directive 2001/34/EC (as amended by Directive 2013/50/EU)</p> <p>TUB: Consolidated Banking Act of 1 September, 1993 no. 385</p> <p>TUF: Consolidated Financial Act of 24 February, 1998, no. 58</p> <p>UCITS: Undertaking for the Collective Investment in Transferable Securities.</p>	<p>ABE: Autorità Bancaria Europea</p> <p>AFM: Autorità olandese per i mercati finanziari</p> <p>Antiriciclaggio: disposizioni in materia di contrasto del riciclaggio e del finanziamento del terrorismo</p> <p>BCE: Banca Centrale Europea</p> <p>BEI: Banca Europea per gli Investimenti</p> <p>CGUE: Corte di Giustizia dell'Unione Europea</p> <p>CFT: Contrasto al Finanziamento del Terrorismo</p> <p>CONSOB: Commissione Nazionale per le Società e la Borsa</p> <p>Decreto Crescita: Decreto Legge n. 34/2019 del 30 aprile 2019</p> <p>Direttiva Trasparenza: Direttiva 2004/109/CE del Parlamento europeo e del Consiglio, del 15 dicembre 2004, sull'armonizzazione degli obblighi di trasparenza riguardanti le informazioni sugli emittenti i cui valori mobiliari sono ammessi alla negoziazione in un mercato regolamentato e che modifica la direttiva 2001/34/CE (modificata dalla direttiva 2013/50/UE)</p> <p>ESG: Environmental, Social and Governance</p> <p>ESMA: Autorità europea degli strumenti finanziari e dei mercati</p> <p>FEI: Fondo Europeo per gli Investimenti</p> <p>FIA: Fondo di Investimento Alternativo</p> <p>GEFIA: Gestori di Fondi di Investimento Alternativi</p> <p>GEPD: Garante Europeo per la Protezione dei Dati</p> <p>GDF: Guardia di Finanza</p> <p>Governance: sistema di conduzione e direzione di un'impresa</p> <p>Green Deal Europeo: Decisione (UE) 2016/1841 del Consiglio, del 5 ottobre 2016</p> <p>GU: Gazzetta Ufficiale</p> <p>GUUE: Gazzetta Ufficiale dell'Unione Europea</p> <p>IVASS: Istituto per la Vigilanza sulle Assicurazioni</p> <p>Legge 231: Decreto Legislativo n. 231/2001 sulla responsabilità amministrativa da reato</p> <p>L.F.: Legge Fallimentare, R.D. 16 marzo 1942, n. 267</p> <p>OdV: Organismo di Vigilanza</p> <p>OICVM: Organismo di Investimento Collettivo in Valori Mobiliari</p>

Regolamento Emittenti: adottato con delibera n. 11971 del 14 maggio 1999

SiS: Società di investimento semplice

SGD: Sistema di Garanzia dei Depositi

TFUE: Trattato sul Funzionamento dell'Unione Europea

TUB: Testo Unico Bancario

TUF: Testo Unico della Finanza



Carotenuto Studio Legale is an independent boutique law firm established in 2015 and headquartered in Rome. The Firm provides contentious and non-contentious assistance, mainly in the areas of banking and financial services regulation, corporate/M&A related matters, and finance litigation, to global financial institutions, investment firms, asset management companies and other corporations doing business in Italy.

Carotenuto Studio Legale è uno Studio legale boutique indipendente, fondato nel 2015 e con sede a Roma. Fornisce assistenza e rappresentanza in giudizio, principalmente nelle aree della regolamentazione dei servizi bancari e finanziari, diritto societario/M&A e contenzioso finanziario, ad istituzioni finanziarie globali, società di investimento, società di gestione ed altre società che operano in Italia.

The content of this newsletter is for the named recipient only and is not to be understood, in whole or in part, as a legal advice. If you are not the intended recipient thereof, you are hereby notified that any dissemination, distribution or copying of this communication is strictly prohibited. Should be the case, please contact the sender by reply email. For any further clarification and/or information, or if you do not wish to receive further updates from us, please contact info@carotenutolex.com.

Il contenuto di questa lettera informativa è per uso esclusivo del destinatario indicato e non va intesa, nè in tutto nè in parte, come parere legale. Se il ricevente di questo messaggio non è il destinatario previsto, ne è vietata qualsiasi divulgazione, distribuzione o copia. In tal caso, si prega di contattare il mittente e-mail di risposta. Per ulteriori chiarimenti e/o informazioni, o se non si desidera più ricevere ulteriori aggiornamenti, si prega di contattare info@carotenutolex.com.