

Comitato scientifico:

Simone **ALECCI** (Magistrato) - Elisabetta **BERTACCHINI** (Professore ordinario di diritto commerciale, Preside Facoltà Giurisprudenza) - Mauro **BOVE** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Giuseppe **BUFFONE** (Magistrato addetto alla direzione generale della giustizia civile presso il Ministero della Giustizia) - Tiziana **CARADONIO** (Magistrato) - Costanzo Mario **CEA** (Magistrato, già Presidente di sezione) - Paolo **CENDON** (Professore ordinario di diritto privato) - Gianmarco **CESARI** † (Avvocato cassazionista dell'associazione Familiari e Vittime della strada, titolare dello Studio legale Cesari in Roma) - Caterina **CHIARAVALLOTTI** (Presidente di Tribunale) - Bona **CIACCIA** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Leonardo **CIRCELLI** (Magistrato, assistente di studio alla Corte Costituzionale) - Vittorio **CORASANITI** (Magistrato, ufficio studi del C.S.M.) - Mirella **DELIA** (Magistrato) - Lorenzo **DELLI PRISCOLI** (Consigliere Suprema Corte di Cassazione) - Paolo **DI MARZIO** (Consigliere Suprema Corte di Cassazione) - Francesco **ELEFANTE** (Magistrato T.A.R.) - Annamaria **FASANO** (Consigliere di Stato) - Cosimo **FERRI** (Magistrato, già Sottosegretario di Stato alla Giustizia) - Francesco **FIMMANO'** (Professore ordinario di diritto commerciale, Preside Facoltà Giurisprudenza) - Eugenio **FORGILLO** (Presidente di Tribunale) - Andrea **GIORDANO** (Magistrato della Corte dei Conti) - Mariacarla **GIORGETTI** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Giusi **IANNI** (Magistrato) - Francesco **LUPIA** (Magistrato) - Giuseppe **MARSEGLIA** (Magistrato) - Roberto **MARTINO** (Professore ordinario di diritto processuale civile, Preside Facoltà Giurisprudenza) - Francesca **PROIETTI** (Magistrato) - Serafino **RUSCICA** (Consigliere parlamentare presso il Senato della Repubblica) - Piero **SANDULLI** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Stefano **SCHIRO'** (Presidente del Tribunale Superiore delle Acque pubbliche) - Bruno **SPAGNA MUSSO** (già Consigliere di Cassazione ed assistente di studio alla Corte Costituzionale) - Paolo **SPAZIANI** (Magistrato dell'Ufficio del Massimario della Corte Suprema di Cassazione) - Antonella **STILO** (Magistrato, Presidente di sezione) - Antonio **URICCHIO** (Professore ordinario di diritto tributario, già Magnifico Rettore, Presidente Anvur) - Antonio **VALITUTTI** (Presidente di Sezione presso la Suprema Corte di Cassazione) - Alessio **ZACCARIA** (Professore ordinario di diritto privato, già componente laico C.S.M.).

Interpretazione estensiva di una norma derogatoria: è possibile?

L'interpretazione estensiva di una norma derogatoria è pur sempre possibile allorché con essa ci si limiti ad individuare nel contenuto implicito della norma stessa un'altra fattispecie avente identità di ratio con quella espressamente contemplata (fattispecie in tema di tema di applicabilità o meno, ai trasferimenti dei 'diritti minori' di partecipazione alla società, dell'art. 36, comma 1bis, l. 133/2008, che richiede la sottoscrizione solo con firma digitale nel rispetto della normativa anche regolamentare concernente la sottoscrizione dei documenti informatici, escludendo la necessità dell'autentica notarile).

NDR: in tal senso Cass. 9205/1999.

Tribunale di Bergamo, provvedimento del 12.2.2024

...omissis...

il rifiuto del Conservatore si fonda sulla carenza di autentica notarile delle sottoscrizioni del predetto atto di cessione in quanto ritenuta l'inapplicabilità dell'art. 36, comma 1bis, l. 133/2008 ai trasferimenti dei 'diritti minori'.

Il Conservatore ha posto a fondamento del proprio rifiuto il Parere del Ministero dello Sviluppo Economico n.127447 in data 5.7.2011 in forza del quale si assume che la citata norma, avendo carattere derogatorio all'impianto di cui alle norme generali in tema di gestione e tenuta del registro delle imprese (d.p.r. 581/95), non può trovare applicazione al di fuori del caso di trasferimento dell'intera partecipazione come indicato nell'art.2470 c.c. cui espressamente rinvia l'art. 36 comma 1 bis citato.

L'art. 11, c. 4, del d.p.r. 581/95 indica infatti che ogni domanda di iscrizione deve essere accompagnata dall'atto depositato in originale con sottoscrizione autenticata se trattasi di scrittura privata non depositata presso un notaio.

Orbene, premessa la libera trasferibilità delle partecipazioni di s.r.l. sancita dall'art. 2469 c.c., l'art. 2470 c.c. individua nel formale deposito presso il Registro delle Imprese il momento di efficacia del 'trasferimento' nei confronti della società.

Tale ultima disposizione indica espressamente, in accordo con il citato art.11 c. 4, che per darsi luogo al deposito l'atto di 'trasferimento' deve presentare la sottoscrizione autenticata del notaio. L'art. 36, comma 1bis, l. 133/2008 consente tuttavia in tal caso che l'atto di trasferimento possa essere sottoscritto solo con firma digitale nel rispetto della normativa anche regolamentare concernente la sottoscrizione dei documenti informatici, escludendo la necessità dell'autentica notarile.

La deroga in questione non può essere fondatamente riferita al solo caso di trasferimento dell'intera partecipazione.

Ed infatti il trasferimento di cui all'art. 2470 c.c. riguarda non tanto il 'bene' quanto la 'partecipazione' (come si legge espressamente nella norma) intesa quale complesso dei diritti connessi all'appartenenza alla società a responsabilità limitata la cui struttura presenta marcata connotazione di tipo personalistico come si trae dall'intera disciplina di cui agli artt. 2464 e ss. c.c.

In tal senso infatti l'art. 2468 c.c. rubricato 'quote di partecipazione', superando il disposto di cui al precedente art. 2474 c.c., determina la modalità di partecipazione dei singoli soci in linea con le caratteristiche personali del tipo societario attribuendo al socio la possibilità di acquisire partecipazioni anche non strettamente proporzionali al conferimento nonché particolari diritti concernenti sia i poteri nella società che la partecipazione agli utili; l'art.2469 cc. ribadisce la libera trasferibilità delle 'partecipazioni' salvo che l'atto costitutivo non vi ponga limiti assicurando in tal caso al socio od ai suoi eredi il diritto di recesso; l'art. 2470 c.c. individua nel deposito presso il Registro delle Imprese il momento di efficacia del trasferimento delle 'partecipazioni' nei confronti della società dando rilievo al requisito della buona fede nell'ipotesi di conflitto tra due diverse iscrizioni

L'art. 2471 bis poi regola il pegno, l'usufrutto (in precedenza non contemplato formalmente ma solo implicitamente nell'art. 2493 c.c.) ed il sequestro della 'partecipazione' ed i conseguenti diritti con rinvio all'art. 2352 c.c. quanto all'esercizio del voto e, ancora, il disposto di cui all'art. 2476 c.c. attribuisce ad ogni socio il diritto di ottenere notizie sullo svolgimento degli affari sociali ed il conseguente potere di provocare la revoca dell'amministratore.

Se dunque la 'partecipazione' non è solo un bene, una quota, ma è un complesso di diritti, il trasferimento oggetto della disciplina di cui all'art. 2470 c.c. riguarda proprio tali diritti la cui circolazione può essere integrale o parziale e per l'effetto il citato art. 36 deve trovare applicazione al trasferimento di tutti o parte di essi.

Sotto altro profilo, deve rilevarsi che anche nell'ipotesi in cui si ritenesse che l'art. 36 citato introduca una deroga alle norme generali in tema di tenuta e gestione del Registro Imprese (d.p.r. 581/95) e che essa sia strettamente riferita ai casi di cessione della partecipazione nella sua interezza, dovrebbe comunque ritenersi l'applicabilità della norma ai casi di trasferimento dei diritti reali minori in forza di un'interpretazione estensiva, e non analogica, della disposizione.

Ed infatti l'interpretazione estensiva di una norma derogatoria è pur sempre possibile allorché con essa ci si limiti ad individuare nel contenuto implicito della norma stessa un'altra fattispecie avente identità di ratio con quella espressamente contemplata (Cass. 9205/1999).

Poiché dunque la ratio della necessità di specifica autentica notarile attiene alla fase di controllo della veridicità della sottoscrizione ai (soli) fini dell'attribuzione dell'efficacia dell'atto nei confronti della società, tale ratio è ritenuta soddisfatta dalla disposizione di cui all'art.36 c.1bis d.l. 112/2008 anche con il diverso requisito della sottoscrizione digitale.

Nella specie allora non vi è motivo di distinguere, ai fini della formalità del deposito presso il Registro Imprese e della relativa efficacia, la circolazione di un diritto minore di partecipazione alla società da quella dell'intero complesso dei diritti stessi facenti capo al socio.

Ne consegue che l'art.36 citato ben può trovare applicazione nella specie.

Il ricorso deve dunque essere accolto e deve essere ordinata al Conservatore del Registro delle Imprese l'iscrizione richiesta.

PQM

Si comunichi al Conservatore del Registro Imprese a cura della Cancelleria.

COORDINATORE Redazionale: Giulio SPINA

Comitato REDAZIONALE INTERNAZIONALE:

Giovanni Alessi, **New York City** (United States of America)
Daria Filippelli, **London** (United Kingdom)
Wylia Parente, **Amsterdam** (Nederland)

Comitato REDAZIONALE NAZIONALE:

Jacopo Maria Abruzzo (**Cosenza**), Danilo Aloe (**Cosenza**), Arcangelo Giuseppe Annunziata (**Bari**), Valentino Aventaggiato (**Lecce**), Paolo Baiocchetti (**L'Aquila**), Elena Bassoli (**Genova**), Eleonora Benin (**Bolzano**), Miriana Bosco (**Bari**), Massimo Brunialti (**Bari**), Elena Bruno (**Napoli**), Triestina Bruno (**Cosenza**), Emma Cappuccio (**Napoli**), Flavio Cassandro (**Roma**), Alessandra Carafa (**L'Aquila**), Silvia Cardarelli (**Avezzano**), Carmen Carlucci (**Taranto**), Laura Carosio (**Genova**), Giovanni M. Casamento (**Roma**), Gianluca Cascella (**Napoli**), Giovanni Cicchitelli (**Cosenza**), Giulia Civiero (**Treviso**), Francesca Colelli (**Roma**), Valeria Conti (**Bergamo**), Cristina Contuzzi (**Matera**), Raffaella Corona (**Roma**), Mariantonietta Crocitto (**Bari**), Paolo F. Cuzzola (**Reggio Calabria**), Giovanni D'Ambrosio (**Napoli**), Ines De Caria (**Vibo Valentia**), Shana Del Latte (**Bari**), Francesco De Leo (**Lecce**), Maria De Pasquale (**Catanzaro**), Anna Del Giudice (**Roma**), Fabrizio Giuseppe Del Rosso (**Bari**), Domenico De Rito (**Roma**), Giovanni De Sanctis (**L'Aquila**), Silvia Di Iorio (**Pescara**), Ilaria Di Punzio (**Viterbo**), Anna Di Stefano (**Reggio Calabria**), Pietro Elia (**Lecce**), Eremita Anna Rosa (**Lecce**), Chiara Fabiani (**Milano**), Addy Ferro (**Roma**), Bruno Fiammella (**Reggio Calabria**), Anna Fittante (**Roma**), Silvia Foiadelli (**Bergamo**), Michele Filippelli (**Cosenza**), Elisa Ghizzi (**Verona**), Tiziana Giudice (**Catania**), Valentina Guzzabocca (**Monza**), Maria Elena Iafolla (**Genova**), Daphne Iannelli (**Vibo Valentia**), Daniele Imbò (**Lecce**), Francesca Imposimato (**Bologna**), Corinne Isoni (**Olbia**), Domenica Leone (**Taranto**), Giuseppe Lisella (**Benevento**), Francesca Locatelli (**Bergamo**), Gianluca Ludovici (**Rieti**), Salvatore Magra (**Catania**), Chiara Medinelli (**Genova**), Paolo M. Storani (**Macerata**), Maximilian Mairov (**Milano**), Damiano Marinelli (**Perugia**), Giuseppe Marino (**Milano**), Rossella Marzullo (**Cosenza**), Stefano Mazzotta (**Roma**), Marco Mecacci (**Firenze**), Alessandra Mei (**Roma**), Giuseppe Donato Nuzzo (**Lecce**), Emanuela Palamà (**Lecce**), Andrea Panzera (**Lecce**), Michele Papalia (**Reggio Calabria**), Enrico Paratore (**Palmi**), Filippo Pistone (**Milano**), Giorgio G. Poli (**Bari**), Andrea Pontecorvo (**Roma**), Giovanni Porcelli (**Bologna**), Carmen Posillipo (**Caserta**), Manuela Rinaldi (**Avezzano**), Antonio Romano (**Matera**), Paolo Russo (**Firenze**), Elena Salemi (**Siracusa**), Diana Salonia (**Siracusa**), Rosangela Santosuosso (**Alessandria**), Jacopo Savi (**Milano**), Pierpaolo Schiattone (**Lecce**), Marco Scialdone (**Roma**), Camilla Serraiotto (**Trieste**), Valentina Siclari (**Reggio Calabria**), Annalisa Spedicato (**Lecce**), Rocchina Staiano (**Salerno**), Emanuele Taddeolini Marangoni (**Brescia**), Luca Tantalò (**Roma**), Marco Tavernese (**Roma**), Ida Tentorio (**Bergamo**), Fabrizio Testa (**Saluzzo**), Paola Todini (**Roma**), Fabrizio Tommasi (**Lecce**), Mauro Tosoni (**Lecco**), Salvatore Trigilia (**Roma**), Annunziata Maria Tropeano (**Vibo Valentia**), Elisabetta Vitone (**Campobasso**), Nicolò Vittoria (**Milano**), Luisa Maria Vivacqua (**Milano**), Alessandro Volpe (**Roma**), Luca Volpe (**Roma**), Giulio Zanardi (**Pavia**).

SEGRETERIA del Comitato Scientifico: Valeria VASAPOLLO
