

RG 8389/2021 VG Giudice del Registro
TRIBUNALE ORDINARIO di MILANO

Il Giudice del Registro,

visto il ricorso con cui l'associazione riconosciuta ... ha chiesto, ex art 2189 c.c., di ordinare al Conservatore del Registro delle Imprese di provvedere all'iscrizione della deliberazione 27 novembre 2020 dell'assemblea straordinaria dell'Associazione Riconosciuta di trasformazione in Fondazione di Partecipazione Impresa Sociale ai sensi degli artt 42 bis c.c., 5 comma 2 D Lgs 112/2017, 11 comma 3 D Lgs 117/2017, 17 comma 1 DM Lavoro 15/9/2020, iscrizione chiesta dal notaio ... in data 12.02.2021 e non ancora eseguita dal Conservatore il quale aveva rilevato che *"la pratica risulta sospesa in quanto l'iscrizione dell'efficacia della trasformazione e' subordinata all'avvenuto riconoscimento della personalità giuridica in capo alla neo-costituita fondazione, riconoscimento che spetta, ai sensi del DPR 361/2000, all'ente ad hoc preposto dalla norma (Prefettura)"*;

visto il parere in merito espresso dal Conservatore del Registro delle Imprese, depositato il 18 giugno 2021, con il quale il Conservatore ha precisato di aver sospeso l'iscrizione con la seguente motivazione:

" l'iscrizione dell'efficacia della trasformazione sia subordinata all'avvenuto riconoscimento della personalità giuridica in capo alla neo-costituita fondazione, riconoscimento che spetta, ai sensi del DPR 361/2000, all'ente ad hoc preposto dalla norma (Prefettura). Nello specifico l'art. 1 di tale decreto prevede che "le associazioni, le fondazioni e le altre istituzioni di carattere privato acquistano la personalità' giuridica mediante il riconoscimento determinato dall'iscrizione nel Registro delle persone giuridiche, istituito presso le Prefetture". Pertanto la Prefettura dovrà, in primis, accertare la sussistenza delle condizioni previste per la costituzione dell'ente ed, in particolare, verificare che lo scopo della fondazione sia possibile e lecito e che il patrimonio sia adeguato alla realizzazione del medesimo, risultando tale controllo differente ed ulteriore rispetto a quello notarile sulla legittimità dell'atto. Nel momento in cui sarà documentato l'avvenuto riconoscimento della personalità giuridica in capo alla fondazione, lo scrivente Ufficio verificherà l'avveramento delle ulteriori condizioni sospensive dedotte in atto e la sussistenza dei requisiti previsti dal D. Lgs 112/2017 al fine dell'iscrizione della fondazione nella sezione speciale delle imprese sociali"

e ha così illustrato le ragioni di diritto:

"A parere dell'ufficio invece che nelle more dell'istituzione del Runts, debbano trovare ancora applicazione l'art. 42 bis del codice civile e l'art. 2 del Dpr 361/2000 e che pertanto prima dell'iscrizione nel Registro delle imprese della Fondazione risultante dalla trasformazione, sia necessario che la trasformazione sia iscritta nel Registro delle persone giuridiche tenuto dalla Prefettura.

Tale iter procedurale era del resto stato previsto dalla stessa associazione ... che nella delibera di trasformazione ha espressamente subordinato l'efficacia della trasformazione a norma dell'art. 2500 novies C.C. richiamato dal comma 2 dell'art. 42 bis C. C. in quanto compatibile (anche tenuto conto della qualifica di "Impresa Sociale" assunta) al decorso del 60° giorno dall'ultimo degli adempimenti pubblicitari richiesti dalla disciplina del "tipo" adottato e pertanto, nella fattispecie: A) dall'iscrizione nel Registro Persone Giuridiche presso la Prefettura di Milano (estinzione forma Associazione/sospensione per iscrizione al Registro Imprese quale Registro alternativo al RUNTS per le Imprese Sociali. B) dall'iscrizione presso la Sezione Speciale del Registro Imprese di Milano competente per sede (modifica/trasformazione e conseguente iscrizione quale Fondazione Impresa Sociale). Nella domanda d'iscrizione della Fondazione al registro delle imprese della Fondazione

non è stato documentato l'avveramento della condizione indicata in atto sotto la lettera A) né stato dichiarato dal Notaio che il suddetto adempimento pubblicitario sia stato effettuato. Tale iscrizione è necessaria ai sensi dell'art. 2500 novies a prescindere dal fatto che consti il consenso dei creditori o il pagamento di coloro che non hanno dato il consenso e inoltre la data degli adempimenti pubblicitari è necessaria al fine di determinare se e quali creditori possano opporsi alla operazione.”;

viste le note di replica del notaio ... per conto della trasformanda associazione depositate il 1 luglio 2021 con le quali, richiamati gli artt 22 e 11 D Lgs 117/17, 5 D lgs 112/17 e 42 bis cc, ha insistito nell'accoglimento della sua richiesta;

ritenuta l'ammissibilità del ricorso in quanto la sospensione della iscrizione richiesta dal notaio ... da parte del Conservatore del Registro delle Imprese può essere equiparata nella sostanza, dati i suoi effetti, ad un rifiuto allo stato di procedere alla iscrizione della deliberazione di trasformazione della Associazione riconosciuta ... in Fondazione di partecipazione Impresa Sociale; rilevato che il notaio ... per l'associazione ricorrente nel ricorso e nelle note di replica ha dichiarato che con la delibera 27 novembre 2020 l'Associazione riconosciuta ..., già munita di personalità giuridica ex DPR 361/2000 e iscritta presso il Registro delle Persone giuridiche tenuto dalla Prefettura di Milano, ha adeguato il proprio statuto alle disposizioni previste dal D lgs 117/2017 in materia di enti del terzo settore e deliberato la trasformazione in Fondazione Impresa Sociale secondo i principi previsti dal D Lgs 112/2017;

rilevato, pertanto, che nel caso di specie la delibera della associazione ha comportato due effetti giuridici a) la modificazione dello statuto necessaria per l'assunzione della qualifica di impresa sociale e b) la trasformazione della forma giuridica da Associazione riconosciuta a Fondazione;

rilevato che quanto alla assunzione della qualifica di ente del terzo settore si applica l'art 22 D Lgs 117/2017 che attribuisce, ai commi 2 e 3, funzioni omologatorie al notaio incaricato di effettuare il controllo della sussistenza delle condizioni per la costituzione dell'ente e della consistenza minima del suo patrimonio, superato il quale deposita l'atto costitutivo presso il competente registro unico nazionale del Terzo Settore richiedendo l'iscrizione dell'ente; l'art 22 stabilisce al comma 1 che *“ Le associazioni e le fondazioni del Terzo settore possono, in deroga al decreto del Presidente della Repubblica 10 febbraio 2000, n. 361, acquistare la personalità giuridica mediante l'iscrizione nel registro unico nazionale del Terzo settore ai sensi del presente articolo”*, quindi la personalità giuridica si acquisisce in deroga alla disciplina del DPR 361/2000 e ciò anche se il Runts non è stato ancora istituito; infatti l'art 11 del medesimo D Lgs 117/17 stabilisce al comma 3 che *“per le imprese sociali, l'iscrizione nell'apposita sezione del registro delle imprese soddisfa il requisito dell'iscrizione nel registro unico nazionale”* e l'art 5 comma 2 del D lgs 112/2017 che *“ Gli atti costitutivi, le loro modificazioni e gli altri atti relativi all'impresa devono essere depositati entro trenta giorni a cura del notaio o degli amministratori presso l'ufficio del registro delle imprese...”*;

ritenuto, pertanto, non condivisibile l'affermazione del Conservatore del Registro delle imprese per cui *“nelle more dell'istituzione del Runts, debbano trovare ancora applicazione l'art. 42 bis del codice civile e l'art. 2 del Dpr 361/2000 e che pertanto prima dell'iscrizione nel Registro delle imprese della Fondazione risultante dalla trasformazione, sia necessario che la trasformazione sia iscritta nel Registro delle persone giuridiche tenuto dalla Prefettura.”* in quanto, trattandosi di acquisizione della qualifica di Impresa sociale, il Runts, non ancora costituito, è sostituito dalla iscrizione alla sezione apposita del Registro delle Imprese e tale iscrizione non richiede il preventivo procedimento ex DPR 361/2000 per acquisire la personalità giuridica come espressamente stabilito dall'art 22 D lgs 117/17 e ciò tanto più nel caso di specie in cui il trasformando ente, Associazione Riconosciuta, già possiede la personalità giuridica ed è iscritta al Registro delle Persone giuridiche istituito presso la Prefettura;

rilevato per altro che la vicenda che ha interessato la associazione riconosciuta ... non può esaurirsi sulla base delle considerazioni che precedono poiché essa contempla, come si è detto, anche la trasformazione dell'ente Associazione riconosciuta in Fondazione, regolata dagli artt 42 bis, 2500 e 2500 novies c.c.;

rilevato, quanto alla pubblicità dell'atto di trasformazione, che l'art 2500 c.c., richiamato dall'art 42 bis c.c., al comma 2 dispone che l'atto di trasformazione è soggetto alla pubblicità richiesta per la cessazione dell'ente che effettua la trasformazione e che l'art 2500 novies c.c. in deroga al terzo comma dell'art 2500 c.c. stabilisce che la trasformazione eterogenea ha effetto dopo 60 giorni dall'ultimo degli adempimenti pubblicitari;

ritenuto, quindi, che le iscrizioni pubblicitarie sono due e vanno eseguite in due registri differenti:
a) presso il Registro delle persone giuridiche dove è iscritta la Associazione Riconosciuta quanto alla trasformazione dell'ente b) presso il Registro delle imprese quanto alla esistenza della Fondazione di Partecipazione Impresa sociale;

ritenuto che la pubblicità della vicenda di cessazione dell'Associazione che effettua la trasformazione da attuare nel registro delle Persone giuridiche, vada, a maggiore garanzia dei creditori, in ossequio a quanto stabilito nella stessa delibera 27 novembre 2020, nonché per logica di sistema, realizzata prima della iscrizione alla sezione apposita del Registro delle imprese dell'atto di trasformazione;

ritenuto pertanto che il ricorso sia da accogliere in parte e con la indicazione che il Conservatore del Registro delle imprese potrà procedere alla iscrizione alla sezione apposita del Registro delle Imprese della delibera 27 novembre 2020 di trasformazione della Associazione riconosciuta ... in Fondazione di Partecipazione Impresa sociale una volta che sia stata documentata la previa iscrizione al Registro delle persone giuridiche tenuto dalla Prefettura di Milano dell'atto di trasformazione della Associazione in Fondazione ex art 2500 comma 2 c.c. come pubblicità richiesta della cessazione dell'ente che effettua la trasformazione, senza che la Fondazione debba chiedere nuovamente il riconoscimento della Personalità giuridica secondo il procedimento di cui al Dpr 361/2000,

PTM

Accoglie in parte il ricorso e dispone che il Conservatore del Registro delle Imprese potrà procedere alla iscrizione alla sezione apposita del Registro delle Imprese della delibera 27 novembre 2020 di trasformazione della Associazione riconosciuta ... in Fondazione di Partecipazione Impresa sociale una volta che sia stata documentata la previa iscrizione al Registro delle persone giuridiche tenuto dalla Prefettura di Milano dell'atto di trasformazione della Associazione in Fondazione.

Milano 28 luglio 2021

Si comunichi

Il Giudice

Amina Simonetti

Accoglimento n. cronol. 1432/2021 del 29/07/2021 RG n. 8389/2021