

CONTRIBUTO UNIFICATO
C.I.



-5657/12

REPUBBLICA ITALIANA
IN NOME DEL POPOLO ITALIANO
LA CORTE SUPREMA DI CASSAZIONE
PRIMA SEZIONE CIVILE

Oggetto

Ricorso
presente,

R.G.N. 5167/2010

Cron. *5657*

Composta dagli Ill.mi Sigg.ri Magistrati:

Rep.

- Dott. FRANCESCO MARIA FIORETTI - Presidente - Ud. 24/01/2012
- Dott. MASSIMO DOGLIOTTI - Consigliere - PU
- Dott. VITTORIO RAGONESI - Consigliere -
- Dott. MARIA ROSARIA CULTRERA - Rel. Consigliere -
- Dott. CARLO DE CHIARA - Consigliere -

ha pronunciato la seguente

SENTENZA

sul ricorso 5167-2010 proposto da:

FALLIMENTO SIMIS S.R.L. (p.i. 00790500672), in persona dei Curatori dott. ALBERTO DAVIDE e avv. LUIGI CORUZZI, elettivamente domiciliato in ROMA, VIA SILVIO PELLICO 44, presso l'avvocato CARONE FABIANI ACHILLE, rappresentato e difeso dall'avvocato REFERZA PIETRO, giusta procura a margine del ricorso;

2012

160

- ricorrente -

contro

SIMIS S.R.L., PROCURATORE GENERALE PRESSO LA CORTE DI APPELLO DI L'AQUILA;

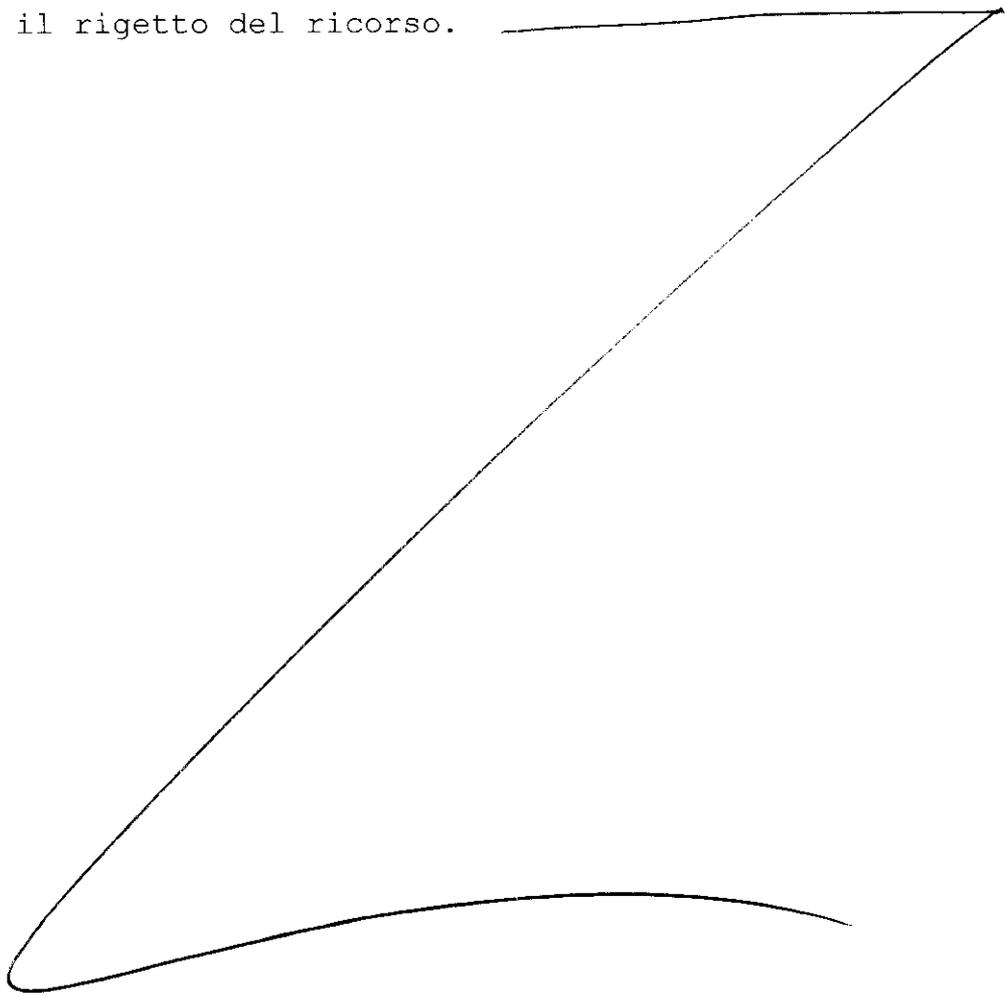
- intimati -

avverso la sentenza n. 269/2009 della CORTE D'APPELLO
di L'AQUILA, depositata il 07/10/2009;

udita la relazione della causa svolta nella pubblica
udienza del 24/01/2012 dal Consigliere Dott. MARIA
ROSARIA CULTRERA;

udito, per il ricorrente, l'Avvocato ACHILLE CARONE
FABIANI, con delega, che ha chiesto l'accoglimento del
ricorso;

udito il P.M., in persona del Sostituto Procuratore
Generale Dott. LIBERTINO ALBERTO RUSSO che ha concluso
per il rigetto del ricorso.



SVOLGIMENTO DEL PROCESSO

La società Simis s.r.l. chiedeva al Tribunale di Teramo ammissione alla procedura di concordato preventivo con cessione dei beni ai creditori, che veniva quindi disposta con decreto del 12 ottobre 2007. Nel corso della procedura, i commissari esprimevano parere negativo sulla prima proposta ed evidenziavano il carattere fraudolento degli atti commessi dalla società che, preso atto dei rilievi, emendava alla loro luce l'iniziale proposta. Con sentenza 5 giugno 2008, il Tribunale fallimentare, in applicazione dell'art. 173 l.f. nel testo disciplinato dal d.lgs n. 5/206 applicabile *ratione temporis* dichiarava la risoluzione del concordato ed il fallimento della società d'ufficio. La sentenza veniva reclamata dalla fallita innanzi alla Corte d'appello di L'Aquila che, con sentenza n. 269/2009 depositata il 16 settembre 2009 e notificata il 29 gennaio 2010, ha accolto il reclamo revocando per l'effetto il fallimento. Avverso questa decisione ricorre per cassazione il curatore del fallimento della società Simis sulla base di unico motivo non resistito dall'intimata società Simis ed ulteriormente illustrato con memoria difensiva depositata ai sensi dell'art. 378 c.p.c..

MOTIVI DELLA DECISIONE

Il ricorrente denuncia violazione e falsa applicazione dell'art. 173 legge fall. nel testo vigente ante riforma ex art. 14 d.lgs n. 169/2007 e dell'art. 15 delle disp. prel c.c. e, ponendo la questione di diritto se lo *jus superveniens* in materia di concordato preventivo sia in contrasto con la precedente disciplina, critica l'impugnata statuizione assumendo l'irrilevanza degli argomenti che ne sorreggono la conclusione. Il fatto che lo stato di crisi non sia omologabile all'insolvenza non preclude la sanzione della commutazione della procedura di concordato nel fallimento in presenza di atti fraudolenti dell'imprenditore ammesso al concordato, e dal momento che la possibilità di dichiarare il fallimento d'ufficio non viola la regola del giusto processo, il suo esercizio rappresenta sanzione immanente nella logica della procedura concordataria. Il precedente di legittimità n. 4632/2009 citato a sostegno nell'impugnata statuizione non offre infine puntuali spunti di conferma della ricostruzione esegetica applicata dal giudice d'appello, riferendosi a fattispecie concreta non omologabile a quella dedotta in giudizio.

Il motivo espone censura priva di pregio. Secondo quanto questa Corte ha già affermato con sentenza n. 18236/2009, le novità introdotte dalla riforma della legge

fallimentare, ed in particolare la previsione per cui non l'insolvenza ma lo stato di crisi giustifica l'apertura del concordato, la connotazione dell'istituto essenzialmente privatistica, e in particolare l'abrogazione del fallimento d'ufficio a mente dell'art. 6 legge fall., depongono nel senso che tale iniziativa officiosa deve reputarsi abrogata anche in relazione al caso previsto dal disposto dell'art. 173 l.f., e ciò pur nel testo riformato dal d.lgs n. 5/2006, applicabile nella specie, nella parte in cui consentiva al giudice delegato di attivare l'apertura del fallimento. L'abrogazione espressa della dichiarazione d'ufficio introdotta dal decreto correttivo n. 169/2007 che all'art. 173 comma 2 subordina la declaratoria di fallimento all'istanza di un creditore o alla richiesta del pubblico ministero, ha invero valore esplicativo di un meccanismo operativo che già nel precedente testo aveva espunto l'iniziativa officiosa anche nelle ipotesi residue, che pur ancora la prevedevano secondo una tralatticia riedizione del vecchio testo normativo, in quanto prive di una giustificazione coerente alla riformata sistemica concorsuale. Rappresenta insomma una norma di coordinamento che esplicita un meccanismo che già aveva soppresso, uniformandosi alla logica immanente al riformato sistema, le ipotesi tuttora in

vigore d'iniziativa officiosa antitetiche al ruolo di terzietà ritagliato in via programmatica e generale per il giudice fallimentare. A questa costruzione esegetica, che s'intende ribadire, è ispirata la decisione impugnata che, sulla base della lettura sistematica della disciplina dettata in materia ha ricondotto la soppressione dell'automatica sanzione del fallimento d'ufficio prevista dal decreto correttivo n. 169/2007 alla generale esclusione del fallimento d'ufficio operante anche nella versione del d.lgs n. 5/2006, applicabile all'ipotesi esaminata. Il ricorso spende argomenti che non inducono ad una rivisitazione di questo percorso critico sì che deve esserne disposto il rigetto senza farsi luogo alla regolamentazione delle spese del presente giudizio in assenza d'attività difensiva dell'intimato. .

PQM

La Corte:

rigetta il ricorso.

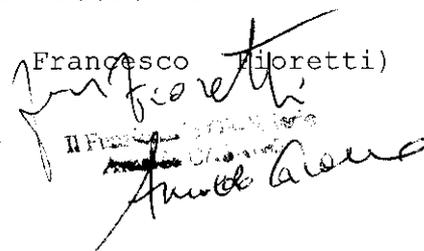
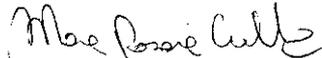
Così deciso in Roma, il 24.1.2012

Il Consigliere est.

Il Presidente

(Dott. M. Rosaria Cultrera)

(Dott. Francesco Fioretti)



DEPOSITATO IN CANCELLERIA

Oggi

10 APR. 2012

