

01/06/2020

Partecipazioni societarie, l'intestazione fiduciaria non richiede la forma scritta

di Angelo Busani e Elisabetta Smaniotto

Non è soggetto al requisito della forma scritta il contratto (cosiddetto *pactum fiduciae*) con il quale si conviene l'intestazione fiduciaria di una quota di partecipazione al capitale sociale di una società e, quindi, si conviene l'obbligo del fiduciario di ritrasferire al fiduciante l'intestazione di detta quota di partecipazione; e ciò anche se si tratta di una società proprietaria di beni immobili. Lo afferma la [Cassazione nella sentenza n. 9139 del 19 maggio 2020](#).

La decisione è argomentata sul punto che il contratto di cessione di una quota di partecipazione è un contratto a forma libera, e ciò anche se la società in questione sia proprietaria di beni immobili (Cassazione 3556/2003; 25468/2019; 23203/2013; 25626/2017); ne deriva che è a forma libera anche il negozio fiduciario con il quale sia programmato il trasferimento di una quota di partecipazione al capitale di una sociale, per il quale, dunque, non esistono prescrizioni di forma né ad *substantiam* né ad *probationem*.

Il contratto preliminare

A questa conclusione si giunge sia inquadrando il negozio fiduciario come un contratto preliminare, sia reputandolo avere una natura diversa dal contratto preliminare.

Se lo si considera un contratto preliminare (in tal senso Cassazione 8001/2011, 13216/2017, 9010/2018), occorrerebbe applicare la norma per la quale il contratto preliminare deve essere stipulato nella medesima forma del contratto definitivo: ma, nel caso del contratto traslativo di quota di partecipazione, si tratta, come già sopra osservato, di un contratto a forma libera e, pertanto, anche il preliminare ha la forma libera.

Se poi non si considerasse il negozio fiduciario come un contratto preliminare (Cassazione 20934/2019), allora la norma che impone la simmetria formale tra contratto preliminare e contratto definitivo nemmeno si applicherebbe, conseguendone, a maggior ragione, la libertà di forma per il contratto preliminare.

P.I. 00777910159 - Copyright Il Sole 24 Ore - All Rights Reserved