



# **La responsabilità penale dell'Attestatore**

**Chiavari, 22 ottobre 2016**

Art. 236 bis L.F. “Falso in attestazioni e relazioni”

*“Il professionista che nelle relazioni o attestazioni di cui agli artt. 67, terzo comma, lett. d), 161, terzo comma, 182-bis, 182-quinquies, 182-septies e 186-bis espone informazioni false ovvero omette di riferire informazioni rilevanti, è punito con la reclusione da 2 a 5 anni e con la multa da € 50.000,00 a € 100.000,00.”*

Se il fatto è commesso al fine di conseguire un ingiusto profitto per sé o per altri, la pena è aumentata.

Se dal fatto consegue un danno per i creditori la pena è aumentata fino alla metà.

## ❖ CHI È L'ATTESTATORE?

- ❖ Professionista, con i requisiti di cui all'art. 28 lett. a) e b)
- ❖ Revisore contabile
- ❖ Indipendente
- ❖ Non è pubblico ufficiale (cass. 9542/2015)...
- ❖ ... Ma si comporta come se fosse un ausiliario del Giudice
- ❖ Nominato dall'imprenditore/debitore
- ❖ Ha responsabilità penali "importanti"

- ❖ Si tratta di un **delitto contro la fede pubblica**
- ❖ E' un **reato proprio**
- ❖ Si può manifestare nella forma **commissiva** e in quella **omissiva**
- ❖ E' reato di **pericolo**

## ❖ AMBITO DI APPLICAZIONE ART. 236 BIS L.F.

- ❖ art. 67, terzo comma, lett. d), L.F.: idoneità del piano, veridicità e fattibilità;
- ❖ art. 161, terzo comma L.F.: veridicità e fattibilità;
- ❖ art. 186 bis L.F. : miglior soddisfacimento dei creditori, fattibilità e veridicità, conformità del piano e ragionevole capacità di adempimento;
- ❖ art. 182 bis L.F.: veridicità dei dati aziendali, attuabilità, idoneità ad assicurare l'integrale pagamento dei debitori estranei;
- ❖ art. 182 quinquies: migliore soddisfazione dei creditori (oltre a fattibilità e veridicità);
- ❖ art. 182 septies: quelli del 182 bis L.F. + omogeneità posizione giuridica e degli interessi economici.

## \* **RATIO DELLA TUTELA PENALE**

1. tutela della fede pubblica;
2. necessità di controbilanciare adeguatamente il ruolo centrale riconosciuto al professionista attestatore dall'intero intervento legislativo;
3. garantire al ceto creditorio una corretta informazione sui dati aziendali e sul piano proposto dal debitore.

- a) esporre informazioni false;
- b) omettere di riferire informazioni rilevanti.

Le informazioni: l'asimmetria letterale tra la condotta attiva e la condotta omissiva della condotta.

Informazioni rilevanti: previste solo per la fattispecie di reato omissiva.

Necessità di un'interpretazione estensiva in quanto costituzionalmente orientata. La rilevanza si deve estendere anche alla condotta commissiva. (Ufficio Studi Della Corte di Cassazione, rel. III/07/2012).

Informazioni rilevanti: dati aziendali VERITIERI + giudizi.

Veridicità: va considerata come corrispondenza al vero, si può richiamare l'art. 2423 c.c.

Informazioni rilevanti. Si devono considerare in:

termini assoluti (reato di pericolo astratto)?

termini relativi (reato di pericolo concreto)? --- Tesi preferibile.

## \* QUESTIONI COSTITUZIONALI

Possibile lesione del principio di tassatività e determinatezza del diritto penale.



## ❖ ELEMENTO SOGGETTIVO DEL REATO: DOLO GENERICO.

L'elemento soggettivo è caratterizzato dal dolo generico.  
L'ordinanza del Gip di Torino del 16.07.2014.

Il caso specifico: mancato controllo sulla reale esistenza, sull'operatività, su un eventuale stato di decozione della società offerente in un caso di concordato preventivo con continuità.

Ricava l'esistenza del dolo dai requisiti richiesti all'attestatore: rischio di dolus in re ipsa, senza quindi provare l'elemento soggettivo del reato.

Vi è il concreto rischio che si possa far passare per dolo quella che è colpa.

Comma II: *“Se il fatto è commesso al fine di conseguire un ingiusto profitto per sé o per altri, la pena è aumentata”.*

Dolo specifico. Circostanza speciale ad effetto comune.

Comma III: *“Se dal fatto consegue un danno per i creditori la pena è aumentata fino alla metà”.*

Circostanza ad efficacia speciale.

Il danno cagionato ai creditori è di natura patrimoniale.

*Grazie per l'attenzione*

**Avv. Assunta Nappi**