

## **TI\_GERICHTE 38.2007.57 vom 28. Juni 2007**

TI Tribunale d'appello, 2007-06-28, IT

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti\\_gerichte\\_38.2007.57\\_d20070628](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_38.2007.57_d20070628)

FR: TI\_GERICHTE 38.2007.57 du 28 juin 2007

IT: TI\_GERICHTE 38.2007.57 del 28 giugno 2007

### **Regeste**

Diritto alle indennità di disoccupazione negato. Posizione analoga a quella di un DL. L'attività per la Sagl è cessata, ma è stata mantenuta la carica di socio gerente con firma individuale. Anche nel caso in cui la Cassa abbia violato il dovere di informazione, non tutela della BF (ancora iscritto a RC)

### **Erwägungen**

#### **E. 3**

l'assicurato non deve essersi reso conto immediatamente dell'inesattezza dell'informazione ricevuta;

#### **E. 3.2**

Né osta a tale conclusione la circostanza che la ricorrente abbia regolarmente pagato i contributi sociali, questa Corte avendo a tal proposito ricordato che la negazione delle indennità di disoccupazione a una persona che gode di una situazione professionale paragonabile a quella di un datore di lavoro ai sensi della giurisprudenza pubblicata in DTF 123 V 234 non giustifica ancora di per sé un'esenzione dal pagamento dei contributi all'assicurazione contro la disoccupazione (sentenza del 29 dicembre 2004 in re W., C 160/04, consid. 3). (...) (cfr. STFA del 4 luglio 2005 nella causa M., C 270/04) 2.10. In simili condizioni, la censura sollevata dal ricorrente secondo cui la Cassa non avrebbe proceduto a un esame approfondito della fattispecie, visti i fatti e la circostanza che egli non sarebbe mai stato interpellato dalla medesima per spiegazioni dettagliate del caso (cfr. doc. I pag. 2) si rivela infondata. Da una parte, come già visto precedentemente, la parte resistente ha in ogni caso sottoposto all'assicurato determinati quesiti circa la società e la sua posizione in seno ad essa (cfr. doc. A19 = 22). Dall'altra, gli elementi di cui disponeva la Cassa erano, in concreto, ampiamente sufficienti per respingere la sua richiesta di prestazioni dell'assicurazione contro la disoccupazione. Conformemente alla costante giurisprudenza, qualora l'istruttoria da effettuare d'ufficio conduca l'amministrazione o il giudice, in base ad un apprezzamento coscienzioso delle prove, alla convinzione che la probabilità di determinati fatti deve essere considerata predominante e che altri provvedimenti probatori più non potrebbero modificare il risultato (valutazione anticipata delle prove), si rinuncerà ad assumere altre prove (cfr. SVR 2003 IV Nr. 1; STF U 591/06 dell'11 ottobre 2007, consid. 3.2.; STFA del 5 marzo 2003 nella causa G., H 411/01; STFA dell'11 gennaio 2002 nella causa C., H 102/01; STFA dell'11 gennaio 2002 nella causa C., H 103/01; STFA dell'11 gennaio 2002 nella causa D.SA, H 299/99; STFA del 26 novembre 2001 nella causa R., U 257/01; STFA del 15 novembre 2001 nella causa P., U 82/01; RCC 1986 p. 202 consid. 2d; STFA del 27 ottobre 1992 nella causa B.P.; STFA del 13 febbraio 1992 in re O.; STFA del 13 maggio 1991 nella causa A.; STCA del 25 novembre 1991 nella causa M.; F. Gygi, Bundesverwaltungsrechtspflege, 2a ed., pag. 274; U. Kieser, Das

Verwaltungsverfahren in der Sozialversicherung, Zurigo 1999, p. 212; Kölz/Häner, Verwaltungsverfahren und Verwaltungsrechtspflege des Bundes, 2a ed., p. 39 e p. 117), senza che ciò costituisca una lesione del diritto di essere sentito sancito dall'art. 29 cpv. 2 Cost. (DTF 124 V 94 consid. 4b, 122 V 162 consid. 1d e sentenza ivi citata). 2.11. Dalle tavole processuali emerge che l'assicurato, allorché il 6 giugno 2007 ha compilato il formulario relativo alla "Domanda d'indennità di disoccupazione" ha risposto affermativamente al quesito "Lei o sua moglie/suo marito/il suo partner registrato partecipa finanziariamente all'azienda dell'ultimo datore di lavoro o fa parte di un organo decisionale supremo dell'azienda (ad es. azionista, consigliere d'amministrazione in una SA o socio gerente in una Sagl, ecc)?" (cfr. doc. 1). Sull' "Attestato del datore di lavoro", dell'8 giugno 2007, la \_\_\_\_\_ di \_\_\_\_\_ ha posto una crocetta nella casella "sì" alla domanda "La persona assicurata o suo marito/sua moglie partecipa all'azienda o svolge una funzione direttiva (es. azionista, membro del consiglio d'amministrazione in una SA o socio, direttore in una Sagl, ecc.)?" (cfr. doc. 3). Inoltre la Cassa, il 12 giugno 2007, ha interpellato l'assicurato in merito alla sua posizione all'interno della Sagl (cfr. doc. A19=22). In particolare il ricorrente, il 21 giugno 2007, ha indicato di essere un organo formale della società (cfr. doc. A20=22). La Cassa, il 28 giugno 2007, ha pure verificato nel sito del Registro di commercio del Cantone Ticino i nominativi delle persone con cariche all'interno della \_\_\_\_\_ (cfr. doc. 17). 2.12. L'art. 27 della legge federale sulla parte generale del diritto delle assicurazioni sociali (LPGA) che regola la "Informazione e consulenza" ha il seguente tenore: " 1 Gli assicuratori e gli organi esecutivi delle singole assicurazioni sociali, nei limiti delle loro competenze, sono tenuti ad informare le persone interessate sui loro diritti e obblighi. 2 Ognuno ha diritto, di regola gratuitamente, alla consulenza in merito ai propri diritti e obblighi. Sono competenti in materia gli assicuratori nei confronti dei quali gli interessati devono far valere i loro diritti o adempiere i loro obblighi. Per le consulenze che richiedono ricerche onerose, il Consiglio federale può prevedere la riscossione di emolumenti e stabilirne la tariffa.

### **E. 3.3**

Aktenmässig steht damit fest, dass der Beschwerdeführer nach dem Liquidationsbeschluss weiterhin als einziger Verwaltungsrat mit der Liquidation der aufgelösten Firma, deren Aktionär er weiterhin war, betraut war. Damit hatte er bis zur Eintragung der Auflösung im Handelsregister eine arbeitgeberähnliche Stellung inne.

### **E. 3.4**

Nach dem Gesagten bekleidete der Beschwerdeführer bei der konkursiten R. \_\_\_\_\_ SA nicht nur bis zur Konkurseröffnung (16. Oktober 2001), sondern bis zur Löschung der Firma im Handelsregister (8. Februar 2002) eine arbeitgeberähnliche Stellung. Die Vorinstanz prüfte einlässlich die Anspruchsberechtigung für die Zeit nach der Konkurseröffnung und verneinte diese mit zutreffender Begründung (angefochtener Entscheid S. 6 ff., Erw. 4.3). Darauf wird verwiesen. Diese Erwägungen gelten auch für den hier noch verbleibenden Zeitraum vom 9. Februar bis zum 12. März 2002. Daran vermögen die Vorbringen in der Verwaltungsgerichtsbeschwerde nichts zu ändern. (...)." (cfr. STFA del 14 luglio 2003 nella causa C., C 83/03) La nostra Massima Istanza si è riconfermata nella propria giurisprudenza in una decisione del 10 febbraio 2005 nella causa Seco contro F. e Sozialversicherungsgericht des Kantons Zürich (C 295/03), in cui il TFA è stato chiamato a pronunciarsi circa il diritto alle indennità di disoccupazione, prima della cancellazione a Registro di Commercio della Sagl, nel caso di un assicurato a cui è stata

affidata la liquidazione della società per la quale egli è stato iscritto quale socio gerente con diritto di firma individuale. In una sentenza del 20 aprile 2005 nella causa P., C 75/04, il TFA si è così espresso a proposito di un liquidatore: " (...) 2. 2.1 Die Kasse verneinte eine Anspruchsberechtigung wegen der arbeitgeberähnlichen Stellung des Ehepaars P.\_\_\_\_\_ und G.\_\_\_\_\_ mit der Begründung, beide seien bei der Arbeitgeberin, der Firma L.\_\_\_\_\_ AG, im Handelsregister eingetragen. P.\_\_\_\_\_ gehöre dem Verwaltungsrat als Mitglied an und ihr Ehemann sei dessen Präsident. Werde eine Gesellschaft liquidiert oder das Konkursverfahren mangels Aktiven nicht durchgeführt, so behielten die Gesellschaftsorgane ihre gesetzlichen und statutarischen Befugnisse bei, soweit diese zur Durchführung der Liquidation erforderlich seien und dem Liquidationsprozess nicht entgegenstünden. Ein Aktionär oder Gesellschafter, der weiterhin Geschäftsführer bleibe oder als Liquidator eingesetzt werde, habe daher auch nach dem Liquidationsbeschluss bis zur Eintragung der Löschung im Handelsregister eine arbeitgeberähnliche Stellung inne (ARV 2002 Nr. 28 S. 183). Im Handelsregisterauszug vom 10. November 2003 seien P.\_\_\_\_\_ als Mitglied und ihr Ehemann G.\_\_\_\_\_ als Präsident des Verwaltungsrates immer noch eingetragen gewesen. Solange dies der Fall sei, sei von einer arbeitgeberähnlichen Stellung auszugehen. (...)

#### **E. 4**

l'informazione errata ha indotto l'assicurato ad adottare un comportamento o un'omissione che gli è pregiudizievole;

#### **E. 5**

la legge non è stata modificata dal momento in cui l'informazione è stata data. (cfr. STFA del 25 ottobre 2005 nella causa B. e B., K 107/05 consid. 3.1.; STFA del 4 luglio 2005 nella causa M., C 270/04, consid. 3.3.1.; STFA del 28 gennaio 2004 nella causa Arbeitslosenkasse der Gewerkschaft Bau & Industrie GBI c/ A., C 218/03, consid. 2; STFA del 29 agosto 2002 nella causa Amt für Arbeit St. Gallen c/ S., C 25/02; DTF 121 V 65, consid. 2a pag. 66-67 e la giurisprudenza ivi citata; RAMI 1993 pag. 120-121, Pratique VSI 1993 pag. 21-22, RCC 1991 pag. 220 consid. 3a, RCC 1983 pag. 195 consid. 3, RCC 1982 pag. 368 consid. 2, RCC 1981 pag. 194 consid. 3, RCC 1979 pag. 155, DLA 1992 p. 106, DTF 118 V 76 consid. 7, RDAT I-1992 n° 63; Grisel, Traité de droit administratif, vol. I, pag. 390ss; Knapp, Précis de droit administratif, 4a ed., n° 509, pag. 108-109; Haefliger, Alle Schweizer sind vor dem Gesetze gleich, pag. 217ss). La condizione secondo cui l'informazione errata deve avere indotto l'assicurato ad adottare un comportamento o un'omissione non reversibile senza pregiudizio in una sentenza del 6 settembre 2001 nella causa M., C 344/00, è stata così precisata: " (...) Bei der Prüfung des Kriteriums, ob Dispositionen getroffen wurden, die nicht ohne Nachteil rückgängig gemacht werden können, ist zu berücksichtigen, dass die Auskunft für das Verhalten des Betroffenen ursächlich sein muss. Ein Kausalzusammenhang zwischen der behördlichen Auskunft und dem darauf folgenden Handeln der betroffenen Person ist gegeben, wenn angenommen werden kann, diese hätte sich ohne die Auskunft anders verhalten. Die Kausalität fehlt, wenn der Adressat bereits vor der Auskunftserteilung nicht wieder rückgängig zu machende Dispositionen getroffen hat, er sich auch ohne die Auskunft zu den gleichen Dispositionen entschlossen hätte, oder wenn ihm eine andere, günstigere Handlungsmöglichkeit gar nicht offen stand (Weber-Dürler, Vertrauensschutz im öffentlichen Recht, Basel 1983, S. 102 f.; dies., Falsche Auskünfte von Behörden, in: ZBl 1991 S. 16; Rhinow/Krähenmann, Schweizerische Verwaltungsrechtsprechung, Ergänzungsband, Nr. 75 B III Ziff. 3c/2 S.

242).“ Tale presupposto è stato riconosciuto dal Tribunale federale in una sentenza del 29 agosto 2002 nella causa S., C 25/02, relativa a una vertenza di restituzione di prestazioni erogate a un assicurato che aveva ceduto la propria attività - nella cui fase di progettazione aveva ricevuto dall'assicurazione contro la disoccupazione delle indennità giornaliere speciali - alla moglie, per la quale aveva continuato a lavorare. L'assicurato, sulla base delle informazioni che ha indicato di avere ricevuto da un collocatore prima dell'annuncio in disoccupazione, ossia che trasferendo la ditta alla moglie avrebbe avuto diritto alle indennità di disoccupazione, e dei successivi versamenti di tali prestazioni, ha rinunciato a liquidare la ditta individuale. Se avesse ricevuto la corretta informazione, egli avrebbe potuto interrompere definitivamente l'attività e beneficiare del prolungamento del termine quadro per l'eventuale versamento di altre indennità giornaliere ai sensi dell'art. 71d cpv. 2 LADI e 95e cpv. 2 OADI. La sua buona fede è stata quindi tutelata. L'Alta Corte non ha invece considerato ossequiata questa condizione in una sentenza del 25 ottobre 2005 nella causa S., C 177/04. In quel caso l'assicurato aveva effettivamente ricevuto un'informazione erronea circa il momento in cui avrebbe dovuto richiedere le indennità speciali ai fini del promovimento di un'attività lucrativa indipendente ai sensi degli art. 71a segg. LADI. Tuttavia egli aveva avviato la propria attività già precedentemente alla disoccupazione. Anche nel caso in cui avesse inoltrato la domanda di indennità tempestivamente, egli non avrebbe quindi avuto in ogni caso diritto alle prestazioni dell'assicurazione contro la disoccupazione, siccome la fase di progettazione era già stata ultimata. L'assicurato, dunque, non ha subito alcun pregiudizio a seguito dell'errata informazione da parte dell'autorità. Nel caso in esame questa Corte ritiene che non sarebbe soddisfatto il presupposto secondo cui la mancata informazione deve avere indotto l'assicurato ad adottare un comportamento o un'omissione non reversibile senza pregiudizio. Il ricorrente, infatti, anche dopo aver saputo, a seguito dell'emissione della decisione formale del 28 giugno 2007 e della decisione su opposizione del 13 luglio 2007, che, ricoprendo ancora la funzione di socio gerente con diritto di firma individuale in seno alla \_\_\_\_\_, non aveva diritto alle indennità di disoccupazione (cfr. doc. A21, A23), non si è dimesso dalla carica ricoperta all'interno della società e nemmeno nulla ha intrapreso a tale fine. Egli risulta, infatti, a tutt'oggi iscritto a RC quale socio e gerente della \_\_\_\_\_ con diritto di firma individuale (cfr. estratto RC). Da ciò va dedotto che anche se egli avesse ricevuto da parte della Cassa la contestata informazione già nel mese di giugno 2006, non avrebbe immediatamente modificato alcunché a livello delle proprie iscrizioni a RC. Di conseguenza in casu, non vi sarebbe nesso di causalità tra l'eventuale omessa informazione da parte della Cassa e il comportamento dell'assicurato. 2.15. Alla luce di tutto quanto esposto, occorre concludere che nel caso di specie rettamente la Cassa ha ritenuto che l'assicurato, non ha diritto all'indennità di disoccupazione dal 1° giugno 2007. La decisione su opposizione del 13 luglio 2007 va, dunque, confermata.

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.