

Causa C-408/23

Domanda di pronuncia pregiudiziale

Data di deposito:

4 luglio 2023

Giudice del rinvio:

Oberlandesgericht Köln (Germania)

Data della decisione di rinvio:

27 giugno 2023

Ricorrente:

Avvocata e notaio

Resistente:

Presidente dell'Oberlandesgericht Hamm

Oberlandesgericht Köln (Tribunale superiore del Land, Colonia, Germania)

Ordinanza

Nella causa amministrativa in materia notarile
promossa da un'avvocata e notaio della Renania settentrionale-Vestfalia

ricorrente,

(omissis),

contro

la presidente dell'Oberlandesgericht Hamm (Tribunale superiore del Land,
Hamm, Germania), (omissis) 59065 Hamm,

resistente,

in data 27 giugno 2023, la Sezione per le cause notarili

dell'Oberlandesgericht Köln (omissis)

ha così deciso:

I. Si sottopongono alla Corte di giustizia dell'Unione europea le seguenti questioni pregiudiziali, ai sensi dell'articolo 267 TFUE:

- 1) Se l'articolo 21 della Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea e l'articolo 6, paragrafo 1, della direttiva 2000/78/CE del Consiglio, del 27 novembre 2000, che stabilisce un quadro generale per la parità di trattamento in materia di occupazione e di condizioni di lavoro, debbano essere interpretati nel senso che essi ostano a una normativa nazionale la quale stabilisce tassativamente che non può essere nominato per la prima volta notaio-avvocato chi, alla scadenza del termine di presentazione delle candidature per il posto di notaio, abbia compiuto 60 anni, quand'anche diversi posti debbano rimanere vacanti, poiché nella circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) in cui si è svolta la procedura di concorso non sono presenti candidati idonei più giovani e i candidati provenienti da altre circoscrizioni dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) non possono candidarsi.
- 2) Se occorra rispondere in senso affermativo alla prima questione, qualora si preveda che nell'anno successivo, nella medesima circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale), diversi posti vacanti di notaio-avvocato non potranno nuovamente essere coperti da candidati idonei di età inferiore a 60 anni.
- 3) Se, in ogni caso, si debba rispondere in senso affermativo alla prima questione giacché si prevede, altresì, che anche in altre circoscrizioni dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale), al di fuori dalle aree metropolitane, non sia nuovamente possibile coprire tutti i posti vacanti di notaio-avvocato con candidati idonei, di età inferiore a 60 anni.
- 4) Se non sussista alcuna violazione dell'articolo 21 della Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea e dell'articolo 6, paragrafo 1, della direttiva 2000/78/CE del Consiglio del 27 novembre 2000, nel caso in cui in una circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) sia garantita la fornitura dei servizi notarili, benché un candidato di età superiore a 60 anni non sia stato nominato notaio-avvocato solo in ragione dell'età e diversi posti siano rimasti vacanti.

II. Si sospende il procedimento.

Motivi

A. Oggetto e fatti del procedimento principale

- 1 La ricorrente si candida per un posto di notaio-avvocata nella circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale, Germania) nella quale esercita la professione di avvocatessa da oltre 3 anni. La sua candidatura è stata respinta poiché,

alla scadenza del termine di presentazione delle candidature, aveva più di 60 anni. Tutti i restanti requisiti per l'ammissione come notaio-avvocata nella circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) risultano da lei soddisfatti. In particolare, ella ha superato l'esame di abilitazione alla professione di avvocato richiesto per l'esercizio dell'attività notarile. Nel 2017 ella aveva già presentato la propria candidatura per un posto vacante di notaio nella stessa circoscrizione. La candidatura era stata respinta anche allora, perché la ricorrente aveva già compiuto 60 anni. Il ricorso proposto avverso tale decisione ha avuto esito negativo sia dinanzi alla [competente] sezione (2 VA (Not) 8/17), sia davanti al Bundesgerichtshof (Corte federale di giustizia, Germania) (NotZ (Brfg) 7/18).

- 2 Il numero di posti di notaio in una determinata circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) dipende dalla domanda di servizi notarili, nel rispetto di una struttura organizzata per età (articolo 4 della Bundesnotarordnung, codice federale del notariato; in prosieguo: il «BNotO»). Nel 2022 sono stati banditi quattro posti in totale nella predetta circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale). Solo uno è stato coperto, mentre gli altri sono rimasti vacanti per mancanza di candidati.
- 3 Si prevede che anche in futuro, nella predetta circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale), non sarà possibile coprire tutti i posti, in assenza di un numero sufficiente di candidati che soddisfino i requisiti per la nomina a notaio-avvocato. Nel 2023 sono stati banditi 5 posti di notaio per la suddetta circoscrizione. In base alle informazioni sugli esami di abilitazione alla professione di avvocato superati, requisito necessario per la nomina a notaio-avvocato (articolo 5b, paragrafo 1, punto 3, BNotO), verosimilmente 3 di questi posti non possono essere coperti per mancanza di candidati. In merito a tutte le circoscrizioni dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) che rientrano nella sfera di competenza della resistente, per le quali devono essere nominati i notai-avvocati, a fronte dei 69 posti banditi nel 2023 presumibilmente vi sono solo 39 candidati. Per quanto riguarda l'intero territorio federale si deve altresì ritenere che, al di fuori delle aree metropolitane, non è possibile coprire i posti di notaio in misura comparabile. In ogni caso, la mancata copertura dei posti di notaio banditi non ha ancora comportato sinora che determinati atti non potessero essere autenticati, o potessero esserlo solo con notevole ritardo.
- 4 L'ufficio di notaio-avvocato è esercitato da avvocati parallelamente alla loro attività legale (articolo 3, paragrafo 2, BNotO). In linea di principio, essi possono candidarsi per un posto di notaio-avvocato solo nella circoscrizione dell'Amtsgericht (Tribunale circoscrizionale) nella quale esercitano la professione di avvocato da più di 3 anni (articolo 5b, paragrafo 1, punto 2, BNotO). I notai addebitano ai clienti gli onorari previsti per la loro attività e non vi è alcuna contribuzione da parte dello Stato. L'ufficio di un notaio-avvocato nominato in ruolo termina al compimento dei 70 anni di età (articolo 48a BNotO). La validità di tale disposizione è attualmente oggetto di un procedimento d'appello dinanzi al Bundesgerichtshof (Corte federale di giustizia) (NotZ (Brfg) 4/22).

- 5 La ricorrente ha impugnato il rigetto della propria nomina al ruolo di notaio-avvocato da parte della resistente dinanzi all'Oberlandesgericht Köln (Tribunale superiore del Land, Colonia), chiedendo:

di condannare la resistente a riesaminare la sua candidatura al posto di notaio-avvocato, riformando la decisione di rigetto, in considerazione dell'interpretazione giurisprudenziale dell'Oberlandesgericht Köln (Tribunale superiore del Land, Colonia).

- 6 La resistente chiede:

che il ricorso sia respinto.

B. Contesto normativo nazionale

- 7 L'articolo 5b, paragrafo 1, BNotO così dispone:

«Può essere nominato notaio-avvocato solo chi, alla scadenza del termine di presentazione delle candidature:

1. abbia esercitato, per almeno cinque anni, la professione di avvocato in misura significativa, su incarico di diversi mandanti;
2. eserciti l'attività di cui al punto 1 ininterrottamente da almeno tre anni nella circoscrizione designata;
3. abbia superato l'esame di abilitazione alla professione di notaio (...); e
4. (...).

- 8 L'articolo 5, paragrafo 4, BNotO così dispone:

«Non può essere nominato notaio per la prima volta chi abbia compiuto 60 anni alla scadenza del termine di presentazione delle candidature per il posto di notaio ».

- 9 La relazione sul disegno di legge (BT-Drs. 11/6007, pag. 10), in relazione a questa disposizione, così recita:

«Anche in considerazione delle maggiori difficoltà per l'inserimento nella professione notarile dovute all'età, l'introduzione del limite di età massima di 60 anni mira a evitare, per esigenze di continuità, un frequente mutamento del titolare dell'ufficio. Al contempo viene eliminato il rischio di invecchiamento della professione notarile.

Poiché il fattore dell'inserimento viene meno se un ex notaio desidera essere riconfermato, o se un notaio desidera essere designato in un'altra sede, il limite massimo di età dovrebbe valere solo per la prima nomina».

10 L'articolo 48a BNotO stabilisce quanto segue:

«I notai raggiungono il limite di età alla fine del mese nel quale compiono settant'anni».

11 La sentenza del Bundesgerichtshof (Corte federale di giustizia) del 27 maggio 2019 – NotZ (Brfg) 7/18, nella causa già riguardante parimenti la ricorrente, contiene in particolare i due seguenti principi direttivi riguardanti l'articolo 6, paragrafo 1, seconda frase, BNotO, formulato in modo identico all'attuale articolo 5, paragrafo 4, del medesimo atto normativo:

«2. L'articolo 6, paragrafo 1, seconda frase, BNotO non concede alcun margine discrezionale all'amministrazione giudiziaria; in linea di principio, quest'ultima non ha il potere di disapplicare il limite di età in ragione di particolari caratteristiche del candidato.

3. Il limite di età di cui all'articolo 6, paragrafo 1, seconda frase, BNotO non costituisce una discriminazione inammissibile ai sensi dell'articolo 1 della direttiva 2000/78/CE del Consiglio, del 27 novembre 2000, che stabilisce un quadro generale per la parità di trattamento in materia di occupazione e di condizioni di lavoro (GU [2000,] L 303, pag. 16). Inoltre, non viola neanche il divieto di discriminazioni di cui all'articolo 21, paragrafo 1, della Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea (prosecuzione della decisione della Sezione del 26 novembre 2007 – NotZ 23/07, BGHZ 174, 273, punti 29 e segg.)».

C. Motivo del rinvio pregiudiziale e rilevanza ai fini della decisione

12 A causa del limite di età di 60 anni ai sensi dell'articolo 5, paragrafo 4, BNotO per la prima nomina a notaio-avvocato, l'Oberlandesgericht Köln (Tribunale superiore del Land, Colonia) non può accogliere la domanda della ricorrente e condannare la resistente a decidere nuovamente in merito alla candidatura della ricorrente, non respingendola a causa dell'età. La disposizione non attribuisce alcun margine di discrezionalità al giudice e non ammette eccezioni. Se non viene stabilito chiaramente, in base a una decisione della Corte di giustizia dell'Unione europea, che l'articolo 5, paragrafo 4, BNotO è contrario al diritto dell'Unione, il ricorso della ricorrente deve essere necessariamente respinto.

13 In considerazione della sentenza della Corte di giustizia dell'Unione europea del 3 giugno 2021, C-914/19 (Ministero della Giustizia - Notai), sussistono dubbi in ordine al fatto che il limite di età per la prima nomina di un notaio-avvocato, di cui all'articolo 5, paragrafo 4, BNotO, sia conforme all'articolo 21 della Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea e all'articolo 6, paragrafo 1, della direttiva 2000/78/CE del Consiglio, del 27 novembre 2000, poiché esso non ammette nemmeno un'eccezione nel caso in cui più posti non possano essere coperti con un candidato al di sotto del limite di età. Di conseguenza, la soglia di età tedesca per la prima nomina a notaio-avvocato potrebbe anche violare il limite

ammissibile per il conseguimento dell'obiettivo legittimo, di promuovere il ricambio generazionale e il ringiovanimento.

- 14 Poiché il limite di età per la prima nomina a notaio-avvocato, di cui all'articolo 5, paragrafo 4, BNotO, è fissato a 60 anni, ma è relativamente elevato, e restano solo 10 anni di servizio fino al compimento dei 70 anni, dopo il quale occorre dimettersi dall'ufficio, secondo il giudice del rinvio vi è anche la possibilità che un'interpretazione dell'articolo 21 della Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea e dell'articolo 6, paragrafo 1, della direttiva 2000/78/CE rilevi che l'articolo 5, paragrafo 4, del BNotO è in linea con la tutela contro le discriminazioni, prevista dal diritto dell'Unione.

(omissis)

DOCUMENTO DI LAVORO