

## INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Introduzione</i>	XIII
LA NOZIONE DI ABUSO NELL'ART. 10 BIS DELLO STATUTO DEI DIRITTI DEL CONTRIBUENTE di <i>Giuseppe Zizzo</i>	
1. Verso una clausola generale	1
2. L'art. 10 <i>bis</i> dello Statuto tra principi nazionali ed indicazioni comunitarie	6
3. L'assenza di sostanza economica	7
4. Il contrasto con le finalità delle norme fiscali e con i principi dell'ordinamento tributario	13
5. Conclusioni	18
I CONFINI DELL'ABUSO di <i>Angelo Contrino</i>	
1. L'abuso del diritto e le figure finitime nell'art. 10 <i>bis</i> dello Statuto	21
2. ( <i>Segue</i> ). La delimitazione dei confini nel solco dei concetti strutturali dell'abuso	25
3. Abuso del diritto ed evasione fiscale	28
4. ( <i>Segue</i> ). Le conseguenze della commistione tra abuso ed evasione	31
5. ( <i>Segue</i> ). Sull'impossibilità per il giudice di "salvare" gli accertamenti ibridi	32
6. Abuso del diritto e lecito risparmio d'imposta	35
7. ( <i>Segue</i> ). Esemplicazioni e criteri discretivi tra prassi e giurisprudenza	38
8. I rapporti con le norme "piegate" a fini antiabuso e con <i>ratio</i> antielusiva	41

ABUSO DEL DIRITTO, LOGICA E COSTITUZIONE:  
‘IMPOSTA IMPOSSIBILE’ E ‘SANZIONE POSSIBILE’

di *Marco Versiglioni*

- |    |  |    |
|----|--|----|
| 1. | Inquadramento legislativo, giurisprudenziale e dottrinale dell’«abuso del diritto»: le norme generali antiabuso («norme antiabuso»)  | 47 |
| 2. | Obiettivi, limiti e metodo dell’indagine   | 55 |
| 3. | Premesse della ricerca: cenni, rinvii e precisazioni   | 58 |
| 4. | Impossibilità logiche  | 59 |
|    | 4.1. Apparente illogicità, quanto a <i>ratio</i> e natura generale, delle «norme antiabuso»  | 59 |
|    | 4.2. Apparenti illogicità, di metodo e di merito, delle «norme antiabuso»  | 60 |
|    | 4.3. «Norme antiabuso» e ‘discrezionalità’   | 61 |
|    | 4.4. «Norme antiabuso» e ‘anormalità’  | 63 |
|    | 4.5. «Norme antiabuso», ‘equivalenza’, ‘analogia’ e ‘metafora’   | 63 |
| 5. | Impossibilità costituzionali   | 65 |
|    | 5.1. «Norme antiabuso» e art. 23 Cost.: a) Certezza del diritto; b) ‘Norme d’uso’ del diritto e ‘combinamento’ delle logiche ermeneutiche ‘in base’ alla legge; c) ‘Legge’ e ‘non-legge’ di imposta  | 65 |
|    | 5.2. «Norme antiabuso» e art. 53 Cost.: a) Normalizzazione, <i>a priori</i> e ‘d’autorità’, delle ‘unità’ di capacità contributiva; b) Capacità contributiva, ‘funzione’ e ‘non-funzione’; c) Capacità contributiva, ‘non-funzione’ e ‘metafora’ | 68 |
| 6. | Conclusioni e cenni <i>de iure condendo</i>  | 69 |

LA “NON OPPONIBILITÀ” AL FISCO DELLE OPERAZIONI  
ELUSIVE TRA DISCONOSCIMENTO DEI VANTAGGI  
TRIBUTARI E RIMBORSO DELLE IMPOSTE VERSATE

di *Mauro Beghin*

- |    |  |    |
|----|--|----|
| 1. | La tassazione differenziale delle fattispecie elusive. Sostituzione di fattispecie e sostituzione di norme   | 75 |
| 2. | L’inopponibilità come fattispecie di inefficacia relativa circoscritta agli effetti fiscali dell’operazione compiuta dal contribuente  | 77 |
| 3. | La distinzione tra l’inopponibilità delle operazioni <i>ex art. 10 bis</i> dello Statuto del contribuente e la qualificazione giuridica dei fatti economici posti in essere dal contribuente. Alcune precisazioni circa la portata dell’art. 20 del D.P.R. n. 131/1986 | 81 |

pag.

4. L'inopponibilità delle operazioni e il disconoscimento dei vantaggi fiscali tra atto unico e ineludibile pluralità di provvedimenti impositivi. Il problema delle modalità e dei tempi del riconoscimento, a favore dell'elusore, di quanto già versato sulla base dell'operazione elusiva	86
5. L'inopponibilità e la posizione dei soggetti terzi coinvolti nell'operazione elusiva	93
6. Conclusioni	96

#### PROFILI PROCEDIMENTALI E CRITICITÀ DELLA CLAUSOLA GENERALE ANTIABUSO

di *Fabrizio Amatucci*

1. La non uniformità dell'art. 10 <i>bis</i> agli orientamenti europei della CGUE e della Commissione	99
2. Il rispetto della proporzionalità da parte delle nuove norme procedurali antiabuso quale presupposto del buon funzionamento del contraddittorio	103
3. Verso un ripensamento delle regole antiabuso ed un maggior coordinamento del sistema procedimentale	110

#### IL CONTRADDITTORIO NELL'ACCERTAMENTO DELL'ABUSO DI DIRITTO

di *Guglielmo Frasoni*

1. Le funzioni del contraddittorio in generale	113
2. Il contraddittorio nei procedimenti tributari	115
3. La necessità di individuare principi generali: a) con riferimento all'obbligatorietà del contraddittorio	116
4. La necessità di individuare principi generali: b) con riferimento alla disciplina del contraddittorio	117
5. La necessità del contraddittorio nel caso di contestazione dell'abuso	120
6. Ambito oggettivo di applicazione	121
7. L'ambito soggettivo di applicazione della disciplina	122
8. L'avvio del contraddittorio	123

VIII INDICE

	<i>pag.</i>
9. L'attività del contribuente	124
10. L'obbligo di valutazione della risposta da parte dell'amministrazione	126
11. La proroga	126

IL DIRITTO DI INTERPELLO

di *Salvatore Sammartino*

1. Considerazioni preliminari	131
2. L'oggetto dell'interpello	135
3. La disciplina dell'interpello	139

L'INTERPELLO "ANTI ABUSO"

di *Francesco Pistolesi*

1. Introduzione	145
2. L'oggetto dell'interpello	147
3. Il contenuto dell'istanza di interpello	149
4. La risposta all'istanza di interpello ed i relativi effetti	151
5. Il procedimento	154
6. Conclusioni	156

LA RISCOSSIONE DELLE IMPOSTE NELLE IPOTESI  
DI RECUPERO FONDATE SULL'ABUSO DEL DIRITTO

di *Andrea Carinci*

1. Il portato della disciplina sulla riscossione in caso di abuso del diritto	159
2. La continuità di modelli e di soluzioni normative tra elusione ed abuso del diritto	160
3. Natura e funzione della sospensione della riscossione in caso di abuso del diritto	162
4. La riscossione a seguito di Cassazione con rinvio	163
5. L'inibizione alla riscossione in pendenza di ricorso in primo grado tra improcedibilità dell'azione esecutiva e condizione di legittimità del titolo esecutivo	164
6. L'assenza di deroghe nel caso di pericolo per la riscossione	167

pag.

## ABUSO E SANZIONI

di *Lorenzo del Federico*

1. Premessa	173
2. La rilevanza dell'abuso e dell'elusione nel sistema dell'illecito tributario: il pregresso dibattito	176
3. La punibilità amministrativa delle condotte abusive <i>ex art. 10 bis</i> dello Statuto	179
4. ( <i>Segue</i> ): ipotesi di violazione della delega, questioni controverse e problemi aperti	182
5. ( <i>Segue</i> ): il regime transitorio	186
6. L'irrilevanza penale delle condotte abusive	190
7. ( <i>Segue</i> ): regime transitorio, <i>favor rei ed abolitio criminis</i>	194

ABUSO E PROCESSO: POTERI DEL GIUDICE  
E ONERI DI PROVAdi *Francesco Tesaurò*

1. Premessa	197
2. Contro il rilievo d'ufficio dell'elusione o abuso	198
3. L'onere della prova nel processo tributario	201
4. L'onere della prova nelle cause di elusione, secondo la legge delega	203
5. L'onere della prova dell'elusione, nel procedimento amministrativo	204
6. L'onere di prova dell'elusione, nel processo	205

L'EFFICACIA NEL TEMPO DELLA DISCIPLINA DELL'ABUSO  
DEL DIRITTO E DELL'ELUSIONE D'IMPOSTA:  
TRA REGOLE DI DIRITTO INTERTEMPORALE  
E SPECIFICI REGIMI TRANSITORIdi *Valeria Mastroiacovo*

1. Tempi e contrattempi dell'accidentato percorso di attuazione di una legge delega	207
2. Disposizioni transitorie a garanzia dell'efficienza dell'azione amministrativa e principi generali di diritto intertemporale	214

	<i>pag.</i>
2.1. Principio di irretroattività della legge tributaria: tra immenza di principi e innovatività della disciplina	216
2.2. Principio del <i>favor rei</i> : spunti in ambito amministrativo e penale	220
<b>L'ABUSO DEL DIRITTO NELL'IVA</b>	
<i>di Maurizio Logozzo</i>	
1. Il principio dell'abuso del diritto elaborato dalla Corte di Giustizia UE in materia di IVA: la c.d. dottrina "Halifax"	223
2. Gli elementi caratterizzanti l'abuso del diritto nell'IVA	229
3. Fattispecie sintomatiche dell'abuso del diritto nell'IVA	232
4. La "quasi" compatibilità del principio europeo dell'abuso del diritto in materia IVA con l'art. 10 <i>bis</i> dello Statuto dei diritti del contribuente	236
<b>ABUSO DEL DIRITTO O ELUSIONE NELL'IMPOSTA DI REGISTRO E NEGLI ALTRI TRIBUTI INDIRECTI</b>	
<i>di Valeria Mastroiacovo</i>	
1. "Reazione" del legislatore tributario al principio giurisprudenziale sull'abuso e all'incerta nozione di elusione d'imposta	243
2. Applicabilità della riforma all'imposta di registro: dubbi e questioni	247
3. Autonomia, convivenza e non sovrapposizione di regole: art. 20 del testo unico dell'imposta di registro e art. 10 <i>bis</i> dello Statuto del contribuente	249
4. Principali scelte normative in vista dell'obiettivo dell'uniformità e della certezza	255
5. Ambito oggettivo di applicazione della riforma: gli atti estranei all'impresa e all'attività professionale	259
6. Residualità della nozione di abuso quale elemento indefettibile per l'individuazione della fattispecie	262
7. Valutazione della natura indebita del vantaggio fiscale dell'operazione: l'opportunità di un accertamento "parziale" complessivo e la questione dei termini	264

## L'ABUSO NEL DIRITTO DOGANALE

di *Stefano Fiorentino*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Premessa e definizione del tema d'indagine   | 271 |
| 2. Ambito di applicabilità del comma 4 dell'art. 1 del D.Lgs. n. 128/2015: «i diritti doganali come individuati all'art. 34 del D.P.R. n. 43/1973»  | 272 |
| 3. ( <i>Segue</i> ). Cenni alle peculiarità procedurali applicabili (anche) per l'accertamento antiabuso nel diritto doganale   | 275 |
| 4. La disciplina antiabuso <i>ex art. 10 bis</i> applicabile ai tributi doganali  | 280 |
| 5. I punti nodali del contesto pregresso in tema di abuso ed elusione fiscale: le scelte del legislatore nazionale, i “vincoli” e le sollecitazioni europee   | 282 |
| 6. Gli obiettivi della legge delega e le coordinate esegetiche cui uniformare la complessa strutturazione dell'art. 10 <i>bis</i>   | 285 |
| 7. Primo esame della disposizione: profili critici in termini di distinzione concettuale tra abuso ed evasione nonché tra tutela rimediale antiabuso e ordinari rimedi interpretativi   | 286 |
| 8. ( <i>Segue</i> ). Profili critici di un'ipotesi ricostruttiva che consenta di ricondurre, dopo l'emanazione dell'art. 10 <i>bis</i> , l'abuso fiscale alla violazione delle norme impositive così come di contrastare l'abuso anche sul piano degli ordinari rimedi interpretativi               | 290 |
| 9. Implicazioni concettuali ricavabili dal comma 12 dell'art. 10 <i>bis</i> , valorizzato anche quale attuazione dell'art. 5, comma 1, lett. a) della legge delega: il contrasto all'abuso quale tutela procedimentale che limita il lecito risparmio d'imposta senza ampliare l'area dell'evasione | 292 |
| 10. Osservazioni conclusive: esistenza di una clausola generale antiabuso e conseguenti vincoli sull'interpretazione “antielusiva” delle norme tributarie (e doganali)  | 296 |

## L'ABUSO DEL DIRITTO NEI TRIBUTI LOCALI

di *Andrea Giovanardi*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Ai fini dell'inquadramento dell'argomento oggetto di analisi, è opportuno partire dal diritto vivente. L'applicabilità, secondo la Cassazione, del divieto di abuso del diritto ai tributi locali: il caso della “pertinenza simulata” | 299 |
|---|-----|

	<i>pag.</i>
2. Dal diritto vivente al tentativo di ricostruzione dogmatica delle categorie. Inconfigurabilità dell'abuso del diritto nei tributi locali	305
USI E ABUSI DELLE CONVENZIONI INTERNAZIONALI IN MATERIA FISCALE NEL PRISMA DELL'ORDINAMENTO ITALIANO	
di <i>Giuseppe Marino</i>	
1. Introduzione	307
2. L'elusione fiscale internazionale e le convenzioni contro le doppie imposizioni	311
3. Un radicale cambio di marcia sul <i>treaty shopping</i> : il Progetto BEPS	315
4. Il Progetto BEPS nel contesto europeo	317
5. La prospettiva italiana	319
6. Ancora sulla relazione tra la norma antiabuso generale e le clausole antiabuso pattizie: un nuovo scenario?	324
7. Riflessioni conclusive	329
INDICE DEGLI AUTORI	331