

Pietro Boria

Professore ordinario di diritto tributario
presso l'Università di Roma "La Sapienza"

TRACCE di
**SENTENZA
TRIBUTARIA**
e **GUIDA** al
PROCESSO

Aggiornato a

D.Lgs. 30 dicembre 2023, n. 220

(Riforma del contenzioso tributario)

- Guida al nuovo **processo tributario**
- **Tecniche** di redazione
- **Tracce con soluzioni** tratte da **sentenze tributarie ufficiali**
- Rassegna di **giurisprudenza tributaria**

 **NeldirittoEditore**

PREMESSA

Il volume *Tracce di sentenza tributaria e guida al processo per il concorso per Magistrato tributario* del **Prof. Pietro Boria** (Professore ordinario di diritto tributario presso l'Università di Roma "La Sapienza") è stato ideato e realizzato per fornire un **percorso organico e strutturato di preparazione ad una prova** che si annuncia **molto difficile**, oltre che **assolutamente inedita** per la gran parte dei concorsisti, quale è la **redazione di una sentenza tributaria**.

La stesura di una sentenza tributaria richiede, infatti, oltre che un'adeguata **conoscenza del processo tributario**, la padronanza delle corrette coordinate **tecniche di redazione**. Nel prepararsi al concorso è quindi assai opportuno **confrontarsi con casi e tracce** tratti dalla migliore giurisprudenza di primo e secondo grado, oltre che tenersi aggiornati sui più rilevanti aspetti sostanziali e processuali al centro del **dibattito giurisprudenziale**.

Il volume si articola quindi nelle seguenti Parti:

- Guida al **processo tributario**
- **Tecniche** di redazione
- **Tracce** con soluzione tratta da **ufficiali sentenze tributarie** di primo e secondo grado
- **Rassegna di giurisprudenza tributaria**, con **box** che danno atto delle pertinenti novità del **D.Lgs. 30 dicembre 2023, n. 220** (*Riforma del contenzioso tributario*)

Il Volume va affiancato:

- ai **Compendi superiori di diritto civile, commerciale e tributario** (Neldiritto editore), volti a fornire **solide basi teoriche** per la preparazione alle **prime due prove scritte** del Concorso per magistrato tributario;
- a **Tracce e Temi per Magistratura tributaria**, contenente temi svolti di diritto **civile, commerciale e tributario**.

SOMMARIO

Parte I Guida al processo tributario

Capitolo 1

Lineamenti del processo tributario.....	3
1. La struttura del processo tributario.....	4
1.1. La tutela giurisdizionale dei diritti nell'ordinamento tributario.....	4
1.2. La configurazione e le fasi storiche del processo tributario.....	4
1.3. La natura "ibrida" del processo tributario.....	6
1.4. Gli organi della giustizia tributaria.....	7
1.5. La competenza territoriale delle Corti di giustizia tributaria.....	8
2. I principi generali del processo tributario.....	9
2.1. I principi costituzionali.....	9
2.2. Le fonti normative: le regole speciali ed il richiamo al codice di procedura civile.....	9
2.3. Il principio comunitario del giusto processo ed i rapporti con il contenzioso tributario.....	10
3. La giurisdizione delle Corti di giustizia tributaria.....	11
3.1. I confini della giurisdizione tributaria: i criteri oggettivi e l'importanza della nozione di tributo.....	11
3.2. La giurisdizione sulle controversie in materia di fermo dei beni mobili e ipoteca.....	12
3.3. I rapporti con la giurisdizione del Giudice Ordinario e del Giudice amministrativo.....	12
3.4. Il regolamento di giurisdizione.....	13
4. L'oggetto del processo.....	14
4.1. Il carattere impugnatorio del processo tributario: la disciplina degli atti impugnabili e le regole di individuazione.....	14
4.2. Le controversie aventi ad oggetto il rimborso e l'autotutela obbligatoria.....	16
4.3. La teoria che attribuisce al processo tributario la natura di giudizio di impugnazione-merito.....	17
4.4. La tutela cautelare a favore del contribuente: la sospensione dell'atto impugnato e degli effetti delle sentenze di merito.....	18
4.5. Le misure cautelari a favore dell'Amministrazione finanziaria: l'ipoteca e il sequestro conservativo.....	20
5. Le parti del processo tributario.....	21
5.1. La nozione di legittimazione processuale.....	21
5.2. La difesa delle parti e l'assistenza tecnica in giudizio.....	22
5.3. Gli istituti processuali del litisconsorzio e dell'intervento di terzi.....	23
6. L'introduzione e lo svolgimento del giudizio di primo grado.....	24
6.1. I requisiti e la proposizione del ricorso.....	24
6.2. La costituzione in giudizio delle parti e le modalità per il deposito di documenti e di memorie.....	26
6.3. L'assegnazione del ricorso ed il suo esame preliminare.....	27
6.4. La trattazione.....	28
6.5. La sentenza.....	29
6.6. La condanna alle spese di lite.....	31
6.7. Gli ulteriori provvedimenti: l'ordinanza e il decreto.....	32
6.8. Le regole in materia di notificazione degli atti processuali.....	33
7. Le impugnazioni.....	34
7.1. Termini e modalità per la proposizione dell'appello.....	34
7.2. La natura e gli effetti dell'impugnazione.....	37
7.3. Il giudizio di legittimità e le regole per il ricorso avanti alla Corte di Cassazione.....	38

7.4.	La revocazione delle sentenze in materia tributaria	39
8.	Le prove nel processo tributario	40
8.1.	Onere della prova e natura dispositiva del processo tributario.....	40
8.2.	L'applicabilità del principio di non contestazione nel processo tributario	41
8.3.	L'onere della prova alla luce delle modifiche apportate dalla L. n. 130 del 2022 al processo tributario	42
8.4.	La tipicità delle prove e la natura documentale del processo.....	45
8.5.	L'introduzione della prova testimoniale scritta nel processo tributario	46
8.6.	La rilevanza delle prove acquisite nell'ambito di altri processi.....	48
9.	I poteri del Giudice nel processo tributario	49
9.1.	I poteri istruttori e cognitivi del Giudice Tributario.....	49
9.2.	La cognizione incidentale e le questioni rilevabili d'ufficio	50
9.3.	I poteri di disapplicazione dei regolamenti e degli atti amministrativi generali	51
9.4.	I poteri in ordine alla pregiudizialità comunitaria e costituzionale	51
10.	Le vicende anomale nel processo tributario	52
10.1.	La sospensione	52
10.2.	L'interruzione	53
10.3.	L'estinzione.....	53
11.	La conciliazione giudiziale	54
11.1.	Il procedimento della conciliazione giudiziale	54
11.2.	La natura giuridica della conciliazione	56
12.	Il giudicato tributario	56
12.1.	Il giudicato formale e sostanziale	56
12.2.	I limiti soggettivi e oggettivi del giudicato.....	57
12.3.	Il giudicato tributario nazionale ed il diritto comunitario.....	58
13.	Il giudizio di ottemperanza della sentenza favorevole al contribuente	58
13.1.	I presupposti e le modalità di svolgimento del giudizio di ottemperanza	58
14.	La revisione del contenzioso tributario nel contesto della recente delega fiscale	60
14.1.	I principi ed i criteri direttivi individuati dalla delega fiscale.....	60
14.2.	Le principali novità previste dal d.lgs. 30 dicembre 2023, n. 220 sul contenzioso tributario	61
	Nota bibliografica.....	64

Parte II

Tecniche di redazione

Capitolo 1

	Come redigere una sentenza su vicende relative al contenzioso tributario in primo o secondo grado.....	73
1.	Delimitazione del campo di indagine	73
2.	L'intestazione del processo tributario	74
3.	La presentazione del processo tributario nel suo svolgimento concreto.	75
4.	La ricostruzione del fatto che si assume essere avvenuto nella prospettazione delle parti	76
5.	L'individuazione della cornice normativa applicabile ai fatti dedotti e prospettati, con indicazione del sistema delle fonti tributarie	77
6.	L'esame delle questioni pregiudiziali e preliminari	78
7.	L'interpretazione giuridica delle norme applicabili	79
7.1.	Segue. La coerenza del sistema quale criterio interpretativo preferenziale	80
7.2.	Segue. L'interpretazione dei sistemi tributari.	81
7.3.	Segue. Le antinomie interne del sistema di diritto ed il criterio gerarchico	82
7.4.	Segue. Le lacune di diritto e l'interpretazione analogica in materia tributaria	82

7.5.	Segue. Fonti privilegiate dell'interpretazione tributaria	84
8.	La definizione dell'onere probatorio circa i fatti dedotti dalle parti	85
9.	La soluzione del caso concreto ed il procedimento di sussunzione	85
10.	Il dispositivo.....	86
11.	Sottoscrizione e data	86
12.	La condanna alle spese di lite	87
13.	Le tecniche di redazione della sentenza tributaria	88
13.1.	Chiarezza e sintesi della sentenza	88
13.2.	Il rispetto della regola della conformità tra il richiesto e pronunciato	89
13.3.	L'ordine delle questioni da esaminare nella sentenza. La "ragione più liquida" ed il principio dell'assorbimento.....	90
13.4.	<i>Iura novit curia</i>	91
13.5.	Alcune considerazioni tecniche per la redazione della sentenza tributaria	91
	Nota bibliografica	93

Parte III

Tracce con soluzioni tratte da sentenze tributarie ufficiali, di primo e secondo grado

Sezione I

Sentenze di primo grado

1.	Presupposti per la configurazione dell'abuso del diritto in materia fiscale	99
2.	Il diritto al rimborso dell'IVA pagata in eccesso per errata applicazione dell'aliquota	103
3.	Regime fiscale dei lavoratori "impatriati".....	111
4.	Imposta di registro – Tassazione atti giudiziari	116
5.	La presunzione di attribuzione ai soci degli utili extracontabili delle società a ristretta base societaria	119
6.	Operatività della presunzione di distribuzione di utili pro quota tra i soci nelle società di capitali a ristretta base azionaria	122
7.	Operazioni oggettivamente inesistenti e onere della prova	125
8.	L'assoggettabilità delle pertinenze all'IMU	130
9.	La presunzione di esterovestizione ed il regime delle società di comodo	133
10.	Esterovestizione societaria.....	137
11.	Giurisdizione tributaria e prestazioni sanitarie non esenti	141
12.	Sulla giurisdizione tributaria in materia di contributi previdenziali e sussidi	144
13.	Il metodo di accertamento sintetico e la valutazione della prova contraria fornita dal contribuente.....	149
14.	Inerenza dei costi dedotti e detrazione dell'IVA in relazione a fatture per operazioni inesistenti	153
15.	L'applicabilità dell'imposta di registro in misura fissa alla clausola penale accessoria al contratto di compravendita	157
16.	L'onere della prova in materia di accertamenti bancari	161
17.	Valutazione qualitativa dell'inerenza dei costi sostenuti	166

Sezione II

Sentenze di secondo grado

1.	I presupposti applicativi del metodo di accertamento induttivo "puro" e la deducibilità dei costi	171
2.	Il contraddittorio endoprocedimentale nell'ambito degli accertamenti IVA "a tavolino".....	176

3.	L'applicazione della normativa sulla esterovestizione societaria.....	181
4.	L'obbligo di motivazione dell'avviso di accertamento.....	186
5.	La deducibilità dei costi nell'ambito dell'accertamento analitico-induttivo.....	192
6.	La determinazione del maggior reddito nell'ambito dell'accertamento sintetico	199
7.	La solidarietà tributaria tra sostituto e sostituito in caso di omessi effettuazione e versamento di ritenute	202
8.	Residenza fiscale delle società: accertamento della fittizia localizzazione all'estero	206
9.	Il rimborso del credito IVA in caso di omessa presentazione della dichiarazione annuale	213
10.	Contestazione di provvedimenti esecutivi <i>ex art</i> 617 c.p.c. La giurisdizione.....	217
11.	Criteri per l'individuazione della residenza fiscale in Italia delle persone fisiche.....	220
12.	Il riparto di giurisdizione tra Giudice Ordinario e Giudice Tributario	225
13.	Registro - Finanziamenti del socio unico alla società - Vendita di immobile dalla società al socio con l'estinzione del finanziamento - Enunciazione - Tassabilità <i>ex art.</i> 22, 1° comma, D.P.R. n. 131/1986	229
14.	Onere probatorio in presenza di indagini finanziarie	236
15.	Operazioni oggettivamente inesistenti: onere della prova	240
16.	Ultrattività delle società estinte: natura ed efficacia dell'art. 28 d.lgs. 75/2014	245

Parte IV

Rassegna di giurisprudenza tributaria

1.	Le controversie in tema di sanzioni irrogate da uffici finanziari: il perimetro della giurisdizione tributaria. (Cass., Sez. Trib., 23 agosto 2023, n. 25161)	253
2.	Notificazione degli atti di Riscossione a mezzo posta elettronica certificata (PEC): consentita, a determinate condizioni, quella proveniente da indirizzo non risultante dai pubblici registri. (Cass., Sez. Trib., 3 luglio 2023, n. 18684).....	261
3.	Il termine di prescrizione degli interessi (di qualsiasi tipologia) e delle sanzioni di natura tributaria è quinquennale. (Cass., Sez. Trib., 24 gennaio 2023, n. 2044)	267
4.	La motivazione della cartella di pagamento relativamente agli interessi per ritardato pagamento dei tributi. (Cass., Sez. Un., 14 luglio 2022, n. 22281)	277
5.	L'impugnazione dell'estratto di ruolo per l'annullamento della cartella di pagamento invalidamente notificata. (Cass., Sez. Un., 6 settembre 2022, n. 26283).....	296
6.	Il contraddittorio endoprocedimentale. (Cass., Sez. Trib., 20 dicembre 2022, n. 37234).....	314
7.	La natura di impugnazione-merito del giudizio tributario. (Cass., Sez. Trib., 25 novembre 2022, n. 34723)	325
8.	La legittimazione passiva nelle controversie avverso atti della Riscossione. (Cass., Sez. Un., 8 marzo 2022, n. 7514).....	331
9.	Il giudizio tributario di ottemperanza: rilevanza del giudicato e limiti alla compensabilità dei crediti. (Cass., Sez. Trib., 28 dicembre 2023, n. 36253).....	340
10.	Crediti di imposta inesistenti e non spettanti. (Cass., Sez. Un., 11 dicembre 2023, n. 34419).....	347