

## DOTTRINA

**Paolo Barabino**

Nuove prospettive per le zone franche: la ricerca di un paradigma ..... I, 531

Le nuove tipologie di zone franche, recentemente istituite, mostrano come l'interesse del legislatore sia sempre vivo e rivolto ad azionare la leva fiscale per fini economici-sociali: i presupposti e le funzioni di quelle zone franche già presenti nell'Ordinamento costituiscono gli elementi essenziali da individuare per poter apprezzare gli ulteriori modelli in corso di attuazione, nonché per immaginare diverse forme capaci di porsi in termini di immediata compatibilità con l'Ordinamento sovranazionale.

*The new types of free zones, recently established, represent the interest of the legislator to operate the fiscal lever for economic-social purposes: the conditions and functions of those free zones already existing constitute the essential elements useful for studying further models and imagining different forms of free zones that are immediately compatible with the EU.*

**Edgardo Marco Bartolazzi Menchetti**

Incompatibilità con il diritto UE della disciplina IVA italiana sul distacco di personale e prospettive sistematiche in tema di corrispettività delle operazioni imponibili (nota a Corte di Giustizia UE, 11 marzo 2020, causa C-94/19)..... VI, 194

Nel dichiarare l'incompatibilità con l'ordinamento europeo della disciplina nazionale dettata in ambito IVA per il distacco di personale, che prevede l'irrelevanza di tali operazioni ove il distaccante riceva unicamente il rimborso dei costi sostenuti, la Corte di Giustizia ha fornito importanti indicazioni circa la nozione di onerosità come carattere costitutivo delle cessioni di beni e prestazioni di servizi imponibili, che si conferma un concetto estraneo alle categorie assunte ed alla terminologia impiegata dal legislatore tributario interno.

*The European Court of Justice declared that the Italian VAT law for secondment of staff, where is provided that such operations are irrelevant when the deployer receives only a refund for the costs sustained, does not conform to the European legal system, and gave important guidance about the meaning of the consideration required to configure a taxable supply of goods or supply of services, which is confirmed as an alien concept in respect to the categories underlying and the terminology used by the italian tax-lawmaker.*

**Adrea De Lia**

Confisca senza condanna e diritto intertemporale: il caso dell'estinzione del reato di omesso versamento dell'IVA per intervenuta prescrizione (nota a Cass., n.

Il contributo analizza la struttura del nuovo art. 578-bis c.p.p., in “bilico” tra diritto penale sostanziale e processuale. Rilevata la natura sanzionatoria della confisca per equivalente, si apprezza, dunque, la soluzione sposata dalla Cassazione con la sentenza in commento, che sul punto ha negato l’applicabilità del principio *tempus regit actum*, escludendo l’efficacia retroattiva della disposizione rispetto a reati, realizzati prima della novella, estinti per prescrizione. L’argomento ispira un breve “viaggio” all’interno dell’arcipelago frastagliato delle confische, attraverso considerazioni che, ripercorrendo i principali arresti giurisprudenziali, mettono a nudo la circostanza che la necessità di contrasto di fenomeni di indebito arricchimento ha nel tempo condotto il legislatore e la giurisprudenza a soluzioni distanti dai principi cardine della materia penale e dall’idea di un diritto “mite”.

*The paper analyzes the structure of the new art. 578-bis c.p.p., in the “crossroad” between substantive and procedural criminal law. Having considered the punitive nature of the value-based confiscation, it is therefore appreciated the solution adopted by the Supreme Court with the ruling in review, which on this matter has denied the applicability of the principle “tempus regit actum”, therefore excluding the retroactive effect of the provision with respect to crimes, committed prior to the reform, which have been already extinguished by prescription. The topic inspires a brief “journey” within the jagged archipelago of confiscations, through considerations which, by retracing the main jurisprudential statements, lay bare the circumstance that the need to contrast the phenomena of unjust enrichment has, over time, led the legislator and the courts to solutions which are far away from the cardinal principles of criminal law, and from the idea of a “mild” criminal law.*

#### **Andrea Fedele**

Appunti in tema di alternatività IVA-registro ..... I, 479

L’alternatività IVA – imposta di registro è caratteristica strutturale di quest’ultimo tributo, risultante da scelte sistematiche del legislatore della riforma; non configura un’agevolazione né costituisce eccezione. Gli atti soggetti a questo regime (imposta fissa di registro e registrazione solo in caso d’uso per le scritture private non autenticate) sono quelli “relativi” ad “operazioni” soggette ad IVA, identificate secondo la disciplina di questa imposta. La casistica giurisprudenziale evidenzia, nell’applicazione, orientamenti restrittivi motivati con argomenti spesso privi di fondamento normativo.

*The alternativity between VAT and registration tax is a structural element of the registration tax, due to choices made in the context of the tax reform. Such alternativity is not incentive nor an exception. This tax regime (fixed amount of registration tax and registration only in case of use for non-notarized private writings) applies to deeds “concerning” “transactions” subject to VAT, identified pursuant to the VAT rules. The case law indicates, when applying this rule, restrictive approaches based on grounds which are often without base in the law.*

#### **Alessandro Giovannini**

Il metodo, i principi e il sarcofago ..... I, 507

Negli ultimi anni si è diffusa l’idea che il sapere non sia sapere se non è utile nel

contingente e immediatamente strumentale alla risoluzione di un caso concreto. Il sapere e la conoscenza sono tali se fruibili all'istante, legati ad una specifica disposizione e funzionali alla sua immediata applicazione. Nella nostra materia questa tendenza ha preso il sopravvento, trasformandosi in un processo quasi parossistico. Per questo s'impone un cambio radicale di approccio. Recuperare il metodo, i principi giuridici ordinamentali e la funzione della scienza giuridica è condizione indispensabile non soltanto di sopravvivenza della materia, ma anche e forse soprattutto per riassegnare al diritto la funzione che gli spetta: disciplinare la realtà, per poi consentire di accertarla per com'è, secondo una visione realistica del diritto. Muovendo dalle teorie del "neocostituzionalismo principialista" e dal "principio di realtà", il lavoro si propone di recuperare i valori fondativi della materia, ad iniziare da quelli racchiusi nella capacità contributiva, della quale, qui, verrà proposta una lettura, proprio, alla luce di quella teoria e di quel principio, così da dare finalmente voce al metodo dell'interpretazione *secundum constitutionem* e alla giustizia nell'imposizione.

*In recent years there has been a widespread idea that knowledge is not knowledge if it is not useful in the short term, for the resolution of a specific case. Knowledge and science are such if available instantly, linked to a specific disposition and functional to its immediate application. In our field this tendency has taken over, turning into an almost paroxysmal process. That is why a radical change of approach is needed. To recover the method, the legal principles and the role of legal science is an indispensable condition not only for the survival of the subject, but also and perhaps above all to reassign to the law the function which is due to it: to regulate reality, and then allow it to be ascertained as it is, according to a realistic view of the law. Retrieving the theories of the "principialist neoconstitutionalism" and the "principle of reality", this paper aims to recover the founding values of the matter, starting with those contained in the ability-to-pay principle, of which, here, a reading will be proposed, precisely, in the light of that theory and principle, so as to finally give voice to the method of interpretation *secundum constitutionem* and to justice in imposition.*

### **Marco Lio**

Il ravvedimento operoso delle violazioni penalmente rilevanti: il dilemma tra la non punibilità penale della persona fisica e la persistente responsabilità dell'ente ..... III, 195

Con l'estensione della responsabilità degli enti ai reati tributari, un solco profondo separa le sorti del reo e dell'ente, in caso di ravvedimento operoso che rimuova le conseguenze dell'illecito: saldare il debito erariale, a certe condizioni, assicura la non punibilità alla persona fisica, in conformità all'afflato riscossivo che ispira il sistema penal-tributario, esponendo per contro l'ente alla responsabilità amministrativa *ex* decreto legislativo n. 231 del 2001. Per risolvere il dilemma, occorre interrogarsi se il ravvedimento operoso, innescato dalle procedure di monitoraggio del *Tax Control Framework* intrecciato con il Modello Organizzativo *ex* 231, possa essere apprezzato nel giudizio di prognosi postuma sull'idoneità di quest'ultimo quale esimente dalla responsabilità amministrativa dell'ente.

*As a result of the extension of the entity's liability to criminal tax offences, a deep furrow separates the fate of the offender and the entity, in the event of a voluntary correction of the tax return that annuls the impact of the tax crime: paying the tax debt, under certain conditions, ensures the exemption from criminal liability*

*on the individual, in line with the rationale of tax collection that inspires the criminal tax system, however exposing the entity to an administrative liability under Legislative Decree no. 231 of 2001. In order to address the dilemma, it is necessary to question whether the voluntary correction of the tax return, triggered by the monitoring procedures of the Tax Control Framework intertwined with the Organisational Model ex 231, can be considered in the subsequent assessment of the suitability of the latter as an exemption from the administrative liability of the entity.*

**Ludovico Nicotina**

Sul diritto del Fisco di ottenere le spese di difesa, in caso di vittoria, anche se difeso in giudizio dai propri dipendenti ..... I, 581

Si discute in dottrina e giurisprudenza se il Fisco che si sia difeso in giudizio con i propri dipendenti, ove vincitore, abbia o meno diritto alla condanna del contribuente alle spese per onorari e competenze. Il dato normativo depone a favore della condanna anche per queste spese processuali, ai fini del calcolo delle quali il legislatore peraltro rimanda ai parametri previsti per gli avvocati. Ciò posto è utile argomentare riguardo al fondamento della scelta legislativa e prospettare qualche soluzione *de iure condendo*.

*It's discussed in legal doctrine and by case law if tax department or fiscal authority which had been defended in court by its employees, in case of victory, would have the right to be sentenced for the related competences at the expense of the losing taxpayer. The normative data pleads for the tax departments' right to obtain the entire costs of the proceedings and provides for these legal competences the same parameters which are sets for lawyers. In this context it's useful to argue about the fundament of the legislative choice and to consider some solution de iure condendo.*

**Milena Piasente**

L'esenzione delle cure mediche tra originaria finalità agevolativa e effetto disincentivante (nota a Corte di Giustizia UE, 5 marzo 2020, causa C-211/18) ..... IV, 237

La pandemia di Covid-19 ha posto sotto i riflettori mondiali la rilevanza dell'attività sanitaria che in più occasioni è stato oggetto di pronunce della Corte di Giustizia dell'Unione Europea per i profili dell'IVA armonizzata. Il regime unionale di esenzione dall'imposta riguarda oggettivamente le operazioni di ospedalizzazione, le cure mediche e quelle ad esse strettamente connesse, che siano effettuate da enti di diritto pubblico oppure, a condizioni sociali analoghe a quelle vigenti per i medesimi, da altri istituti e centri della stessa natura debitamente riconosciuti. In origine questo trattamento si basava su una ratio di favore del consumatore/paziente che riceveva i servizi sanitari senza aggravio dell'IVA. Tuttavia, l'evoluzione dell'attività sanitaria, che ricorre in maniera sempre maggiore a strumentazioni di elevato costo per svolgere le prestazioni, ha trasformato l'esenzione in un onere occulto. In questo contesto viene esaminata l'applicazione di un'opzione derogatoria speciale che consente la tassazione e il recupero dell'IVA sugli acquisti a differenza dell'esenzione.

*The Covid-19 pandemic has highlighted the importance of health care at a global level, which on several occasions has been the subject of rulings by the Court of*

*Justice of the European Union for harmonized VAT profiles. The EU tax exemption regime objectively concerns hospitalization services, medical treatments and strictly connected services, whether carried out by public law bodies or, under social conditions similar to those in force for them, by other institutions and centers of the same nature duly recognized. Originally this regime responded to a favorable ratio of the consumer/patient who received health services without an increase in VAT. However, the evolution of health care, which increasingly uses high-cost equipment to perform the services, has transformed the exemption into a hidden burden. In this context, the application of a special derogation option is examined which allows for the taxation and recovery of VAT on purchases as opposed to the exemption.*