Euroconference NEWS
L'INFORMAZIONE QUOTIDIANA DA PROFESSIONISTA A PROFESSIONISTA
Direttori: Sergio Pellegrino e Giovanni Valcarenghi

Edizione di giovedì 7 agosto 2014

ACCERTAMENTO

Per la Cassazione senza contraddittorio è nullo l'accertamento da studi

di **Luca Dal Prato**

La recente **sentenza** n. **16457** del **18 luglio 2014** della Corte di **Cassazione,** in tema di **accertamento** da **studi di settore**, **conferma** un ormai consolidato **orientamento** a **favore** del **contribuente**, dichiarando la **nullità** dell'**accertamento** laddove **non** sia rispettata l'obbligatorietà del **contraddittorio** e la corretta ripartizione dell'onere probatorio tra Amministrazione finanziaria e contribuente.

La decisione trae origine dall'**impugnazione**, da parte dell'**Agenzia delle Entrate**, della **sentenza** della **C.T.R.** che, riformando la sentenza della C.T.P., dichiarava l'illegittimità degli avvisi di accertamento emessi sulla base di studi di settore a carico dei contribuenti società e soci.

La C.T.R. riuniti gli appelli **riteneva** in particolare **che l'accertamento andasse effettuato** - a pena di nullità - **previa richiesta** al contribuente **di chiarimenti**, da inviare per iscritto entro 60 giorni, così da **permettere** una preventiva **verifica** delle ragioni dell'Amministrazione e di **valutare** l'opportunità di avvalersi dell'**accertamento con adesione**. **Riscontrata** quindi l'**omissione** della preventiva richiesta di **chiarimenti**, ne **derivava** la conseguente **nullità** dell'atto.

I giudici della suprema corte **condividono** la decisione della **C.T.R.**, di annullare gli avvisi di accertamento, **richiamando due recenti pronunce** di Cassazione, n. **27822/2013** e n. **11633/2013** in cui è affermato che, nell'accertamento da studi di settore, il **contraddittorio** costituisce "***elemento essenziale*** *e* ***imprescindibile***" per legittimare l'azione amministrativa, trattandosi di una **elaborazione statistica** su parametri soggetta ad approssimazioni che occorre **adeguare** alla realtà del singolo **contribuente**, al fine di **commisurare** la "presunzione" alla concreta **realtà** economica dell'impresa. Secondo la sentenza n. 27822/2013, l'atto di accertamento **non** può esaurirsi nel **semplice rilievo** dello **scostamento** dai parametri, **ma** deve essere **integrato** (anche sotto il profilo probatorio) con le **ragioni** per le quali sono state disattese le contestazioni sollevate dal contribuente in sede di contraddittorio. Solo in questo modo è possibile far emergere gli **elementi** di **gravità**, **precisione** e **concordanza** attribuibili alla presunzione.

In sostanza, **l'accertamento** da **studi di settore** è un sistema di **presunzioni semplici** in cui gli

elementi di **gravità precisione** e **concordanza nascono** in **seguito** al **contraddittorio** e non ex lege, pena la nullità dell'accertamento.

Merita **inoltre** rilevare che la **Corte** ha ritenuto **infondato** anche un **altro motivo**, mosso dall'Agenzia delle Entrate. L'amministrazione finanziaria rilevava infatti che "la **mancata instaurazione** del **contraddittorio**, **invocata** dai ricorrenti **avanti** alla commissione di **primo grado** ma da questa **disattesa**, **non** era stata **riprodotta** tra i motivi dell'**appello**, **bensì** sollevata **solo** in una **memoria**, anteriore all'udienza di discussione, **con conseguente tardività** e formazione, sul punto del giudicato interno". **Secondo i giudici** "va riconosciuto inapplicabile alla vicenda il principio di cui all'art. 346 c.p.c. declinato **nel processo tributario** al D.Lgs. n. 546 del 1992, art. 56: esso, nel prevedere che le questioni e **le eccezioni non accolte in primo grado e non specificamente riproposte in appello si intendono rinunciate, fa riferimento all'appellato e non all'appellante** [...]".

Per questi motivi, la Corte ha rigettato il ricorso, condannando l'Agenzia anche al pagamento delle spese del procedimento.