

L'estratto che stai consultando
fa parte del volume in vendita
su **ShopWKI**,
il negozio online di **Wolters Kluwer**

[Torna al libro](#)



CEDAM

IPSOA

UTET[®]
GIURIDICA

il fisco

 ALTALEX

SOMMARIO

Presentazione	III
Profilo Autori	VII
Introduzione - Logica della prova	XLIX
<i>di Franco Anelli e Mauro Orlandi</i>	

PARTE I

Diritto processuale civile, diritto internazionale privato e diritto amministrativo

a cura di *Antonio Briguglio e Augusto Chizzini*

Introduzione - L'onere della prova nel processo civile

di *Luca Passanante*

1. Premessa	3
2. Minimi cenni storici sul dogma dell'«onere della prova»	3
3. Per la integrale soppressione dell'onere della prova	11
4. Per la conservazione dell'onere della prova	14
5. Contro l'onere della prova in senso soggettivo	16
6. Per una risistemazione del concetto di onere della prova	18
7. Conclusioni: per la difesa dell'onere della prova	21

Capitolo 1 - Onere della prova nel confronto tra *civil law* e *common law*

di *Mattia Garavaglia*

1. Premessa. W.J. Habscheid e la comparazione tra ordinamenti di <i>civil law</i> e ordinamenti di <i>common law</i> in tema di onere della prova	25
2. Il punto di vista del giurista di <i>civil law</i> e le difficoltà incontrate nel ricondurre il <i>burden of production</i> a una categoria concettuale a lui familiare ...	28
3. La scissione del concetto unitario di « <i>burden of proof</i> » nell'ordinamento statunitense. La tesi tradizionale secondo la quale tale scissione è dovuta alla presenza della giuria	30
4. La sopravvivenza del sistema «a doppio <i>burden</i> » alla crisi del <i>jury trial</i> e la ricerca di ulteriori fattori che abbiano potuto contribuire alla scissione del concetto unitario di « <i>burden of proof</i> » (concezione « <i>adversarial</i> » del processo statunitense; concezione argomentativa della prova)	33

5. Il controllo sull'assolvimento del <i>burden of production</i> nel <i>pre-trial</i> e il <i>summary judgment</i>	39
6. Il controllo sull'assolvimento del <i>burden of production</i> nel <i>trial</i> e il <i>judgment as a matter of law</i>	47
7. Il <i>burden of persuasion</i> . L'importanza del potere del giudice di istruire i giurati in punto di ripartizione dell'onere della prova e di standard probatori (cenni)	57

Capitolo 2 - Onere della prova e principio di prova per iscritto

di Massimo Montanari

1. La tendenziale inammissibilità di un'inversione dell'onere della prova sulla base della disponibilità di un principio di prova per iscritto	63
2. La disponibilità di un principio di prova per iscritto come ragione di alleggerimento in senso "soggettivo" dell'onere della prova gravante sulla parte	67
3. L'asserita incapacità del principio di prova per iscritto a generare un'autonoma inferenza probatoria sul fatto di cui consente la prova <i>per testes</i>	69
4. <i>Segue</i> . Valutazione critica	71
5. La riconducibilità del principio di prova per iscritto al <i>genus</i> delle presunzioni e la possibile integrazione delle sue risultanze a mezzo dell'attivazione dei poteri istruttori del giudice	74

Capitolo 3 - Consulenza tecnica e onere della prova. Alla ricerca dell'equilibrio perduto

di Vincenzo Ansanelli

1. I cambiamenti in corso nei recenti <i>arrêts</i> delle Sezioni Unite	77
2. Attualità e inattualità di un'impostazione dogmatica	80
3. <i>Segue</i> . Il consulente tecnico percipiente e deducente	81
4. Articolazioni e disarticolazione del complicato rapporto fra consulenza tecnica e onere della prova negli assetti della giurisprudenza	84
5. Verso lidi perigliosi. Discrasie applicative nelle impostazioni della Suprema corte concernenti I rapporti fra poteri istruttori del consulente tecnico e onere della prova	90

Capitolo 4 - Onere della prova e condanna generica

di Michelle Vanzetti

1. Premessa	97
2. Presupposti per la pronuncia della sentenza non definitiva di condanna generica a norma dell'art. 278, comma 1, c.p.c. e facoltà del convenuto di opporvisi	99

3.	Onere dell'attore di formulare le proprie conclusioni, anche istruttorie, sulla domanda originaria di condanna piena e rigetto nel merito in applicazione dell'art. 2697 c.c.	102
4	La domanda autonoma di condanna generica e il potere del convenuto di estendere il giudizio al <i>quantum debeat</i>	105
5.	Oggetto della cognizione e onere della prova. Questioni di merito sottoposte alla cognizione nel giudizio sull' <i>an debeat</i> : nesso causale e concorso di colpa del danneggiato	109

Capitolo 5 - Onere della prova e procedimenti civili c.d. inquisitori

di Paola Widmann

1.	Lo stato dell'arte del dibattito	117
2.	Premessa: individuazione dei termini della questione	121
2.1.	Il c.d. "onere della prova" quale regola di giudizio per la decisione sul fatto incerto. La ragion d'essere della regola di giudizio	121
2.2.	I procedimenti civili c.d. inquisitori intesi nella duplice accezione di procedimenti inquisitori in senso formale e procedimenti inquisitori in senso materiale	124
3.	L'inidoneità dei poteri istruttori officiosi a precludere l'applicazione della regola di giudizio	125
4.	La regola di giudizio basata sull'onere della prova nei procedimenti civili retti dal principio inquisitorio in senso materiale	126
4.1.	Il processo c.d. a contenuto oggettivo quale procedimento informato al principio inquisitorio in senso materiale: cenni ai tratti caratterizzanti della categoria e individuazione del procedimento di interdizione ed inabilitazione come fattispecie paradigmatica	126
4.2.	La possibilità di riferire ai procedimenti (materialmente) inquisitori il principio generale sotteso all'art. 2697 c.c.	129
4.3.	Gli effetti pienamente preclusivi correlati al rigetto della domanda per mancata prova dei fatti rilevanti	135
5.	Considerazioni di sintesi	138

Capitolo 6 - La violazione delle regole sull'onere della prova ed il suo sindacato in Cassazione

di Alberto Romano

1.	Premessa: l'onere della prova come regola di giudizio che presuppone una valutazione di incertezza dei fatti giuridici rilevanti per giudicare	141
2.	L'errore nella valutazione di incertezza dei fatti giuridici rilevanti non implica violazione dell'art. 2697 c.c.	142
3.	L'errore nell'individuazione della parte onerata della prova del fatto incerto implica violazione solo indiretta dell'art. 2697 c.c.	144

4.	I casi di violazione diretta dell'art. 2697 c.c.	146
5.	La problematica collocazione dei casi esaminati fra i vizi dell'art. 360, comma 1, c.p.c.	148
6.	Onere della prova ed incertezza del c.d. «fatto processuale»	150

Capitolo 7 - Convenzioni probatorie e patti sull'onere della prova

di *Marino Marinelli*

1.	La "grundlegende Idee" dei patti probatori	153
2.	Le "convenzioni probatorie" (c.d. <i>Beweisverträge</i>) nella dogmatica tedesca	156
3.	Il contenuto precettivo e l'ambito di applicazione dell'art. 2698 c.c.	162
4.	La natura "sostanzialista" dell'art. 2968 c.c. e i suoi effetti incidenti sul processo	165
5.	I limiti applicativi dei patti probatori	167
6.	L'offerta unilaterale di prova e l'inversione unilaterale dell'onere della prova	170
7.	I patti sull'onere della prova nella prassi giurisprudenziale	172

Capitolo 8 - L'onere della prova: profili di diritto internazionale privato

di *Pietro Franzina*

1.	La diversità delle regole statali in tema di onere probatorio e il problema del conflitto di leggi	175
2.	Il quadro delle fonti	176
3.	Il diritto internazionale privato delle prove, fra <i>lex processus</i> e <i>lex causae</i> ...	176
4.	La legge regolatrice dell'onere della prova: la tesi processualistica e quella sostanzialistica	180
5.	La soluzione accolta nella convenzione di Roma del 1980 e nei regolamenti Roma I e Roma II	181
6.	Il generale favore tributato alla tesi sostanzialistica	182
7.	Rilievi conclusivi: lo stato dell'arte in Italia	183

Capitolo 9 - Dovere di prova del pubblico ministero ed epistemologia giudiziaria

di *Giulio Ubertis*

1.	Gli orientamenti in materia di onere della prova nel processo penale	185
2.	L'eclissi della questione e il dovere di prova del pubblico ministero: a) il principio di acquisizione processuale	187
3.	b) la presunzione d'innocenza e l'obbligatorietà dell'azione penale	189
4.	La regola di decisione dell'"oltre ogni ragionevole dubbio"	191

Capitolo 10 - L'onere della prova nel processo amministrativodi *Aldo Travi*

1. Onere di allegazione e onere della prova nel processo amministrativo: il c.d. metodo acquisitivo	195
2. Il rapporto fra giudice e amministrazione rispetto alla cognizione dei fatti nel processo amministrativo	200
3. Il tema della prova e i singoli mezzi istruttori	201
4. I provvedimenti istruttori del giudice amministrativo	204

PARTE II**Diritto civile**a cura di *Franco Anelli e Mauro Orlandi***Introduzione - L'onere della prova nel diritto civile**di *Franco Anelli e Mauro Orlandi*

1. Il diritto civile della prova	207
2. Evoluzione degli istituti e nuovi problemi	207
3. La sistematica dei mezzi probatori	209

Capitolo 1 - La prova della convivenzadi *Chiara Prussiani*

1. I rapporti di convivenza prima e dopo la l. n. 76/2016	211
2. I profili strutturali dei rapporti di convivenza	214
2.1. Le convivenze <i>more uxorio</i>	214
2.2. ... e le convivenze regolamentate	217
3. Il quadro regolatorio in materia di convivenze	220
4. Le convivenze come rapporti di fatto. Considerazioni in generale sulla prova ...	224
5. La prova nelle convivenze <i>more uxorio</i> . In particolare, le convivenze non regolamentate	226
6. La prova nelle convivenze regolamentate	232
7. Ulteriori riflessioni a margine della l. n. 76/2016	241
8. Osservazioni conclusive	245

Capitolo 2 - Profili probatori delle "liberalità". Riunione fittizia, azione di riduzione, collazionedi *Giovanni Schiavone*

1. Premesse	247
2. La conformazione positiva della donazione (diretta) e le sue vicende "estintive". La donazione obbligatoria e la donazione modale	249

3.	Donazione remuneratoria, obbligazioni naturali, liberalità d'uso	253
4.	Le liberalità non donative e l'accertamento dell' <i>animus donandi</i> . L'ipotesi emblematica dell'adempimento del terzo	259
5.	Atti gratuiti (in senso stretto) e liberalità non donative. I negozi misti	261
6.	I correttivi elaborati dalla giurisprudenza	266
7.	Azione di riduzione e collazione: presupposti conformativi e relativo onere probatorio	270
8.	Le liberalità dissimulate nell'ambito della riunione fittizia, dell'azione di riduzione e della collazione	274
9.	La "società contratta con l'erede" e la valenza probatoria dell'art. 743 c.c. ...	280

Capitolo 3 - La prova del pagamento e della remissione del debito

di *Ivan Libero Nocera*

1.	Premessa	283
2.	L'impossibilità di una dilatazione della portata applicativa della norma	286
3.	I limiti oggettivi e soggettivi del divieto di cui all'art. 2726 c.c.	287
4.	<i>Segue</i> . L'alternativa soggezione ai limiti probatori del curatore nella liquidazione giudiziale	290
5.	La nozione di "pagamento"	292
6.	L'oggetto della prova alla luce della natura giuridica del pagamento	296
7.	L'onere della prova del pagamento	299
8.	La prova della remissione e i riflessi dell'art. 2726 c.c. sulla struttura della fattispecie remissoria	304
9.	La prova della remissione tacita	307

Capitolo 4 - Onere della prova e danno *in re ipsa*

di *Mauro Orlandi*

1.	Il danno	311
2.	L'ingiustizia	311
3.	<i>Segue</i> . Possesso e occupazione	312
4.	Il fatto dannoso	316
5.	Causalità	318
6.	<i>Segue</i> . Causalità giuridica e causalità materiale	321
7.	Danno <i>in re ipsa</i>	325

Capitolo 5 - Clausole di irresponsabilità contrattuale e onere della prova

di *Carlo Maria Cattaneo*

1.	Clausole di irresponsabilità	329
2.	Clausole di irresponsabilità e contratti <i>standard</i>	332
3.	Onere della prova	337

4. <i>Segue</i> . Onere di provare la validità	338
5. <i>Segue</i> . Onere di provare l'applicabilità	342

Capitolo 6 - Simulazione e onere della prova

di *Francesco Galluzzo*

1. Inquadramento generale del fenomeno simulatorio	347
2. La forma dell'accordo simulatorio	350
3. Inquadramento dell'azione di simulazione e <i>onus probandi</i> ; assenza di limiti di prova per i terzi; prova per presunzioni	352
4. <i>Segue</i> . Prova della simulazione e nozione di terzo	355
5. <i>Segue</i> . Avente causa dalla parte dell'accordo simulatorio e regime della prova	356
6. La prova della simulazione fra le parti	357
7. <i>Segue</i> . La controdi chiarazione	359
8. <i>Segue</i> . Onere della prova in capo alle parti in tema di simulazione parziale	361
9. Onere della prova in capo alle parti con riguardo alla simulazione della quietanza di pagamento	363
10. Il regime della prova in capo al legittimario di una parte della simulazione	365
11. <i>Segue</i> . Azione di simulazione esperita dal legittimario prima dell'apertura della successione dell'ereditando; regime della prova	367
12. Interposizione fittizia e interposizione reale: progressivo avvicinamento del regime probatorio	369
13. Distinzione (in prospettiva probatoria) del negozio indiretto dal negozio simulato	373

Capitolo 7 - L'articolazione dell'onere della prova nelle ipotesi automatiche di risoluzione per inadempimento

di *Ivan Libero Nocera*

1. Premessa	375
2. La diffida ad adempiere	380
3. La clausola risolutiva espressa	385
4. Il termine essenziale	388
5. Il recesso per inadempimento nella caparra confirmatoria	392
6. L'atto unilaterale di risoluzione nel contratto di compravendita	396
7. La risoluzione nel contratto di appalto	403
8. Il recesso impugnatorio nei contratti di durata	407
9. Osservazioni finali	409

Capitolo 8 - Onere della prova e accertamento dell'inesattezza qualitativa della prestazione

di *Francesco Campione*

1. Premessa	411
2. La nozione di adempimento inesatto	412
3. L'orientamento espresso da Cass., ss.uu., 30.10.2001, n. 13533 e dalla giurisprudenza successiva	413
4. Considerazioni critiche e spunti per la qualificazione dell'inesatto adempimento come fatto costitutivo	416
5. La pregnanza tecnica dell'inesattezza qualitativa, il problema del suo accertamento e l'autonomia privata; in particolare, l'esperienza delle perizie contrattuali	426
6. Consulenza tecnica d'ufficio e onere della prova: cornice ricostruttiva e spunti critici	429
7. Considerazioni conclusive	435

Capitolo 9 - La prova dell'inadempimento. La responsabilità del professionista intellettuale e del datore di lavoro

di *Flavio Petrocelli*

1. Premessa	437
2. La prova dell'inadempimento come problema di diritto sostanziale nella responsabilità contrattuale	440
2.1. <i>Segue.</i> La prova dell'inadempimento secondo l'orientamento meno recente	443
2.2. <i>Segue.</i> La semplificazione degli oneri di allegazione e prova introdotta da Cass., SS.UU., 30.10.2001, n. 13533 e le principali critiche della dottrina	446
2.3. <i>Segue.</i> Il superamento della distinzione obbligazioni di mezzi e di risultato con riferimento alla responsabilità professionale	451
2.4. <i>Segue.</i> Dall'allegazione dell'inadempimento all'allegazione dell'inadempimento "qualificato"	454
3. Il più recente orientamento in tema di obbligazioni di <i>facere</i> professionale: l'allegazione dell'inadempimento e la prova del nesso di causalità c.d. materiale	456
3.1. <i>Segue.</i> I profili di criticità sottesi al nuovo orientamento giurisprudenziale	458
4. La responsabilità del datore di lavoro	469
5. Conclusioni	473

Capitolo 10 - Garanzia per vizi e onere della provadi *Martina D'Onofrio*

1. Le questioni controverse attorno al riparto dell'onere probatorio nella garanzia per vizi	475
2. Le Sezioni Unite sull'onere della prova dell'esistenza del vizio	476
3. I principi sottesi al regime del riparto dell'onere probatorio	479
4. La prova dell'esistenza del vizio	481
5. La prova dell'anteriorità del vizio	483
6. La prova del difetto di conformità nel diritto consumeristico	484

Capitolo 11 - Fideiussioni *omnibus* e intesa *antitrust*: profili strutturali e rimedialidi *Mario Renna*

1. Fideiussioni <i>omnibus</i> , standardizzazione bancaria e prassi commerciale del garantire	489
2. Uniformità della garanzia, funzioni e valori: l'interpretazione della giurisprudenza di legittimità	493
3. Le logiche e la tenuta dell'invalidità, il ricorso al rimedio risarcitorio: le scelte dell'ABF	495
4. Nullità derivata, collegamento funzionale tra intesa <i>antitrust</i> e garanzia e regolazione del mercato: la decisione delle Sezioni Unite n. 41994/2021 ..	498
5. La valenza del provvedimento della Banca d'Italia del 2005, il persistere delle garanzie munite delle clausole censurate e la prova della restrizione del mercato: spunti dalla giurisprudenza di merito.	505

Capitolo 12 - Onere della prova e polizze abbinate ai contratti di credito ai consumatoridi *Benedetta Bonfanti*

1. Premessa. TAEG: funzioni e costruzione della voce	511
2. Il problema dell'inclusione o meno nel TAEG del costo della polizza assicurativa associata ad un contratto di finanziamento	512
3. L'orientamento consolidato dell'ABF riguardo alla ricostruzione della natura obbligatoria o facoltativa delle polizze assicurative e i <i>dubia</i> espressi dalla decisione n. 9808 del 2022	515
4. Gli indizi segnaletici dell'obbligatorietà o facoltatività della polizza abbinate al finanziamento. La formazione di due distinti «cataloghi»	516
5. <i>Segue</i> . Transitò alla dimensione probatoria. La costruzione di una presunzione <i>iuris tantum</i>	518
6. Tra gli indicatori di obbligatorietà: la contestualità della sottoscrizione. Dubbi sul «peso» segnaletico attribuito	518

7. Tra gli indicatori di facoltatività: la produzione di (soli) due contratti e la «mera dichiarazione» dell'intermediario circa l'uguaglianza del merito creditizio dei clienti appartenenti al campione di comparazione. Dubbi sull'efficacia probatoria attribuita 521
8. Sull'esistenza di una *praesumptio iuris tantum*: La mancanza di una «base» normativa a sostegno 522
9. *Segue*. La più corretta prospettiva della *praesumptio hominis* 524

Capitolo 13 - Ermeneutica del silenzio e onere della prova nella *negotiorum gestio*

di Sveva Cordopatri

1. Premessa 527
2. Elementi costitutivi della fattispecie gestoria 529
3. La spontaneità 530
4. L'alienità dell'affare 531
5. *L'animus aliena negotia gerendi* 532
6. L'utilità 533
7. *L'absentia domini* 535
8. Elementi impeditivi: la *prohibitio domini* 537
9. Ermeneutica del silenzio 539
10. Il caso dell'atto dispositivo del comunista 540
11. Una diversa ipotesi ricostruttiva 542

Capitolo 14 - Promessa di pagamento e prova

di Letterio Buta

1. Provare e promettere 545
2. Il promettere 548
3. La promessa di pagamento 549
4. Astrazione e confessione 552
5. *Segue*. *L'animus confitendi*: legalità o prudente apprezzamento 554
6. *Contra se declarationes*: gradi di accertamento 556

Capitolo 15 - Onere della prova e azione revocatoria

di Gabriele Filice

1. Identificazione del *thema probandum* 559
2. Prova: a) della qualità di creditore 560
3. b) dell'*eventus damni* 563
4. c) della *scientia damni* e del *consilium fraudis* 565
5. I terzi subacquirenti 571
6. Azione revocatoria nella crisi d'impresa 572

7. <i>Segue</i> . Atti a titolo gratuito e assimilati	573
8. <i>Segue</i> . Atti a titolo oneroso c.d. anormali	575
9. <i>Segue</i> . Atti a titolo oneroso nella fisiologia	580

Capitolo 16 - Prelazione agraria e onere della prova

di *Riccardo Martinoli*

1. La prelazione agraria, lineamenti dell'istituto	583
2. I titolari del diritto di prelazione	585
3. Note introduttive sulla c.d. azione di riscatto	589
4. L'onere della prova gravante sul prelazionario. Profili generali	593
5. <i>Segue</i> . La prova della qualifica di coltivatore diretto	599
6. <i>Segue</i> . La prova dei "fatti negativi" richiesti al fine della sussistenza del diritto di prelazione	603
7. Prelazione agraria del coltivatore diretto proprietario del fondo confinante. Il concetto di confinanza fra i fondi	610
8. La prelazione delle società agricole. La prova dei requisiti soggettivi	614

Capitolo 17 - Disposizioni testamentarie ricognitive e onere della prova

di *Alberto Azara*

1. La confessione contenuta nel testamento	619
2. Confessione testamentaria e consegna della scheda	625
3. La revocazione della confessione testamentaria	628
4. Il riconoscimento del debito contenuto nel testamento	631
5. Il tipo di effetto	633
6. La revocazione del riconoscimento del debito	635

PARTE III

Diritto societario e finanziario

a cura di *Matteo De Poli*

Introduzione - L'onere della prova nel diritto societario e finanziario

di *Matteo De Poli*

Capitolo 1 - L'onere della prova nella revoca cautelare di amministratore di S.r.l.

di *Pier Paolo Avanzini*

1. Genesi dell'art. 2476, comma 3, c.c. e suo inquadramento sistematico	643
2. Questioni preliminari: natura conservativa o anticipatoria del provvedimento cautelare di revoca dell'amministratore. La proponibilità del ricorso <i>ante causam</i>	645

3. La prova dei presupposti richiesti per la concessione del provvedimento di revoca. <i>Fumus boni iuris</i> e <i>periculum in mora</i>	650
4. In particolare: la prova delle "gravi irregolarità" gestorie. Analisi del diritto vivente	655
5. L'obbligata convivenza tra la revoca cautelare dell'amministratore e la denuncia di gravi irregolarità alla luce del D.lgs. 12 gennaio 2019, n. 14. Due diversi strumenti a confronto	660

Capitolo 2 - L'onere della prova nel contenzioso relativo alla prestazione di servizi finanziari

di *Edoardo Cecchinato*

1. Premessa: oggetto ed obiettivi dell'indagine	663
2. La disciplina dell'onere della prova nel contenzioso relativo alla prestazione di servizi d'investimento	664
3. ... e nel contenzioso in materia di distribuzione assicurativa	675
4. Sull'assenza di una speciale disciplina dell'onere della prova nel contenzioso relativo all'attività bancaria	680
5. Le disposizioni sul riparto dell'onere della prova nel contenzioso relativo alla prestazione di servizi di pagamento	682
6. Cenni sul riparto dell'onere della prova nelle controversie relative alla commercializzazione a distanza di servizi finanziari nei confronti dei consumatori	687
7. Conclusioni	690

Capitolo 3 - L'onere probatorio nella denuncia al tribunale ex art. 2409 del Codice civile

di *Michele Greggio*

1. La denuncia al Tribunale ex art. 2409 del Codice civile: caratteri generali ..	691
2. Il procedimento	696
3. I presupposti della fattispecie	699
3.1. La nozione di "irregolarità nella gestione" in violazione dei doveri degli amministratori	699
3.2. Le irregolarità "gravi" e "più gravi"	702
3.3. Il danno	705
4. L'onere della prova e l'istruzione del giudizio	706
4.1. L'onere della prova nella fase istruttoria necessaria: il fondato sospetto e l'audizione di amministratori e sindaci.	706
4.2. L'onere della prova nella fase istruttoria accessoria: l'ispezione e la sostituzione degli amministratori e dei sindaci	711
5. Conclusioni	717

Capitolo 4 - L'onere della prova dell'abuso di maggioranzadi *Alessandro Simionato*

1. L'abuso di maggioranza nella prospettiva del processo	719
2. Prova dell'abuso e sindacato giudiziale di merito sulla deliberazione assembleare	722
3. Riparto dell'onere probatorio e obbligo di motivazione delle deliberazioni assembleari	728
4. Le fattispecie più comuni. Le circostanze rilevanti ai fini della prova dell'abuso nella giurisprudenza	731

Capitolo 5 - La prova della responsabilità da attività di direzione e coordinamentodi *Damiano Tommasini*

1. La responsabilità da attività di direzione e coordinamento: caratteri generali	741
2. L'attività di direzione e coordinamento e la prova del suo esercizio	744
3. La violazione dei principi di corretta gestione societaria e imprenditoriale	751
4. I soggetti legittimati attivamente e passivamente all'esercizio dell'azione di responsabilità	753
5. Il danno risarcibile e la sua quantificazione	756
6. L'esclusione della responsabilità. La prova dei vantaggi compensativi	757

Capitolo 6 - L'onere della prova nelle azioni di responsabilità contro gli amministratori di società per azionidi *Matteo Tassi*

1. Considerazioni introduttive	761
2. Il regime di allegazione e prova nell'azione sociale di responsabilità	762
3. Il riparto dell'onere probatorio nell'azione dei creditori sociali	773
4. La responsabilità per la violazione del dovere di gestione conservativa	777
5. L'onere della prova nelle azioni di responsabilità esercitate dal liquidatore giudiziale	779
6. La prova del nesso di causalità e del danno nel contesto delle azioni di responsabilità e i criteri di determinazione del danno risarcibile introdotti dall'art. 2384, comma 3, c.c.	783

PARTE IV**Diritto del lavoro**a cura di *Enrico Gragnoli***Introduzione - L'onere della prova nel diritto del lavoro**di *Enrico Gragnoli***Capitolo 1 - L'onere della prova della subordinazione**di *Gabriele Franza*

1. Subordinazione, oggetto della prova e metodo di qualificazione	795
2. Subordinazione e ripartizione degli oneri probatori	798
3. Subordinazione e agevolazioni probatorie	800
4. Prova della subordinazione, oneri processuali e pretese sostanziali	803
5. Prova della subordinazione e ambiti di qualificazione giudiziale	804
6. Lavoro etero-organizzato dal committente	814
7. Etero-organizzazione, onere della prova e domande giudiziali	816

Capitolo 2 - Il lavoro gratuito e l'onere della provadi *Antonio Di Stasi, Claudia Candeloro*

1. L'onerosità nel diritto del lavoro	819
2. L'eccezione del lavoro gratuito	820
3. Il lavoro gratuito tipizzato: a) nell'impresa familiare	822
3.1. <i>Segue.</i> b) nei beni culturali	822
3.2. <i>Segue.</i> c) nel terzo settore	824
3.3. <i>Segue.</i> d) attraverso il baratto amministrativo	825
4. Allegazione ed onere della prova nel lavoro gratuito tipizzato e in quello non tipizzato	829

Capitolo 3 - L'onere della prova del lavoratore autonomodi *Filippo Olivelli*

1. I termini della ricerca: quali diritti per quali lavoratori	835
2. I diritti garantiti dal Titolo III del Codice civile	836
2.1. Il contratto d'opera professionale	839
3. La L. n. 81/2017, il c.d. Statuto del lavoro autonomo	843
4. L'art. 47- <i>bis</i> del D.Lgs. n. 81/2015: i lavoratori addetti alle piattaforme digitali	847
5. Il diritto all'equo compenso degli avvocati	849
6. <i>Segue.</i> ... e dei giornalisti, dei lavoratori del Terzo settore e dei soci di cooperativa	852

Capitolo 4 - Pluralità di datori di lavoro e onere della provadi *Maria Giovanna Greco*

1. Premessa: onere della prova e processo del lavoro	855
2. Onere della prova e interposizione illecita di manodopera	856
3. "Gruppi finti", centro unitario di imputazione di interessi e onere della prova ...	861
4. "Gruppi genuini", codatorialità e onere della prova	866
5. Reti di imprese, pluralità di datori e onere della prova	868

Capitolo 5 - L'onere della prova sulla genuinità dell'appaltodi *Vincenzo Ferrante, Claudio Serra*

1. Introduzione	871
2. La nozione di appalto nel confronto con il lavoro somministrato e il distacco: le fattispecie vietate e gli indici normativi e giurisprudenziali per il loro riconoscimento	876
3. Mono- e pluri-committenza	877
4. Permanente centralità della nozione dettata dal codice civile	879
5. Il potere organizzativo e direttivo nei contratti pubblici (cenni)	881
6. L'autonomia dei contraenti	882
7. Il venir meno del principio di parità di trattamento in caso di appalto e la contemporanea affermazione della responsabilità solidale del committente	884
8. Gli effetti conseguenti all'appalto (o alla somministrazione) irregolare	887
9. Legittimazione attiva e onere della prova	889
10. Conclusioni	893

Capitolo 6 - L'onere della prova nel trasferimento e nel distacco del lavoratoredi *Ilaria Bresciani*

1. L'art. 2103, comma 8, c.c. e il trasferimento per ragioni oggettive	895
1.1. Il trasferimento disciplinare e per incompatibilità ambientale	900
1.2. Il trasferimento discriminatorio	902
2. Il distacco del lavoratore	906

Capitolo 7 - Il licenziamentodi *Enrico Gagnoli*

1. La ripartizione dell'onere della prova	911
2. Il licenziamento orale	914
3. Il licenziamento del lavoratore in prova	917
4. Il licenziamento del dirigente	919
5. Il licenziamento dell'apprendista	920
6. Il licenziamento individuale e l'art. 5, L. n. 604/1966	921

7.	L'onere della prova nei licenziamenti disciplinari	923
8.	Il licenziamento per assenza ingiustificata	927
9.	Il licenziamento per fatti estranei all'esecuzione delle mansioni	929
10.	Il licenziamento per giustificato motivo oggettivo	931
11.	L'obbligo di ripescaggio, l'onere di allegazione e quello di prova	934
12.	I licenziamenti collettivi	935
13.	Il licenziamento per superamento del periodo di comporto	939
14.	Il lavoro pubblico privatizzato	941
15.	Il motivo illecito	942
16.	Il licenziamento ingiurioso	943
17.	I presupposti di fatto per la determinazione della tutela applicabile	944
18.	L'art. 18 St. lav., la graduazione del regime sanzionatorio e la ripartizione dell'onere della prova	946
19.	Il D.Lgs. n. 23/2015	948
20.	La decadenza dell'art. 6, L. n. 604/1966	949

Capitolo 8 - Le discriminazioni

di *Marco Peruzzi*

1.	L'onere della prova nel diritto antidiscriminatorio: matrice europea e ambito di applicazione delle regole	951
2.	Quadro normativo e interpretazione conforme alle direttive Ue	953
3.	La costruzione della fattispecie discriminatoria	956
3.1.	Il regime di prova in ipotesi di discriminazione diretta	958
3.2.	Il regime di prova in ipotesi di discriminazione indiretta	961
4.	La prova della discriminazione nella giurisprudenza interna	964
4.1.	L'utilizzo della prova statistica nella giurisprudenza nazionale	969
5.	La prova a carico del convenuto	972
5.1.	L'interazione tra la prova della non discriminatorietà dell'atto e la prova della sua giustificata	974

Capitolo 9 - Tempo e lavoro

di *Francesco Di Noia*

1.	Tempo e lavoro: delimitazione della riflessione	981
2.	Il contratto di lavoro a tempo parziale	984
3.	Il contratto di lavoro intermittente	989
4.	Il lavoro straordinario	993
5.	Il lavoro notturno	996
6.	L'indennità per ferie non godute	999
7.	La disponibilità/reperibilità	1005
8.	La prova del tempo di lavoro alla luce del D.Lgs. n. 104/2022, come modificato dal D.L. n. 48/2023	1008

Capitolo 10 - Svolgimento di mansioni superiori, dequalificazione professionale e *mobbing*

di *Francesca De Michiel*

1. Introduzione al tema	1015
2. La ripartizione dell'onere della prova in relazione all'adibizione del lavoratore a mansioni superiori	1017
3. Equivalenza delle mansioni, adibizione a mansioni inferiori e onere della prova nel "vecchio" testo dell'art. 2103 c.c.	1021
4. Mobilità orizzontale, adibizione a mansioni inferiori e onere della prova dopo il D.Lgs. n. 81/2015	1025
5. Il c.d. <i>mobbing</i>	1028

Capitolo 11 - Onere della prova nelle forme contrattuali flessibili di lavoro

di *Susanna Palladini*

1. Premessa: le forme contrattuali flessibili nel diritto del lavoro	1037
2. Contratto di lavoro a tempo determinato e squilibrio probatorio sui requisiti di legittimità della fattispecie	1039
3. Somministrazione di lavoro e distribuzione del carico probatorio	1044
4. Il lavoro a tempo parziale e la (possibile) "resistenza" alla flessibilità	1049
5. Gli apprendistati nel confronto con l'adempimento degli oneri formativi ..	1050

Capitolo 12 - Infortunio sul lavoro, azione risarcitoria e onere della prova

di *Stefano Maria Corso*

1. Il delinearsi di un'esigenza di tutela giudiziaria del lavoratore infortunato: la "inversione della prova" da <i>escamotage</i> a regola	1055
2. L'esercizio dell'azione risarcitoria in sede civile e i criteri di ripartizione dell'onere della prova tra creditore e debitore dell'obbligo di sicurezza	1064
3. Inquietudini giurisprudenziali in tema di onere di allegazione e prova a carico del prestatore d'opere vittima e attore	1071
4. La prova del nesso causale tra ambiente di lavoro nocivo e danno di cui viene chiesto il risarcimento	1075
5. Onere della prova a carico dell'attore (infortunato) e incidenza dell'art. 1218 c.c.	1083
6. L'onere della prova ricadente sul datore di lavoro a seguito di domanda risarcitoria avanzata in sede civile	1085
7. L'onere datoriale tra "massima sicurezza possibile" e "massima sicurezza effettivamente applicata"	1091
8. Determinazione del danno e oneri probatori delle parti	1094

Capitolo 13 - Onere della prova e trasferimento d'aziendadi *Loredana Ferluga*

1. La regola dell'onere della prova quale necessaria congiunzione tra processo e diritto sostanziale 1101
2. Poteri istruttori del giudice del lavoro, onere di allegazione e onere della prova. Il principio della vicinanza della prova 1103
3. Distribuzione dell'onere probatorio e trasferimento d'azienda. L'osservanza del criterio della vicinanza 1105

Capitolo 14 - Allegazioni e prove negli infortuni e nelle malattie professionalidi *Pietro Pozzaglia*

1. La selettività del sistema assicurativo: le attività protette 1111
2. *Segue*. I soggetti assicurati 1112
3. La logica indennitaria del sistema e il danno differenziale 1113
4. Gli elementi costitutivi dell'infortunio sul lavoro: la causa violenta 1116
5. *Segue*. L'occasione di lavoro 1117
6. L'infortunio *in itinere* 1118
7. Gli elementi costitutivi della malattia professionale: la causa lenta 1119
8. Il nesso eziologico nella malattia professionale: dal sistema tabellare al sistema misto 1120
9. Colpa dell'assicurato e rischio elettivo 1122
10. L'accertamento della tecnopatia: la fase amministrativa 1122
11. La fase contenziosa: le possibili interferenze processuali tra giudizio previdenziale e azione per il risarcimento del danno civilistico 1123
12. Allegazione e prova nelle controversie di infortunio sul lavoro: esposizione al rischio, tecnopatia e nesso di causalità 1125
13. Allegazione e prova nelle controversie di malattia professionale: le malattie tabellate 1127
14. *Segue*. Le malattie non tabellate 1128
15. *Segue*. La prova del nesso di causalità nelle malattie a eziologia multifattoriale 1130

Capitolo 15 - L'onere della prova nelle controversie (promosse dal datore di lavoro) in materia di previdenza e di assistenza obbligatoriedi *Luca Zaccarelli, Valentina Zaccarelli*

1. L'applicazione dell'art. 2697 c.c. in ambito previdenziale 1133
2. La negatività dei fatti oggetto di prova 1134
3. I giudizi di opposizione alle cartelle di pagamento susseguenti alle iscrizioni a ruolo operate dagli Enti previdenziali 1135

4. Le azioni di accertamento negativo della legittimità delle pretese degli Enti previdenziali	1136
5. Il rinvio alle norme sostanziali	1138
6. L'onere della prova nelle controversie in tema di sgravi contributivi	1140
7. Le controversie relative ai rapporti di lavoro instaurati con parenti e affini ...	1141
8. Il valore probatorio degli atti ispettivi adottati nell'ambito delle attività di polizia amministrativa volte a verificare il corretto adempimento delle obbligazioni lavoristiche, previdenziali e assicurative	1142

Capitolo 16 - L'onere della prova nelle controversie riguardanti le prestazioni previdenziali e assistenziali

di *Riccardo Vianello*

1. Le controversie previdenziali (e assistenziali) in senso stretto: delimitazione del campo di indagine	1151
2. La prova della sussistenza e delle caratteristiche del rapporto di lavoro nonché dell'effettivo svolgimento dell'attività lavorativa	1154
3. La prova dei requisiti di accesso alle prestazioni	1162
4. Le controversie in tema di infortuni sul lavoro	1167
5. L'azione promossa nei confronti dell'ente previdenziale per errata comunicazione di dati assicurativi	1169
6. Il processo previdenziale: competenza territoriale, poteri istruttori, regime degli accessori del credito e delle spese	1171
7. Il processo previdenziale: i mezzi istruttori	1173
8. Le controversie di lavoro con riflessi previdenziali: l'azione promossa dal lavoratore nei confronti del datore di lavoro per ottenere il versamento di contributi previdenziali o per il risarcimento del danno ex art. 2116 c.c.	1175

Capitolo 17 - L'onere della prova e il procedimento di repressione della condotta antisindacale

di *Maurizio Falsone*

1. L'onere della prova nei procedimenti di repressione della condotta antisindacale: una delicata duplicazione dei piani di analisi	1177
2. L'onere della prova della condotta antisindacale alla luce della speciale cognizione sommaria	1179
3. L'onere della prova e i presupposti processuali e sostanziali previsti dall'art. 28 St. lav.	1185
4. L'alleggerimento dell'onere della prova quando la condotta antisindacale è anche discriminatoria	1188

PARTE V**Diritto tributario**a cura di *Loris Tosi***Introduzione - L'onere della prova nel diritto tributario**di *Loris Tosi***Sezione I - L'onere della prova nei singoli metodi accertativi****Capitolo 1 - L'onere della prova nell'accertamento analitico-presuntivo**di *Alessandro Giovannini*

- | | | |
|------------|---|------|
| 1. | La disciplina dell'accertamento analitico-presuntivo e l'onore della prova ... | 1204 |
| 2. | Dalla contabilità agli indici sintetici di affidabilità (brevi cenni evolutivi sulle tipologie accertative) | 1205 |
| 3. | Le caratteristiche dell'accertamento analitico-presuntivo: l'analiticità della rettifica, il mezzo di prova e la distribuzione dell'onere della prova | 1206 |
| 4. | La presunzione semplice come mezzo di prova piena e le altre forme indiziarie di ricostruzione del fatto ignorato | 1207 |
| 5. | Il prisma dell'ignoto e le scale dell'incertezza: univocità o pluralità dei fatti ricostruiti e l'equivoco sulla "probabilità" del fatto sconosciuto | 1209 |
| 6. | La giustizia del processo, la giustezza del giudizio e il controllo del corretto uso dei mezzi di prova come connotazione pubblicistica della decisione ... | 1212 |
| 7. | La certezza del fatto noto e i requisiti della gravità, precisione e concordanza della presunzione semplice | 1213 |
| 8. | Le presunzioni di secondo grado | 1215 |
| 9. | Onere della prova del fatto noto e conseguenza necessitata per quello ignorato | 1217 |
| 10. | La fondatezza del credito impositivo "al di là di ogni ragionevole dubbio" (il nuovo comma 5-bis dell'art. 7 della legge processuale tributaria) | 1218 |
| 11. | Orientamenti giurisprudenziali in tema di accertamento analitico-presuntivo | 1221 |
| | 11.1. <i>Segue.</i> Gli studi di settore | 1221 |
| | 11.2. <i>Segue.</i> Gli indici sintetici di affidabilità | 1223 |
| | 11.3. <i>Segue.</i> La contabilità "in nero" | 1224 |
| | 11.4. <i>Segue.</i> Le presunzioni basate sull'utilizzo di beni o sul consumo di materie prime | 1225 |
| | 11.5. <i>Segue.</i> Le percentuali di ricarico | 1226 |
| | 11.6. <i>Segue.</i> Il <i>transfer pricing</i> , l'antieconomicità, l'inerenza e le presunzioni giurisprudenziali "al di là del diritto sostanziale" | 1227 |

Capitolo 2 - L'onere della prova nell'accertamento induttivodi *Franco Randazzo*

1. Le presunzioni c.d. "semplicissime" nell'accertamento induttivo e loro riflessi sul piano probatorio nel processo tributario 1229
2. Le soluzioni proposte dalla dottrina e gli interrogativi rimasti aperti 1231
3. *Segue*. ... il tentativo di ricostruzione del fenomeno con il ricorso alla prova *prima facie* 1233
4. I riflessi della proposta ricostruzione: nell'accertamento induttivo di maggiori ricavi l'amministrazione finanziaria deve determinare d'ufficio i costi afferenti, rispondendo questo risultato a massima d'esperienza 1237
5. La scelta dell'Ufficio del metodo di accertamento 1238

Capitolo 3 - L'onere della prova negli avvisi di accertamento supportati da risultanze bancarie e finanziariedi *Giuseppe Ingra*

1. Premessa 1241
2. Le indagini finanziarie nel contesto dei poteri istruttori attivabili per le imposte sui redditi e per l'Iva 1244
3. L'onere della prova nella rettifica della dichiarazione sulla base delle risultanze bancarie e finanziarie tra presunzioni legali e presunzioni semplici . 1247
4. I limiti della valenza presuntiva dei prelevamenti bancari non annotati in contabilità per le imprese 1250
5. L'obbligo di attivazione del contraddittorio procedimentale 1253
6. Precisioni sull'onere della prova del contribuente 1255
7. L'estensione delle indagini bancarie su conti bancari e rapporti finanziari intestati a terzi e i riflessi sull'onere della prova 1257
8. Conclusioni 1258

Capitolo 4 - L'onere della prova nelle contestazioni di abusodi *Eugenio Della Valle*

1. Premessa 1261
2. La legge delega 1263
3. L'art. 10-bis dello Statuto 1264
4. Motivazione e prova nel procedimento 1267
5. La distribuzione dell'onere dimostrativo nel processo 1270

Capitolo 5 - L'onere della prova nell'accertamento sinteticodi *Franco Paparella*

1.	Note introduttive	1275
1.1.	La rilevanza indiziaria o presuntiva delle spese nell'accertamento sintetico	1277
2.	Cenni sull'evoluzione della struttura dell'accertamento sintetico	1281
3.	L'onere della prova dell'Amm. Fin.	1283
3.1.	Cenni sugli effetti dell'onere della prova sulla motivazione dell'atto impositivo	1285
4.	La prova contraria a carico del contribuente	1287
5.	Conclusioni	1292

Capitolo 6 - Gli accertamenti su base statisticadi *Ernesto-Marco Bagarotto*

1.	Introduzione	1295
2.	Il funzionamento degli studi di settore	1297
3.	L'applicazione degli studi di settore in sede accertativa	1298
4.	La forza probatoria degli studi di settore: la posizione inizialmente sostenuta dall'Amministrazione finanziaria	1299
5.	<i>Segue.</i> La forza probatoria degli studi di settore: i dubbi a proposito della possibilità di qualificare gli strumenti statistici come presunzioni	1300
6.	La tesi maggioritaria, la pronuncia delle Sezioni Unite della Corte di Cassazione e la (parziale) inversione di rotta dell'Amministrazione finanziaria: gli studi di settore come presunzioni semplici	1303
7.	Conclusioni: la sostituzione degli studi di settore con gli ISA	1308

Sezione II - L'onere della prova e le principali contestazioni in materia di imposizione sui redditi ed IVA**Capitolo 7 - L'onere della prova nella tassazione in base a bilancio**di *Dario Stevanato*

1.	Veridicità delle scritture contabili e carattere convenzionale delle poste valutative	1311
2.	Origini della «tassazione in base a bilancio»: una garanzia dei privati nei confronti di ricostruzioni estimative del reddito	1313
3.	Sviluppi successivi della tassazione in base a bilancio. L'introduzione di regole fiscali limitative della discrezionalità valutativa degli amministratori ...	1317

Capitolo 8 - L'onere della prova a proposito della deducibilità dei costidi *Salvatore Muleo*

1.	Profili generali delle "nuove" regole sull'onere della prova	1321
1.1.	I limiti costituzionali ed europei: la vicinanza della prova	1322
1.2.	L'applicazione della regola di cui al comma 5- <i>bis</i> dell'art. 7, D.Lgs. n. 546/1992 ai processi in corso	1323
2.	Le derive giurisprudenziali in tema di deducibilità dei costi e di inerenza ...	1323
3.	Il necessario superamento degli attuali orientamenti giurisprudenziali, anche con riferimento ai processi pendenti	1327
4.	La nuova possibile frontiera	1328

Capitolo 9 - L'onere della prova nelle contestazioni in materia di inerenzadi *Giuseppe Zizzo*

1.	La posizione della giurisprudenza in tema di inerenza	1331
2.	La posizione della giurisprudenza in tema di prova dell'inerenza	1332
3.	Dalla prova dell'inerenza al giudizio sull'inerenza	1333
4.	L'articolazione del giudizio sull'inerenza	1335

Capitolo 10 - L'onere della prova nelle contestazioni in materia di residenzadi *Giuseppe Melis*

1.	La prova nel diritto interno	1339
2.	L'onere probatorio in presenza di convenzioni internazionali	1345
3.	Le norme sull'inversione dell'onere probatorio	1347

Capitolo 11 - L'onere della prova nelle contestazioni in materia di residenza ed esterovestizione delle persone fisichedi *Giuseppe Corasaniti*

1.	Premessa	1353
2.	La residenza fiscale delle persone fisiche nell'ordinamento tributario italiano	1355
2.1.	La "mera" iscrizione all'anagrafe della popolazione residente quale autonomo criterio di collegamento	1357
2.2.	La residenza ed il domicilio ai fini della configurazione della residenza fiscale	1360
3.	La previsione recante l'inversione dell'onere della prova di cui all'art. 2, comma 2- <i>bis</i> , TUIR	1363
4.	Brevi cenni sui rimedi convenzionali ai conflitti di doppia residenza	1365

Capitolo 12 - Onere della prova (impossibile) nell'accertamento dei redditi da partecipazione sui soci di società a ristretta base azionaria

di Paola Coppola

1. Gli incerti confini della presunzione della distribuzione degli utili extracontabili ai soci di società a ristretta base azionaria 1367
2. Le condizioni di applicabilità della presunzione: la ristrettezza della base azionaria ed il vincolo di solidarietà e di reciproco controllo tra i soci 1369
3. Le regole di imputazione del reddito di capitale (o d'impresa) in capo ai soci ... 1370
4. La questione della *prova* della pretesa a carico dell'ufficio e della *prova contraria* (vincolata e impossibile) dei soci 1374
5. La prova contraria *possibile*: l'estraneità e/o marginalità della partecipazione o il recesso del socio in corso d'anno 1377
6. La prova contraria *negata*: le rettifiche per costi indeducibili per mere ragioni fiscali 1379
 - 6.1. Il disconoscimento di costi effettivi per ragioni di competenza 1379
 - 6.2. Il disconoscimento per ragioni di inerenza 1380
 - 6.3. L'impatto sulla presunzione del sistema di derivazione semplice e rafforzata ex art. 83 del TUIR 1381
7. L'analogia tra utili extracontabili per costi fittizi e per costi effettivi indeducibili: le ragioni del dissenso 1382
8. La soluzione al problema sul versante della *prova specifica* della pretesa: il comma 5-*bis* dell'art. 7, D.Lgs. n. 546/1992 e il recente spiraglio presente nella legge delega n. 111/2023 1384

Capitolo 13 - L'onere della prova nella disciplina delle società di comodo

di Antonio Viotto

1. Considerazioni introduttive sul regime delle società di comodo 1387
2. *Segue*. Le fattispecie di esclusione automatica dal regime delle società di comodo 1390
3. La facoltà del contribuente di ricorrere alla procedura di interpello per evitare l'applicazione della disciplina delle società di comodo 1392
4. L'onere probatorio in capo all'Amministrazione finanziaria 1393
5. L'onere probatorio in capo al contribuente 1395
6. *Segue*. La prova delle «oggettive situazioni». 1395
7. Critiche alla tesi che limita l'oggetto della prova contraria del contribuente ... 1398

Capitolo 14 - L'onere della prova nel *transfer price*

di Roberto Cordeiro Guerra

1. Il duplice tema controverso in tema di transfer pricing: oggetto ed onere della prova 1403

2. Cenni al quadro normativo di riferimento	1404
3. Il problema della finalit� antielusiva o distributiva della normativa sul transfer pricing	1406
4. Il criterio della vicinanza della prova e la sua applicazione in tema di transfer pricing	1409
5. Il diverso atteggiarsi dell'onere probatorio a seconda che l'operazione contestata riguardi costi o ricavi	1411
6. Critiche all'indirizzo giurisprudenziale predominante anche alla luce di alcune recenti pronunce innovative	1412
7. Il potenziale impatto della riforma del processo tributario sull'onere della prova nelle controversie sul transfer pricing	1413

Capitolo 15 - L'onere della prova del credito per le imposte assolte all'estero

di *Gianluigi Bizzioli*

1. All'origine del credito d'imposta. Cenni in merito alla doppia imposizione giuridica internazionale	1415
2. Prova della localizzazione all'estero del reddito	1418
3. Prova della similarit� alle imposte sui redditi dei tributi pagati all'estero ...	1420
4. Prova del versamento del tributo estero a titolo definitivo	1425
5. Prova della "quantificazione" del reddito prodotto all'estero	1428
6. Conclusioni	1429

Capitolo 16 - L'onere della prova in tema di beneficiario effettivo

di *Loredana Carpentieri*

1. L'origine della clausola del beneficiario effettivo	1431
2. L'evoluzione interpretativa della clausola a livello OCSE	1433
3. L'adozione della clausola del beneficiario effettivo nella direttiva interessi e <i>royalties</i> e nel contesto domestico	1438
4. Le sentenze "danesi" della Corte di Giustizia e il complesso percorso interpretativo dal test del beneficiario effettivo all'abuso del diritto	1441
5. L'interpretazione della clausola del beneficiario effettivo e la distribuzione dell'onere probatorio nella prassi e nella giurisprudenza italiana	1446

Capitolo 17 - La disciplina del disallineamento da ibridi e la prova

di *Guglielmo Fransoni*

1. Il tema dell'indagine	1453
1.1. Il doppio volto della disciplina probatoria	1453
1.2. I caratteri generali della disciplina del disallineamento da ibridi	1454
1.3. Fattispecie, fatti e fatti normativi	1455

2.	I tratti essenziali della disciplina anti-ibridi	1458
2.1.	La fattispecie costitutiva in senso stretto	1458
2.2.	Gli effetti	1459
3.	La disciplina della prova	1461
3.1.	Le questioni probatorie soggette al regime ordinario	1461
3.2.	Il regime di doppia deduzione o di deduzione senza inclusione	1462
4.	Gli elementi impeditivi della fattispecie	1464
4.1.	Il rapporto fra reazione primaria e reazione secondaria	1464
4.2.	Gli elementi a doppia inclusione	1466
5.	Conclusioni	1467

Capitolo 18 - L'onere della prova nell'ambito della disciplina (dell'indeducibilità) dei costi da reato

di *Francesco Tundo*

1.	Premessa	1469
2.	L'evoluzione normativa in materia di costi da reato e l'attuale natura del comma 4- <i>bis</i>	1471
3.	Meccanismo applicativo dell'art. 14, comma 4- <i>bis</i> e ricadute in materia di onere probatorio	1473
3.1.	Il "presupposto" processualpenalistico della disposizione e la necessità di riconoscere facoltà di prova contraria al contribuente	1473
3.2.	L'onere probatorio dell'Ufficio: la dimostrazione della "diretta utilizzazione" dei costi per il compimento di delitti	1476
3.3.	Costi da reato e persone giuridiche	1480

Capitolo 19 - L'onere della prova nella presunzione di acquisto e cessione "in nero" – d.p.r. n. 441/1997

di *Giuseppe Marino*

1.	Inquadramento del dato normativo di riferimento: il D.P.R. n. 441/1997, la sua funzione di riordino e la (non) estensione dell'automatismo delle presunzioni legali alle imposte dirette	1483
2.	Le due ipotesi normative della presunzione di cessione "in nero"	1486
2.1.	I limiti alla prova contraria nella presunzione di cessione "in nero" ...	1488
3.	La presunzione di acquisto "in nero": l'altra faccia della medaglia	1491
3.1.	<i>Segue.</i> Brevi cenni sul caso del fornitore di servizi e la rilevanza dei soli beni strumentali	1491
3.2.	I limiti alla prova contraria nella presunzione di acquisto "in nero" ...	1492
4.	Considerazioni conclusive: quale bilanciamento tra l'interesse fiscale e i principi di equità e parità delle armi?	1492

Capitolo 20 - L'onere della prova nelle operazioni fraudolentedi *Andrea Carinci*

1. Introduzione	1495
2. Il problema dell'onere della prova	1495
3. L'onere di provare l'inesistenza dell'operazione	1497
4. L'onere di provare il ruolo e la responsabilità del contribuente	1500
5. Criticità nella disciplina nazionale applicabile alle fatture per operazioni soggettivamente inesistenti	1503

Capitolo 21 - La prova nell'importazionedi *Sebastiano Maurizio Messina*

1. L'accertamento delle merci introdotte nel territorio doganale dell'UE e il regime probatorio	1505
2. L'importazione e la prova dell'origine delle merci	1507
2.1. La prova dell'origine non preferenziale	1509
2.2. La prova e la ripartizione dell'onere della prova dell'origine preferenziale delle merci	1509
3. Il valore in dogana	1517
3.1. La prova del valore delle merci e il <i>transfer pricing</i>	1519
3.2. Valore in dogana e <i>royalties</i>	1524

Capitolo 22 - La prova nelle cessioni all'esportazione IVAdi *Maria Grazia Ortoleva*

1. Introduzione	1531
2. La nozione di cessione all'esportazione IVA nell'ordinamento unionale	1532
3. La disciplina nazionale sui mezzi di prova	1536
4. Il regime delle prove nella giurisprudenza di legittimità	1545
5. Conclusioni	1552

Sezione III - L'onere della prova negli altri procedimenti in materia tributaria**Capitolo 23 - L'onere della prova nei procedimenti sanzionatori tributari**di *Maurizio Logozzo*

1. Natura dell'illecito tributario e tipologie delle sanzioni	1555
2. I procedimenti di irrogazione delle sanzioni amministrative tributarie	1557
3. L'obbligo dell'Amministrazione finanziaria di indicare nel provvedimento sanzionatorio gli elementi probatori a pena di nullità	1558
4. La ripartizione dell'onere probatorio nel procedimento sanzionatorio tributario	1559

5.	La portata dell'onere probatorio dell'Amministrazione finanziaria	1560
6.	L'onere del contribuente di provare l'esistenza di cause di discolta	1562
7.	L'onere del contribuente di provare l'esistenza delle cause di non punibilit�	1565
7.1.	L'errore incolpevole sul fatto	1565
7.2.	Le obiettive condizioni di incertezza e l'ignoranza inevitabile della legge	1566
7.3.	La forza maggiore	1568
7.4.	La responsabilit� riconducibile al fatto di terzi	1568
7.5.	La non punibilit� delle violazioni meramente formali	1569
8.	Conclusioni	1570

Capitolo 24 - L'onere della prova nelle controversie relative alla riscossione

di *Lorenzo del Federico*

Premessa	1573
1. Gli atti impugnabili dinanzi al giudice tributario	1573
2. Le forme di tutela dinanzi al giudice ordinario	1577
3. L'articolazione dell'onere della prova	1580

Capitolo 25 - L'onere della prova nell'ambito dei procedimenti in materia di agevolazioni

di *Mario Nussi*

1. Premessa	1587
2. Le agevolazioni nella fattispecie impositiva	1587
3. Le agevolazioni nella fase di attuazione del tributo	1588
4. L'onere della prova in materia di agevolazioni nella giurisprudenza di legittimit�	1589
5. La nuova previsione espressa sull'onere della prova in caso di contestazioni e i possibili nuovi scenari	1590

Capitolo 26 - L'onere della prova nei procedimenti di rimborso

di *Andrea Giovanardi*

1. Inquadramento generale: cenni sui procedimenti e sulle liti di rimborso ...	1595
2. Il <i>thema decidendum</i> nelle liti di rimborso	1599
2.1. I fatti rilevanti ai fini dell'accoglimento della domanda e la loro qualificazione	1599
2.2. Il termine di allegazione dei fatti rilevanti	1600
2.3. Il <i>thema decidendum</i> nelle liti di rimborso di crediti esposti in dichiarazione	1604
3. La ripartizione dell'onere della prova nelle liti di rimborso	1608

Sezione IV - L'onere della prova nelle fasi di gestione straordinaria dell'impresa

Capitolo 27 - L'onere della prova nella responsabilità in capo ai soci, liquidatori e amministratori di società estinte

di *Valerio Ficari*

1. La prova della responsabilità dei soci, liquidatori e amministratori *ex art. 36, D.P.R. n. 602/1973* tra fenomeni "successori" e ipotesi di responsabilità "speciale" tributaria: spunti dagli orientamenti giurisprudenziali e indicazioni dalle novità normative 1613
2. Le diverse modalità soggettive del riparto degli oneri probatori *ex art. 36, D.P.R. n. 602/1972* 1620
3. La novella dell'art. 7, D.Lgs. n. 546/1992 da parte della l. n. 130/2022: un nuovo criterio di riparto dell'onere della prova o conferma di corrette interpretazioni normative? Le conseguenze sulla responsabilità dei soci, liquidatori e amministratori 1623

Capitolo 28 - L'onere della prova nell'ambito dell'estensione di responsabilità in capo al cessionario d'azienda

di *Giuseppe Marini*

1. Introduzione 1627
2. La solidarietà del cessionario d'azienda *ex art. 2560 c.c.* 1629
3. La corresponsabilità del cessionario di azienda per i debiti tributari di cui all'art. 14, D.Lgs. n. 472/1997 1631
4. La cessione fraudolenta 1637

Capitolo 29 - L'onere della prova nella presunzione di frodolenza, ai fini della responsabilità sanzionatoria, dei trasferimenti d'azienda effettuati entro sei mesi dalla constatazione di una violazione penalmente rilevante – art. 14, D.Lgs. n. 472/1997

di *Clelia Buccico*

1. L'ambito applicativo della norma sulla responsabilità tributaria del cessionario di azienda 1641
2. La responsabilità del cessionario 1644
3. La deroga al principio di responsabilità personale 1649
4. L'onere della prova nella presunzione di frodolenza 1651

Sezione V - L'onere della prova negli altri tributi**Capitolo 30 - L'onere della prova in materia catastale***di Antonio Felice Uricchio, Salvatore Antonello Parente*

1. Il catasto quale strumento multifunzionale a preminente vocazione tributaria	1657
2. Il regime dell'onere della prova nella fase procedimentale e nella fase processuale	1659
3. Rendita proposta e partecipazione del privato al procedimento di classamento	1660
4. La motivazione dell'atto attributivo o modificativo della rendita catastale come principio di prova a carico dell'autorità amministrativa	1662
5. La diversa articolazione della motivazione degli atti catastali in funzione della differente natura dell'immobile	1663
6. Il diritto di difesa tra contenuto della motivazione e disciplina del caso concreto	1665
7. La notifica dell'atto attributivo o modificativo della rendita catastale e i suoi limiti di rilevanza	1666
8. Giurisdizione tributaria e controversie catastali: l'onere della prova	1666
9. L'oggetto dell'impugnazione dinanzi al giudice tributario e il regime della prova	1668
10. Le interferenze tra il giudizio catastale e il contenzioso tributario sulla fiscalità locale	1671

Capitolo 31 - L'onere di prova nel rimborso delle accise indebitamente assolte*di Giuseppe Maria Cipolla*

1. Premessa	1673
2. I falsi miti nella distribuzione degli oneri probatori	1674
3. La distinzione tra tributi armonizzati e tributi non armonizzati	1676
4. Presunzioni legali e diritto di difesa	1677
5. Il ruolo del diritto unionale	1680
6. I recenti approdi del diritto unionale	1682
7. L'evoluzione normativa	1682
8. Perduranti profili di incostituzionalità	1683
9. La prova dell'avvenuta traslazione	1684

Capitolo 32 - Onere della prova e cessione d'azienda nell'imposta di registro

Parte I - L'identificazione del trasferimento di azienda ai fini del registro

di *Mauro Trivellin*

1. Il trasferimento d'azienda come paradigma dei problemi di interpretazione dell'art. 20, D.P.R. n. 131/1986 ed il punto d'arrivo offerto dalla Corte Costituzionale 1687
2. L'atto-documento come presupposto del tributo di registro ed il problema del formalismo del "gestum" 1691
3. Il tributo di registro come imposta d'atto e le criticità che questa connotazione imprime all'utilizzo degli strumenti che fanno emergere l'intenzione dei contraenti: il nodo della simulazione 1694
4. L'abuso del diritto nell'imposta di registro. Verso una rimodulazione (sostanziale) del presupposto tramite una norma procedimentale? 1697
5. Cessioni di *asset* soggette ad iva, abuso dell'imposta di registro e imposte pagate in dipendenza dell'operazione elusa. Un cortocircuito operativo? . 1703
6. L'ottica procedimentale: l'ipotesi che l'art. 20 del TUR costituisca regola limitante i poteri di accertamento e di prova in sede di registrazione 1705
7. Una brevissima conclusione ed una sintesi sugli aspetti relativi al riparto degli oneri probatori 1707

Parte II - La prova degli elementi che concorrono alla determinazione della base imponibile ai fini del registro nelle cessioni d'azienda

di *Giacomo Duprè*

8. Cenni sulla rilevanza della cessione d'azienda nelle imposte indirette. La determinazione del valore dell'azienda ai fini del registro 1708
9. La prova del valore dell'avviamento dell'azienda ceduta: una necessaria lettura alla luce dei principi che governano l'allocazione dell'*onus probandi* in materia tributaria 1711
10. La prova dell'inerenza delle passività risultanti dalle scritture contabili 1716
11. Una brevissima sintesi sull'onere della prova del valore dell'azienda, con particolare riguardo ad avviamento e passività inerenti 1720

Sezione VI - I profili procedimentali

Capitolo 33 - Il doppio binario penale-tributario e il transito delle prove dal procedimento penale al procedimento e al processo tributari

di *Livia Salvini*

1. Il sistema del doppio binario 1723
2. La sentenza penale e il decreto di archiviazione nel giudizio tributario 1725

2.1.	Il giudicato penale	1725
2.2.	La sentenza non definitiva	1726
2.3.	La sentenza di patteggiamento	1726
2.4.	Il decreto di archiviazione	1726
3.	Circolazione probatoria tra procedimento penale e procedimento e processo tributari	1727
3.1.	Le fonti	1727
3.2.	L'autorizzazione dell'A.G. penale	1728
3.3.	Tipologie di atti trasmissibili	1730
3.4.	Efficacia probatoria degli atti trasmissibili	1730

Capitolo 34 - L'onere della prova e gli atti formati dai verificatori quali pubblici ufficiali

di *Marco Greggi*

1.	Introduzione	1737
2.	Il processo verbale di constatazione: il contesto, il contenuto, l'efficacia probatoria	1739
2.1.	<i>Segue.</i> La valenza probatoria del verbale e il principio del contraddittorio	1741
2.2.	<i>Segue.</i> La prova "nidificata". Le dichiarazioni di terzi recepite nel processo verbale e il richiamo ad atti formati altrove	1743
3.	Gli atti del funzionario all'interno del procedimento: il verbale di contraddittorio e il verbale di adesione	1745
4.	Gli altri atti del funzionario pubblico all'interno del processo: la consulenza tecnica, le relazioni	1747
5.	Gli atti del verificatore straniero e il loro ingresso nel procedimento e nel processo tributario	1748

Capitolo 35 - Onere della prova e dichiarazioni di terzi

di *Fabrizio Amatucci*

1.	Valore probatorio delle dichiarazioni di terzi rilasciate in fase procedimentale prima delle modifiche all'art. 7, comma 4, d.lgs. n. 546/1992	1751
2.	Le nuove regole sull'onere della prova e sull'introduzione della testimonianza scritta ex L. n. 130/2022: l'autonomia delle fasi procedimentale e processuale in cui vengono acquisite valutate le dichiarazioni dei terzi	1754
3.	La difficile confutazione delle dichiarazioni di terzi acquisite dall'A.F e riportate nei PVC	1757
4.	Conclusioni	1760

Capitolo 36 - L'onere della prova nel caso di rifiuto di esibizione di informazioni e di documenti

di *Gaetano Ragucci*

1. Le posizioni giuridiche correlate alle regole sull'esibizione di informazioni e documenti nel corso dell'istruttoria amministrativa. Riserve sulla configurabilità di un dovere di verità 1763
2. Il principio *nemo tenetur se detegere* come limite agli obblighi di completezza e chiarificazione istruttoria che gravano sul contribuente sottoposto a controllo 1765
3. I temperamenti indotti dalla garanzia della difesa, e dal principio di collaborazione e buona fede: il divieto di richieste esplorative; la congruità del termine per adempiere; le condizioni dell'equiparazione della dichiarazione di non possesso a un rifiuto di esibizione 1767
4. Confronto con le regole funzionalmente omogenee del processo tributario tedesco, e riduzione del divieto italiano di prendere in considerazione i fatti e i documenti non forniti a una preclusione all'allegazione in giudizio. Conseguenze sull'onere della prova 1771
5. Brevi note finali in ottica comparatistica, e di senso comune 1773

Capitolo 37 - Principio di non contestazione e onere della prova

di *Andrea Colli Vignarelli*

1. Profili generali 1775
2. La portata del principio di non contestazione 1778
3. Non contestazione e mancata costituzione in giudizio della parte 1786
4. La contestazione tardiva 1793
5. Conclusioni 1797

L'estratto che stai consultando
fa parte del volume in vendita
su **ShopWKI**,
il negozio online di **Wolters Kluwer**

[Torna al libro](#)



CEDAM

IPSOA

UTET[®]
GIURIDICA

il fisco

 ALTALEX