

**Dipartimento di Impresa e Management**

**Cattedra di Diritto Tributario**

**LA RETRODATAZIONE DEGLI EFFETTI FISCALI  
DELLA FUSIONE: CONFRONTO TRA LA  
DISCIPLINA NAZIONALE ED INTERNAZIONALE.  
IL CASO DELLA FUSIONE DI GEMINA IN  
ATLANTIA.**

RELATORE

Prof. Avv. Fabio Marchetti

CANDIDATO

Sara Antonelli

Matr. 648221

CORRELATORE

Prof. Eugenio Pinto

Anno Accademico 2013/2014



## INDICE

*Capitolo I.....* **Errore. Il segnalibro non è definito.**

*Definizione ed orientamento della dottrina.***Errore. Il segnalibro non è definito.**

1. Premesse .....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

2. La teoria tradizionale. ....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3. La teoria modificativa.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

4. La teoria evolutivo- modificativa.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

*Capitolo II .....* **Errore. Il segnalibro non è definito.**

*Il procedimento di fusione.....* **Errore. Il segnalibro non è definito.**

1. Premesse. ....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

2. La fase preliminare dell'operazione: la predisposizione della documentazione di fusione. .**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3. Il progetto di fusione.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3.1. Identificazione delle società partecipanti.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3.2. Atto costitutivo e statuto della società risultante dalla fusione. ....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3.3. Il rapporto di cambio.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3.4. Modalità di assegnazione di quote o azioni.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

- 3.5. Decorrenza della partecipazione agli utili.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 3.6. Effetti contabili. ....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 3.7. Trattamento per particolari categorie di soci.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 3.8. Vantaggi riservati agli amministratori delle società partecipanti alla fusione. ..**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 4. La Relazione degli amministratori.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 5. La situazione patrimoniale.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 6. La Relazione degli Esperti.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 7. Il deposito dei documenti di fusione.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
    - 7.1. Le società quotate. .**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 8. La fase deliberatoria. ....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
    - 8.1. La decisone dei soci.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 9. L'atto di fusione.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
- Capitolo III.....Errore. Il segnalibro non è definito.*
- Il trattamento contabile della fusione.Errore. Il segnalibro non è definito.*
- 1. La normativa nazionale,**Errore. Il segnalibro non è definito.**

- 1.1. Premesse.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
- 1.2. Il disavanzo. ....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
- 1.3. L'avanzo.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
- 2. La normativa internazionale.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 2.1. Le operazioni tra soggetti indipendenti.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
    - 2.1.1. L'identificazione dell'acquirente.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
    - 2.1.2. Il costo dell'operazione.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
    - 2.1.3. L'allocazione del prezzo d'acquisto.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 2.2. Le differenze di fusione: la rilevazione del goodwill.  
**Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 2.3. Operazioni tra soggetti under common control.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
- 3. Differenze tra la normativa nazionale e la normativa internazionale.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
- Capitolo IV.....* **Errore. Il segnalibro non è definito.**
- Il trattamento fiscale della fusione.***Errore. Il segnalibro non è definito.**
  - 1. Profili generali .....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

2. L'affrancamento fiscale.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

2.1. L'affrancamento ordinario.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

2.2. L'affrancamento derogatorio.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

3. La disciplina nazionale e la disciplina internazionale.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

4. Il potenziale elusivo dell'operazione di fusione.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

4.1. Norme antielusive generali.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

4.2. Norme antielusive specifiche.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

4.2.1 Il test di vitalità economica.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

4.2.2. Il limite del patrimonio netto.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

5. La retrodatazione degli effetti fiscali.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

*Capitolo V .....Errore. Il segnalibro non è definito.*

*Il caso: la fusione in Atlantia S.p.A. di Generale Mobiliare Interessenze Azionarie S.p.A. ....Errore. Il segnalibro non è definito.*

1. Le società partecipanti alla fusione.**Errore. Il segnalibro non è definito.**

2. Il progetto di fusione.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
4. Le delibere delle assemblee straordinarie.**Errore. Il segnalibro non è definito.**
5. L'atto di fusione.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
6. Gli effetti contabili.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**
7. La questione della retrodatazione degli effetti fiscali...**Errore. Il segnalibro non è definito.**

Bibliografia.....**Errore. Il segnalibro non è definito.**

Giurisprudenza ..... 11

Il presente lavoro si pone l'obiettivo di affrontare il tema della retrodatazione degli effetti fiscali dell'operazione di fusione. Più in particolare, si cercherà di capire quale sia il rapporto tra la retrodatazione fiscale e la retroattività contabile. A tal fine, si descriverà l'operazione di fusione sotto il profilo giuridico, contabile e fiscale, con riferimento alla disciplina nazionale ed internazionale. Nella parte giuridica si esporranno le scansioni indefettibili dell'*iter* giuridico della fusione, contenute negli articoli che vanno dall'2501 al 2504-*quater* del Codice Civile. Nella seconda parte si affrontano gli aspetti contabili dell'operazione: per i soggetti di diritto nazionale si farà riferimento alle disposizioni contenute nel Codice Civile e nei Principi Contabili Nazionali, per i soggetti IAS *compliant*, alla normativa IAS/IFRS, distinguendo tra fusioni di società indipendenti e fusioni tra società soggette a comune controllo (le cc.dd. società *under common control*). Per quanto concerne il trattamento fiscale dell'operazione, l'articolazione del lavoro verrà condotta a partire dall'analisi puramente teorica, passando in rassegna i principi fondamentali sui quali si fonda la normativa. Sempre sul piano teorico, verrà focalizzata l'attenzione sul legame tra la retroattività contabile e la retrodatazione degli effetti fiscali della fusione, al fine di comprendere se tra le due vi sia un rapporto di corrispondenza biunivoca o se tali istituti possano operare anche autonomamente.

Accanto all'analisi di tipo teorica verrà condotta un'analisi di tipo "empirica" per capire come principi ed istituti giuridici operino nella realtà e come essi rispondano alle moderne esigenze amministrative di riassetto e ristrutturazione societaria. Si tratterà del caso della recente fusione tra le società Atlantia e Gemina, società di concessioni

autostradali ed aeroportuali. Proprio queste due società, infatti, si sono trovate a dover affrontare il problema di stabilire la data dalla quale avrebbero avuto decorrenza gli effetti fiscali della fusione in assenza di retroattività contabile. Tale caso ci consentirà di comprendere, in definitiva, se la retroattività contabile dell'operazione sia il *prius* logico e giuridico cui subordinare l'opzione di retrodatazione fiscale.

Si descriverà, più in particolare, l'iter seguito dalle due società nell'operazione di fusione e, con riferimento alla problematica del rapporto tra la retroattività contabile e fiscale, si analizzerà l'istanza di interpello formulata dalla società Atlantia alla Direzione Centrale Normativa dell'Agenzia delle Entrate e la risposta fornita da quest'ultima. Si affronteranno, quindi, sia la tesi a supporto dell'indipendenza della retrodatazione fiscale dalla retroattività contabile, sia la tesi che considera questi due istituti inscindibili.

## Bibliografia

**ABATE, DIMUNDO, LAMNERTINI, PANZANI, PATTI**, “Gruppi, trasformazione, fusione, e scissione, scioglimento e liquidazione società estere”, 2003

**BAVETTA**,” La scissione nel sistema delle modificazioni societarie”

**BIANCHI** “La riforma delle società di capitali e delle cooperative”

**CAMPOBASSO**, “*Diritto commerciale - 2: Diritto delle società*”, Torino, 2006.

**COTTINO**, “Diritto commerciale”, Padova, 1987

**DE ANGELIS**, “Le operazioni di trasformazione, fusione escissione nella legge delega per la riforma del diritto societario”, in Rivista delle società, 2002, Vol. 47, fasc. 1

**DI SABATO**, “Manuale delle società”, Torino, 1995

**DI SABATO**, “Manuale delle società”, Torino, 1999

**FERRUCCI, FERRENTINO**, “Le società di capitali, le società cooperative e le mutue assicuratrici”, Milano, 2005.

**GHIRINGHELLI**, “Le aggregazioni aziendali, la fiscalità degli IAS”

**LO PRESTI VENTURA**, “Le semplificazioni documentali e procedurali in tema di fusioni e di scissioni”, Milano, 2014

**MAGLIULO**, “La fusione delle società”, Ipsoa, Milano, 2009

**NICOLÒ**, Successione nei diritti, 1971

**NOTARI**, “Dialoghi tra giuristi e aziendalisti in tema di operazioni aziendali”, Giuffrè, 2007

**ODETTO**, “Nuovi chiarimenti in materia di riporto delle perdite nelle operazioni di fusione”, 2012

**ROSSI**, in “La fiscalità delle società IAS/IFRS”, a cura di Zizzo, Milano, 2011

**RUPERTO**, “La successione universali tra vivi nel nostro diritto”, in Riv. dir. comm., 1950.

**SANTAGATA**, “La fusione tra società”, Morano, Napoli, 1964

**SANTAGATA**, “Lineamenti generali dell’istituto della fusione: natura giuridica e procedimento, in Fusione e scissione di società”, Milano, 1993

**SANTORO PASSARELLI**, “Dottrine generali del diritto civile”, Napoli, 1966

**SARCONE**, “L’influenza delle fusioni sul potere di controllo delle società”, in Rivista dei dottori commercialisti, n.6 /1989

**SARCONE**, “Le fusioni societarie”, Milano, Giuffrè, 1996

**SBARBARO**, “Brevi riflessioni sulla natura giuridica della fusione di società”

**SCOGNAMIGLIO**, “Fusione e scissione di società. Lo schema di legge di attuazione delle direttive CEE”, in Riv. Dir. Comm. , 1990

**SERRA, SPOLIDORO**, “Fusioni e scissioni di società”, Torino, 1994

**SIMONETTO**, “Della trasformazione e della fusione delle società”, Bologna, 1976

**TANTINI**, “Trasformazione e fusione delle società”, Padova, 1985

**ZANETTI**, “Aspetti procedurali delle operazioni di fusione”, 2009

## **Giurisprudenza**

**CASSAZIONE**, 6 marzo 1987, n. 2381

**TRIBUNALE DI NAPOLI**, 5 dicembre 1989, in Società, 1990

**CASSAZIONE**, 25 ottobre 1977, n. 4565, in Giur. comm., 1978

**CASSAZIONE**, 6 marzo 1987, n. 2381.

**CASSAZIONE**, 3 agosto 2005, n. 16195, in Mass. Giust. Civ., 2005

**CASSAZIONE**, 11 aprile 2003, n. 5716, in Fallimento, 2004

**CASSAZIONE**, 2 agosto 2001, n. 10585, in Società, 2001

**CASSAZIONE**, 26 luglio 2000, n. 9796, in Foro it., 2001

**CASSAZIONE**, 22 giugno 1999, n. 6298, in Foro it., 2000

**CASSAZIONE**, 24 marzo 2006, n. 6686, in Mass. Giust. Civ., 2006

**CASSAZIONE**, 11 febbraio 1992, n. 1528

**CASSAZIONE**, SS. UU. 14 gennaio 1992, n. 366

**CASSAZIONE**, 11 aprile 2003, n. 5716

**CASSAZIONE**, 11 febbraio 1992, n. 1528, in *Giur. it.*, 1992

**CASSAZIONE**, SS. UU. 14 gennaio 1992, n. 366, in *Giust. civ. mass.*

**CASSAZIONE**, 11 aprile 2003, n. 5716

**CASSAZIONE**, 19 febbraio 2000, n. 1918, in *Giust. civ. mass.*, 2000

**CASSAZIONE**, 10 luglio 1999, n. 7254, in *Giust. civ. mass.*, 1999

**CASSAZIONE**, 20 aprile 2002, n. 5704, in *Giust. civ. mass.*, 2002

**CASSAZIONE**, 28 giugno 2002, n. 9504

**TRIBUNALE DI ALBA**, 9 maggio 1994, in *Riv. Not.*, 1995

**CONSIGLIO NOTARILE DI MILANO** Massima n. 22 del 18.3.2004

**COMITATO TRIVENETO DEI NOTAI** Massima L.D.5

**COMITATO TRIVENETO DEI NOTAI** Massima L.D.4

**COMITATO TRIVENETO DEI NOTAI** Massima L.D.2

**CONSIGLIO NOTARILE DI MILANO** Massima n.22 del 18.3.2004

**CONSIGLIO NOTARILE DI MILANO** Massima 6.2.2001

**CONSIGLIO NOTARILE DI MILANO** Massima 22.11.2004

**CONSIGLIO NOTARILE DI MILANO** Massima 21.11.2005, n. 87