

SCISSIONE MEDIANTE SCORPORO: PROFILI CIVILISTICI E FISCALI

1. Premessa: la natura europea della scissione mediante scorporo

Il panorama delle operazioni straordinarie è stato, di recente, interessato dall'introduzione della scissione mediante scorporo a seguito dell'emanazione della Direttiva 2019/2121/UE. Ai sensi dell'art. 1 della Direttiva 2019/2121/UE, modificativa della Direttiva 2017/1132/UE, la "scissione per scorporo" è l'operazione tramite cui la "società scissa trasferisce a una o più società beneficiarie parte del patrimonio attivo e passivo in cambio dell'attribuzione di titoli o quote delle società beneficiarie alla società". Tale possibilità è limitata al trasferimento di attività e passività in favore di sole società di nuova costituzione¹.

La scissione mediante scorporo è un istituto europeo a tutti gli effetti atteggiandosi, almeno *prima facie*, come scissione *sui generis* caratterizzata da una stretta relazione tra società scissa e beneficiaria/e senza coinvolgere in alcun modo i soci. In base all'art. 160-*novodecies*, par. 3, della novellata Direttiva 2017/1132/UE, la scissione transfrontaliera mediante scorporo comporta i seguenti effetti: (i) il trasferimento di una parte del patrimonio, compresi i contratti, crediti, diritti e obblighi, della società scissa e il mantenimento da parte di quest'ultima della parte di patrimonio non trasferita; (ii) l'assegnazione alla società scissa delle partecipazioni sociali della/e società beneficiaria/e; e (iii) il trasferimento dei diritti ed obblighi della società scissa derivanti da rapporti di lavoro, esistenti alla data di efficacia della scissione, alla/e società beneficiaria/e.

¹ Si veda il considerando n. 8) della Direttiva 2019/2121/UE il quale dispone che: «Oltre alle nuove norme sulle trasformazioni, la presente direttiva regola le scissioni transfrontaliere, totali o parziali, ma tali norme riguardano soltanto le scissioni transfrontaliere che comportano la costituzione di nuove società».

DEMERGER BY CARVE-OUT: CIVIL AND TAX LAW PROFILES

1. Introduction: the European nature of the demerger by carve-out

The framework of extraordinary transactions has recently been affected by the introduction of the demerger by carve-out following the enactment of Directive 2019/2121/EU. Pursuant to Article 1 of Directive 2019/2121/EU, amending Directive 2017/1132/EU, the "demerger by carve-out" is the operation whereby the "company being demerged transfers part of its assets and liabilities to one or more recipient companies, in exchange for the issue to the company being demerged of shares or units in the recipient companies". This possibility is limited to the transfer of assets and liabilities to newly established companies¹.

The demerger by carve-out is a European legal arrangement acting, at least *prima facie*, as a *sui generis* demerger characterized by a close relationship between the demerged company and the beneficiary(ies) without involving the shareholders in any way. According to Article 160-*novodecies*(3) of the amended Directive 2017/1132/EU, the cross-border demerger by carve-out entails the following effects: (i) the transfer of part of the assets, including agreements, receivables, rights and obligations, of the demerged company and the preservation by the latter of the part of the assets not transferred; (ii) the assignment to the demerged company of the beneficiary(ies) company(ies)'s shares; and (iii) the transfer of the rights and obligations of the demerged company arising from employment relationships, existing on the effective date of the demerger, to the beneficiary(ies) company(ies).

¹ Please see Recital No. 8) of Directive 2019/2121/EU which provides that: "In addition to new rules on conversions, this Directive lays down rules on cross-border divisions, both for partial and full divisions, but those rules only relate to cross-border divisions that involve the formation of new companies".

1. Profili civilistici della scissione mediante scorporo

In attuazione della legge delega, l'art. 51, comma 3, del D.Lgs. 2 marzo 2023, n. 19, ha introdotto l'art. 2506.1 c.c., il quale dispone che, con la scissione mediante scorporo, una società assegna parte del suo patrimonio a una o più società di nuova costituzione e a sé stessa le relative azioni o quote, continuando la propria attività. La partecipazione alla scissione non è consentita alle società in liquidazione che abbiano iniziato la distribuzione dell'attivo.

Lo scorporo può riguardare sia compendi aziendali che singoli beni, a condizione, però, che la società scissa continui la propria attività. Ne emerge che, la scissione mediante scorporo non può essere una scissione totale, bensì solo parziale.

La normativa interna si pone perfettamente in linea con quella di matrice euro-unitaria, rispettandone le caratteristiche principali. La scissione mediante scorporo rientra certamente nel *genus* della scissione, rispetto alla quale il codice civile non fornisce una definizione puntuale di cosa sia, limitandosi piuttosto ad inquadrarla nell'ambito delle operazioni straordinarie. L'art. 2506, comma 1, c.c. si limita, infatti, a stabilire che, tramite la scissione, una società assegna l'intero patrimonio a più società, preesistenti o di nuova costituzione, o parte dello stesso, anche ad una sola società, e le relative azioni o quote ai suoi soci. La scissione "tradizionale" può essere "totale" allorché l'attività della società scissa sia proseguita dalle società beneficiarie ovvero "parziale" allorché sia svolta dalla società scissa e dalla/e beneficiaria/e. Sul piano oggettivo, la scissione, compresa la scissione mediante scorporo, attua, di fatto, una "successione" della società beneficiaria nella stessa posizione giuridica della scissa per quanto attiene agli elementi patrimoniali oggetto di trasferimento.

2. Civil law profiles of demerger by carve-out

Implementing the enabling act, Article 51(3) of Legislative Decree No. 19 of March 2, 2023, introduced Article 2506.1 of the Civil Code, which provides that, with a demerger by carve-out, a company assigns part of its assets to one or more newly incorporated companies and receives shares or units, continuing the business. Participation in the demerger is not permitted for companies in liquidation that have begun the distribution of assets.

The carve-out may concern both business units and individual assets, provided, however, that the demerged company continues its activity. It follows that a demerger by carve-out cannot be a full demerger, but only a partial one.

The domestic legislation is perfectly in line with the European Union regulation, respecting its main features. The demerger by carve-out certainly falls within the *genus* of the demerger, with respect to which the Civil Code does not provide a precise definition of what it is, limiting itself rather to placing it within the ambit of extraordinary transactions. In fact, Article 2506(1) of the Civil Code limits to establish that, through a demerger, a company assigns its entire assets to several pre-existing or newly incorporated companies, or part thereof, even to a single company, and the relevant shares or quotas to its shareholders. A "traditional" demerger may be "total" where the activity of the demerged company is continued by the beneficiary companies or "partial" where it is carried out by the demerged company and the beneficiary(ies). From an objective point of view, the demerger, including the demerger by carve-out, implements, *de facto*, a "succession" of the beneficiary company in the same legal position as the demerged company with regard to the assets being transferred.

La differenza principale della scissione mediante scorporo rispetto a quella tradizionale consiste nel fatto che la prima non coinvolge i soci della società scissa e, pertanto, non è previsto alcun concambio, poiché ai soci della scissa non sono distribuite partecipazioni sociali della/e beneficiaria/e, che vengono assegnate direttamente alla scissa. La scissione mediante scorporo – investendo direttamente la società scissa e la società beneficiaria – si configura quale valida alternativa al conferimento, in quanto in entrambi i casi si ravvisa un apporto, avente ad oggetto elementi patrimoniali, in contropartita di partecipazioni sociali. In questa prospettiva, tale operazione consente di attuare una vera e propria riorganizzazione aziendale senza ricorrere al conferimento, sebbene solo nei confronti di una società di nuova costituzione².

Elemento caratterizzante la scissione mediante scorporo è la circostanza che il patrimonio della società scissa non subisce alcuna riduzione, rispetto a quanto avviene nella scissione tradizionale, venendosi a delineare una mera sostituzione di beni ove nella scissa i beni di primo grado sono trasferiti alla/e beneficiaria/e e sostituiti da beni di secondo grado (i.e., le partecipazioni sociali della/e beneficiaria/e). Pertanto, non si realizza una riduzione del patrimonio netto contabile della società scissa, poiché, in luogo degli *asset* trasferiti, verrebbe iscritto un importo corrispondente alla partecipazione nella società beneficiaria.

² Si registra la diversa opinione del Consiglio Notarile di Milano, di cui alla massima n. 209 del 2023, secondo cui sarebbe legittima la scissione mediante scorporo anche nei confronti di società beneficiaria preesistente, purché siano rispettate le regole sul rapporto di cambio (cfr. Consiglio Notarile di Milano, *Massima: Scissione mediante scorporo (Art. 2506.1 c.c.)*, 16 Novembre 2023, n. 209).

The main difference between the demerger by carve-out and the traditional demerger consists in the fact that the former does not involve the shareholders of the demerged company and, therefore, no exchange is envisaged, as the shareholders of the demerged company are not distributed shares in the beneficiary company(ies), which are assigned directly to the demerged company. The demerger by carve-out - by directly investing the demerged company and the beneficiary company - is a valid alternative to the contribution of assets, since in both cases there is a transfer, involving assets, in exchange for corporate participations. From this perspective, such a transaction allows for a genuine corporate reorganization without resorting to contribution, although only toward a newly established company².

The main feature of a demerger by carve-out is that the assets of the demerged company are not reduced in any way, as compared to a traditional demerger, as there is a mere substitution of assets, where in the demerged company the first-rank assets are transferred to the beneficiary company and replaced by second-rank assets (i.e., the beneficiary company's shares/units). Therefore, there is no reduction in the net balance sheet of the demerged company, since, instead of the assets transferred, an amount corresponding to the beneficiary company's shares/units would be recognized.

² There is a different opinion of the Notary Council of Milan, in Maxim No. 209 of 2023, according to which a demerger by carve-out would be lawful also with respect to a pre-existing beneficiary company, provided that the rules on the exchange ratio are complied with. Please see the Maxim (*Demerger by carve-out (Article 2506.1 of Civil Code)*) No. 209 of November 16, 2023, of the Public Notary Council of Milan).

3. Profili fiscali della scissione mediante scorporo

I profili fiscali della scissione mediante scorporo devono essere ricostruiti dall'interprete in ragione dell'assenza di disposizioni fiscali nel sistema delineato dal D.Lgs. n. 19 del 2023. Probabilmente, una disciplina organica di tale operazione straordinaria verrà introdotta con la riforma fiscale, stante l'esplicita previsione in tal senso stabilita dall'art. 9, comma 1, lett. e), della legge 9 agosto 2023, n. 111.

3.1 Imposte sui redditi

Attesa l'indubbia natura di "scissione" (parziale) *sui generis* della scissione mediante scorporo, non sembra vi siano dubbi sull'applicazione alla stessa della disciplina contenuta nell'art. 173 del d.p.r. 22 dicembre 1986, n. 917 ("TUIR"), salvo i dovuti adattamenti dettati dalle particolarità di tale istituto. La scissione mediante scorporo si configura, perciò, quale operazione straordinaria, in linea di principio, fiscalmente neutrale e il passaggio del patrimonio della società scissa a una o più società beneficiarie non determina la fuoriuscita degli elementi trasferiti dal regime ordinario di impresa. I plusvalori relativi ad *asset* trasferiti dalla scissa a una o più beneficiarie rimangono provvisoriamente latenti e, eventualmente, concorreranno alla formazione del reddito nel momento in cui i beni fuoriusciranno dal regime di impresa.

Il trasferimento dei beni di primo grado dalla società scissa a una o più beneficiarie in contropartita di partecipazioni sociali dovrà avvenire in continuità di valori. Pertanto, i beni di primo grado trasferiti alla società beneficiaria dovranno conservare i valori fiscali preesistenti che avevano presso la società scissa e, contestualmente, alle partecipazioni assegnate alla scissa in sostituzione dei beni di primo grado dovrà essere attribuito il medesimo valore fiscale dei beni di primo grado.

3. Tax profiles of the demerger by carve-out

The tax profiles of the demerger by carve-out could be reconstructed by the interpreter due to the absence of tax provisions in the Legislative Decree No. 19 of 2023. Probably, an organic regulation of this extraordinary transaction will be introduced with the tax reform, for the explicit provision to this effect set forth in Article 9(1)(e) of Law No. 111 of August 9, 2023.

3.1 Income Tax

Assumed the undoubted *sui generis* (partial) "demerger" nature of the demerger by carve-out, there seems to be no doubt as to the application of the rules contained in Article 173 of Presidential Decree No. 917 of December 22, 1986 ("Income Tax Code"), subject to the necessary adjustments dictated by the peculiarities of this legal arrangement. Therefore, the demerger by carve-out is configured as an extraordinary operation that is tax neutral and the transfer of the demerged company's assets to one (or more) beneficiary(ies) company(ies) does not result the exit of the transferred assets from the ordinary business regime. The capital gains relating to transferred assets from the demerged company to one (or more) beneficiary(ies) company(ies) remain temporarily latent and, if necessary, will be part of income at the time when the assets exit the ordinary business regime.

The transfer of first-rank assets from the demerged company to one (or more) beneficiary(ies) company(ies) shall be carried out in continuity of values. Therefore, the first-rank assets transferred to the beneficiary company shall retain the pre-existing tax values they had at the demerged company and, at the same time, the participations assigned to the demerged company in substitution of the first-rank assets shall be attributed the same tax value as the first-rank assets.

L'eventuale attribuzione alle partecipazioni di un valore fiscale differente rispetto a quello dei beni di primo grado oggetto di trasferimento potrebbe costituire realizzo di plus/minusvalori dei beni stessi con conseguente emersione di margini di rilevanza fiscale.

Tale continuità dei valori dovrebbe estendersi anche agli altri attributi fiscali delle partecipazioni, fra cui, il periodo di possesso³. Difatti, dato che la scissione mediante scorporo consente di realizzare il passaggio dal possesso diretto al possesso indiretto dei beni di primo grado, le partecipazioni ricevute dalla scissa ereditano sia il valore fiscale che il periodo di possesso riferibile ai beni di primo grado.

Da quanto precede, emerge come la scissione mediante scorporo presenti notevoli analogie con l'istituto del conferimento di beni sebbene, come si avrà modo di illustrare, la scissione mediante scorporo comporti un trattamento fiscale più interessante. Il conferimento di beni, infatti, costituisce un'operazione realizzativa con conseguente tassazione di eventuali plusvalori latenti afferenti ai beni apportati dal conferente⁴. Sebbene, in determinati casi anche il conferimento possa essere effettuato in neutralità fiscale, va segnalato che, a differenza della scissione mediante scorporo, la neutralità fiscale del conferimento è limitata solo ad alcune fattispecie⁵.

The possible attribution to the participations of a tax value different from that of the first-rank assets could constitute realization of capital gains/losses of the assets with the consequent emergence of tax relevance margins.

This continuity of values should also extend to the other tax attributes of the participations, including, *inter alia*, the holding period³. In fact, since the demerger by carve-out allows for a shift from direct to indirect ownership of first-rank assets, the participations received by the demerger company inherit both the tax value and the holding period attributable to the first- priority assets.

In light of the above, it emerges that the demerger by carve-out is similar with the contribution of assets, although, as will be illustrated, the demerger by carve-out involves a more interesting tax treatment. The contribution of assets, in fact, constitutes a transaction with realizable effects resulting in the taxation of any unrealized capital gains relating to the assets contributed by the transferor⁴. Although in certain cases the contribution may also be carried out in tax neutrality, it should be noted that, unlike the demerger by carve-out, the tax neutrality of the contribution of assets is limited only to certain cases⁵.

³ Assonime, *Circolare: La scissione mediante scorporo (direttiva UE 2019/2121): prima analisi degli aspetti fiscali*, 22 maggio 2023, n. 14, 10.

⁴ L'applicazione in via analogica dell'art. 9, comma 2, del TUIR ai conferimenti comporta che si considera corrispettivo tassabile il valore normale dei beni e dei crediti conferiti; se le azioni o i titoli ricevuti sono negoziati in mercati regolamentati italiani o esteri e il conferimento o l'apporto è proporzionale, il corrispettivo non può essere inferiore al valore normale.

⁵ Il legislatore fiscale ha previsto l'applicazione di speciali regimi fiscali applicabili alle sole ipotesi di conferimento di partecipazioni di controllo o di collegamento (art. 175 del TUIR), conferimento di azienda (art. 176 del TUIR), scambio di partecipazioni (art. 177 del TUIR) e fattispecie analoghe transnazionali (artt. 178-180 del TUIR), ove vige la regola (dell'eccezione), a seconda dei casi, della neutralità fiscale o del realizzo controllato. Ai fini fiscali, invece, la scissione mediante scorporo, in quanto rientrante nel *genus* della scissione, si configura sempre come operazione fiscalmente neutrale, ai sensi dell'art. 173 del TUIR, senza che si renda necessario osservare le condizioni del regime, a seconda dei casi, di neutralità ovvero di realizzo controllato, previsto per i conferimenti.

³ Please see the Assonime Notice (*The demerger by demerger (EU Directive 2019/2121): first analysis of tax aspects*) No. 14 of May 22, 2023, page 10.

⁴ The analogical application of Article 9(2) of the Income Tax Code to contributions implies that the normal value of the assets and credits contributed is considered the taxable consideration; if the shares or securities received are traded on regulated Italian or foreign markets and the contribution or contribution is proportional, the consideration may not be lower than the normal value.

⁵ The tax legislator provided for the application of special tax regimes applicable only to cases of contribution of controlling or connection participations (Article 175 of the Income Tax Code), contribution of a business (Article 176 of the Income Tax Code), exchange of participations (Article 177 of the Income Tax Code) and similar transnational cases (Articles 178-180 of the Income Tax Code), where the rule of tax neutrality or controlled realization applies, depending on the case. For tax purposes, on the other hand, the demerger by carve-out, insofar as it falls within the *genus* of demerger, is always configured as a tax-neutral operation, pursuant to Article 173 of the Income Tax Code, without it being necessary to comply with the conditions of the regime, depending on the case, of neutrality or controlled realization, provided for contributions.

Vale ricordare, tuttavia, che, in presenza di operazioni abusive, l'operazione di scissione mediante scorporo da operazione fiscalmente neutrale può sempre essere riqualificata dall'Amministrazione finanziaria in un'operazione realizzativa con tutti i connessi problemi afferenti alla corretta individuazione del valore normale, ai sensi dell'art. 9 del TUIR. Un caso di presumibile riqualificazione sembra potersi enucleare in ipotesi di mancato rispetto del perimetro normativo definito dall'art. 2560.1 c.c. come, ad esempio, in caso di una scissione mediante scorporo a beneficio di una società preesistente.

3.2 Imposte indirette

La scissione mediante scorporo presenta degli evidenti benefici fiscali rispetto al conferimento anche per quanto attiene il comparto della tassazione indiretta.

L'operazione non sembra assumere rilievo ai fini dell'imposta sul valore aggiunto ("IVA") ai sensi dell'art. 2, comma 3, lett. d), del d.p.r. 26 ottobre 1972, n. 633, secondo cui non sono considerate cessioni di beni i passaggi di beni in dipendenza di scissioni di società e di analoghe operazioni poste in essere da altri enti.

Ai fini del tributo sul registro, la scissione mediante scorporo è soggetta all'imposta nella misura fissa di Euro 200, ai sensi dell'art. 4, comma 1, lett. b), della Tariffa, Parte Prima, allegata al d.p.r. 26 aprile 1986, n. 131 ("TUR").

Nell'ipotesi in cui lo scorporo abbia ad oggetto dei beni immobili (isolati o inclusi in un compendio aziendale), le imposte ipotecaria e catastale sarebbero entrambe applicabili nella misura fissa di Euro 200 per ogni immobile trasferito.

However, please note that, in presence of abusive transactions, the demerger by carve-out from a tax-neutral transaction may be re-qualified by the Italian Tax Authority as a realizable transaction with all the related problems concerning the correct identification of the normal value, pursuant to Article 9 of the Income Tax Code. A case of presumable requalification seems to be possible in the event of non-compliance with the Article 2560.1 of the Civil Code, such as, for example, in the case of a demerger by carve-out in favor of a pre-existing company.

3.2 Indirect Taxes

The demerger by carve-out has clear tax benefits compared to the contribution of assets also with regard to indirect taxation.

The demerger by carve-out does not appear to be relevant for value-added tax ("VAT") purposes pursuant to Article 2(3)(d) of Presidential Decree No. 633 of October 26, 1972, according to which transfers of goods in connection with company demergers and similar transactions carried out by other entities are not considered to be transfers of goods.

For registration tax purposes, the demerger by carve-out is subject to the registration tax at the fixed rate of Euro 200, pursuant to Article 4(1)(b) of the Tariff, First Part, annexed to Presidential Decree No. 131 of April 26, 1986 ("Registration Tax Code").

In the event that the carve-out relates to immovable property (stand-alone or included in a business *compendium*), the mortgage and cadastral taxes would both be applicable at the fixed rate of EUR 200 per property transferred.

Salvo l'ipotesi di trasferimento di un compendio aziendale (ove si registra un carico fiscale, ai fini delle imposte indirette, sostanzialmente eguale tra scissione mediante scorporo e conferimento), è maggiore, invece, la convenienza fiscale della scissione mediante scorporo, rispetto al conferimento, in tutti i casi di trasferimento di una o più attività che non costituiscono azienda.

3.3 I rapporti con l'abuso del diritto

La scissione mediante scorporo è un'operazione straordinaria che rinviene la propria origine e, contestualmente, fonte di legittimità nel diritto europeo. Questo istituto si pone quale valida alternativa ad altre operazioni, fra cui, il conferimento che, tuttavia, come si ha avuto modo di illustrare può comportare un carico fiscale più oneroso. Ciò comporta una necessaria indagine sui possibili profili abusivi della scissione mediante scorporo.

La conformazione dell'istituto non può, di per sé, assurgere ad indice o elemento sintomatico dell'abusività dell'operazione. La scissione mediante scorporo rientra, infatti, nel *safe harbour* riconosciuto dall'art. 10-bis, comma 4, della legge 27 luglio 2000, n. 212, secondo cui resta ferma la libertà di scelta del contribuente tra regimi opzionali diversi offerti dalla legge e tra operazioni comportanti un diverso carico fiscale.

Profili di abusività potrebbero ricorrere solo in caso di situazioni patologiche e di articolate strutture preordinate al conseguimento di indebiti vantaggi fiscali in assenza di valide ragioni economiche ed imprenditoriali. L'abusività dell'operazione può venire in rilievo in relazione sia a casistiche di carattere generale riguardanti la scissione che particolari involgenti, in dettaglio, la scissione mediante scorporo.

With the exception of the business unit transfer (where the tax burden for indirect tax purposes is substantially equal between demerger by carve-out and contribution of assets), the tax advantage of a demerger by carve-out, as compared to a contribution of assets, is higher in all cases of transfer of one or more assets that do not constitute a business *compendium*.

3.3 The nexus with tax avoidance

The demerger by carve-out is an extraordinary transaction with origin and, at the same time, source of legitimacy in European law. This legal arrangement is a valid alternative to other operations, including the contribution of assets, which, however, as illustrated above, may entail a heavier tax burden. This entails a necessary investigation into the possible tax avoidance profiles of the demerger by carve-out.

The conformation of the demerger by carve-out cannot, in itself, be taken as an index or symptomatic item of the transaction's abusiveness. The demerger by carve-out falls, in fact, within the safe harbour recognised by Article 10-bis(4) of Law No. 212 of July 27, 2000, according to which the taxpayer's right of choice between different optional regimes offered by the law and between operations entailing a different tax burden remains unaffected.

Profiles of tax avoidance may occur only in the case of pathological situations and articulated structures/arrangements aimed at obtaining undue tax advantages in the absence of valid economic and business reasons. The abusiveness of the transaction may arise in connection with both general cases concerning demergers and specific cases involving, in detail, demerger by carve-out.

Con riguardo alla prima categoria, l'Amministrazione finanziaria ha ribadito, a più riprese, che, al fine di non ravvisare profili di abuso del diritto, è necessario che la scissione non sia, di fatto, volta all'assegnazione dei beni della scissa attraverso la formale attribuzione dei medesimi a società di mero godimento, prive di operatività alcuna, al solo scopo di rinviare ovvero postergare *sine die* la tassazione delle plusvalenze latenti sui beni trasferiti e/o delle riserve di utili in capo ai soci, usufruendo del regime di neutralità fiscale⁶.

Quanto, invece, alla seconda categoria, l'Assonime ha avuto modo di ravvisare una potenziale fattispecie abusiva in relazione al differente carico fiscale da tassazione indiretta, ai fini del tributo sul registro⁷. Il conferimento di un fabbricato abitativo da un'impresa ad una società di nuova costituzione è soggetto ad imposta di registro con aliquota proporzionale, mentre, in caso di scissione mediante scorporo del medesimo immobile alla beneficiaria, l'imposta di registro è dovuta in misura fissa, ai sensi dell'art. 4, comma 1, lett. b), della Tariffa, Parte Prima, allegata al TUR.

Da quanto precede, nella strutturazione di un'operazione di scissione con scorporo, considerati gli indubbi vantaggi derivanti dalla flessibilità dell'istituto da un punto di vista civilistico e fiscale, occorrerà prestare particolare attenzione nel valutare, *ex ante*, i possibili profili di abuso del diritto e le valide ragioni economiche che possono derivare dalla stessa.

With regard to the first category, the Italian Tax Authority has repeatedly confirmed that, in order to avoid abuse of tax law, the demerger must not be aimed at assigning the assets of the demerged company by formally allocating them to mere "passive income" companies, with no operations of any kind, for the purpose of postponing or deferring indefinitely the taxation of unrealised capital gains on the transferred assets and/or dividend reserves on the shareholders, taking advantage of the tax neutrality regime⁶.

As to the second category, Assonime has identified a potential tax avoidance case in relation to the different tax burden from indirect taxation, for the purposes of registration tax⁷. The transfer of a residential building from a company to a newly incorporated company is subject to registration tax at a proportional rate, whereas, in the case of a demerger by carve-out of the transfer of the same property to the beneficiary, registration tax is due at a fixed rate, pursuant to Article 4(1)(b) of the Tariff, First Part, annexed to the Registration Tax Code.

As a result of the above considerations, in structuring a demerger by carve-out, particular attention must be taken in assessing the undoubted advantages of the flexibility of the demerger by carve-out from the civil and tax standpoints, when evaluating, *ex ante*, the possible tax avoidance profiles and the valid economic reasons that may result.

Riccardo Lancia

⁶ Agenzia delle Entrate, Risoluzione: *Interpello art. 11, comma 1, lett. c), della legge 27 luglio 2000, n. 212 – Scissione finalizzata all'assegnazione di beni ai soci ex art. 1, commi 115-120, della legge n. 208/2015, 26 luglio 2017, n. 98/E, 6; Agenzia delle Entrate, Risposta ad Interpello: Articolo 11, comma 1, lett. c), legge 27 luglio 2000, n. 212. Operazione di scissione di assets (partecipazioni, marchi e immobili) da parte della scindenda a favore della società socia, in qualità di beneficiaria, 20 giugno 2023, n. 354, 11.*

⁷ Assonime, Circolare: La scissione mediante scorporo (direttiva UE 2019/2121): prima analisi degli aspetti fiscali, cit., 21

⁶ Please see the Tax Notice No. 98/E of July 26, 2017, page 6; Tax Ruling No. 354 of June 20, 2023, page 11.

⁷ Please see the Assonime Notice No. 14 of May 22, 2023, page 21.