



ORDINE DEI  
DOTTORI COMMERCIALISTI E DEGLI  
ESPERTI CONTABILI

M I L A N O

*Il trust in Italia*

Associazione

TRUST PER L'IMPRESA E IL SOCIALE

# L'AFFIDAMENTO FIDUCIARIO

**GIAMPAOLO  
MARCOZ**

MILANO – 17 OTTOBRE 2018



ORDINE DEI  
DOTTORI COMMERCIALISTI E DEGLI  
ESPERTI CONTABILI

M I L A N O

*Il trust in Italia*

Associazione

# L'AFFIDAMENTO FIDUCIARIO E LA SUCCESSIONE AZIENDALE

TESI: UNA IPOTESI PIU' EFFICACE DI  
QUELLE TRADIZIONALI

# PRESENTAZIONE DELLA FATTISPECIE

Tizio, titolare della florida azienda "ALFA", che conduce insieme ai suoi validi collaboratori, intende preparare la propria successione nella azienda stessa

**MA:**

- NON HA ANCORA INDIVIDUATO QUALE FIGLIO SIA PIU' IDONEO AD ASSUMERE LA GUIDA DELL'IMPRESA;
- NON SA COME DIVIDERE TRA I FIGLI LA RESTANTE PARTE DEL SUO PATRIMONIO.

# GLI STRUMENTI TRADIZIONALI

- NOMINA DI UN **ESECUTORE TESTAMENTARIO** CON FACOLTA' ALLO STESSO DI ESEGUIRE LA DIVISIONE TRA GLI EREDI;
- **SCELTA DEL LEGATO** O DEL LEGATARIO RIMESSA ALL'ONERATO
- **LEGATO ALTERNATIVO** CON FACOLTA' DI SCELTA AFFIDATA AD UN TERZO

# ANALISI SINGOLE FATTISPECIE: ESECUTORE TESTAMENTARIO

## ***CARATTERI ESSENZIALI: VICINANZA AL TRUSTEE (LUPOI)***

- ❖ 701 C.C. LIBERTA' DI SCELTA, LIMITE DELL'ART. 706 (se erede o legatario non può fare la divisione)
- ❖ ACCETTAZIONE – NOMINA E SOSTITUZIONE IN CANCELLERIA CON RELATIVA PUBBLICITA' NEL REGISTRO DELLE SUCCESSIONI
- ❖ 703: CURA CHE LE DISPOSIZIONI DEL DEFUNTO SIANO ESATTAMENTE ESEGUITE, A TAL FINE AMMINISTRA LA MASSA
- ❖ QUANDO DEVE ALIENARE BENI EREDITARI, RICORSO ALL'A.G. SENTITI GLI EREDI
- ❖ AMMINISTRAZIONE DEI BENI ANCHE OGGETTO DI RISERVA
- ❖ DIVISIONE DELL'E.T.

# ANALISI SINGOLE FATTISPECIE: ESECUTORE TESTAMENTARIO

## ELEMENTI DI CRITICITA'

- INCENTRATO SUL SOGGETTO NOMINATO: difficile sostituzione
- POSSESSO ANNUALE – RINNOVABILE (703 COMMA 3)
- CONTROLLO DELL'AUTORITA' GIUDIZIARIA PER AMMINISTRAZIONE
- POSSIBILITA' PER GLI EREDI DI SUPERARE LA VOLONTA' DIVISIONALE DELL'E.T.
- GRATUITA' DELL'INCARICO

# ANALISI SINGOLE FATTISPECIE: LEGATO RIMESSO ALL'ARBITRIO ALTRUI

## PRINCIPIO GENERALE:

**628 e 631:** nullità delle disposizioni che indichino in modo non determinato la **persona destinataria** della disposizione o che facciano dipendere **dall'arbitrio** di un terzo l'indicazione dell'erede o del legatario ovvero della quota di eredità. Tuttavia valida disposizione a titolo particolare in favore di persona da scegliersi tra più persone determinate dal testatore o appartenenti a famiglie o categorie da lui determinate.

**632:** nullità altresì della disposizione che lasci al mero arbitrio di un terzo la **determinazione dell'oggetto** e della quantità del legato.

# ANALISI SINGOLE FATTISPECIE: LEGATO RIMESSO ALL'ARBITRIO ALTRUI

## ELEMENTI DI CRITICITA'

- il legislatore si occupa solo del **profilo statico** della scelta e non della amministrazione del patrimonio ereditario nelle more della scelta, che rappresenta invece nella fattispecie in esame l'aspetto primario e essenziale (prosecuzione della attività aziendale) - **"non tengono conto della funzione tempo"** (M.L);
- deve pertanto essere accompagnato dalla nomina di un E.T. con i limiti di cui sopra.



# L'AFFIDAMENTO FIDUCIARIO

## *CONSIDERAZIONI GENERALI*

- ❖ Fenomeno delle disposizioni testamentarie “fiduciarie” è molto diffuso (specie nei testamenti olografi).
- ❖ Le norme che abbiamo riportato “appartengono al campo dell'affidamento fiduciario senza che questa appartenenza sia riconosciuta” LUPOI 202
- ❖ Siamo nel campo dell'affidatario di un affidante che non c'è più (fattispecie di grande interesse)

# L'AFFIDAMENTO FIDUCIARIO

## ***ELEMENTI CARATTERIZZANTI***

1. LA FONTE TESTAMENTARIA: può essere sia diretta sia quella di legato di contratto di A.F.
2. L'ASSENZA DI INTUITUS: la causa è quella di attribuzione programmatica
3. L'ASSENZA DI LIMITI ALLA DURATA E DI CONTROLLI DA PARTE DELL'A.G.
4. LA PREVALENZA DELLA ATTIVITA' SULLA PERSONA: centrale la funzione tempo
5. LA SCELTA SIA DEI BENI CHE DEI DESTINATARI: non si tratta solo di esternare una volontà pregressa del testatore, ma di una scelta effettivamente affidata ad un terzo
6. POSSIBILI SOLUZIONI ALTERNATIVE: VENDITA IN BLOCCO O LOCAZIONE A TERZI

# L'AFFIDAMENTO FIDUCIARIO

## ***CLAUSOLE CONCRETE***

1. L'Affidatario sarà tenuto ad agire secondo "buona fede" e nell'esclusivo vantaggio dei beneficiari rispettando il programma dell'affidamento.
2. Sostituzione in caso di inerzia o di impossibilità
3. Affiancamento di un garante
4. Previsione di una durata dell'affidamento
5. Previsione sul decesso dei beneficiari
6. Obbligo di rendiconto finale
7. Giurisdizione per le controversie