



L'ESERCIZIO DEL RUOLO

Avv. Marco Avanza

Studio Legale Associato Avanza – Simeone

www.studiolegaleavanzasimeone.it



ACCERTAMENTO PATRIMONIALE

- Individuazione dei beni che compongono il patrimonio del beneficiario.
- Individuazione di eventuali crediti e debiti in capo al beneficiario.



E' obbligatorio ?

- L'accertamento del patrimonio del beneficiario non è previsto dalla disciplina dell'amm. di sostegno ma è un presupposto necessario ed imprescindibile per poter svolgere il compito di amministratore.



Art. 362 c.c.

- L'art. 362 c.c. prevede che il tutore debba procedere all'inventario dei beni del minore entro trenta giorni (prorogabili) dalla notizia della nomina.

Applicabilità dell'art. 362 c.c. all'ADS

- Trib. Savona 02.05.2006
- Trib. Bologna Sez. Dist. di Imola
02.01.2006
- Trib. Roma 26.10.2009
- Trib. Bari 05.09.2008

Modalità dell'accertamento patrimoniale



- **Accesso alla residenza del beneficiario:**

è consigliabile operare tale accesso in presenza di parenti del beneficiario, soprattutto in situazioni di alta conflittualità familiare o di patrimoni ingenti.

Modalità dell'accertamento patrimoniale



- **Ricerca di documentazione utile:** atti notarili, estratti conto bancari e/o postali, distinte di versamento bancario, polizze di assicurazione, ricevute varie.

Modalità dell'accertamento patrimoniale



- **Richiesta di informazioni presso banche, uffici postali e INPS:** tali richieste vanno effettuate con raccomandata a/r preferibilmente presso la sede legale dell'istituto interpellato.

Modalità dell'accertamento patrimoniale

- **Consultazione dei pubblici registri:**
- PRA (Pubblico Registro automobilistico)
- Conservatoria dei registri immobiliari
- Registro delle imprese

Modalità dell'accertamento patrimoniale



- **Individuazione dei parenti più stretti:** accesso al registro dello stato civile del comune di nascita.
- Verifica di eventuali decessi recenti di parenti prossimi.

Modalità dell'accertamento patrimoniale



- **Ambito territoriale dell'indagine:**
- Il più esteso possibile. La consultazione dei pubblici registri consente di operare l'indagine su tutto il territorio nazionale.

Modalità dell'accertamento patrimoniale

- **Ambito temporale dell'indagine:**
- La ricerca deve concernere preferibilmente gli ultimi dieci anni.

Modalità dell'accertamento patrimoniale

- Al fine di vedere accolta la richiesta di informazioni è necessario esibire una copia conforme all'originale del ricorso e del decreto di nomina.



La prescrizione

- Art. 2934 c.c.:
- Ogni diritto si estingue per prescrizione, quando il titolare non lo esercita per il tempo determinato dalla legge.
- Non sono soggetti a prescrizione i diritti indisponibili e gli altri indicati dalla legge.



La prescrizione

- Il termine massimo della prescrizione nel nostro ordinamento è di dieci anni che decorrono dal momento in cui il diritto può essere fatto valere.



Interruzione della prescrizione

- Vi sono degli eventi che possono comunque sospendere e/o interrompere la prescrizione (ad es. una lettera di costituzione in mora, l'instaurazione di un giudizio, riconoscimento del diritto da parte di colui contro il quale il diritto può essere fatto valere).



Compiti dell'A.D.S.

- I principali doveri dell'A.D.S. sono quelli di realizzare l'interesse del beneficiario, tenendo conto dei bisogni e delle aspirazioni di quest'ultimo **rispettando il contenuto del decreto di nomina.**



Il decreto di nomina

Il decreto di nomina contiene l'indicazione:

- degli atti che l'ads ha il potere di compiere in nome e per conto del beneficiario (rappresentanza)
- degli atti che il beneficiario può compiere solo con l'assistenza dell'ads (assistenza)



Assistenza e rappresentanza

Rappresentanza: l'ads compie l'atto in nome e per conto del beneficiario (quest'ultimo non interviene all'atto)

Assistenza: l'ads compie l'atto **insieme** al beneficiario



Compiti dell'A.D.S.

- Qualora sussista il dubbio circa la possibilità di compiere un determinato atto è opportuno chiedere l'autorizzazione del giudice tutelare.



Atti compiuti dall'ads in violazione del decreto di nomina

- Occorre distinguere fra:
- Atti compiuti in eccesso rispetto al decreto di nomina
- Atti compiuti in totale assenza del relativo potere



Atti compiuti in eccesso rispetto al decreto

- Annullabili su istanza dell'ads, del P.M., del beneficiario, dei suoi eredi o aventi causa.
- L'azione si prescrive in 5 anni dalla cessazione dello stato di sottoposizione all'ads



Atti compiuti in totale assenza del relativo potere

- Gli atti compiuti in totale assenza del potere sono **NULLI**.



Compiti dell'A.D.S.

- L'ADS deve gestire il patrimonio del beneficiario nella maniera più oculata possibile.



Compiti dell'A.D.S.

- E' opportuno investire le disponibilità liquide del beneficiario mediante forme di investimento che garantiscano la salvaguardia del capitale ed un facile smobilizzo dell'investimento.



Compiti dell'A.D.S.

- L'A.D.S. deve tempestivamente informare il beneficiario circa gli atti da compiere nonché il giudice tutelare in caso di dissenso con il beneficiario stesso (410 c.c.).



Compiti dell'A.D.S.

- L'A.D.S. ha inoltre il dovere di tenere la contabilità dell'amministrazione e rendere conto periodicamente al giudice tutelare (art. 380 c.c. in virtù del richiamo operato dall' art. 411 comma 1 C.C.).



Compiti dell'A.D.S.

- Il giudice tutelare può in ogni momento convocare l'A.D.S. per informazioni e chiarimenti sulla gestione (art. 44 Disp. Att. c.c.). i rendiconti periodici non sono tuttavia soggetti ad approvazione.



Compiti dell'A.D.S.

- Ulteriori doveri:
 - - Rispettare i limiti di spesa ordinaria stabiliti nel decreto
 - - Amministrare il patrimonio con la diligenza del buona padre di famiglia



Compiti dell'A.D.S.

- Ulteriori doveri:
- - Svolgere personalmente il proprio incarico (Trib. Roma 15.06.2006)
- - Alla cessazione dell'incarico, fare subito la consegna dei beni e presentare il conto finale, soggetto ad approvazione, entro due mesi

Possibilità di delega della funzione

- L' esercizio dell'ufficio di amministratore di sostegno non può essere delegato ad altri. Può essere delegato solo il compimento di singoli atti.

Possibilità di delega della funzione

- L'ufficio di amministratore di sostegno è:
- Personalissimo
- Obbligatorio (Artt. 410 comma 3, 351, 353 e 383 c.c.).

Possibilità di delega della funzione

- La delega della funzione finirebbe per tradursi in una scelta dell'amministratore di sostegno effettuata dal nominato e non dal giudice.

Possibilità di delega della funzione

- Nel caso in cui l'ads deleghi le proprie funzioni:
- può venire revocato
- viola il l'art. 388 c.p. (mancata esecuzione dolosa di un ordine del giudice)



Cos'è il TRUST ?

- Rapporto giuridico in forza del quale un soggetto (Disponente) trasferisce ad un altro (Trustee) uno o più beni affinché quest'ultimo amministri quei beni a vantaggio di un terzo soggetto (Beneficiario).



I soggetti del TRUST

DISPONENTE

TRUSTEE

GUARDIANO

BENEFICIARIO





I soggetti del TRUST

- Una persona può essere allo stesso tempo disponente, trustee e beneficiario.
- Il trustee non può però essere l'unico beneficiario.

Il TRUST è un soggetto giuridico ?

- Il trust:
- E' un rapporto giuridico.
- **NON E'** un autonomo soggetto di diritti.



Dati strutturali del TRUST

- Un compito affidato al trustee in favore di uno o più beneficiari.
- Un fondo, vincolato all'attuazione del compito.
- L'appartenenza del fondo ad un fiduciario, il trustee.
- La segregazione dei beni nel patrimonio del trustee.
- Rimedi giuridici contro il trustee spettanti non al disponente ma ai beneficiari o al guardiano.



Il compito

- L'attuazione del compito affidato al trustee ha una propria autonomia che prescinde dalla permanenza in vita dei soggetti coinvolti.



Il fondo

- Il fondo in trust può essere costituito da qualsiasi bene o diritto, purchè disponibile.



Segregazione patrimoniale

I beni segregati nel trust sono del tutto insensibili alle vicende patrimoniali

- del Trustee
- del Disponente
- del Beneficiario (se titolare di semplici aspettative).



Le posizioni beneficiarie

- Le posizioni beneficiarie possono consistere in:
 - Veri e propri diritti.
 - Semplici aspettative.



Fonti di riferimento

- Convenzione de L'Aja del 01 luglio 1985 resa esecutiva in Italia con legge 16 ottobre 1989 n. 364 (entrata in vigore il 01 gennaio 1992).



Articolo 2 – comma 1

- Ai fini della presente Convenzione, per trust s'intendono i rapporti giuridici istituiti da una persona, il disponente – con atto tra vivi o *mortis causa* – qualora dei beni siano stati posti sotto il controllo di un trustee nell'interesse di un beneficiario o per un fine determinato.



Articolo 6 – comma 1

- Il trust è regolato dalla legge scelta dal disponente. La scelta deve essere espressa oppure risultare dalle disposizioni dell'atto che istituisce il trust o ne fornisce la prova, interpretate se necessario alla luce delle circostanze del caso.



Articolo 15

- La Convenzione non costituisce ostacolo all'applicazione delle disposizioni della legge designata dalle norme del foro sul conflitto di leggi quando con un atto volontario non si possa derogare ad esse, in particolare nelle seguenti materie:
 - a) protezione dei minori e degli incapaci;
 - b) effetti personali e patrimoniali del matrimonio;
 - c) testamenti e devoluzione ereditaria, in particolare la successione necessaria;
 - d) trasferimento della proprietà e le garanzie reali;
 - e) protezione dei creditori in caso di insolvenza;
 - f) protezione dei terzi in buona fede.



Come si costituisce un TRUST ?

- Negozio istitutivo (regolamento del trust).
- Atti di trasferimento (con cui si conferiscono i beni nel trust).

N.B. Il negozio istitutivo e gli atti di trasferimento possono essere contestuali.



Negoziio istitutivo - contenuto

- Il negozio istitutivo:
- Determina il compito del trustee
- Determina la durata del trust
- Nomina il trustee
- Individua i beneficiari.



I poteri riservati dal disponente

- Il disponente si può riservare una gamma più o meno ampia di poteri ma il limite da rispettare è quello dell'affidamento del compito al trustee.



“ Sham ” - fattispecie

- Si ha quando il disponente, nonostante il contenuto dell'atto istitutivo, mantiene il controllo effettivo del fondo e ne dispone come di cosa propria.



Negoziio istitutivo - forma

- Art. 3 Convenzione de L'Aja:

La convenzione si applica ai soli trust istituiti volontariamente e provati per iscritto.



Negoziio istitutivo - forma

- I vincoli di indisponibilità sussistenti sui beni oggetto di esecuzione possono essere fatti valere se gli atti che li determinano sono stati trascritti (in caso di beni immobili o mobili iscritti in pubblici registri) o hanno data certa anteriore al pignoramento (in caso di beni mobili).

[art. 2915 c.c.]