

Osservatorio sulla giustizia civile presso il Tribunale di Milano

Gruppo Mediazione Negoziazione ADR

TRUST E TUTELA DELLE FRAGILITA'

Il progetto

Nella vita delle persone fragili spesso è necessario affrontare il problema di cosa fare quando i genitori non possono più assistere il figlio, ad esempio perché sono diventati anziani, o sono venuti a mancare. Si pensi alla delicatezza di alcune scelte: abitazione familiare, istituto o piccola comunità? Gestione conservativa del patrimonio destinato al figlio disabile o utilizzo in un'ottica diversa, accettando il rischio che non rimanga nulla alla sua morte?

La Legge 112/2016 "Dopo di Noi" fornisce alcuni strumenti che i genitori possono usare per indicare, già durante la vita, le strutture e le cure che il figlio disabile riceverà dopo la loro scomparsa, fornendo i mezzi economici necessari e preservando il patrimonio di esperienza maturato nella cura del figlio. Anche a tali scopi la Legge "Dopo di noi" prevede agevolazioni fiscali per l'utilizzo del trust, in presenza dei requisiti indicati.

Con il trust la famiglia vincola risorse patrimoniali per sostenere a lungo termine la persona fragile, secondo le finalità e il progetto di vita indicato dalla famiglia stessa, frutto dell'esperienza maturata nel corso degli anni.

In primo luogo, ciò avvicina il baricentro decisionale alle famiglie e ai diretti interessati. Si delinea un nuovo modello di collaborazione tra le famiglie e l'ufficio tutelare: ADS e GT valutano la meritevolezza dell'operazione e vigilano attivamente sulla sua corretta esecuzione.

Allo stesso tempo, si aprono nuove opportunità anche per le istituzioni, in sofferenza strutturale, rendendo possibile ridurre il carico di lavoro degli uffici tutele e liberando risorse da usare dove vi sia effettiva necessità.

Al riguardo è noto che non vi è una normativa italiana sul trust, di cui alla Convenzione dell'Aja del 1° luglio 1985, ratificata con l. 16 ottobre 1989 n. 364. Né vi è, per ora, una condivisione delle buone pratiche sviluppate nell'interesse dei soggetti portatori di fragilità. Riteniamo dunque opportuno approfondire le modalità di coordinamento del trust con le misure di protezione delle persone fragili, mediante il contributo dell'Osservatorio.

Hanno aderito al gruppo

Avv Giulio Rufo Clerici (referente progetto)

Avv Alessandra Cocchi

Dott.ssa Orsola Arianna (co-coordinatrice gruppo Mediazione Negoziazione ADR)

Avv Mariagrazia Monegat (coordinatrice gruppo Famiglia Persone Minori)

Notaio Giuseppe Gallizia

Avv Luca Bellini

Avv Luigi Maravita

Avv Emanuela Rizzo

Avv Davide Bloise

Avv Emanuele Gallizia

Incontri tenuti:

05.11.2020; 16.12.2020

18.03.2021; 07.04.2021; 28.04.2021; 19.05.2021; 16.06.2021; 13.10.2021; 25.11.2021

26.10.2021 incontro gruppo esteso GRUPPO MEDIAZIONE NEGOZIAZIONE ADR
23.02.2022; 29.03.2022; 09.05.2022; 06.06.2022 e 12.07.2022

Fonti e principale giurisprudenza analizzate

Convenzione dell'Aja del 1° luglio 1985
Legge 16 ottobre 1989 n. 364 (entrata in vigore il 1° gennaio 1992)
Art. 12 Convenzione di New York sui diritti delle persone con disabilità Ratificata L. 3.3.2009 n. 18
Art. 3 comma 3 della Legge 104/1992
Legge 112/2016 (Dopo di Noi)
Disegno di legge 1452/2019 "Disposizioni sul negozio di affidamento fiduciario"
Trib. Genova, 14 marzo 2006
Trib. Bologna, 11 marzo 2009
Trib. Bologna, 11 maggio 2009
G.T. Rimini, 21 aprile 2009, nonché Trib. Rimini 21 agosto 2010
Trib Bologna, I sez civ, 11 maggio 2009
Trib. Roma, 26 ottobre 2009
Trib. Bologna, Sez. I, 11 maggio 2009
Trib. Milano, 5 marzo 2010
Trib. Milano, 20 gennaio 2012
G.T. Genova 14 dicembre 2016
Trib. Busto Arsizio, 6 febbraio 2017 n. 190
G.T. Roma, 10 ottobre 2017
Cass. civ., Sez. III, 19 aprile 2018, n.9637
Trib. Genova, 8 dicembre 2018
Trib. Genova, 10 dicembre 2019
G.T. Milano, 11 febbraio 2020
Trib Milano, Sez specializzata Impresa, 14 gennaio 2021
Cass. Civ., Sez I, n.26736-2021

Pubblicazioni e documenti analizzati

1. B. Guido, AMMINISTRAZIONE DI SOSTEGNO E TRUST: DUE ISTITUTI COMPLEMENTARI, in *Notariato*, 2009, 6, 631 ss.
2. A. Berrettarossa, AUTOVEICOLO IN TRUST PER L'USO DA PARTE DI UN DISABILE, in *Trusts* 2015, 4, 428 ss.
3. P. Piana, CONTRATTO DI AFFIDAMENTO FIDUCIARIO E RINUNCIA ALL'AZIONE DI RIDUZIONE, in *Trusts* 2017, 4, 446 ss.
4. L. Salvatore, IL TRUST NELLA LEGGE DEL "DOPO DI NOI" E LA TUTELA DEI LEGITTIMARI, in *Trusts* 2019, 1, 15 ss.
5. A. Busani, IL TRUST. ISTITUZIONE, GESTIONE, CESSAZIONE, Milano, Wolters Kluwer, 2020, 542, 671 ss.
6. R. Sansoni, LA TUTELA DEI LEGITTIMARI AL "BANCO DI PROVA" DEL TRUST, in *Notariato* 2021, 4, 399 ss.
7. S. Luoni, INCAPACI E IMPRESA. UN TEMA CLASSICO, CON DIVERSE QUESTIONI IRRISOLTE, in *Giur. it.* 2021, 3, 732 ss.
8. G.R. Clerici, A. Cocchi, TRUST "DOPO DI NOI" E PROGETTO DI VITA DELLA PERSONA FRAGILE SU INIZIATIVA DEI FAMILIARI, in *ilfamiliarista.it*, 2021.
9. Istat, NOTE ALLA LEGGE "DOPO DI NOI", 31 maggio 2017, in *www.istat.it*.

10. Ministero del lavoro e delle politiche sociali, PRIMA RELAZIONE SULLO STATO DI ATTUAZIONE DELLA LEGGE 22 GIUGNO 2016, N. 112, ANNO 2016-2017, in www.lavoro.gov.it.
11. Ministero del lavoro e delle politiche sociali, SECONDA RELAZIONE SULLO STATO DI ATTUAZIONE DELLA LEGGE 22 GIUGNO 2016, N. 112, ANNO 2018, in www.camera.it.
12. Consiglio nazionale del notariato, LA LEGGE 112/16 SUL DOPO DI NOI: IMPRESSIONI, PROPOSTE, in www.notariato.it.
13. Ministero per le disabilità, DIRITTI DELLE PERSONE FRAGILI, COSTITUITO TAVOLO NAZIONALE DI ESPERTI, in www.disabilita.governo.it.
14. Lloyd's, RC PROFESSIONALE DEL TRUSTEE E GUARDIANO PROFESSIONALE, in www.il-trust-in-italia.it.

[Primo orientamento condiviso dal gruppo](#)

[Incontro del 12.07.2022](#)

Avvocato AdS e guardiano del trust

MASSIMA

L'Avvocato AdS può ricoprire anche il ruolo di guardiano del trust istituito nell'interesse dello stesso beneficiario e disciplinato dalla legge regolatrice del trust nonché dalle disposizioni dell'atto istitutivo.

La contemporanea assunzione delle funzioni di ADS e del ruolo di guardiano del trust offre una migliore garanzia per la realizzazione delle finalità di protezione degli interessi della persona fragile, integrando strumenti di autonomia negoziale di natura privata con le funzioni di vigilanza, di garanzia e di promozione proprie del Giudice tutelare.