

INDICE SOMMARIO

| | |
|--|-----|
| <i>Elenco delle principali abbreviazioni</i> | XXI |
|--|-----|

Parte Prima

L'ATTO DI DESTINAZIONE EX ART. 2645-TER C.C. E IL TRUST

CAPITOLO PRIMO

L'ATTO DI DESTINAZIONE EX ART. 2645-TER C.C.

| | |
|--|----|
| <i>Guida bibliografica</i> | 5 |
| 1. L'iter che ha condotto all'entrata in vigore della nuova norma . . | 21 |
| 2. Questione se l'art. 2645-ter c.c. preveda un nuovo istituto giuridico ovvero sia solo una norma sulla pubblicità: dal negozio "atipico" al negozio "tipico" di destinazione; cenni sul contratto di affidamento fiduciario. | 24 |
| 2.1. Dal negozio "atipico" al negozio "tipico" di destinazione . | 24 |
| 2.2. Cenni sul contratto di affidamento fiduciario | 31 |
| 3. Il negozio ex art. 2645-ter c.c. non dà vita ad un nuovo soggetto di diritto | 47 |
| 4. La forma dell'atto | 48 |
| 4.1. Premessa | 48 |
| 4.2. Questione se il negozio debba o meno necessariamente essere ricevuto da un notaio | 48 |
| 4.3. Questione se l'atto pubblico sia richiesto dalla norma <i>ad substantiam</i> ovvero ai soli fini della pubblicità del vincolo; questione se sia o meno necessaria, altresì, la presenza dei testimoni | 50 |
| 4.3.1. Questione se l'atto pubblico sia richiesto dalla norma <i>ad substantiam</i> ovvero ai soli fini della pubblicità del vincolo. | 50 |
| 4.3.2. Questione se sia o meno necessaria, altresì, la presenza dei testimoni. | 58 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 4.4. | Questione se sia o meno ammissibile un negozio di destinazione in forma testamentaria | 61 |
| 5. | La struttura dell'atto e la natura del diritto del beneficiario | 68 |
| 5.1. | Questione se nel nuovo istituto, laddove sia posto in essere con atto <i>inter vivos</i> , possa o meno ipotizzarsi un trasferimento dei beni destinati dal disponente ad un terzo gestore. | 68 |
| 5.2. | Questione se il nuovo istituto abbia quale fonte un negozio unilaterale o un contratto; questione relativa alla natura della situazione proprietaria del gestore dei beni vincolati. . | 75 |
| 5.2.1. | Premessa. | 75 |
| 5.2.2. | Ipotesi di negozio di destinazione autodichiarato (o statico) | 76 |
| 5.2.2.1. | Questione se tale negozio sia un negozio unilaterale ovvero un contratto | 76 |
| 5.2.2.2. | Questione relativa alla natura della situazione proprietaria del disponente-gestore (rinvio) | 83 |
| 5.2.3. | Ipotesi di negozio di destinazione prevedente un trasferimento dei beni ad un terzo gestore (o dinamico) | 84 |
| 5.2.3.1. | Ipotesi di negozio di destinazione <i>inter vivos</i> | 84 |
| 5.2.3.2. | Ipotesi di negozio di destinazione testamentario | 97 |
| | A) La tesi secondo la quale l'attribuzione <i>mortis causa</i> effettuata dal disponente-testatore nei confronti del terzo gestore avrebbe natura di istituzione d'erede ovvero di legato. . . . | 97 |
| | B) La tesi proposta: l'atto di destinazione testamentario quale nuovo <i>genus</i> di operazione negoziale <i>mortis causa</i> | 100 |
| 5.3. | Questione se la posizione giuridica del beneficiario abbia natura reale o obbligatoria | 107 |
| 5.3.1. | Premessa. | 107 |
| 5.3.2. | La questione con riferimento al negozio di destinazione in generale | 108 |
| 5.3.2.1. | La tesi della natura reale. | 108 |
| 5.3.2.2. | La tesi della natura obbligatoria | 112 |
| 5.3.3. | La questione con specifico riferimento al negozio di destinazione testamentario | 114 |
| 5.3.4. | Valutazioni critiche e tesi proposta | 116 |
| 5.3.4.1. | Premessa. | 116 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 5.3.4.2. | Critica alla tesi dell'interesse legittimo . . . | 117 |
| 5.3.4.3. | Critica alla tesi dell'onere reale | 118 |
| 5.3.4.4. | Critica alla tesi dell' <i>obligatio propter rem</i> | 124 |
| 5.3.4.5. | Critica alla tesi del peculiare diritto reale di godimento. | 130 |
| 5.3.4.6. | Critica della tesi del <i>modus</i> ovvero del legato obbligatorio. | 131 |
| 5.3.4.7. | Conclusione | 136 |
| 6. | Questioni relative all'oggetto del negozio di destinazione | 136 |
| 6.1. | Questione se possano essere oggetto del negozio <i>ex art.</i> <i>2645-ter c.c.</i> anche beni diversi da quelli (immobili e mo- bili registrati) espressamente previsti dalla norma; la surro- gazione reale e il reimpiego | 136 |
| 6.2. | I frutti | 152 |
| 6.3. | Questione se possano essere oggetto del negozio <i>ex art.</i> <i>2645-ter c.c.</i> anche i beni futuri e i beni altrui | 153 |
| 6.3.1. | I beni futuri | 153 |
| 6.3.2. | I beni altrui. | 157 |
| 6.4. | Questione se possa essere oggetto del negozio <i>ex art.</i> <i>2645-ter c.c.</i> anche il diritto di abitazione | 158 |
| 6.5. | Questione se sia o meno possibile l'ampliamento o la ridu- zione dell'oggetto del vincolo rispetto a quanto testual- mente previsto dall' <i>art. 2645-ter c.c.</i> | 158 |
| 6.5.1. | L'ampliamento dell'oggetto del vincolo | 158 |
| 6.5.2. | La riduzione dell'oggetto del vincolo | 159 |
| 7. | Il problema dell'interesse meritevole di tutela | 160 |
| 7.1. | Il significato del riferimento ad "interessi meritevoli di tu- tela" contenuto nell' <i>art. 1322</i> secondo comma <i>c.c.</i> | 160 |
| 7.2. | Questione se, nel contesto dell' <i>art. 2645-ter c.c.</i> , il riferi- mento agli "interessi meritevoli di tutela" postuli unica- mente la liceità del negozio ovvero richieda un <i>quid pluris</i> rispetto a detta liceità. | 161 |
| 7.2.1. | Premessa. | 161 |
| 7.2.2. | La tesi richiedente un <i>quid pluris</i> rispetto alla mera liceità del negozio | 162 |
| 7.2.3. | La tesi secondo la quale è sufficiente la liceità del negozio. | 167 |
| 7.2.4. | Ipotesi peculiari di negozio <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> . . | 170 |
| 7.2.4.1. | Negozio <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> volto a rea- lizzare interessi inerenti al diritto delle persone e della famiglia (rinvio). | 170 |

| | | |
|----------|---|-----|
| 7.2.4.2. | Negozio <i>ex art.</i> 2645- <i>ter</i> c.c. volto a realizzare interessi riferibili a una pubblica amministrazione. | 171 |
| 7.2.4.3. | Negozio <i>ex art.</i> 2645- <i>ter</i> c.c. volto a realizzare interessi imprenditoriali | 172 |
| 7.2.4.4. | Negozio <i>ex art.</i> 2645- <i>ter</i> c.c. volto a ovviare all'inammissibilità delle cosiddette servitù personali aziendali o consistenti in un <i>facere</i> , ovvero a rendere opponibili i cosiddetti "atti d'obbligo unilaterali" a favore di Comuni e Regioni | 176 |
| 7.2.4.5. | Negozio <i>ex art.</i> 2645- <i>ter</i> c.c. avente una struttura simile a quella di un diritto reale tipico | 178 |
| 7.2.4.6. | Negozio <i>ex art.</i> 2645- <i>ter</i> c.c. la cui finalità si esaurisce nell'intento di conseguire l'effetto della separazione patrimoniale (rinvio) | 180 |
| 7.3. | Problemi posti dall'adesione alla tesi secondo la quale la meritevolezza degli interessi è un <i>quid pluris</i> rispetto alla mera liceità dei medesimi: se il notaio rogante debba o meno procedere al controllo sulla meritevolezza; quale sia la condizione giuridica del negozio di destinazione che persegua interessi leciti, ma non meritevoli di tutela; se in tal caso il notaio rogante soggiaccia o meno alla responsabilità di cui all'art. 28 l. not. | 181 |
| 8. | La durata del negozio | 184 |
| 9. | Questioni relative ai soggetti del negozio di destinazione | 189 |
| 9.1. | Questione se il disponente possa essere qualunque soggetto o debba essere una persona fisica | 189 |
| 9.2. | Questioni relative ai beneficiari. | 190 |
| 9.2.1. | Questione se sia o meno ammissibile la designazione di beneficiari nascituri | 190 |
| 9.2.2. | Questione se sia o meno ammissibile, sia pure nel limite temporale massimo di 90 anni fissato dalla norma, la designazione di beneficiari in ordine successivo | 194 |
| 9.2.2.1. | Le tesi reperibili in dottrina | 194 |
| 9.2.2.2. | Valutazioni critiche | 197 |
| 9.2.2.3. | La tesi proposta. | 201 |
| | A) Premessa | 201 |
| | B) Ipotesi di negozio di destinazione testamentario | 202 |

| | | |
|--------|---|-----|
| | C) Ipotesi di negozio di destinazione liberale <i>inter vivos</i> | 208 |
| | D) Ipotesi di negozio di destinazione <i>inter vivos</i> non liberale. | 212 |
| 9.2.3. | Questione se sia o meno ammissibile un negozio di destinazione “discrezionale” | 212 |
| 9.2.4. | Questione se sia o meno ammissibile un negozio di destinazione “di scopo” | 223 |
| 9.2.5. | Questione se il disponente o il gestore possano o meno essere beneficiari. | 226 |
| | 9.2.5.1. Premessa. | 226 |
| | 9.2.5.2. Questione se il disponente possa o meno essere beneficiario. | 226 |
| | A) Premessa | 226 |
| | B) Ipotesi in cui il disponente è l’unico beneficiario | 227 |
| | C) Ipotesi in cui il disponente è beneficiario assieme ad ulteriori soggetti | 235 |
| | 9.2.5.3. Questione se il gestore possa o meno essere beneficiario. | 236 |
| 9.2.6. | Questione se siano ammissibili solo beneficiari di reddito ovvero anche beneficiari finali | 237 |
| 9.2.7. | Questioni in tema di trasferimento della posizione beneficiaria | 241 |
| | 9.2.7.1. Questione se la posizione beneficiaria sia o meno trasferibile | 241 |
| | 9.2.7.2. Questione se il disponente possa o meno impedire (o limitare) il trasferimento (<i>inter vivos</i> o <i>mortis causa</i>) della posizione beneficiaria | 244 |
| | A) Premessa | 244 |
| | B) Il divieto di alienazione contenuto in un negozio <i>inter vivos</i> | 245 |
| | C) Il divieto di alienazione contenuto in un testamento. | 246 |
| | D) Conclusioni | 248 |
| 9.3. | Questione se sia o meno ammissibile la designazione di un soggetto deputato al controllo della gestione del bene vincolato. | 252 |
| 10. | La pubblicità del vincolo nascente dal negozio di destinazione | 253 |
| | 10.1. Questione se la trascrizione sia facoltativa o obbligatoria | 253 |
| | 10.2. Le modalità della trascrizione | 257 |
| | 10.2.1. Premessa. | 257 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 10.2.2. | Ipotesi di negozio di destinazione <i>inter vivos</i> | 258 |
| 10.2.2.1. | Ipotesi di negozio di destinazione statico | 258 |
| 10.2.2.2. | Ipotesi di negozio di destinazione dinamico. | 261 |
| 10.2.3. | Ipotesi di negozio di destinazione testamentario . . | 264 |
| 10.2.4. | Ulteriori indicazioni operative | 265 |
| 10.3. | La questione della natura dichiarativa o costitutiva della trascrizione | 266 |
| 10.4. | Questioni in tema di opponibilità del negozio di destinazione trascritto | 268 |
| 10.4.1. | Conflitto fra beneficiari e creditori generali; conflitto fra beneficiari ed aventi causa dal disponente | 268 |
| 10.4.2. | Conflitto fra beneficiari di distinti negozi <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> | 276 |
| 10.4.3. | Conflitto fra beneficiari e avente causa dal gestore “infedele”: le conseguenze dell’atto dispositivo del bene vincolato compiuto dal gestore in violazione della destinazione. | 277 |
| 10.5. | Un caso di utilizzo anomalo dell’art. 2645-ter c.c. a fini pubblicitari | 296 |
| 11. | Caratteristiche della separazione patrimoniale prodotta dal negozio di destinazione | 298 |
| 11.1. | Premessa | 298 |
| 11.2. | Questione se la separazione patrimoniale debba ritenersi bilaterale o unilaterale | 299 |
| 11.3. | Questione se i creditori nascenti da rapporti negoziali intrattenuti con il gestore, ma non inerenti alla destinazione, siano per ciò solo esclusi dalla possibilità di soddisfarsi sui beni vincolati, ovvero se ciò valga soltanto allorché costoro siano in mala fede | 308 |
| 11.4. | Questione se i cosiddetti creditori “involontari” possano o meno soddisfarsi sui beni vincolati | 312 |
| 11.5. | Questione se i beni vincolati cadano o meno, ove il gestore sia coniugato in regime di comunione legale, in detto regime patrimoniale; questione se i beni vincolati, in caso di decesso del gestore, entrino o meno a far parte della sua successione <i>mortis causa</i> | 317 |
| 11.5.1. | Premessa. | 317 |
| 11.5.2. | Il problema dell’acquisto del bene destinato da parte del gestore coniugato in regime di comunione legale. | 317 |

| | | |
|-----------|---|-----|
| 11.5.3. | Il problema della successione <i>mortis causa</i> del gestore proprietario del bene destinato | 323 |
| 11.5.3.1. | L'esclusione del bene in <i>trust</i> dalla successione <i>mortis causa</i> del <i>trustee</i> | 323 |
| 11.5.3.2. | Il problema dell'esclusione del bene vincolato <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> dalla successione <i>mortis causa</i> del gestore | 337 |
| 12. | Le anomalie nella gestione dei beni destinati. | 344 |
| 13. | La cosiddetta "revoca" del negozio di destinazione da parte del disponente; la sua revocazione per ingratitudine o sopravvenienza di figli. | 352 |
| 13.1. | La cosiddetta "revoca" del negozio di destinazione da parte del disponente | 352 |
| A) | Premessa | 352 |
| B) | La revoca che impedisce il perfezionamento (o comunque l'efficacia <i>ab initio</i>) del negozio | 353 |
| C) | La revoca che impedisce l'ulteriore esecuzione del negozio. | 354 |
| 13.2. | La revocazione del negozio di destinazione liberale per ingratitudine o per sopravvenienza di figli. | 357 |
| 14. | Le cause di cessazione del negozio di destinazione e la pubblicità delle stesse | 358 |

CAPITOLO SECONDO

IL TRUST E IL SUO RAPPORTO
CON L'ATTO DI DESTINAZIONE

| | |
|---|-----|
| <i>Guida bibliografica</i> | 367 |
| 1. Il <i>trust</i> interno e le principali questioni a esso inerenti | 369 |
| 1.1. La questione dell'ammissibilità o meno del <i>trust</i> interno | 369 |
| 1.2. La questione dell'ammissibilità o meno del cosiddetto <i>trust</i> "statico" o "autodichiarato" | 392 |
| 1.3. La questione dell'ammissibilità o meno della pubblicità del <i>trust</i> interno | 407 |
| 2. La questione del rapporto fra <i>trust</i> e negozio di destinazione <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> | 424 |
| 2.1. La questione dell'incidenza o meno della nuova norma sui temi dell'ammissibilità del <i>trust</i> interno e della sua pubblicità | 424 |
| 2.2. La questione se la disciplina contenuta nell' <i>art. 2645-ter c.c.</i> possa o meno, in tutto o in parte, applicarsi ai <i>trusts</i> interni | 429 |

- 2.3. La questione dell'alternatività fra negozio di destinazione
ex art. 2645-ter c.c. e *trust* 434

Parte Seconda

ATTO DI DESTINAZIONE E *TRUST* NEL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

CAPITOLO TERZO

ATTO DI DESTINAZIONE, *TRUST* E REGIME PATRIMONIALE DELLA FAMIGLIA

| | |
|---|-----|
| <i>Guida bibliografica</i> | 441 |
| 1. Atto di destinazione e <i>trust</i> in funzione di convenzione matrimoniale atipica | 447 |
| 2. Atto di destinazione, <i>trust</i> e divieto di costituzione di dote ex art. 166-bis c.c. | 460 |
| 3. Fondo patrimoniale, <i>trust</i> ed atto di destinazione | 465 |
| 3.1. Raffronto fra i tre istituti | 465 |
| 3.1.1. Premessa. | 465 |
| 3.1.2. Analogie fra i tre istituti | 465 |
| 3.1.3. Differenze fra i tre istituti. | 466 |
| 3.1.3.1. Differenze relative ai soggetti a vantaggio dei quali i tre istituti possono essere utilizzati | 466 |
| 3.1.3.2. Differenze relative alla natura giuridica della posizione beneficiaria | 468 |
| 3.1.3.3. Differenze relative alla forma del negozio | 470 |
| 3.1.3.4. Differenze relative alla natura giuridica dei tre istituti | 471 |
| 3.1.3.5. Differenze relative all'oggetto del negozio | 474 |
| 3.1.3.6. Differenze relative alle modalità di modifica del contenuto del negozio | 478 |
| 3.1.3.7. Differenze relative ai fenomeni della surrogazione reale e del reimpiego | 479 |
| 3.1.3.8. Differenze relative alla causa del negozio: questione se ne sia sufficiente la mera liceità o occorra un <i>quid pluris</i> rispetto ad essa | 480 |
| 3.1.3.9. Differenze relative all'amministrazione dei beni | 481 |

| | | |
|-----------|---|-----|
| 3.1.3.10. | Differenze relative alla separazione patrimoniale prodotta dai tre istituti | 489 |
| 3.1.3.11. | Differenze relative all'aggregabilità dei beni vincolati da parte dei creditori "volontari" ovvero "involontari" (rinvio) . . . | 490 |
| 3.1.3.12. | Differenze relative agli effetti del decesso del gestore titolare dei beni vincolati | 490 |
| 3.1.3.13. | Differenze relative all'attribuzione a beneficiari di beni oggetto del patrimonio separato | 491 |
| 3.1.3.14. | Differenze relative alle cause di cessazione del vincolo | 492 |
| 3.1.3.15. | Differenze relative alle modalità pubblicitarie del vincolo | 502 |
| 3.2. | Questione se sia o meno consentito istituire un <i>trust</i> o dar vita a un negozio <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> (ovvero incrementare la dotazione patrimoniale di un <i>trust</i> o di un atto di destinazione preesistenti) utilizzando beni oggetto di fondo patrimoniale | 503 |
| 3.2.1. | Premessa | 503 |
| 3.2.2. | Le vicende oggetto dei due decreti del Tribunale di Firenze in data 23.10.2002 | 504 |
| 3.2.2.1. | Premessa | 504 |
| 3.2.2.2. | Le due fattispecie concrete | 504 |
| | A) Esposizione del caso 1 | 504 |
| | B) Esposizione del caso 2 | 506 |
| 3.2.2.3. | Commento alle due decisioni | 509 |
| | A) Il profilo dell'inammissibilità dei ricorsi | 509 |
| | B) Analisi della qualificazione del negozio prospettato dai ricorrenti in termini di atto di straordinaria amministrazione dei beni del fondo <i>ex art. 169 c.c.</i> da parte della decisione relativa al caso 2 | 510 |
| | C) Critica alla motivazione posta dalla decisione relativa al caso 2 a fondamento del diniego dell'autorizzazione | 519 |
| 3.2.3. | La vicenda oggetto del decreto del Tribunale di Milano in data 7.6.2006 | 521 |
| 3.2.3.1. | La fattispecie concreta | 521 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 3.2.3.2. | Analisi della vicenda. | 524 |
| | A) Premessa | 524 |
| | B) I profili problematici. | 525 |
| 3.2.4. | La vicenda oggetto del decreto del Tribunale di Padova in data 3.9.2008 | 533 |
| | 3.2.4.1. Esposizione della vicenda | 533 |
| | 3.2.4.2. I profili problematici | 535 |
| 3.2.5. | Conclusioni. | 537 |
| 4. | Atto di destinazione, <i>trust</i> e comunione legale o convenzionale dei beni. | 539 |
| 4.1. | Il disponente in comunione legale (ovvero: atto di destinazione e <i>trust</i> aventi ad oggetto beni in comunione legale) | 539 |
| | 4.1.1. Premessa. | 539 |
| | 4.1.2. Ipotesi in cui l'atto venga compiuto da un solo coniuge | 540 |
| | 4.1.3. Ipotesi in cui l'atto venga compiuto da entrambi i coniugi | 541 |
| | 4.1.4. Conclusioni. | 545 |
| 4.2. | Il disponente in comunione convenzionale (ovvero: atto di destinazione e <i>trust</i> aventi a oggetto beni in comunione convenzionale). | 546 |
| 4.3. | Il <i>trustee</i> o gestore in comunione legale (rinvio) | 548 |
| 4.4. | Il beneficiario in comunione legale | 548 |

CAPITOLO QUARTO

ATTO DI DESTINAZIONE E *TRUST* NEI PROCEDIMENTI DI SEPARAZIONE E DI DIVORZIO

| | | |
|--------------------------------------|---|-----|
| <i>Guida bibliografica</i> | 555 | |
| 1. | Premessa: strumenti tradizionalmente posti a tutela dell'avente diritto all'assegno di separazione o divorzio e loro inconvenienti. | 559 |
| 2. | Il <i>trust</i> e l'atto di destinazione nella separazione e nel divorzio | 564 |
| | 2.1. La possibile collocazione del <i>trust</i> o del negozio <i>ex art.</i> 2645- <i>ter</i> c.c. nel contesto di accordi di separazione o di divorzio | 564 |
| | 2.2. I possibili contenuti del negozio | 572 |
| | 2.3. I vantaggi offerti da tali negozi | 588 |
| | 2.4. La causa di tali negozi | 589 |
| | 2.5. Incapacità d'agire e accordi di separazione. | 592 |
| | 2.6. Analisi dei precedenti giudiziari | 593 |
| | 2.6.1. Premessa. | 593 |
| | 2.6.2. Considerazioni generali. | 593 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 2.6.3. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Milano (decr.) 8.3.2005 | 595 |
| 2.6.4. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Pordenone (decr.) 20.12.2005 | 597 |
| 2.6.5. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Milano (decr.) 2.11.2006 | 598 |
| 2.6.6. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Reggio Emilia (decr.) 4.12.2006 e Trib. Reggio Emilia (decr.) 26.3.2007 | 599 |
| 2.6.7. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Genova (decr.) 1.4.2008 | 605 |
| 2.6.8. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Torino 31.3.2009 | 610 |
| 2.6.9. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Bologna 1.4.2009 | 612 |
| 2.6.10. | Osservazioni sulla vicenda oggetto di Trib. Bologna 1.12.2009 | 612 |
| 3. | Il problema dell'ammissibilità di un <i>trust</i> o di un atto di destinazione inerenti a una separazione o a un divorzio e aventi fonte in un provvedimento giudiziale | 614 |
| 3.1. | Premessa: delimitazione dell'oggetto dell'indagine. | 614 |
| 3.2. | Le ipotesi controverse | 615 |

CAPITOLO QUINTO

ATTO DI DESTINAZIONE E *TRUST*
NEGLI ACCORDI FRA CONVIVENTI

| | |
|---|-----|
| <i>Guida bibliografica</i> | 625 |
| 1. Premessa | 632 |
| 2. Impossibilità di parificare la convivenza <i>more uxorio</i> alla famiglia legittima, nonostante la sua rilevanza costituzionale; inapplicabilità ad essa, in particolare, del regime della comunione legale degli acquisti. | 633 |
| 3. I principali profili di criticità della tutela giuridica del convivente. | 638 |
| 3.1. Premessa | 638 |
| 3.2. Ipotesi in cui un soggetto sia destinatario di una richiesta, da parte dell' <i>ex partner</i> , di restituzione di quanto ricevuto in costanza di convivenza | 639 |
| 3.3. Ipotesi in cui un soggetto sia destinatario di una richiesta, da parte dell' <i>ex partner</i> , di remunerazione delle prestazioni di servizi effettuate in costanza di convivenza. | 643 |

| | | |
|----------|---|-----|
| 3.4. | Ipotesi in cui il convivente abbia contribuito, con prestazioni consistenti in un <i>dare</i> o in un <i>facere</i> , all'acquisto di beni da parte dell' <i>ex partner</i> o comunque all'incremento del suo patrimonio | 648 |
| 3.5. | Questione se al convivente spetti o meno il diritto al risarcimento del danno nel caso in cui un terzo uccida il <i>partner</i> o, comunque, ne leda l'integrità fisica | 653 |
| 4. | Il contratto di convivenza | 655 |
| 4.1. | Premessa | 655 |
| 4.2. | Questioni in tema di liceità del contratto di convivenza. . . | 658 |
| 4.2.1. | Premessa. | 658 |
| 4.2.2. | Questione se il contratto di convivenza comporti o meno un'inammissibile trasformazione delle obbligazioni naturali fra conviventi in obbligazioni giuridiche | 662 |
| 4.2.3. | Questione se il contratto di convivenza sia contrario al buon costume | 664 |
| 4.2.4. | Questione se il contratto di convivenza sia contrario all'ordine pubblico | 665 |
| 4.2.4.1. | Premessa. | 665 |
| 4.2.4.2. | Questione se nel contratto di convivenza possano regolarsi profili inerenti ai rapporti personali fra i <i>partners</i> | 666 |
| 4.2.4.3. | Questione se nel contratto di convivenza possano regolarsi profili inerenti ai rapporti personali fra i <i>partners</i> e i figli da costoro generati durante la convivenza . . | 668 |
| 4.2.4.4. | Questione se il contratto di convivenza sia illecito se almeno uno dei <i>partners</i> è coniugato, o la convivenza implica l'elusione di un divieto di contrarre matrimonio, o i <i>partners</i> sono del medesimo sesso, ovvero infine nelle ipotesi delle cosiddette "unioni non sentimentali" . . . | 670 |
| 4.3. | La forma del contratto di convivenza | 673 |
| 4.4. | Questione se i conviventi possano o meno pattuire un regime di comunione relativo ai loro rispettivi futuri acquisti | 674 |
| 4.5. | Questione dell'applicabilità delle norme in tema di alimenti <i>ex lege</i> all'obbligazione alimentare discendente dal contratto di convivenza | 680 |
| 4.5.1. | Premessa. | 680 |
| 4.5.2. | Il problema della cedibilità <i>inter vivos</i> del credito | 681 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 4.5.3. | Il problema della trasmissibilità <i>mortis causa</i> del credito | 682 |
| 4.5.4. | Il problema della pignorabilità del credito | 682 |
| 4.5.5. | Il problema della trasmissibilità <i>mortis causa</i> del debito. | 684 |
| 4.6. | La cessazione della convivenza e la cessazione degli effetti del contratto di convivenza; la previsione di attribuzioni successive alla cessazione della convivenza | 685 |
| 5. | L'utilizzo del <i>trust</i> e dell'atto di destinazione <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> nella famiglia di fatto | 698 |
| 5.1. | Premessa | 698 |
| 5.2. | Il <i>trust</i> e il negozio di destinazione volti a far fronte ai bisogni della famiglia di fatto. | 701 |
| 5.3. | Il <i>trust</i> o il negozio di destinazione volti a realizzare una comunione di acquisti fra i conviventi | 706 |
| 5.4. | Il <i>trust</i> o il negozio di destinazione prevedenti attribuzioni patrimoniali per il periodo successivo al venir meno della convivenza | 708 |
| 5.5. | Il <i>trust</i> o il negozio di destinazione volti a regolare profili inerenti ai rapporti personali fra i <i>partners</i> | 711 |
| 5.6. | Il <i>trust</i> o il negozio di destinazione fra conviventi non di stato libero | 712 |
| 5.7. | Natura delle prestazioni previste a favore dei beneficiari . . | 713 |
| 5.8. | Forma del <i>trust</i> o del negozio di destinazione fra conviventi. | 714 |
| 5.9. | Il problema della trasmissibilità, <i>inter vivos</i> e <i>mortis causa</i> , delle posizioni beneficiarie | 715 |
| 5.10. | Fattispecie di <i>trusts</i> fra conviventi realmente istituiti | 723 |
| 5.10.1. | Premessa. | 723 |
| 5.10.2. | La vicenda risalente all'anno 2000 | 724 |
| 5.10.3. | La vicenda oggetto di Trib. Trieste - Giudice Tavolare (decr.) 19.9.2007 | 725 |
| 5.10.4. | La vicenda oggetto di Trib. Parma (decr.), senza data ma 2008 (rinvio). | 728 |

CAPITOLO SESTO

ATTO DI DESTINAZIONE, *TRUST*
E SOGGETTI INCAPACI

| | |
|--------------------------------------|-----|
| <i>Guida bibliografica</i> | 731 |
| 1. Premessa | 738 |
| 2. L'incapace disponente | 742 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 2.1. | Il negozio testamentario | 742 |
| 2.2. | Il negozio <i>inter vivos</i> | 743 |
| 2.2.1. | Ipotesi in cui il disponente è, altresì, unico beneficiario | 743 |
| 2.2.1.1. | La dubbia validità del negozio | 743 |
| 2.2.1.2. | Le autorizzazioni giudiziali necessarie per la stipula del negozio e per la successiva gestione della posizione beneficiaria | 744 |
| | A) Le autorizzazioni giudiziali necessarie per la stipula del negozio. | 744 |
| | B) Le autorizzazioni giudiziali necessarie per la successiva gestione della posizione beneficiaria | 747 |
| 2.2.1.3. | Questioni relative all'ipotesi in cui <i>trustee</i> o gestore sia il legale rappresentante, il curatore o l'amministratore di sostegno del disponente incapace | 748 |
| | A) Questione se siano o meno applicabili le norme prevedenti il divieto di acquistare beni dell'incapace | 748 |
| | B) Questione se vi sia o meno conflitto d'interessi con l'incapace ovvero, quanto meno, un impedimento giuridico a partecipare alla stipula. | 749 |
| 2.2.1.4. | Ipotesi in cui guardiano sia il legale rappresentante, il curatore o l'amministratore di sostegno del disponente incapace: questione se vi sia o meno conflitto d'interessi con l'incapace ovvero, quanto meno, un impedimento giuridico a partecipare alla stipula. | 753 |
| 2.2.1.5. | Questione se l'attività di straordinaria amministrazione del <i>trustee</i> o gestore debba o meno essere oggetto di autorizzazione giudiziale. | 754 |
| 2.2.2. | Ipotesi in cui il disponente designa beneficiari ulteriori rispetto a se medesimo | 758 |
| 2.2.2.1. | Premessa. | 758 |
| 2.2.2.2. | Ipotesi in cui beneficiario sia il legale rappresentante, il curatore o l'amministratore di sostegno: questione se siano | |

| | | |
|----------|---|-----|
| | o meno applicabili le norme prevedenti il divieto di acquistare beni dell'incapace | 759 |
| 2.2.2.3. | Ipotesi in cui guardiano sia il legale rappresentante, il curatore o l'amministratore di sostegno del disponente incapace: questione se vi sia o meno conflitto d'interessi con l'incapace ovvero, quanto meno, un impedimento giuridico a partecipare alla stipula | 760 |
| 2.2.2.4. | <i>Trust</i> o negozio <i>ex art. 2645-ter</i> c.c. liberali e questione della capacità di donare dell'incapace-disponente | 760 |
| | A) Premessa | 760 |
| | B) Minore sotto potestà | 761 |
| | C) Minore emancipato | 763 |
| | D) Inabilitato | 763 |
| | E) Interdetto | 764 |
| | F) Beneficiario di amministrazione di sostegno | 765 |
| | G) Conclusioni | 771 |
| 2.2.2.5. | Causa liberale e causa "familiare-assistenziale" del <i>trust</i> o negozio <i>ex art. 2645-ter</i> c.c. | 772 |
| 2.2.2.6. | Questione se l'attività di straordinaria amministrazione del <i>trustee</i> o gestore debba o meno essere oggetto di autorizzazione giudiziale | 779 |
| 3. | L'incapace beneficiario di un <i>trust</i> o di un negozio <i>ex art. 2645-ter</i> c.c. istituiti da un terzo | 781 |
| 3.1. | L'accettazione della posizione beneficiaria | 781 |
| 3.2. | Questione se l'attività di straordinaria amministrazione del <i>trustee</i> o gestore debba o meno essere oggetto di autorizzazione giudiziale | 783 |
| 3.2.1. | Premessa; la decisione di Trib. Casale Monferrato 13.4.1984 | 783 |
| 3.2.2. | Il dibattito successivo all'entrata in vigore della Convenzione | 785 |
| 3.3. | Questioni relative alla clausola del <i>trust</i> o negozio <i>ex art. 2645-ter</i> c.c. secondo la quale la posizione beneficiaria dell'incapace sarà amministrata da un terzo, con esclusione pertanto del suo legale rappresentante, curatore o amministratore di sostegno | 792 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 3.4. | La modifica dell'atto istitutivo di un <i>trust</i> o di un negozio <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> avente quale beneficiario un incapace . | 798 |
| 4. | Osservazioni sulle vicende oggetto delle decisioni giudiziarie indicate al § 1. | 803 |
| 4.1. | Vicenda oggetto di Trib. Perugia - Giudice Tutelare (decr.) 26.6.2001 | 803 |
| 4.2. | Vicenda oggetto di Trib. Firenze (decr.) 23.10.2002 | 803 |
| 4.3. | Vicenda oggetto di Trib. Perugia - Giudice Tutelare (decr.) 16.4.2002 | 803 |
| 4.4. | Vicenda oggetto di Trib. Bologna (decr.) 3.12.2003 | 804 |
| 4.5. | Vicenda oggetto di Trib. Firenze - Giudice Tutelare (decr.) 8.4.2004 | 807 |
| 4.6. | Vicenda oggetto di Trib. Modena - Giudice Tutelare (decr.) 11.8.2005 | 808 |
| 4.7. | Vicenda oggetto di Trib. Ferrara (decr.) 28.2.2006 | 811 |
| 4.8. | Vicenda oggetto di Trib. Genova (decr.) 14.3.2006 | 813 |
| 4.9. | Vicenda oggetto di Trib. Parma (decr.) | 814 |
| 4.10. | Vicenda oggetto di Trib. Grosseto - S.D. di Orbetello - Giudice Tutelare (decr.) 29-30.7.2008 | 817 |
| 4.11. | Vicenda oggetto di Trib. Bologna - Giudice Tutelare 23.9.2008, e di Trib. Bologna 11.5.2009 | 820 |
| 4.12. | Vicenda oggetto di Trib. Modena - S.D. di Sassuolo - Giudice Tutelare (decr.) 11.12.2008, e di Trib. Modena - S.D. di Sassuolo - Giudice Tutelare (decr.) 27.5.2009, e di Trib. Modena (decr.) 18.11.2009 | 825 |
| 4.13. | Vicenda oggetto di Trib. Rimini - Giudice Tutelare (decr.) 21.4.2009, nonché di Trib. Rimini (decr.) 21.8.2010 | 831 |
| 4.14. | Vicenda oggetto di Trib. Genova - Giudice Tutelare (decr.) 17.6.2009 | 838 |
| 4.15. | Vicenda oggetto di Trib. Roma - Giudice Tutelare (decr.) 26.10.2009 | 838 |
| 4.16. | Vicenda oggetto di Trib. Firenze - Giudice Tutelare (decr.) 7.7.2004 | 839 |
| 5. | Questione se un <i>trust</i> o un negozio <i>ex art. 2645-ter c.c.</i> aventi ad oggetto beni dell'incapace possano o meno essere istituiti, a protezione del medesimo, ad opera di un provvedimento giudiziale | 839 |
| | <i>Indice bibliografico</i> | 841 |
| | <i>Indice analitico</i> | 893 |