



## Istituzioni di diritto privato 2 – XII LEZIONE

### Successione testamentaria

## Il testamento

- Negozio giuridico
- Revocabile
- Una persona dispone delle sue sostanze o di parte di esse per quando avrà cessato di vivere

## Il testamento

- Revocabile
  - Fino all'ultimo momento si possono revocare o modificare le disposizioni di volontà *mortis causa*
  - Non sono validi gli accordi che impegnano il *de cuius*
    - v. patti successori istitutivi, contratti successori (anche se revocabili)
  - Non sono validi i vincoli di reciprocità
    - v. istituzione di erede sotto condizione di essere nominato reciprocamente dall'istituto



## Il testamento

- Patrimoniale
  - Contenuto tipico: disposizioni patrimoniali (istituzione di erede, legati, onere o *modus*)
    - Serve che vi sia del contenuto tipico perché l'atto sia un testamento
  - Poi può esserci anche del contenuto ulteriore: un atto che ha la forma del testamento può contenere atti non patrimoniali (ne abbiamo già parlato: contenuto atipico del testamento)
    - L'atto che non ha disp. patr. non è un testamento, ma è valido ed efficace quando a questo suo ulteriore contenuto



## Il testamento

- Unilaterale
  - Richiede la volontà del solo testatore
  - Produce effetto anche se non vi è accettazione
- Non recettizio
  - Non ha un destinatario determinato (anche se il testamento ha la forma di una missiva)
  - È efficace anche se non portato a conoscenza di determinate persone
    - Interessante per testamento di cui non si sa l'esistenza

## Il testamento

- Unipersonale
  - Nell'atto interviene la volontà del solo testatore, non di altre persone: né come rappresentanti, né come coautori (altrimenti: nullo)
    - Nullo il testamento congiuntivo (fatto da due persone contemporaneamente, disponendo insieme delle proprie sostanze) / validi due testamenti simultanei (sullo stesso pezzo di carta)
    - Nulla la disposizione rimessa alla volontà del terzo (sia per quota di eredità, sia per persona erede e legatario) / valida la scelta del legatario rimessa a volontà di erede o di un terzo entro una categoria di persone; valido il legato di remunerazione per servizi prestati anche se generico

## Il testamento

- Atto di ultima volontà
  - Produce effetti con la morte (e per la morte) del *de cuius*
  - È unico atto *mortis causa* che il nostro ordinamento ammette
    - È nulla la donazione *mortis causa*



## Il testamento

- Atto formale
  - Deve essere redatto nelle forme previste dalla legge
    - Così si può capire che la volontà testamentaria ha una forma definitiva
  - Deve essere completo
    - Solo le disposizioni nel testamento hanno effetto
    - Non si può rinviare a volontà altrui, e nemmeno a volontà del testatore espressa fuori dall'atto e in forma non testamentaria (salvo il rinvio formale o l'art. 651 c.c.)
    - Non è valida una disposizione fiduciaria: ossia non si può impugnare una disposizione dicendo che il beneficiario è un interposto e che il reale beneficiario è un terzo → ma diventa obbl. nat.



## Forma del testamento

- 4 forme ordinarie → pregi e difetti, ma con identica efficacia (con problemi di aggiornamento alla modernità)
- + forme speciali (alcune un po' vetuste)



## Testamento olografo

- Scritto interamente a mano dal *de cuius*
  - solo da lui, senza macchine; nullità
- Datato e sottoscritto
  - Firma: basta che sia certo l'autore ("tuo padre"); nullità
  - Data: giorno mese e anno anche con indicazione di eventi ("Natale 2018"); annullabilità / se data c'è ma non è vera la prova della data vera vi può essere solo se si controverte sull'incapacità del testatore o sulla sua revoca o su altre questioni da decidere in base alla data



## Testamento olografo

- Pro:
  - Semplice
  - Riservato
- Contra:
  - Spesso impreciso
  - A rischio di venire distrutto (ma può essere depositato presso un notaio)



## Testamento pubblico

- Redatto da un notaio
  - Riporta la volontà del testatore
  - Servono due testimoni, che assistono alla lettura dell'atto e devono sottoscriverlo assieme a testatore e a notaio
    - se testatore non può sottoscrivere, il notaio lo dichiara nell'atto e lo dice prima di leggerlo
  - Se manca la sottoscrizione del testatore o del notaio (o la scrittura delle dichiarazioni del testatore) è nullo / altrimenti è annullabile



## Testamento olografo

- Pro:
- Espressioni chiare e corrette
- Garanzia di attuazione
  
- Contra:
- Problema di segretezza (ci sono persone presenti che conoscono il contenuto; peraltro è sempre revocabile)



## Testamento segreto (o misto)

- Redatto a mano e sottoscritto dal *de cuius*, o redatto da un terzo o meccanicamente e sottoscritto dal *de cuius* ogni mezzo foglio
  - La scheda viene chiusa in un involucre
  - Viene consegnato al notaio che sigilla l'involucro e scrive sopra l'atto di ricevimento, firmato dal testatore, dai testimoni e dal notaio
  - Se manca uno dei requisiti → può valere come testamento olografo
  - Se viene ritirato → è revocato, salvo che non abbia requisiti dell'olografo e sia trovato integro alla morte *de cuius*



## Testamento internazionale

- Atto scritto e presentato al notaio in presenza di due testimoni dal *de cuius* personalmente
  - Il *de cuius* dichiara che quello è il suo testamento
  - Egli dichiara di essere a conoscenza del contenuto
  - Sottoscrive l'atto o dichiara di riconoscere la sua firma
  - Il notaio attesta in un verbale quanto è avvenuto



## Pubblicazione del testamento

- Testamento olografo e segreto → diventano eseguibili dopo la pubblicazione notarile
  - Notaio redige in un atto pubblico un verbale di apertura del testamento, in cui descrivo lo stato del documento e trascrive le disposizioni di volontà
  - Copia dell'atto di pubblicazione è inviata alla cancelleria del tribunale nella cui giurisdizione si è aperta la successione
  - Si avvertono eredi e legatari di cui il notaio conosce domicilio o residenza





## Testamenti speciali

- Testatore non può valersi di forme ordinarie per situazioni particolari tassativamente indicate
  - Epidemia locale, infortunio, calamità pubblica + ... → dichiarazione di volontà a notaio, sindaco, ministro di culto, con due testimoni
  - A bordo di nave in viaggio per mare e di aeromobile in volo → dichiarazione di volontà a comandante con due testimoni e annotazione nel libro di bordo
  - Militari e civili a seguito forze armate, se testatore è impegnato in guerra o prigioniero o di presidio fuori dello Stato → dichiarazione di volontà a ufficiale, cappellano militare, ufficiale Croce rossa



## Testamenti speciali

- Caratteristica comune
  - Perdono efficacia dopo tre mesi dal ritorno in luogo o situazione in cui è possibile testare in modo ordinario
- Invalidità
  - Nullità se manca relazione scritta o sottoscrizione testatore o persone autorizzate a ricevere la dichiarazione
  - Altrimenti annullabilità



## Invalidità: elementi essenziali

- Ricerca volontà effettiva (storica)
- Non ha rilievo l'affidamento (non c'è controinteressato)
- Conservazione (l'atto non si può ripetere)
  
- → ha rilievo per interpretazione
- → ha rilievo per il regime di validità



## Invalidità: elementi essenziali

- Invalidità
  - Nullità
  - Annullabilità
  
- Più rigoroso che in tema di matrimonio; però attenzione:
  - Annullabilità assoluta
  - Eccezione di annullamento non imprescrittibile



## Invalidità: elementi essenziali

- Soggetti: incapacità giuridica speciale (nullità)
  - Di ricevere: tutore se persona sottoposta a tutela ha fatto testamento prima di approvazione del conto finale
  - Notaio che ha redatto testamento pubblico ...
- Soggetti: capacità di agire (annullabilità; chiunque vi abbia interesse; 5 anni da esecuzione)
  - No minore
  - No interdetto giudiziale
  - No incapace naturale (attenzione per anziani)
  - Sì inabilitato



## Invalidità: elementi essenziali

- Volontà
  - Dolo e violenza
  - Motivo illecito determina la nullità della disposizione se è l'unico e risulta dall'atto
  - Errore determina annullabilità se determinante (anche se non riconoscibile e non essenziale)
    - anche il motivo erroneo, purché sia l'unico e risulti dall'atto + se il motivo unico determinante è l'onere, e non viene adempiuto, ci può essere risoluzione della disp. princ.
    - *falsa demonstratio non nocet*: se il *de cuius* ha male indicato la persona dell'erede o del legatario, se si può capire chi o cosa intendeva, si corregge



## Invalidità: elementi essenziali

- Oggetto
  - Possibile
  - Lecito
  - Determinato o determinabile
    - Indeterminatezza persona = nullità
    - Indeterminatezza dei beni o delle somme = nullità (ma se a favore anima o poveri, con entità lascito, non c'è invalidità: artt. 629 e 630)
    - Disposizioni rimesse a arbitrio del terzo (indicazione erede o legatario, indicazione oggetto o quantità legato) = nulle (valido se persone o categorie già determinate)



## Invalidità: elementi essenziali

- Oggetto del legato
  - Nullo il legato se cosa è già perita durante la vita del testatore
  - Nullo il legato se al momento morte cosa o genere di cose non sono nell'asse o nel luogo in cui dovevano prendersi
  - Nullo il legato se la cosa è di proprietà del legatario sia al tempo testamento che a quello della morte
  - Nullo il legato di cosa altrui → salvo risulti da testamento o da altro atto scritto che il testatore era a conoscenza dell'altruità (diventa legato a efficacia obbligatoria, v. art. 651)



## Invalidità: elementi accidentali

- Istituzione di erede
  - Condizione sì
  - Termine no (non ci può essere soluzione di continuità)
- Legato
  - Sia condizione
  - Sia termine (iniziale o finale)



## Invalidità: elementi accidentali

- Condizione
  - Impossibile o illecita (anche se la condizione tocca la libertà personale: v. art. 636)
    - Viene espunta
    - Se solo motivo, è nulla tutta la disposizione
  - Durante la pendenza
    - Amministratore per l'eredità
    - Di norma amministrazione a chi succederebbe se la condizione non si verificasse
    - Se chiamati nascituri, amministrazione a padre e madre / se un non concepito amministrazione al successivo successore, ma rappresentanza a vivente di cui sarà figlio



## Invalidità: elementi accidentali

- Onere
  - Prestazione imposta a erede o legatario; se accetta eredità o non rinuncia al legato osarà obbligato
  - Onere impossibile o illecito
    - Viene espunto
    - Se solo motivo, è nulla tutta la disposizione
  - Per l'adempimento
    - Qualsiasi interessato (anche morale)
    - Se inadempimento, giudice può pronunciare risoluzione se onere è solo motivo determinante della disp. princ. e se il testatore l'aveva espressamente previsto



## Revocazione

- Espresa
- Tacita
- Presunta
- Legale



## Revocazione

- **Espressa**
  - Atto solenne (atto pubblico con due testimoni o testamento, che deve avere altre disposizioni patrimoniali)
  - Revocabile anche la revoca



## Revocazione

- **Tacita**
  - Nuovo testamento incompatibile
  - Cadono solo le nuove disposizioni incompatibili (non è più l'ultima volontà: vale la revoca anche se le nuove disposizioni sono senza effetto)



## Revocazione

- Presunta
  - Testamento olografo distrutto, lacerato o cancellato
    - Chi ha interesse può provare che distruzione o cancellazione sono avvenute senza intenzione di revocare (per errore) o da parte di altra persona
  - Cosa legata alienata o trasformata in cosa di forma o nome diverso
    - Ammessa la prova di una diversa volontà



## Revocazione

- Legale
  - Sopravvenienza di figli
    - Disposizioni a titolo universale o particolare revocate di diritto
    - Nel caso in cui il soggetto non avesse o ignorasse di avere figli o discendenti, e poi sopravvenga un figlio o un discendente anche postumo (anche un figlio nato fuori dal matrimonio riconosciuto dopo il testamento)
    - Se successione dei figli o discendenti non ha effetto, la revoca non opera
    - Non c'è revoca se il testatore ha provveduto per il caso in cui esistessero o sopravvenissero figlio discendenti





## Coeredità

- Coeredità → contitolarità dell'asse
- Diritto di prelazione
  - Chi vuole vendere la sua quota deve denunciarlo agli altri coeredi indicando il prezzo
  - I coeredi possono esercitare il diritto entro due mesi dall'ultima notifica
  - Se non rispettato l'obbligo di notifica: retratto successorio (diritto di riscattare la quota finché dura la comunione; efficacia reale, contro terzi e aventi causa)



## Divisione

- Contrattuale
- Giudiziale
- In ogni caso → effetto dichiarativo (come se non ci fosse mai stata contitolarità)
- Diritto imprescrittibile di domandare la divisione giudiziale
  - con alcuni impedimenti temporanei (salva aut. giudice)



## Divisione: giudiziale

- Ciascuno ha pari diritto ad avere beni mobili o immobili in natura
  - Immobili non comodamente divisibili: a coerede avente la quota maggiore (ma: conguagli) o a più coeredi se lo richiedono oppure vendita all'incanto
- Rendita dei conti
  - Prelievi e conguagli
- Stima dei beni
- Porzioni (lotti)
  - Mobili e immobili e crediti in eguale misura
- Estrazione a sorte



## Divisione: contrattuale

- Annullabile per vizi del volere (5 anni)
  - Violenza e dolo
  - Giurisprudenza: anche errore
- Nullità per mancanza di causa
  - Se divisione avviene con soggetto che non è coerde
- Rescissione per lesione (2 anni)
  - Lesione oltre il quarto
  - Si può evitare offrendo supplemento
  - L'azione si può esercitare contro qualunque atto che ha l'effetto di far cessare la comunione (anche la divisione del testatore) / non transazione su questioni divisorie

