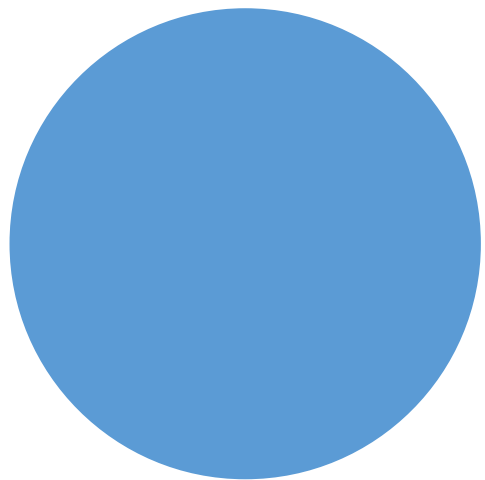


Diritto di famiglia e delle successioni in Europa

Dott.ssa T. Pertot

Successione legittima e testamentaria

- ▶ Successione legittima:
 - ▶ solidarietà familiare
 - ▶ si apre quando il *de cuius* abbia omesso (in tutto o in parte) di disporre dei propri beni mediante testamento
 - ▶ può concorrere con la...
- ▶ ...successione testamentaria:
 - ▶ libertà testamentaria
 - ▶ = libertà del *de cuius* di disporre dei propri beni mediante testamento (*rinvio*)
- ▶ Limite = c.d. successione necessaria (la quale non rappresenta, tuttavia, un terzo tipo di successione)

Patti successori

- ▶ In Italia è esclusa la successione per contratto
- ▶ Cfr. art. 458 c.c.: divieto dei patti successori
 - ▶ ...salvo quanto disposto dagli artt. 768 *bis* ss. c.c.: patto di famiglia (= deroga al divieto)
 - ▶ + recenti proposte di riforma
- ▶ I patti sono di 3 tipi:
 - ▶ istitutivi
 - ▶ dispositivi
 - ▶ rinunciativi (è vietata anche la rinuncia anticipata all'azione di riduzione: v. *infra*)

Patti successori

- ▶ *Ratio(nes)* del divieto
 - ▶ *Votum captandae mortis*
 - ▶ P. istitutivi: pregiudicano la libertà del *de cuius* di disporre del proprio patrimonio fino alla morte (contrastano con il principio della revocabilità delle disposizioni testamentarie)
 - ▶ P. dispositivi e rinunciativi: vietati perché si vuole evitare che un soggetto possa disporre (o spogliarsi) con (eccessiva) leggerezza di beni il cui acquisto non può neppure essere sicuro prima della morte: cfr. art. 771, co. 1, c.c.
- ▶ NB: = vietata anche la donazione *mortis causa*, non invece quella *si premoriar*, i.e. fatta sotto condizione (sospensiva) della premorienza del donante

Patti successori. Profili di diritto comparato

- ▶ Tradizione germanica: possibilità di regolare le successioni (anche) per contratto
- ▶ In Germania, la possibilità di concludere patti o contratti successori (*Erbvertrag*) è ampiamente ammessa
- ▶ Per una panoramica:
<https://www.diritto24.ilsole24ore.com/art/dirittoCivile/2019-06-27/il-diritto-ereditario-e-prospettive-riforma-divieto-patti-successori--164739.php>
- ▶ Recentemente: aperture anche negli ordinamenti che prevedono un divieto (v. riforma francese 2006; introduzione del patto di famiglia in Italia)
- ▶ In Italia: ulteriori proposte di riforma (al fine di ammettere, entro certi limiti, i patti successori istitutivi; abrogare il divieto di patti successori rinunciativi)

Regolamento n. 650/2012

Art. 3, par. 1, lett. b: definizione di patto successorio ai fini del Regolamento (diverse interpretazioni)

Articolo 25 Patti successori

1. Un patto successorio avente a oggetto la successione di **una sola persona** è disciplinato, per quanto riguarda l'ammissibilità, la validità sostanziale e gli effetti vincolanti tra le parti, comprese le condizioni di scioglimento, dalla **legge** che, in forza del presente regolamento, sarebbe stata **applicabile alla successione di tale persona se questa fosse deceduta il giorno della conclusione del patto.***

2. Un patto successorio avente a oggetto la successione di **più persone** è ammissibile solo se è ammissibile in base a ciascuna delle leggi che, in forza del presente regolamento, avrebbero regolato la successione di ciascuna di tali persone se esse fossero decedute il giorno della conclusione del patto.

Un patto successorio ammissibile ai sensi del primo comma del presente paragrafo è disciplinato, per quanto riguarda la validità sostanziale e gli effetti vincolanti tra le parti, comprese le condizioni per il suo scioglimento, dalla legge con la quale presenta il collegamento più stretto tra quelli menzionati al primo comma del presente paragrafo.

3. **In deroga ai paragrafi 1 e 2, le parti possono scegliere come legge regolatrice del loro patto successorio, per quanto riguarda l'ammissibilità, la validità sostanziale e gli effetti vincolanti tra le parti, comprese le condizioni per il suo scioglimento, la legge che la persona o una delle persone della cui successione si tratta avrebbe potuto scegliere ai sensi dell'articolo 22, alle condizioni ivi indicate.****

* evitare che una persona possa stipulare un patto valido secondo la l. applicabile al momento della stipula (= l. di residenza abituale), ma destinato ad essere travolto dalla nullità se la l. applicabile muti successivamente (si pensi, ad esempio, all'ipotesi in cui il *de cuius* cambi, sposti della morte, la propria residenza, trasferendosi in uno Stato che vieta, invece, i patti successori)

** = rilevante quando parte dell'accordo = un soggetto la cui legge vieta i patti successori

Successione legittima e testamentaria

- ▶ Successione legittima:
 - ▶ solidarietà familiare
 - ▶ si apre quando il *de cuius* abbia omesso (in tutto o in parte) di disporre dei propri beni mediante testamento
 - ▶ può concorrere con la...
- ▶ ...successione testamentaria:
 - ▶ libertà testamentaria
 - ▶ = libertà del *de cuius* di disporre dei propri beni mediante testamento (*rinvio*)
- ▶ Limite = c.d. successione necessaria (la quale non rappresenta, tuttavia, un terzo tipo di successione)

Regolamento 650/2012

- ▶ Il Reg. 560/2012 non obbliga comunque gli Stati ad ammettere e a regolare i patti successori
- ▶ Il divieto dei patti successori può considerarsi norma di ordine pubblico?
 - ▶ Se lo fosse: art. 35 Reg.
 - ▶ In Italia si tende a dare risposta negativa al quesito. Infatti,
 - ▶ la nozione di ordine pubblico deve essere interpretata restrittivamente (v. considerando 58);
 - ▶ i patti successori sono ammessi in diversi SM dell'UE;
 - ▶ anche nell'ordinamento italiano esiste un'importante eccezione al divieto di cui all'art. 458 c.c.

Libertà testamentaria v. successione necessaria

- ▶ Tutela degli stretti congiunti del *de cuius* (legittimari o successori necessari)
- ▶ Legittimari
 - ▶ = figli, coniuge, partner di un'unione civile, ascendenti (in mancanza di figli)
- ▶ Ai legittimari
 - ▶ = riservata una quota del patrimonio del *de cuius* = legittima o quota indisponibile
 - ▶ varia a seconda del numero/qualità degli aventi diritto
 - ▶ determinata tenendo conto anche delle donazioni effettuate in vita dal *de cuius* (artt. 553 ss., 556 c.c.)
 - ▶ spetta l'azione di riduzione (artt. 553 ss. c.c.)
 - ▶ con portata recuperatoria
 - ▶ = irrinunciabile in vita del *de cuius* (art. 557, co. 2, c.c.)

Protezione dei legittimari: profili di diritto comparato

- ▶ Chi sono i legittimari?
 - ▶ = stretti congiunti del *de cuius*
 - ▶ NB: diverse scelte compiute dai legislatori nazionali nell'individuare i soggetti protetti
 - ▶ Tendenze: equiparazione (anche sotto il profilo successorio) del coniuge e del partner registrato (non invece del mero convivente); esclusione degli ascendenti dal novero dei legittimari
- ▶ Come si calcola la porzione ad essi spettante?
 - ▶ Quota variabile (così, ad esempio, da noi: cambia in base alla qualità e al numero dei legittimari)
 - ▶ Quota fissa (v., ad esempio, § 2303 BGB: = pari alla metà della quota legittima; così anche in Austria)
- ▶ 2 modelli:
 - ▶ Legittima come diritto di credito (= modello tedesco)
 - ▶ Rilevanza delle donazioni (entro certi limiti: v. riforma tedesca del 2010 e il nuovo § 2325 BGB)
 - ▶ Diritto dei successori (c.d. necessari) a ricevere una quota del patrimonio ereditario
- ▶ Talvolta = ammessa la rinuncia (anticipata) alla legittima / all'azione di riduzione (Germania, Austria, Francia)
- ▶ Inoltre, i taluni ordinamenti si ammette (entro certi limiti) anche la diseredazione

Abolizione o riforma della successione necessaria?

- ▶ Tutela costituzionale (v. art. 42, ult. co., Cost., ma anche art. 14, co. 1, GG)
 - ▶ Soppressione sarebbe, dunque, inammissibile?
 - ▶ Cfr. diritto inglese: non conosce l'istituto della legittima (solo *family provisions* a favore dei c.d. *dependants*)
- ▶ Modificabilità della tutela: riforme e proposte di riforma
- ▶ Tendenza: dalla legittima in natura verso la legittima come diritto di credito (*i.e.* verso il modello tedesco)
 - ▶ V. ad es., la riforma francese 2006
 - ▶ Proposte di riforma in tal senso anche in Italia

Regolamento 650/2012

- ▶ Problema: e se legge applicabile non prevede la tutela dei legittimari (es.: se applicabile l. inglese) o la regoli diversamente?
- ▶ L. d.i.p. 218/1995: norme sulla tutela dei legittimari = norme di applicazione necessaria (art. 46, co. 2)
- ▶ Cass.: tutela dei legittimari non fa parte dell'ordine pubblico
- ▶ Cfr. cons. 50 Reg.

Bibliografia

- ▶ Gallo, voce Successioni in diritto comparato, in Dig. disc. priv., sez. civ., XIX, Torino, 1999
- ▶ Fusaro, Linee evolutive del diritto successorio europeo, in Giust. civ., 2014, 509 ss., <http://giustiziacivile.com/giustizia-civile-riv-trim/linee-evolutive-del-diritto-successorio-europeo>
- ▶ <https://www.diritto24.ilsole24ore.com/art/dirittoCivile/2019-06-27/il-diritto-ereditario-e-prospettive-riforma-divieto-patti-successori--164739.php>
- ▶ Torrente/Schlesinger, Manuale di diritto privato, Giuffrè, ult. ed.