I PROFILI TRIBUTARI DEL TRUST

Problematiche aperte e soluzioni applicative

Avv. Tiziana Russo

Bologna, 14 Aprile 2015

Questioni preliminari

- Obiettivo cliente
- Meritevolezza di tutela
- Trust interno in Italia
- Compatibilità con principi e norme del nostro ordinamento

TRUSTS JERSEY LAW (1984)

- Sedute preparatorie conferenza Aja
- Nascita di una codificazione
- Caratteristiche della legislazione di Jersey
  1. Consuetudini normanne
  2. Posizione geografica
  3. Valore del precedente giuridico
  4. Status di indipendenza

ARTICOLO 2
TRUSTS JERSEY LAW

ESISTENZA DEL TRUST: TRE CERTEZZE

1. **VOLONTÀ DEL DISPONENTE**
   - a) articolo 9 A : ritenzione dei poteri del disponente
   - b) sham-trust (sentenza Abdel Rahman vs. Chase-Bank

ARTICOLO 2
TRUSTS JERSEY LAW

ESISTENZA DEL TRUST: TRE CERTEZZE

2. FONDO VINCOLATO IN TRUST

- Definizione di bene
- Esclusione per i beni immobili
- Eccezioni a tale principio

ARTICOLO 2
TRUSTS JERSEY LAW

ESISTENZA DEL TRUST: TRE CERTEZZE

3. POSIZIONE GIURIDICA DEI BENEFICIARI

- **Nessuna distinzione tra giurisdizione di *equity* e giurisdizione di *common law***
- **Necessità che sia astrattamente definibile**
- **Definibile quale aspettativa di diritto**
- **Nessuna ingerenza attiva sulla gestione e amministrazione del trust (salvo caso di *breach of trust*)**
- **Nessun diritto ad essere informato sull'operato del *trustee***
- **Posizione intesa quale bene mobile e pertanto inquadrabile nelle regole della cessione dei crediti**

PROTECTIVE TRUST E SPENDTHRIFT TRUST

- **EVENTUALI PRETESE DEI CREDITORI DEI BENEFICIARI**

ARTICOLO 4
TRUSTS JERSEY LAW

DURATA DEL TRUST

- **Principio della *rule against perpetuities***
- **Regola Sauders vs. Vautier**

SCELTA DELLA LEGGE REGOLATRICE DEL TRUST

- Competenza della Court of Jersey per tutte le controversie sorte
- Articolo 9 : assoluta irrilevanza per la non riconoscibilità del trust da parte di una legge straniera e per la posizione dei legittimari del disponente (salvo che siano residenti in Jersey)
- Azione revocatoria o paoliana (sentenza Al Fahd vs. Grupo Torres)

ARTICOLO 11
TRUSTS JERSEY LAW

Casi di invalidità del trust

- Disposizioni atto istitutivo contrarie alla legge di Jersey
- Qualunque cosa contraria alle legge di Jersey
- Applicazione diretta su immobili siti in Jersey
- Vizi del consenso (timore reverenziale, violenza, forza, etc.)

Tali ipotesi di invalidità comportano un resulting trust in favore del disponente e costituiscono cause di annullabilità e non di nullità

TRUSTS JERSEY LAW

Revoca del disponente

- Non fa venir meno gli atti compiuti anteriormente dal trustee

TRUSTS JERSEY LAW

Revoca del trustee

- Per dimissioni personali
- Sostituzione tra trustee originario al trustee successivo
- Per volontà dei beneficiari
- Per intervento dell’autorità giudiziaria (sentenza tribunale Milano 21.01.2013 in materia di trust liquidatorio)

TRUSTS JERSEY LAW

Charitable trust

- **Durata illimimitata**
- **Possibilità di esenzioni e sgravi fiscali**
- **Possibilità di trasferimento beni immobili**

Non charitable trust (trust di scopo)

- **Fictio dello scopo in luogo dei beneficiari**
- **Volontà del disponente per il raggiungimento di un obiettivo concreto e reale**
- **Nomina necessaria di un *enforcer***

Charitable e non charitable trust

- **Cy-press doctrine e sua evoluzione nell'articolo 47 trust jersey law**
- **Sentenza Greville Bathe Found**

TRUSTS JERSEY LAW

Violazione del trust : breach of trust

- Dovere del trustee di attenersi a quanto necessario per svolgere il suo ufficio
- C.d. “nocciolo irriducibile”

  a) nessuna possibilità di ricavare utili

  b) vantaggi a favore dei beneficiari

TRUSTS JERSEY LAW

Rimedi dei beneficiari alla violazione del trust

- Sanatoria dei vizi : ratifica della violazione attraverso il consenso unanime dei beneficiari (regola Sauders vs. Vautier)
- Rimedi anticipatori : sequestro conservativo dei beni
- Rimedi successivi : citazione in giudizio per risarcimento in forma specifica o per equivalente
- Rimedi attraverso l'intervento dell'autorità giudiziaria:
  - regola Hasting-Bass
  - constructive trust (sentenza Court of Jersey caso Fragoso – Governo Monzambico – Llyod off-shore Ltd.)

TRUSTS JERSEY LAW

Esonero responsabilità del trustee

- Possibile limitazione della sua responsabilità
- Diminuzione della soglia di diligenza
- Impossibilità per atti compiuti con:

  a) fraud

  b) gross negligence

  c) wilfulmiscondact

TRUSTS JERSEY LAW

Poteri del trustee

- Amministrativi
- Dispositivi

a) power of manteinance

b) power of advancement

TRUSTS JERSEY LAW

Gli errori del trustee : regola Hasting-Bass

- Necessario requisito è la buona fede del trustee
- Intervento autorità giudiziaria per eliminare il potere dispositivo del trustee che ha generato l'errore

- Ipotesi :

  a) il trustee non aveva poteri dispositivi ma credeva di averli

  b) il trustee non avrebbe dato vita agli atti dispositivi se avesse conosciuto la normativa

- Derivazione della regola dalla sentenza della Royal Court Re green trust

CONCLUSIONI

- **Contemporanea applicazione e fusione tra diritto interno e diritto straniero**
- **Superamento polemica tra incompatibilità tra ordinamento interno e ordinamento straniero**
- **Grande duttilità, flessibilità ed efficienza del trust come strumento di dialogo con gli istituti dell'ordinamento giuridico nazionale che convergono al medesimo scopo**

CONCLUSIONI

Paolo Grossi da anni ci va parlando a ragion veduta di “insularità giuridica” ossia “una comunità di cittadelle murate vocate alla introversione, in cui ognuno è compiaciuto del proprio isolamento, mentre è proprio questo il nemico da battere, un nemico forte perché ha tutte le armi della pigrizia culturale e del provincialismo culturale”

Grazie per la Vostra Cortese Attenzione