

*Il trust in Italia*  

---

*Associazione*

Il trust di partecipazioni sociali e le diverse possibili gradazioni dei limiti gestionali del trustee (dalla clausola di disinteresse al trustee dirigente).

Dario Latrofa

# Il trust in Italia

## Associazione

### Il trustee

Per il diritto internazionale dei trust la posizione del trustee è quella di chi **esercita sul fondo in trust tutte le potestà dominicali**.

Il trustee **dispone di tutti i poteri che spetterebbero** a chi, avendo un titolo legale su un bene, ne fosse anche il *beneficial owner* (\*).

Per il diritto inglese il trustee è un **soggetto con diritti pieni e incondizionati** (“absolutely entitled”) **sul fondo in trust** (\*).

(\*) M. Lupoi

# Il trust in Italia

## Associazione

### Il trustee e la responsabilità

Gli ampi poteri discrezionali e l'autorità dei trustees hanno come diretta conseguenza la **responsabilità personale per le proprie azioni o omissioni verso i beneficiari**.

Gli **obblighi e i doveri minimi** a cui deve attenersi un trustee sono riassumibili in:

- ✓ obbligo di gestione efficiente ed economica;
- ✓ obbligo di rendere conto;
- ✓ obbligo di riservatezza;
- ✓ dovere di agire personalmente;
- ✓ dovere di lealtà e imparzialità verso i beneficiari;
- ✓ dovere di effettuare gli investimenti con prudenza.

# Il trust in Italia

## Associazione

### La frammentazione delle funzioni dei trustee

Nell'esperienza giuridica internazionale si è sviluppata una vera e propria tendenza alla **frammentazione delle funzioni gestionali dei trustee** volta a rendere più efficiente la gestione dei beni in trust.

E', quindi, sorta la necessità e l'opportunità di prevedere **regole utili a disciplinare, limitare o frammentare i poteri dei trustee** nel caso, ad es., di :

- ✓ divisione dei poteri tra due o più trustee;
- ✓ deleghe conferite dal trustee a soggetti terzi;
- ✓ attribuzione di poteri a consulenti che possono decidere gli investimenti del trust;
- ✓ riserva di poteri in capo a soggetti terzi che potranno decidere in merito alla distribuzione del reddito o alla nomina, modifica o revoca di beneficiari.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Alcuni interventi legislativi

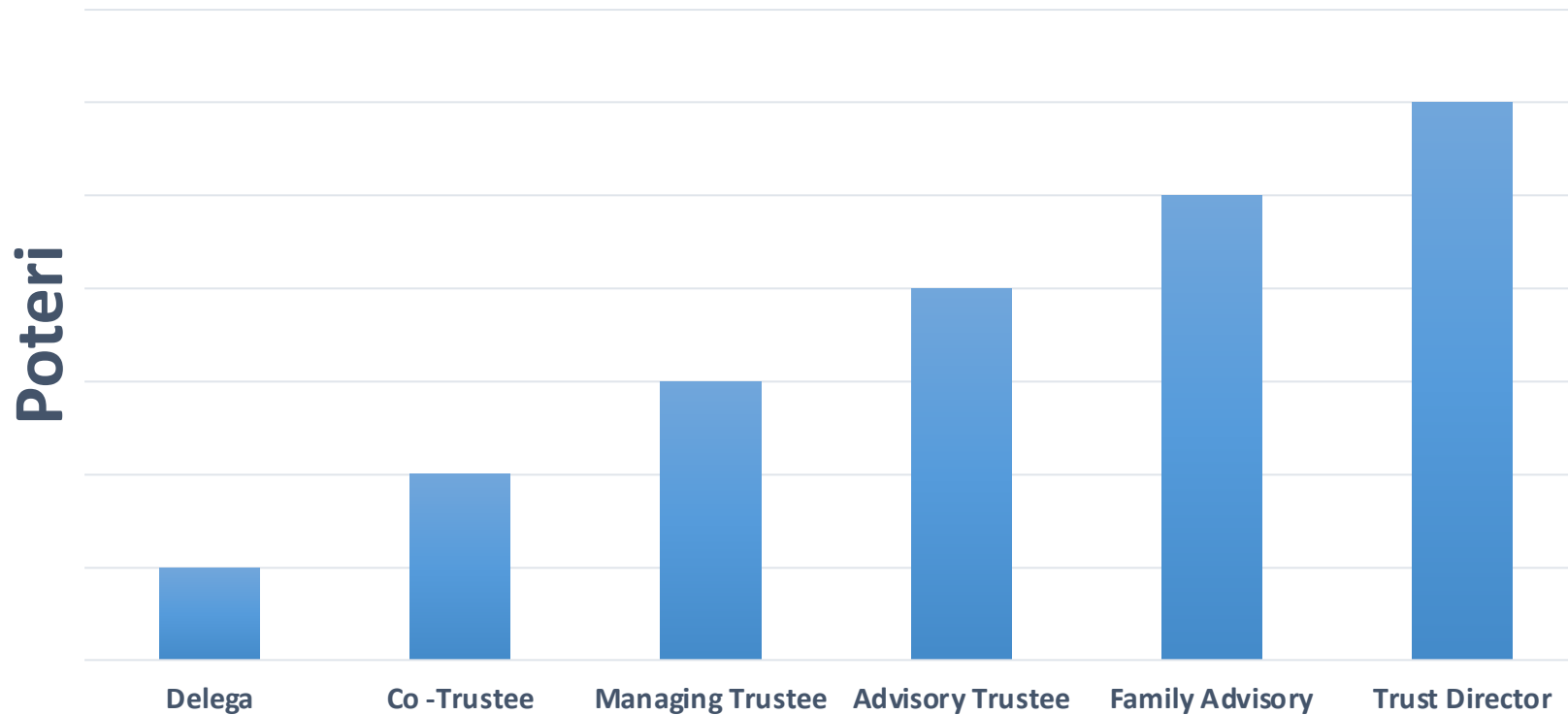
Vari Stati nel panorama internazionale hanno legiferato in merito alla frammentazione e limitazione delle funzioni del trustee, ad esempio, rispetto:

- ✓ alle **deleghe** rilasciate dal trustee (Rep. San Marino, Legge 42/2010, artt. 33-34);
- ✓ alla disciplina dell'ufficio di trustee (**cotrustee**) [Malta, Trusts and Trustees Act, 1988 (as amendend, 2004), art. 22];
- ✓ all'assenza di obblighi del trustee di **intromissione nella gestione societaria** (Bermuda The Trusts (Special Provisions) 1989, sect. 8);
- ✓ al **custodian trustee** [Queensland, Section 19 (1) of the Trusts Act, 1973] ;
- ✓ all'**advisory trustee** (New Zeland, Trustee Act 1956, art. 50);
- ✓ al **family advisor** (South Dakota, Directed Trusts, 55-1B-12);
- ✓ al **managing trustee** (BVI, Trustee Act 1961, art. 87);
- ✓ al **director trustee** (Delaware, Direct Trust Statute, Title 12, C. § 3313 ).

# Il trust in Italia

## Associazione

### La diversa gradazione dei poteri e di ripartizione delle responsabilità



# Il trust in Italia

---

## Associazione

### Directed Trust

**Un trust diretto** è un trust che **rimuove uno o più poteri o discrezionalità**, tradizionalmente detenuti dal trustee e conferisce quel potere o discrezione a una persona che è o un trustee speciale o non è neanche un trustee (c.d. **Trust Director**).

Il trustee, inoltre, esercita i poteri a lui sottratti **sotto la direzione o le indicazioni ricevute dal Trust Director**.

Con un trust diretto, **il disponente può assegnare compiti di investimento, di distribuzione e amministrativi** a uno o più trustees, consulenti per gli investimenti e guardiani.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Limiti e opportunità date dall'utilizzo di un Director Trustee o di un Directed Trust

Questi poteri di frammentazione e limitazione delle prerogative del trustee sono applicabili al trust di partecipazioni sociali ?

Chi può essere investito di dette prerogative o poteri ?

Quali sono le responsabilità del trustee che subisce dette limitazioni ?

Quali sono gli obblighi, i doveri e le responsabilità del soggetto che esercita il potere sottratto al trustee ?



# Il trust in Italia

## Associazione

### Usi del Directed Trust

- ✓ Investimenti (tutti gli investimenti ivi incluse le partecipazioni sociali)
- ✓ Distribuzioni
- ✓ Nomina del beneficiario
- ✓ Valutazioni
- ✓ Cambio di sede e legge applicabile
- ✓ Modifica dello strumento trust
- ✓ Qualsiasi altra materia (a seconda della flessibilità dello statuto)

# Il trust in Italia

## Associazione

### Le caratteristiche del Directed Trust.

- ✓ Un Directed Trust non è una delega di funzioni o poteri
- ✓ Un Directed Trust divide efficacemente le funzioni tra due o più soggetti
- ✓ Il trustee non dovrebbe avere alcun obbligo di monitorare o supervisionare il consulente
- ✓ Il trustee non dovrebbe avere la possibilità di esercitare scelte discrezionali al di fuori delle istruzioni ricevute dall'atto istitutivo di trust o dalle indicazioni scritte inviate dal consulente (c.d. **direction letter**)
- ✓ Il trustee non dovrebbe avere il potere di selezionare, rimuovere o nominare il consulente
- ✓ Il trustee dovrebbe essere responsabile solo per dolo quando agisce seguendo le indicazioni ricevute e non dovrebbe essere responsabile per le violazioni dei doveri commessi dal consulente che è l'unico responsabile delle decisioni prese e impartite

# Il trust in Italia

## Associazione

### L'esperienza del diritto dei trust degli Stati USA in tema di Trust Director

Negli USA sono presenti **tre diversi approcci**:

- ✓ quello degli Stati che si sono adeguati alle indicazioni previste dalla **Section 808 (b), dell' Uniform Trust Code States** del 2010 (poi riviste dal recente UTC del 2017);
- ✓ quello degli Stati che hanno seguito la **Section 185 of the Restatement (Second) of Trusts** del 1959 dell'American Law Institute (poi rivista nel 2003 dalla Section 75, del Third Restatement of Trusts States );
- ✓ quello del **Delaware** che fin dal 1985 ha emanato regole in tal senso che attualmente sono disciplinate dal **Direct Trust Statute, Title 12, C. § 3313**.

# Il trust in Italia

Associazione

## L'approccio secondo le indicazioni dell'Uniform Trust Code

### Secondo l'UTC § 808:

Se le disposizioni di un trust conferiscono a una persona diversa dal disponente un potere fiduciario di dirigere determinate azioni del trustee, quest'ultimo deve agire in conformità alle indicazioni ricevute, a meno che le indicazioni ricevute siano manifestamente contrarie alle disposizioni del trust.

Anche il solo tentativo di esercitare le istruzioni contrarie alle disposizioni del trust da parte del trustee, costituirebbe una grave violazione di un dovere fiduciario che la persona che detiene il potere deve ai beneficiari del trust.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Stati USA che hanno adottato le indicazioni UTC § 808

Stato	Legge	Stato	Legge
Alabama	Ala. Code §19-3B-808(b)	Nebraska	Neb. Rev. Stat. §30-3873(b)
Arkansas	Ark. Code Ann. §28-73-808(b)	New Mexico	N.M. Stat. Ann. §46A-8-808(B)
District of Columbia	D.C. Code Ann. §19-1308.08(b)	North Dakota	N.D. Cent. Code §59-16-08(2)
Florida (if directing person is not cotrustee)	Fla. Stat. §736.0808(2)	Oregon	Or. Rev. Stat. §130.685(2)
Kansas	Kan. Stat. Ann. §58a-808(b)	Pennsylvania	20 Pa. Cons. Stat. §7778(b)
Maine	Me. Rev. Stat. Ann. tit. 18-B, §808(2)	South Carolina	S.C. Code Ann. §62-7-808(b)
Maryland	MD Code, Estates and Trusts, §14.5-808	Texas	Tex. Prop. Code Ann. §114.003(b)
Massachusetts	Mass. Gen. L. ch. 203E, §808(b)	Vermont	Vt. Stat. Ann. tit. 14A, §808(b)
Michigan	Mich. Comp. Laws §700.7809(4)	Virginia (unless §64.2-770(E) applies)	Va. Code Ann. §64.2-770(B)
Mississippi	Miss Code Ann. § 91-8-808	West Virginia	W. Va. Code §44D-8-808(b)
Montana	MCA 72-38-808		

# Il trust in Italia

## Associazione

### I limiti dell'applicazione delle indicazioni dell'UTC § 808

Se una legge segue l'approccio UTC § 808, il **trustee continua a detenere la responsabilità fiduciaria** e decide se seguire l'indicazione ricevuta o meno.

**Non vi è una divaricazione efficace e chiara delle responsabilità** tra trustee e advisor o soggetto terzo a cui sono riservate funzioni di director trustee.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Le indicazioni fornite dalla Section 185 of the Restatement (Second) of Trusts

La sezione 185 della Restatement (Second) of Trusts, prevede che se in base alle disposizioni di un atto di trust una persona ha il potere di controllare per certi aspetti l'azione del trustee, questi ha il dovere di agire in conformità con l'esercizio di tale potere, a meno che il tentativo di esercizio del potere non violi i termini del trust o sia una violazione di un dovere fiduciario a cui tale persona è soggetta nell'esercizio del potere.

Se uno statuto segue l'approccio del Restatement § 185, il trustee deve seguire le indicazioni ricevute dal soggetto terzo, a meno che l'esercizio di tale potere da parte di detto soggetto "non violi i termini del trust o sia una violazione di un dovere fiduciario a cui tale persona è soggetta nell'esercizio del potere".

Pertanto, il trustee continua ad avere una responsabilità anche rispetto alle indicazioni ricevute e deve decidere se seguirle o meno. Anche questa previsione, quindi, non distingue e non divide efficacemente le responsabilità dei due soggetti.

# Il trust in Italia

---

## Associazione

**Stati USA** che hanno seguito le indicazioni fornite dalla **Section 185 of the Restatement (Second) of Trusts**

Stato	Legge
<b>Indiana</b> (unless terms expressly direct trustee to rely or relieve trustee from liability for relying on directions)	Ind. Code Ann. §30-4-3-9(b)
<b>Iowa</b>	Iowa Code Ann. §633A.4207(2)



# Il trust in Italia

## Associazione

### **Stati USA che non hanno previsto una legge sul Trust Director**

- ✓ California
- ✓ Connecticut
- ✓ Hawaii
- ✓ Louisiana
- ✓ Minnesota
- ✓ New Jersey
- ✓ New York
- ✓ Rhode Island

# Il trust in Italia

## Associazione

### La divisione delle funzioni e delle responsabilità

Al fine di evitare le problematiche riscontrate dalle previsioni della **Section 808 (b)**, dell' **"Uniform Trust Code States"** e della **Section 185 del "Restatement (Second) of Trusts"** alcuni Stati hanno legiferato in maniera differente cercando di **dividere in modo più netto le responsabilità tra trustee e trust director o trust adviser.**

# Il trust in Italia

## Associazione

### Stati USA che hanno previsto un legge sulla divisione delle funzioni

Stato	Legge
<b>Arizona</b> (bad faith or reckless indifference)	Ariz. Rev. Stat. Ann. §14-10808(B)
<b>Colorado</b> (investment decisions only)	Colo. Rev. Stat. §15-1-307
<b>Delaware</b> (willful misconduct; statute upheld in <i>Duemler v. Wilmington Trust Co.</i> , 2004 Del. Ch. Lexis 206 (Del. Ch. 2004))	Del. Code Ann. tit. 12, §3313
<b>Florida</b> (if directing person is cotrustee; willful misconduct of directing trustee of which directed trustee has knowledge)	Fla. Stat. §736.0703(9)
<b>Georgia</b> (investment decisions only; bad faith or reckless indifference)	Ga. Code Ann. §53-12-303

Stato	Legge
<b>Idaho</b>	Idaho Code §15-7-501(2),(5)
<b>Illinois</b> (willful misconduct)	760 ILCS 5/16.3(f)(1)
<b>Indiana</b> (if terms expressly direct trustee to rely or relieve trustee from liability for relying on directions)	Ind. Code Ann. §30-4-3-9(a)
<b>Kentucky</b> (corporate trustees, investment decisions, authorized directions only)	Ky. Rev. Stat. Ann. §286.3-275
<b>Missouri</b> (bad faith or reckless indifference)	Mo. Ann. Stat. §456.8-808(8)

# Il trust in Italia

---

## Associazione

### Stati USA che hanno previsto un legge sulla divisione delle funzioni (segue)

Stato	Legge	Stato	Legge
<b>Nevada</b>	Nev. Rev. Stat. §163.5549	<b>Tennessee</b>	Tenn. Code Ann. §§35-15-808(b), (e), 35-3-122
<b>New Hampshire</b>	N.H. Rev. Stat. Ann. §564-B: 8-808(b)	<b>Utah</b> (investment decisions only; willful misconduct or gross negligence)	Utah Code Ann. §75-7-906(4)
<b>North Carolina</b> (intentional misconduct)	N.C. Gen. Stat. §§36C-7-703 (e1) (1), 32-72(d)(2)(a), 36C-8A-4(a)	<b>Virginia</b> (willful misconduct or gross negligence; if statute is incorporated into trust by settlor or non judicial settlement agreement)	Va. Code Ann. §64.2-770(E)
<b>Ohio</b>	Ohio Rev. Code Ann. §§5808.08(B), 5815.25(B)	<b>Washington</b> (no liability for relying on direction)	RCW 11.98A.010-900
<b>Oklahoma</b> (investment decisions only)	Okla. Stat. Ann. tit. 60, §175.19	<b>Wisconsin</b> (willful misconduct)	W.S.A. 701.0808
<b>South Dakota</b>	S.D. Codified Laws Ann. §§55-1B-2(1), 55-1B-5	<b>Wyoming</b>	Wyo. Stat. §§4-10-808(b), 4-10-715, 4-10-717-4-10-718

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)].

Questa legge riconosce e disciplina i compiti di un'ampia classe di consulenti tra cui i consiglieri di direzione, i consulenti per il consenso e i guardiani che nelle materie e nelle funzioni a loro riservate agiscono con doveri fiduciari rispetto ai beneficiari del trust.

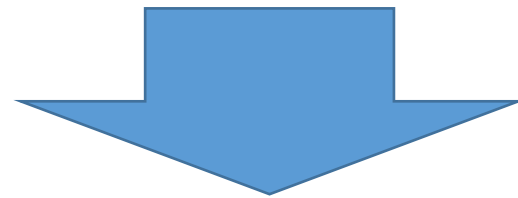
La legge, inoltre, **limita le responsabilità del trustee** che abbia seguito le indicazioni ricevute da uno dei consulenti previsti dalla legge e disciplinati dall'atto istitutivo di trust, al solo caso della “**willful misconduct**” e prevede che il trustee **possa disinteressarsi delle scelte fatte dal consulente**. In questo modo la legge crea una vera e propria **divisione di compiti e responsabilità** tra i vari soggetti.

# Il trust in Italia

## Associazione

**La definizione di willful misconduct per la legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3301 (2016)].**

Section 3301 (g) defines the term “willful misconduct” as “intentional wrong doing, not mere negligence, gross negligence or recklessness” and “wrong doing” means malicious conduct or conduct designed to defraud or seek an unconscionable advantage.”



**DOLO**

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

#### Ai sensi del § 3313 (a) :

Quando una o più persone ricevono il potere dalle disposizioni dell'atto di trust di indirizzare, approvare o disapprovare decisioni o proposte di investimento, decisioni di distribuzione o altre decisioni del trustee, tali persone **devono essere considerate come consulenti e trustees** nell'esercizio di tale autorità, a meno che l'atto di trust non disponga diversamente.

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

Ai sensi del § 3313 (b) :

Se un atto di trust prevede che il trustee segua le indicazioni di un consulente e il trustee agisca in conformità con tali indicazioni, allora **salvo nei casi di condotta dolosa da parte del trustee, questi non è responsabile** per eventuali perdite derivanti direttamente o indirettamente da tali atti.



# Il trust in Italia

## Associazione

La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

Ai sensi del § 3313 (c) :

Se uno atto di trust prevede che un trustee debba prendere decisioni con il consenso di un consulente, salvo il caso di **dolo** da parte del trustee, questi **non è responsabile** per eventuali perdite causate, direttamente o indirettamente, da qualsiasi atto o omissione dovuti **al mancato consenso da parte di tale consulente, dopo che gli è stato richiesto dal trustee.**

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

Ai sensi del § 3313 (d) :

Per "**decisione di investimento**" s'intende qualsiasi investimento, la conservazione, l'acquisto, la vendita, lo scambio, l'offerta o altra transazione e rispetto agli investimenti di azioni e titoli non quotati in borsa, la loro valutazione.

Un consulente con autorità in merito a tali decisioni è definito un "**consulente per gli investimenti**" (*investment adviser*).

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

Ai sensi del § 3313 (e) :

Ogni volta che un atto di trust preveda che **un trustee segua le indicazioni di un consulente**, salvo che l'atto di trust disponga diversamente, **il trustee non ha il dovere di:**

- 1) monitorare** la condotta del consulente;
- 2) esprimere il proprio parere** al consulente o consultare il consulente;
- 3) comunicare o avvisare della sua diversa opinione**, rispetto alla scelta indicata dal consulente, **i beneficiari** o terze parti.

Inoltre, le azioni intraprese dal trustee per adempiere alle indicazioni ricevute, devono presumersi quali azioni amministrative intraprese unicamente per consentirgli di svolgere i compiti assegnatigli dal consulente.

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

Ai sensi del § 3313 (f) :

Il termine "consigliere" include il "guardiano" che in base alle disposizioni contenute nell'atto di trust ha il potere di :

- 1) **rimuovere e nominare** trustees, consulenti , membri del comitato dei trustees e altri guardiani;
- 2) **modificare o emendare** l'atto di trust per ottenere uno status fiscale favorevole o per facilitare la sua amministrazione efficiente;
- 3) **modificare, ampliare o limitare** i termini di un "power of appointment" relativamente a un beneficiario.

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (2016)] - segue -

#### La direction letter.

La c.d. “**lettera di regia**” o “**lettera recante indicazioni al trustee**” dovrebbe essere specifica e **non dovrebbe lasciare alcuna discrezionalità al trustee**.

La “lettera di regia” dovrebbe recitare le disposizioni del § 3313 in modo che sia chiara la diversificazione dei ruoli assegnati a ciascuno.

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (a) (2016)]

#### Il cotrustee e il trustee escluso

- a) Se le disposizioni di un atto di trust **conferiscono a un cotrustee, ad esclusione di un altro cotrustee, il potere di intraprendere determinate azioni in relazione al trust**, incluso il potere di dirigere o impedire determinate azioni dei trustee, il dovere e la responsabilità del trustee escluso sono così disciplinate :
- 1) se l'atto di trust conferisce al cotrustee **il potere di dirigere determinate azioni dell'altro trustee**, quest'ultimo deve agire in conformità con le indicazioni ricevute dal cotrustee. Non ha alcun obbligo di agire in assenza di tali indicazioni e non è responsabile per qualsiasi perdita derivante direttamente o indirettamente dall'osservanza dell'istruzione ricevuta, a meno che la sua osservanza non costituisca un comportamento doloso intenzionale; (...)

# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (a) (2016)] - segue -

#### Il “cotrustee” e il “trustee escluso”

- 2) se l'atto di trust conferisce **solo a un “cotrustee” l'esercizio di un potere, il trustee che non ha detto potere non è responsabile**, individualmente o in via fiduciaria, per qualsiasi perdita derivante direttamente o indirettamente dall'azione intrapresa dal “cotrustee” nell'esercizio del potere; e
- 3) **il “trustee escluso” non ha il dovere di monitorare la condotta del “cotrustee”**, di fornire il proprio parere o consultare o richiedere indicazioni al “cotrustee”. Il “trustee escluso” non è tenuto a dare comunicazione a nessun beneficiario di alcuna azione intrapresa o non presa dal “cotrustee”, indipendentemente dal fatto che il “trustee escluso” sia d'accordo con il risultato. Le azioni amministrative intraprese dal “trustee escluso” allo scopo di attuare le direttive del “cotrustee”, compresa la conferma che le indicazioni del “cotrustee” sono state eseguite, non costituiscono il monitoraggio del “cotrustee” né costituiscono partecipazione alle decisioni del “cotrustee”.

# Il trust in Italia

## Associazione

La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3313 (a) (2016)] - segue -

Il “cotrustee” e il “trustee escluso”

- b) Il **“cotrustee”** che detiene il potere di intraprendere determinate azioni per il trust è **responsabile nei confronti dei beneficiari** per quanto riguarda l'esercizio del potere come se il **“trustee escluso”** non fosse in carica e, rispetto a detto potere esclusivo, ha l'obbligo di rendere conto ai beneficiari .



# Il trust in Italia

## Associazione

### La legge del Delaware [Del. Code Ann., tit. 12 § 3317 (2016)]

#### Dovere generale di informare tutti i gli altri soggetti che hanno obblighi fiduciari

Salvo quanto diversamente previsto nell'atto di trust, **i trustees, i consulenti, i guardiani e gli altri fiduciari hanno il dovere di informare tutti gli altri soggetti aventi obblighi fiduciari** sull'amministrazione del trust per quanto riguarda qualsiasi dovere o funzione specifica che viene eseguita da ogni fiduciario, **nella misura in cui fornire tali informazioni agli altri fiduciari è ragionevolmente necessario** affinché gli altri fiduciari possano svolgere le loro funzioni; a condizione, tuttavia, che **un fiduciario che richiede e riceve tali informazioni non ha alcun obbligo di:**

- ✓ **monitorare** la condotta del fiduciario che fornisce le informazioni;
- ✓ **fornire il proprio parere** o consultare il fiduciario che fornisce le informazioni;
- ✓ **comunicare con o avvisare o informare qualsiasi beneficiario o terza parte** in merito ai casi in cui il fiduciario che ha ricevuto le informazioni avrebbe esercitato differentemente il potere rispetto a quello che lo ha posto in essere.

# Il trust in Italia

Associazione

## La giurisprudenza sul Directed Trust Statute del Delaware

**R. Leigh Duemler v. Wilmington Trust Company, C.A. 20033, V.C. Strine (Del. Ch. Oct. 28, 2004) (Trans.) .**

In questo caso, il Vice Cancelliere Strine ha spiegato che se il trustee fosse stato ritenuto responsabile per il fatto di non aver richiesto informazioni o perchè non si era assicurato che il consulente per gli investimenti sapesse cosa stava facendo, lo Statuto sul “Directed Trust” sarebbe stato di fatto svuotato di ogni significato .

Se il consulente per gli investimenti non prende le decisioni di investimento da solo, il ruolo dei consulenti per gli investimenti non funzionerebbe, in quanto il trustee sarebbe di fatto un secondo “consulente di investimento” .

# Il trust in Italia

## Associazione

### Schema riassuntivo delle principali caratteristiche dello Statute of Directed Trust del Delaware

Peculiarità	Delaware
Definizione di directing trustee	"Persona", che ha un dovere fiduciario verso i beneficiari.
Limite responsabilità per il trustee escluso	"Willful Misconduct" .
Definizione di Willful Misconduct	DOLO ["intentional wrongdoing, not mere negligence, gross negligence or recklessness" <i>Del. Code Ann. tit 12, §3301(g)</i> ].
Definizione di "investment decision"	La conservazione, l'acquisto, la vendita, lo scambio, l'offerta o altra transazione che ne pregiudichi la proprietà o i diritti ivi contenuti e in relazione agli investimenti non quotati in borsa, la loro valutazione." Del. Codice Ann. tit 12, § 3313 (d).
Dovere e limiti di operatività un "trustee escluso"	Il trustee escluso non ha il dovere di: <b>(i)</b> Monitorare la condotta del consulente; <b>(ii)</b> Fornire consulenza al consulente o consultare il consulente o <b>(iii)</b> Comunicare con o avvisare o valutare qualsiasi beneficiario o terza parte in merito a casi in cui il fiduciario avrebbe o potrebbe aver esercitato la discrezionalità del fiduciario in una maniera diversa dal modo diretto dal consulente.
Presunzione di azioni amministrative	In assenza di prove chiare e convincenti, le azioni intraprese dal trustee escluso che sono al di fuori del suo ambito di responsabilità sono considerate solo azioni amministrative.
Precedenti giurisprudenziali	Duemler v. Wilmington Trust Company, 2004 Del. Ch. LEXIS 206 (che conferma il §3313 e rileva che un trustee non è responsabile per le perdite di investimento quando un consulente per gli investimenti fornisce indicazioni errate al trustee).

# Il trust in Italia

## Associazione

**Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.**

Definizione di Trust Director

"Trust Director" indica **una persona diversa da un Trustee** a cui l'atto dispositivo concede un potere di direzione, indipendentemente dal fatto che l'atto di trust si riferisca alla persona come un trust director e indipendentemente dal fatto che la persona sia o meno un beneficiario o un disponente del trust.

# Il trust in Italia

Associazione

## Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.

### Poteri del Trust director.

Le previsioni di un atto di trust possono concedere a un trust director un potere di direzione e il potere di regia/direzione include solo quei poteri concessi dai termini di un trust. A meno che i termini di un trust non dispongano diversamente:

- 1) Un Trust Director può esercitare o omettere ogni potere appropriato all'esercizio del suo potere di regia;
- 2) I Trust Directors con poteri congiunti devono agire con decisione a maggioranza.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.

#### Elenco esemplificativo dei poteri del Trust Director.

Senza limitare la definizione di un "potere di direzione" il comitato di redazione dell'UTC ha specificamente previsto che **considera valide le disposizioni di un trust che attribuiscono a un Trust Director il potere di effettuare:**

**1) investimenti diretti, incluso il potere di:**

- a) acquisire, cedere, scambiare o trattenere qualsiasi investimento;
- b) ricevere o prendere prestiti;
- c) votare deleghe per titoli detenuti in trust;
- d) adottare una particolare valutazione della proprietà in trust o determinare la frequenza o la metodologia di valutazione;
- e) regolare tra capitale e reddito o convertire in un unitrust; o gestire un affare di proprietà del trust;
- f) selezionare i custodi per le proprietà del trust; (...)

# Il trust in Italia

## Associazione

### **Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.**

#### Elenco esemplificativo dei poteri del Trust Director – segue -

(...)

- 2) modificare, riformare, terminare o decantare un trust;
- 3) cambiare la sede principale dell'amministrazione, il situs o la legge applicabile al trust;
- 4) accertare l'accadimento di un evento che influisce sull'amministrazione del trust;
- 5) determinare la capacità di un trustee, un settlor, un direttore o un beneficiario del trust;
- 6) determinare il compenso da corrispondere a un fiduciario o a un amministratore fiduciario;
- 7) perseguire, difendere o proseguire un'azione, un reclamo o un procedimento giudiziario relativo al trust;
- 8) concedere l'autorizzazione prima che un trustee o un altro amministratore possano esercitare un potere del trustee o di un altro amministratore; o
- 9) sollevare un trustee o un altro trust director dalla responsabilità per decisione precedentemente presa dal trustee o da un altro amministratore.

# Il trust in Italia

## Associazione

**Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.**

**Doveri e responsabilità del Trust Director**

**Un Trust Director è soggetto allo stesso dovere fiduciario e responsabilità come:**

- ✓ un trustee unico se il potere è detenuto individualmente; o
- ✓ un cotrustee se il potere è detenuto congiuntamente con un trustee o un altro trust director.

I termini di un trust possono imporre un dovere o una responsabilità a un Trust Director in aggiunta ai doveri e alle responsabilità previsti dall' UTC.



# Il trust in Italia

## Associazione

### Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.

#### Doveri e responsabilità del Directed Trustee.

Un Directed Trustee deve **adottare misure ragionevoli per conformarsi a un potere di regia** o un ulteriore potere di un trustee e **non è responsabile per tale agire.**

L'esercizio di un potere di regia in base al quale un Trust Director può sollevare un trustee o un altro Trust Director da responsabilità per violazione della fiducia **non è efficace se:**

- 1) la violazione ha coinvolto il trustee e il Trust Director nella stessa cattiva condotta ;
- 2) l'azione è stata indotta da una condotta impropria del trustee o di un altro Trust Director;
- 3) al momento della condotta, il Trust Director non era a conoscenza dei fatti materiali relativi alla violazione.

Un TD che abbia ragionevoli dubbi circa il proprio dovere ai sensi della presente sezione può soddisfare tale dovere chiedendo istruzioni al tribunale.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.

#### Obbligo di fornire informazioni al Trustee o al Trust Director.

**Un trustee deve fornire informazioni a un Trust Director** nella misura in cui le informazioni siano ragionevolmente correlate ai:

- 1) poteri o doveri del trustee; e
- 2) poteri o i doveri del TD.

**Un Trust Director fornirà informazioni a un trustee o a un altro Trust Director** nella misura in cui l'informazione è ragionevolmente correlata ai:

- 1) poteri o le funzioni del Trust Director e
- 2) poteri o doveri del trustee o di un altro Trust Director.

# Il trust in Italia

Associazione

**Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.**

**NESSUN OBBLIGO DI CONTROLLO, INFORMAZIONE O CONSIGLIO.**

A meno che le disposizioni di un trust prevedano diversamente:

- 1) un trustee non ha il dovere di monitorare un Trust Director o di informare o dare consigli a disponenti, beneficiari, trustee o Trust Director in merito a casi in cui il trustee potrebbe esercitare o non esercitare diversamente i suoi poteri; e
- 2) se un trustee controlla, informa o fornisce consigli sulle azioni di un Trust Director, questo non significa che il trustee si sia assunto il dovere di monitorare e informare.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Le nuove regole sul Direct Trust approntate dall' UNIFORM DIRECTED TRUST ACT del luglio 2017.

#### Applicazione dei principi al cotrustee.

I termini di un trust possono sollevare un cotrustee dal dovere e dalle responsabilità per quanto riguarda l'esercizio di un potere di un altro cotrustee nella stessa misura in cui le disposizioni di un Directed Trust possono alleggerire il Directed Trustee dal dovere e dalla responsabilità nei confronti del potere di un Trust Director così come previsto in questo documento.

# Il trust in Italia

## Associazione

### Conclusioni.

La **frammentazione delle funzioni del trustee** è la risposta ad esigenze reali dovute alla necessità di differenziare e dividere vari aspetti gestionali di un trust in un ottica di ottimizzazione di costi e di valorizzazione delle specializzazioni.

Il **limite operativo** derivante dalla frammentazione dei compiti gestionali di un trust è dato dalla **reale e certa divisione dei compiti e delle responsabilità** a cui alcuni Stati come il Delaware hanno fornito un supporto legale certo.

Questa frammentazione dei compiti **può essere attuata anche nell'ambito di un trust di partecipazioni sociali** con l'individuazione di un soggetto diverso dal trustee che abbia il compito di effettuare determinate scelte relative alle quote sociali.