



CORSO AI FINI INSERIMENTO NELLE LISTE DEGLI A.D.S.  
CURATORI(DI SOGGETTI INABILITATI) E TUTORI

ASPETTI PROCEDURALI

AVV.EMANUELA COMAND

# ASPETTI PROCEDURALI

- NORMATIVA
- RICORSO E DIFESA TECNICA
- -
- RUOLO DELL'AVVOCATO ADS E DIFENSORE

# Normativa introdotta da l.9 gennaio 2004 n. 6

- DIRITTO SOSTANZIALE

- ART.404 C.C.  ART..413. C.C.

- 

- ART.411 C.C.  ARTT.349,353( APERTURA TUTELA )  
DA ART. 374 CC A 388 ( ESERCIZIO T.)

- 

- ART.596, 599,779 CC  
(INCAPACITA'TUTORE, NULLITA' DISPOSIZIONI TESTAMENTARIE, DONAZIONI )

-

# Diritto sostanziale

- NON SI APPLICANO LE NORME CHE SI APPLICANO AGLI INCAPACI
- ECCEZIONE ED APPLICABILI :ART. 1445 CC, ART.1966 CC
- ART . 2947 CC ILLECITO CIVILE DEL BENEFICIARIO

# Disciplina Processuale

- RITO VOLONTARIA GIUSIDIZIONE NON CONTENZIOSA
- DISCIPLINA PROC.CAMERA DI CONSIGLIO EX ART 737 CPC (
  - ricorso, reclamo, efficacia, revocabilità)
- **”In ipotesi di autorizzazione alla vendita dei beni immobili ereditati dalla madre , cui è affiancato quale ad il figlio per la competenza ad emettere i relativi provvedimenti , si deve avere riguardo alla disciplina dell’amministrazione di sostegno e non invece a quella dettata dall’art. 747 cpc per la vendita di beni ereditari ( e pertanto nel luogo in cui si è aperta la successione )in quanto depono in tal senso l’art. 411 cc che attribuisce al giudice tutelare la competenza ad autorizzazione l’alienazione dei beni entrati nel patrimonio ...”(CASS.CIV. 04-06-2013 N. 13979)**

# Circostanze preclusive e tutela ads

- "Deve ritenersi che , dopo il procedimento penale per il reato di circonvenzione di incapace ex art 643 cp originato dalla procura generale conferita dall'incapace ad un terzo ...le difficoltà derivanti dal rifiuto del soggetto beneficiario dell'ads di affidare nuovamente a terzi la gestione dei propri interessi non possono..ritenersi preclusive a detta misura di preclusione ,dovendosi ricordare che la disposizione di cui all'art 405 cc imponendo al giudice tutelare DI INDICARE NEL DECRETO DI NOMINA GLI ATTI CHE L'ADS ha il potere di compiere ...**consente la fissazione di una linea di demarcazione la cui variabilità in relazione alle caratteristiche concrete della fattispecie costituisce un'ulteriore espressione della flessibilità dell'istituto"**(cass.civ sez 6 ,05-02-2016 n.2345)

# Iter procedimento

art.407 c.c.

## Principio di flessibilità e proporzionalità

### APERTURA

- Ricorso (generalità beneficiario, sua dimora abituale, le ragioni per ads ,nominativo e domicilio di coniuge, discendenti, ascendenti, fratelli e conviventi
- Decreto del giudice tutelare entro 60 gg. con fissazione udienza per ascolto del beneficiario ( o trasferimento presso la sua dimora , ora anche via teams ) e provvedimenti urgenti . Nomina ads ( anche provvisorio ) con decreto anche fuori udienza. Coamministratore?
- Il giudice deve tener conto esigenze e ragioni beneficiario , assume sommarie informazioni, dispone accertamenti medici e altri mezzi istruttori necessari

# Chiusura Ads art.413 c.c.

- Istanza da beneficiario , ads ,pm, o taluno dei soggetti ex art. 406 c.c. ,il gt d'ufficio
- Istanza comunicata al beneficiario e ads
- Decreto motivato del gt comunicato solo al beneficiario
- "deve escludersi che al predetto ads debba notificarsi l'istanza di chiusura della procedura ai sensi dell'art 413 c.c. dal momento che quest'ultimo non è parte necessaria del procedimento di chiusura .Non sussiste litisconsorzio necessario tra i soggetti partecipanti al giudizio..anche perché l'art 713 cpc cui rinvia l'art 720 cpc espressamente limita la partecipazione necessaria al procedimento al ricorrente , al beneficiario e alle altre persone .."(Cass.n. 17032 del 25-07-2014)

# Effetti dell'ads art.409c.c.

- Principio di proporzionalità e flessibilità
- Il beneficiario conserva la capacità di agire per tutti gli atti che non richiedono la rappresentanza esclusiva o l'assistenza necessaria dell'amministrazione di sostegno .
- Il beneficiario dell'ads può in ogni caso compiere gli atti necessari a soddisfare le esigenze della propria vita quotidiana
- Criticità nell'identificare il contenuto dell'incarico dell'ads tra attività solo giuridica in senso stretto o anche assistenza materiale

# Effetti sul beneficiario

- **Il beneficiario può essere definito come un soggetto capace di agire**
- **solo in via eccezionale incapace**
- “La persona deve quindi considerarsi capace anche dopo che sia intervenuta la misura di protezione ,mentre gli atti di competenza dell’amministratore di sostegno costituiscono delle eccezioni “
- (Patti in l’amministrazione di sostegno a cura di Ferrando )

# Incapacità per sottrazione art.411 c.c

- ATTI CHE IL BENEFICIARIO NON PUO' COMPIERE
- A) ATTI PRECLUSI DALLA LEGGE :art..596c.c. disposizioni testamentarie a favore tutore e ads ,-art.599c.c. disposizioni testamentarie a vantaggio persone incapaci ,art..779 c.c donazioni a favore tutore e protutore
- B)gli atti che il gt dichiara necessari di competenza dell'ads
- C)gli atti sottoposti dal giudice a determinate limitazioni

# Perché si chiede art.404 c.c.

- Strumento che serve a sostenere le persone prive, in tutto o in parte , di autonomia nell'espletamento delle funzioni della vita quotidiana ,affiancandogli un amministratore di sostegno, con compiti più o meno estesi.
- Si può richiedere nei confronti di una persona che , per effetto di un'infermità ovvero di una menomazione fisica o psichica, si trova nell'impossibilità, anche parziale o temporanea, di provvedere ai propri interessi ( linee guida Tribunale di Udine )

# Finalità ads

- “L’amministrazione di sostegno ha la finalità di offrire a chi si trovi nella impossibilità , anche parziale o temporanea di provvedere ai propri interessi uno strumento **di assistenza efficace e flessibile** : infatti il suo ambito di applicazione si distingue dall’interdizione o inabilitazione non già per il grado ( diverso o meno intenso ) o di infermità o impossibilità di attendere agli interessi del soggetto , ma **per la maggiore idoneità dello strumento** a venire incontro alle esigenze della persona bisognosa ,sacrificandone nella minore misura possibile la capacità di agire .Appartiene all’apprezzamento del giudice di merito la valutazione della conformità di tale misura alle suindicate esigenze, tenuto conto essenzialmente del tipo di attività che deve essere compiuta per conto del beneficiario e considerate anche la gravità e la durata della malattia, ovvero la natura e la durata dell’impedimento.(Cass.Civ.04-04-2014 n. 17032)

# Chi può chiedere ads art.406,417 c.c.

- Il beneficiario anche se minore , interdetto inabilitato
- Coniuge, parenti entro il 4°,affini entro il 2°,convivente stabile
- Tutore , curatore
- Responsabile dei servizi sociali e sanitari impegnati nella cura e assistenza del beneficiario
- Pm

# ADS e rifiuto del beneficiario

- “Deve essere annullata con rinvio la sentenza di merito laddove il provvedimento di assoggettamento all’amministratore di sostegno contro la volontà dell’interessato non risulta pronunciato esaminando se il sistema delle deleghe attivate dall’amministrando assicuri al medesimo soggetto il perseguimento dei propri interessi secondo i **principi autodeterminazione** e di rispetto della dignità dell’interessato, atteso **che la persona risulta , secondo** la stessa decisione impugnata , **pienamente lucida e capace di operare** le scelte di vita , benchè abbia difficoltà di esprimerle velocemente , nonché coniugata e perciò anche assistito , nelle decisioni della vita quotidiana dal coniuge ...(Cass.Civ....)

# A chi si chiede

## Competenza territoriale

### art.404 c.c

- Al giudice tutelare del luogo di residenza o del domicilio del beneficiario
- “in tema di amministrazione di sostegno la competenza territoriale si radica con riferimento alla dimora abituale del beneficiario e non alla sua residenza , in considerazione della necessità che egli interloquisca con il giudice tutelare il quale deve tener conto , nella maniera più efficace e diretta , dei suoi bisogni e richieste , anche successivamente alla. Nomina dell’amministratore di sostegno , né opera in tal caso il principio della perpetuatio iurisdictionis trattandosi di giurisdizione volontaria non contenziosa , onde rileva la competenza del giudice nel momento in cui debbono essere adottati determinati provvedimenti sulla base di una serie di sopravvenienze “( Cass.Civ. sez sesta , 11-10-2017 n. 23772; art. 43 cc , art 5, 45 cpc )
- Nomina ads con residenza diversa da beneficiario viene esclusa ( Cass.n. 6880 del 07-05-2012)

# Chi può essere ads art.408 c.c

- Non esiste gerarchia
- Decide comunque giudice tutelare
- Mai operatori s.pubblici o privati che hanno in cura beneficiario
  
- Coniuge non legalmente separato o il convivente
- Parente entro il 4
- Persona designata del genitore superstite
- Volontario iscritto albo ads presso comune o tribunale
- Professionista “deve ritenersi legittima la nomina di ads di un professionista estraneo e non legato a rapporti di parentela ...laddove la conflittualità esistente tra i familiari di quest’ultimo non consentirebbero neppure al congiunto convivente di attendere all’incarico con dovuta imparzialità”(Cass.n.14190 del 05-06-2013)

# Poteri ads

## art.408,409,410c.c

- Non ha poteri di assistenza e rappresentanza
- Ha solo i poteri conferiti con decreto dal gt
- Provvedimento su misura e personalizzato
- Ads giura e dopo il giuramento ha il dovere di porre comunque in essere tutte le attività' che aiutino il beneficiario a superare le proprie carenze di autonomia
- Deve sempre essere autorizzato dal gt per atti di straordinaria amministrazione , riferire al gt regolarmente sulle condizioni , fare rendiconto annuale

# ADS E DIFESA TECNICA

- ART.24 cost :la difesa è un diritto inviolabile in ogni stato e grado del procedimento.
- ART.82 c.p.c. :davanti al giudice di pace le parti possono stare in giudizio personalmente nelle cause il cui valore non eccede ...
- ART.78 c.p.c. : se manca la persona a cui spetta la rappresentanza o l'assistenza ..può essere nominato all'incapace...un curatore speciale che lo rappresenti o assista finchè subentri colui al quale spetta la rappresentanza o l'assistenza
- 
- **Negli altri casi le parti non possono stare in giudizio se non col ministero o con l'assistenza di un difensore .**

# ADS E DIFESA TECNICA

- 
- La legge 6/2004 non prevede nulla ,ma non esclude nulla
- Il principio generale è quello sancito dall'obbligatorietà della difesa tecnica .
- Esiste la possibilità ' di difendersi da soli solo se abilitati alla professione e comunque solo se non si incide sui diritti fondamentali della persona .
- Il rito camerale non autorizza la mancanza della difesa tecnica

# Giurisprudenza

- Cass.civ sez i , 29-11-2006 n. 25366 ( confermata da Cass.7 -12-2011 ; Cass.20 marzo 2013 n. 6861)
- Corte Cost.ordinanza n. 128 del 19-04- 2007 che richiama la sentenza del 2006
- "Non necessitano del ministero del difensore le ipotesi da ritenere corrispondenti al modello legale tipico in cui l'emanando provvedimento debba limitarsi ad individuare specificamente i singoli atti o categorie di atti, in relazione ai quali si richiede l'intervento dell'amministratore .La proposizione del ricorso per nomina ads necessita per contro della difesa tecnica ogni qualvolta il decreto che il giudice ritenga di emettere incida sui diritti fondamentali della persona , attraverso la previsione di effetti , limitazioni o decadenze analoghi a quelli previsti da disposizioni di legge per l'interdetto o inabilitato, per ciò incontrando il limite del rispetto dei principi costituzionali in materia di diritto di difesa e del contraddittorio "

# Difesa tecnica indispensabile soluzioni

- Beneficiario incapace e ads complessa :difesa tecnica necessaria
- Nomina come ads avvocato
- Nomina di un curatore speciale ex art 78 cpc che può nominare difensore (Trib. Varese 12-02-2013 )
- Nomina di un curatore avvocato che nomina se' medesimo difensore

# Indennità ed equo compenso

- Ads avvocato nominato dal giudice tutelare : equa indennità liquidata dal gt
- Ads avvocato difensore del beneficiario : equa indennità e compenso liquidato dal gt