

**Testament hològraf o testament tancat[[1]](#endnote-1) que institueix hereu/va una persona legitimària que veu gravada la seva llegítima a través una *cautela socini (o clàusula d’opció compensatòria)[[2]](#endnote-2)*** (article 49 del Decret legislatiu 79/1990)

**Autor: Pere Grimalt Servera**

Jo, .................., amb el document nacional d’identitat núm. .................. (*o l’equivalent si es tracta d’un ciutadà amb nacionalitat diferent a l’espanyola*), resident a .................. des de fa ..................,**[[3]](#endnote-3)**

**Manifest la meva voluntat d’atorgar el testament següent:**

**Clàusula primera** (*se parteix de la idea que tots els legitimaris de línia directa són instituïts hereus universals*).***[[4]](#endnote-4)*** Nomen hereu/va universal el Sr./Sra. ................ . **[[5]](#endnote-5)**

**Clàusula segona** (*cautela socini*). Llego l’usdefruit universal de l’herència a ................ (*identifiqueu l’usufructuari/ària*), rellevant-lo/la de formular inventari i de prestar fiança.

***(La clàusula tercera regula els supòsits en què els hereus no accepten l’usdefruit universal. Escolliu la clàusula que correspongui.)***

***Opció 1 (si hi ha només un hereu instituït)***

**Clàusula tercera**.En cas que l’hereu no accepti l’usdefruit universal previst a la clàusula anterior per veure gravada la seva llegítima, d’acord amb l’article 49 de la Compilació de dret civil de les Illes Balears:

1. El Sr./Sra. ................ (*identifiqueu la persona legitimària)* només rebrà el que li correspongui per llegítima.
2. Queda instituït hereu/va el Sr./Sra................. . *(Identifiqueu el nou hereu/va, que s’entén que pot ser la persona que s’institueix usufructuària a la segona clàusula o qualsevol altra persona.)****[[6]](#endnote-6)***

***Opció 2 (si hi ha diversos hereus instituïts)***

**Clàusula tercera***.*En cas que algun hereu/va no acceptés l’usdefruit universal previst a la clàusula anterior per veure gravada la seva llegítima, d’acord amb l’article 49 de la Compilació de dret civil de les Illes Balears:

1. La persona legitimària instituïda hereva que no accepti la clàusula segona només rebrà el que li correspongui en concepte de llegítima*.* La part que li hagués pertocat en el cas d’haver acceptat el gravamen sobre la seva llegítima, acreixerà la de la resta d’hereus legitimaris que hagin acceptat la clàusula segona.
2. Si cap dels legitimaris instituïts hereus accepten la clàusula segona, només rebran el que els pertoqui en concepte de llegítima. Davant aquesta situació, quedarà instituïda hereu/va el Sr./Sra................. . *(Identifiqueu el nou hereu, que s’entén que pot ser la persona que s’institueix usufructuària a la clàusula segona o qualsevol altra persona.)*

..............., ....... de/d’................. de ..............

*(signatura del testador/a)*

1. *El testament hològraf ha d’estar completament redactat a mà pel testador, qui l’ha de signar amb expressió del dia, mes i any en què l’atorgui; en canvi, el testament tancat pot ser escrit a mà o per qualsevol mitjà tècnic, inclús pot estar redactat per una tercera persona, però sempre respectant les formalitats previstes als articles 706 i següents del Codi civil.* [↑](#endnote-ref-1)
2. *En el dret civil de Mallorca i de Menorca se reconeix expressament la possibilitat de gravar la llegítima a canvi que el legitimari rebi més del que li correspon com a tal: “La disposició a favor d’un legitimari per valor superior a la seva llegítima, amb l’expressa prevenció cautelar que, si no accepta les càrregues o limitacions que li imposen es reduirà el seu dret a la llegítima estricta, facultarà aquell per acceptar la disposició en la forma establerta o fer seva la llegítima lliure de tota càrrega o limitació” (article 49* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*).* [↑](#endnote-ref-2)
3. *Particularitats a tenir en compte segons el testador:*

	* *Si es tracta d’un mallorquí o menorquí que resideix fora de les Illes de Mallorca o de Menorca respectivament, és convenient que especifiqui i justifiqui el seu veïnatge civil.*
	* *Si es tracta d’una persona que no fa més de 10 anys que resideix a l’Illa de Mallorca o a l’Illa de Menorca, s’ha de demanar quin és el seu veïnatge civil: s’ha de recordar sempre que el veïnatge civil no és el que diu el testador o el notari, sinó el que ve determinat per la llei.*
	* *Si es tracta d’un ciutadà espanyol resident a Espanya, s’ha de tenir en compte el que disposa l’article 9.8 del Codi civil:* *“La successió per causa de mort es regeix per la llei nacional del causant en el moment de la defunció, siguin quins siguin la naturalesa dels béns i el país on estiguin. Tanmateix, les disposicions fetes en testament i els pactes successoris ordenats de conformitat amb la llei nacional del testador o del disposador en el moment d’atorgar-lo conserven la validesa encara que sigui una altra la llei que regeixi la successió* [...]”.
	* *Si es tracta d’un mallorquí o menorquí o d’un ciutadà de nacionalitat diferent a l’espanyola subjectes al Reglament (UE) núm. 650/2012 del Parlament Europeu i del Consell, de 4 de juliol de 2012, relatiu a la competència, la llei aplicable, el reconeixement i l'execució de les resolucions, a l'acceptació i l'execució dels documents públics en matèria de successions* mortis causa *i a la creació d'un certificat successori europeu, resulta imprescindible en el primer cas i convenient en el segon, declarar que designen com a llei aplicable a la seva successió la pròpia de les Illes de Mallorca i de Menorca. Tanmateix, aquesta designació pot no ser efectiva; en aquest cas, cal atenir-se a com interpreten els òrgans jurisdiccionals els articles 21, 22, 36 i 38 del Reglament (UE) núm. 650/2012 esmentat.*
	* *Si arran de l’aplicació del Reglament (UE) núm. 650/2012 esmentat, l’aplicació del dret civil de Mallorca i de Menorca respon al fet que resulta, clarament de totes les circumstàncies del cas, que el testador, en el moment d’atorgar el testament, manté un vincle manifestament més estret amb l’Illa de Mallorca o de Menorca malgrat no viure-hi, és molt recomanable exposar-ho al testament. Tanmateix, aquesta explicació pot no ser efectiva; en aquest cas, caldrà atenir-se a com interpreten els òrgans jurisdiccionals els articles 21, 22, 36 i 38 del Reglament (UE) núm. 650/2012 esmentat.* [↑](#endnote-ref-3)
4. *Se parteix del cas més habitual: no hi ha cap problema per a instituir hereu o hereva el cònjuge viudo o el sobrevivent de la parella estable formalment constituïda d’acord amb la* [*Llei 18/2001*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Llei_18_2001_versio-cons.pdf)*, de 19 de desembre, de parelles estables.*

*També evidentment és possible no instituir tots els legitimaris hereus o hereves universals.*

*En ambdós casos el testador ha d’adaptar les clàusules del testament que s’exposen a la seva situació familiar legitimària, perquè quedi fixada el millor possible la seva voluntat.* [↑](#endnote-ref-4)
5. *Recordem que a Mallorca i Menorca, d’acord amb el que disposa l’article 41* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*, els possibles legitimaris són: els fills descendents per naturalesa i els adoptius; els pares per natura o adopció i el cònjuge viudo (aquest darrer, és legitimari sempre que “[...] en morir el consort, no es trobi separat legalment, ni s’hagin iniciat, per part de cap dels dos cònjuges, els tràmits regulats a tal efecte en la legislació civil de l’Estat […]”* *(article 44.1,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*).*

*També tenen la consideració de legitimaris els sobrevivents d’una parella estable legalment constituïda d’acord amb la Llei 18/2001, de 19 de desembre, de parelles estables: “Tant en els supòsits de successió testada, com en els d’intestada, el convivent que sobrevisqui al membre de la parella premort té els mateixos drets que la Compilació de dret civil balear preveu al cònjuge vidu” (article 13 de la* [*Llei 18/2001*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Llei_18_2001_versio-cons.pdf)*).* [↑](#endnote-ref-5)
6. *Si l’usufructuari fos el cònjuge viudo legitimari o el sobrevivent legitimari de la parella estable formalment constituïda d’acord amb la* [*Llei 18/2001*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Llei_18_2001_versio-cons.pdf)*, part d’aquest usdefruit és llegítima: “En concurrència amb descendents, la llegítima vidual serà l’usdefruit de la meitat de l’haver hereditari; en concurrència amb pares, l’usdefruit de dos terços, i, en els altres supòsits, l’usdefruit universal” (article 45.3,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*).*

*Nota: aquest formulari s’ha elaborat gràcies a la col·laboració de la Universitat de les Illes Balears i el Govern de les Illes Balears. L’autor ha cedit els drets d’aquest model per tal que, de forma gratuïta, una tercera persona el pugui descarregar, copiar, modificar i utilitzar sense mencionar l’autoria ni la font, tant amb caràcter professional com amb caràcter no comercial, sense limitació temporal ni territorial. No n’és permesa la traducció,* *atès que es tracta d’un model creat per al foment del català a l’àmbit del dret.**29E5MV94* [↑](#endnote-ref-6)