

**Testament hològraf o testament tancat[[1]](#endnote-1) que institueix una substitució fideïcomissària de residu: el dret a la quarta inversa de l’hereu fideïcomissari[[2]](#endnote-2)** (article 37 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** (*institució d’una substitució fideïcomissària familiar o “no familiar”*).**[[4]](#endnote-4)** Nomen hereu/va fiduciari/ària el Sr./Sra. ................ .

L’hereu/va fiduciari/ària pot disposar a títol ................ (onerós/gratuït)dels béns hereditaris en benefici propi.

(*El testador també pot imposar el compliment de certes condicions per tal que l’hereu fiduciari pugui disposar dels béns hereditaris: per exemple, que només pugui disposar dels béns hereditaris per atendre les seves necessitats vitals; tanmateix, per evitar problemes interpretatius, aquí és molt important delimitar correctament els casos en els quals l’hereu fiduciari pot disposar dels béns i a què pot destinar les contraprestacions rebudes per aquests béns; per exemple, hauria de quedar ben clar què passa si l’hereu fiduciari se compra una casa en diners de l’herència o què passa amb els diners que ha obtingut per la venda d’un bé moble o immoble.*)

A la mort de l’hereu/va fiduciari/ària, el patrimoni hereditari del qual no hagi disposat a títol onerós/gratuït l’hereu/va fiduciari/ària ha de ser adquirit en plena propietat pel Sr./Sra. ................, a qui nomen hereu/va fideïcomissari/ària.

***(Clàusula d’institució d’un llegat sotmès a substitució fideïcomissària de residu)***

**Clàusula segona** (*legatari fideïcomissari: no té dret a la quarta inversa, però el testador pot establir-la a favor del legatari fideïcomissari*).**[[5]](#endnote-5)** Llego al Sr./Sra. ................, en qualitat de legatari/ària fiduciari/ària, els béns següents: ............ *(descripció del llegat).*

El legatari/ària fiduciari/ària pot disposar del llegat en benefici propi a títol onerós. A la seva mort, la part del llegat de la qual no hagi disposat ha de ser adquirida en plena propietat pel Sr./Sra. ................, a qui nomen legatari/ària fideïcomissari/ària.

Tanmateix, ellegatari/ària fideïcomissari/ària ha de percebre com a mínim la quarta part del valor de llegat. Per determinar aquesta part, s’han de seguir les regles següents: ............ . (*Descriviu les regles que s’han de seguir per detreure aquesta quarta part*).**[[6]](#endnote-6)**

***(Clàusula d’exoneració de l’obligació de reservar la quarta inversa)***

**Clàusula tercera** (*exoneració a l’hereu fiduciari de reservar la quarta inversa per a l’hereu fideïcomissari*).**[[7]](#endnote-7)** L’hereu/va fiduciari/ària pot disposar de tots els béns de l’herència en les condicions que disposa la clàusula primera; per tant, no està obligat/da a reservar cap bé de l’herència a favor de l’hereu/va fideïcomissari/ària.

***(Clàusules per determinar els béns que s’han de reservar per a l’hereu fideïcomissari)***

**Clàusula tercera** (*a l’efecte de protegir la quarta inversa, el testador pot establir els béns dels quals pot disposar l’hereu fiduciari i com n’ha de disposar*).**[[8]](#endnote-8)**

**(Opció 1)**

Per determinar quins béns pot disposar l’hereu/va fiduciari/ària d’acord amb el que se disposa a la clàusula primera, s’han de seguir les reglessegüents: ............ .

**(L’opció 1 se pot reforçar amb l’afegitó següent.)**

L’hereu/va fiduciari/ària no pot disposar de cap bé mentre no s’hagin determinat aquells béns que pertoquen a l’hereu/va fideïcomissari/ària en concepte de quarta inversa.**[[9]](#endnote-9)**

**(opció 2)**

L’hereu/va fiduciari/ària pot disposar de ............ (*descriviu els béns*) a l’efecte de garantir a l’hereu fideïcomissari la quarta inversa. Pot disposar de tots els béns descrits, però només dels béns descrits.

***(Clàusules en benefici de l’hereu fiduciari)***

**Clàusula tercera** (*el testador pot exonerar a l’hereu fiduciari de formar inventari?*).**[[10]](#endnote-10)** L’hereu/va fiduciari/ària queda exonerat de formalitzar l’inventari que preveu l’article 37 de la Compilació de dret civil de les Illes Balears.

**Clàusula quarta** (*exoneració de l’obligació de garantir la restitució dels béns fideïcomesos*).**[[11]](#endnote-11)** L’hereu/va fiduciari/ària queda exonerat de garantir la restitució dels béns fideïcomesos. (*Si el testador exonera l’hereu fiduciari de l’obligació de reservar un mínim de béns a l’hereu fideïcomissari, me sembla evident que aquesta clàusula no resulta necessària: si no hi ha cap obligació de reservar béns a l’hereu fideïcomissari, no hi ha res a garantir, no hi ha res a protegir a favor de l’hereu fideïcomissari*).

***(Clàusula en benefici de l’hereu fideïcomissari)***

**Clàusula cinquena** (*és norma dispositiva el darrer paràgraf de l’article 37 CDCIB?*)**[[12]](#endnote-12)**.L’hereu/va fideïcomissari/ària ha de rebre, en tot cas, el que li pertoqui per quarta inversa sense que l’hereu/va fiduciari/ària pugui disposar-ne en cap cas, ni tan sols en cas d’indigència o extrema necessitat**.**

..............., ....... 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 que 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. *D’acord amb el que disposa l’article 30, primer paràgraf, del Decret legislatiu 79/1990, de 6 de setembre, pel qual s’aprova el text refós de la Compilació del dret civil de les Illes Balears (*[*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*): “Si únicament se subjectaven a substitució fideïcomissària els béns que quedaven al fiduciari el dia de la seva mort, aquest podrà alienar i gravar a títol onerós les tres quartes parts dels compresos en la substitució i haurà de restituir l’altra quarta part, si el testador no l’havia rellevat d’aquesta obligació”.*

*Aquesta quarta part s’anomena quarta inversa.*

*Entenc que per determinar la quarta inversa resulta d’aplicació l’article 29, segon paràgraf, CDCIB, per a la quarta trebel·liànica: “La trebel·liànica consisteix en la quarta part de l’herència fideïcomesa, amb la deducció prèvia de les despeses i dels deutes i de les llegítimes, fins i tot la que pertoqui al mateix fiduciari.”*

*També entenc, juntament, amb altres autors, que la llei considera aquesta figura com una substitució fideïcomissària, ja que així l’anomena l’article 37* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*, i és regulada dins la secció 2ª (De la substitució fideïcomissària) del capítol III (Successió testamentària) del Títol II (De les successions) del llibre I (de les disposicions aplicables a l’Illa de Mallorca). Per tant, sense perjudici d’algunes qüestions particulars, li resulten d’aplicació els articles 25 i següents de la CDCIB.* [↑](#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. *L’article 25, primer paràgraf,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*, distingeix entre les substitucions fideïcomissàries familiars i les no familiars a l’efecte de determinar el nombre de substitucions que fideïcomissàries que es poden fer: “En les substitucions fideïcomissàries familiars solament tindran eficàcia els nomenaments successius de fideïcomissaris a favor de persones que no passin de la segona generació, sense limitació de nombre. En les que no siguin familiars solament es podran fer dos nomenaments”.*

*Això sí, ambdós casos “no hi haurà limitació de nombre en els nomenaments a favor de persones que visquin al temps de la defunció del testador” (article 25, segon paràgraf,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*).*

*La* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf) *no determina què s’ha d’entendre per família als efectes de l’article 25* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*. Algun autor ha entès que per “família” hem d’entendre els familiars cridats a la successió legal prevista al Codi civil, que resulta d’aplicació al dret civil de Mallorca i de Menorca. Tanmateix, hauríem d’incloure el sobrevivent de la parella estable legalment constituïda d’acord amb la Llei 18/2001, de 19 de desembre, de parelles estables de les Illes Balears, sempre que resultés d’aplicació.* [↑](#endnote-ref-4)
5. *El legatari fiduciari no té dret a la quarta trebel·liànica, així ho entén la doctrina i així sembla que es pot deduir del redactat de la llei. Ara bé, entenc que el testador sí que podria autoritzar al legatari fiduciari la detracció d’una quarta part del llegat (o un altre percentatge).* [↑](#endnote-ref-5)
6. *Si el testador autoritzés un legatari fiduciari perquè detregués una quarta part del llegat (o d’un altre percentatge), seria molt convenient que el testador fixés les regles per detreure aquesta porció del llegat, adequant-les a les característiques del llegat.* [↑](#endnote-ref-6)
7. *D’acord amb el que preveu l’article 37, primer paràgraf,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf) *(reproduït a la segona nota), l’hereu fiduciari té l’obligació de reservar una quarta part dels béns hereditaris llevat que el testador l’exoneri de tal obligació. Que el fideïcomitent exoneri a l’hereu fiduciari de l’obligació de reservar un mínim de béns a favor de l’hereu fideïcomissari no implica que aquest darrer no rebi cap bé: l’hereu fideïcomissari haurà de rebre tots aquells béns dels quals no hagi disposat l’hereu fiduciari d’acord amb el testament.* [↑](#endnote-ref-7)
8. *Com s’ha dit a la nota a peu de pàgina anterior, donat el caire dispositiu de les substitucions fideïcomissàries i de la pròpia quarta inversa, no veig cap impediment perquè el testador pugui establir les regles per determinar bé de quins béns pot disposar l’hereu fiduciari o directament fixar de quins béns pot disposar l’hereu fiduciari i de quins no pot disposar.* [↑](#endnote-ref-8)
9. *Sense aquesta clàusula o alguna semblant, correspondria a l’hereu fideïcomissari prendre la iniciativa de determinar quins béns li corresponen si vol protegir el seu dret a la quarta inversa, ja que l’article 37, penúltim paràgraf,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*, disposa:* “*Amb el fi d’assegurar la restitució de la quarta part reservada als fideïcomissaris, aquests en podran demanar la determinació. Mentre no hagin fet ús d’aquesta facultat no podran exercitar cap acció per impugnar els actes dispositius del fiduciari”.* [↑](#endnote-ref-9)
10. *L’article 37, tercer paràgraf,* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*, exigeix la formació d’inventari en una forma i en un temps determinat, perquè l’hereu fiduciari pugui detreure la quarta trebel·liànica: “El fiduciari és obligat a formalitzar inventari amb citació dels fideïcomissaris coneguts o del Ministeri Fiscal, en el cas que no ho fossin o que no hi haguessin comparegut. L’inventari es practicarà d’acord amb les normes establertes per a la quarta trebel·liànica”.*

*Donat el caire dispositiu de les substitucions fideïcomissàries i de la pròpia quarta inversa (i també de la quarta trebel·liànica, dret que s’estableix a favor de l’hereu fiduciari quan el testador ha establert una substitució fideïcomissària), no sembla complicat deduir que el testador pot exonerar l’hereu fiduciari de formar l’inventari que preveu l’article 37* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*. Idea que sembla reforçada en el mateix article 30* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf) *quan estableix que els hereus fiduciaris estan exonerats de formar inventari quan estiguin dispensats pel testador. Tot hereu fiduciari, pel fet de ser hereu fiduciari, té “l’obligació, a més, de formar inventari i de garantir la restitució dels béns fideïcomesos”. No se tracta d’una obligació vinculada al dret a detreure la quarta trebel·liànica.* [↑](#endnote-ref-10)
11. *Els hereus fiduciaris, a més d’estar obligats a formar l’inventari, també estan obligats a garantir la restitució dels béns fideïcomesos (en aquest cas, d’un fideïcomís de residu, l’obligació només s’entendria a una quarta part, sempre que el testador no disposés una altra cosa), llevat que el testador els exoneri d’aquesta obligació:* “*Es consideren rellevats d’aquestes obligacions: […] a) Els fiduciaris dispensats pel testador; […]” (antepenúltim i penúltim paràgraf de l’article 30 CDCIB).*

*Els fills i descendents del fideïcomitent que resultin recíprocament substituïts estan exonerats de l’esmentada obligació* ope legis*, sense necessitat que el testador ho digui (darrer paràgraf de l’article 30, CDCIB).* [↑](#endnote-ref-11)
12. *El darrer paràgraf de l’article 37 de la* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf) *disposa que* “e*n cas d’indigència o extrema necessitat, el fiduciari podrà disposar també de la quarta part”.*

*Vull insistir en el caràcter dispositiu de tot el que envolta la substitució fideïcomissària. El testador la pot instituir o no; el testador pot determinar la seva extensió i les condicions per al seu exercici, per tant, no veig cap inconvenient perquè el testador pugui deixar sense efecte el que preveu aquest darrer paràgraf de l’article 37 de la* [*CDCIB*](https://compendium.cat/wp-content/uploads/2023/05/Comp-Dret-Civil-Balears_versio-cons-1.pdf)*. Seria tan senzill com nomenar l’hereu fiduciari hereu de les tres quartes parts del cabal hereditari (instituint un fideïcomís de residu sense obligació de reservar la quarta part) i a l’hereu fideïcomissari directament hereu de la quarta part restant.*

*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-12)