**Testament hològraf o tancat amb clàusula de “substitució exemplar” o per aconseguir les finalitats de la “substitució exemplar” d’un descendent, persona amb discapacitat** (article 14 de la Compilació de Dret Civil de les Illes Balears, Decret legislatiu 79/1990, de 6 de setembre)

**Autora: Francesca Llodrà Grimalt (jurista)**

**Notes prèvies**

**1.** Aquest tipus de substitució hereditària s’acostuma a concebre com un expedient per suplir la manca de capacitat per testar i, des d’aquest punt de vista, la normativa balear ha quedat pendent de l’adaptació, si escau, de la reforma del Codi civil espanyol (CC) en matèria de mesures de suport a les persones amb discapacitat.1 Això perquè la possibilitat d’ordenar una substitució exemplar (art. 776 CC) ha estat derogada en el marc del dret civil estatal per la Llei 8/2021, de 2 de juny, per la qual es reforma la legislació civil i processal per al suport a les persones amb discapacitat en l’exercici de la seva capacitat jurídica, i l’expressió “l’herència de la incapacitat” de l’article 14 de la Compilació, norma reguladora de la substitució exemplar a Mallorca i Menorca, ha quedat inaplicable, ja que, a partir de la Llei 8/2021 no es troben persones en situació de declaració d’incapacitat.

A les Illes Balears, hi va haver un esborrany d’Avantprojecte (de l’anterior Consell Assessor del Dret civil de les Illes Balears) per adaptar la regulació dels apartats 3, 4, i 5 de l’article 14 de la Compilació2 a les regulacions actuals de les persones amb discapacitat del Codi civil, que s’ha impulsat, actualment, per part del Govern.3 Aquesta proposta d’avantprojecte d’actualització de la “substitució exemplar” es pot consultar a través del treball del Consell Assessor de Dret Civil Balear i les actes de les seves sessions.4

**2.** La necessitat d’esclarir els efectes que la Llei 8/2021 hagi suposat en la regulació de la Compilació balear és un fet demandat, de manera urgent, per les institucions dedicades a la curatela de persones amb discapacitat (a tall d’exemple: <https://fundaciotutelardema.com/>), especialment en relació amb la disposició transitòria quarta de la Llei 8/2021, que assenyala l’afectació de la nova regulació a les substitucions exemplars ja fetes, les quals, d’acord amb la llei estatal queden convertides (*ex lege*) en substitucions fideïcomissàries de residu (“*Cuando se hubiera nombrado sustituto en virtud del articulo 776 del Código Civil, en el caso de que la persona sustituida hubiera fallecido con posterioridad a la entrada en vigor de la presente Ley, se aplicará lo previsto en esta y, en consecuencia, la sustitución dejará de ser ejemplar, sin que pueda suplir el testamento de la persona sustituida. No obstante, la sustitución se entenderá como una sustitución fideicomisaria de residuo en cuanto a los bienes que el sustituyente hubiera transmitido a título gratuito a la persona sustituida*”).

Per exemple, si la figura més similar per poder aconseguir algunes de les finalitats que es pretenien fins ara amb les substitucions exemplars són les substitucions fideïcomissàries de residu, aquestes es podran fer en codicil hològraf, la qual cosa pot ser rellevant per salvar, com a codicil, testaments hològrafs que continguin les antigues substitucions exemplars (article 17 Compilació: “Mitjançant codicil, l’atorgant [...] en cap cas, no pot [...] establir substitucions, exceptuant-ne les fideïcomissàries i les preventives de residu”).

**1** Es tracta de la reforma que en el Codi civil espanyol va provocar la Llei 8/2021, de 2 de juny, per la qual es reforma la legislació civil i processal per al suport a les persones amb discapacitat en l’exercici de la seva capacitat jurídica.

**2** Article 14 de la Compilació balear (centrat en la substitució exemplar) diu: “l’ascendent, en el testament que atorgui per a la pròpia herència, pot, en relació amb la del descendent, instituir hereus d’aquest i establir d’altres disposicions, sens perjudici de les llegítimes, el pagament de les quals podrà, així mateix, autoritzar en doblers. No obstant això, l’exemplar quedarà sense efecte si el descendent havia atorgat testament o donació universal vàlids.

Ambdues substitucions impliquen la vulgar tàcita respecte dels béns procedents de l’herència del substituent.

Si diversos ascendents substitueixen [...] exemplarment el mateix descendent, cada substitució tindrà eficàcia en relació amb els béns que el substituït hagi adquirit per herència o per llegat de l’ascendent i subsisteixin a la mort d’aquell; però, en relació amb l’herència [del menor o] de l’incapacitat, únicament tindrà eficàcia l’ordenada per l’ascendent mort de grau més pròxim i, si són d’igual grau, la del darrer que mori.”

**3** Resolució de la consellera de Presidència i Administracions Públiques per la qual se sotmet a informació pública l'Avantprojecte de llei d'actualització de les institucions del dret civil relatives a les persones amb discapacitat i modificació de la Compilació del dret civil de les Illes Balears pel que fa als drets d’estatge i d’habitació (BOIB, núm. 6, 11 de gener de 2025, fascicle 9, Sec. V, pàg. 1716).

**4** [Consell Assessor de Dret Civil de les Illes Balears](https://www.caib.es/sites/conselldretcivil/ca/composicio_i_funcions-32736/).

**TESTAMENT HOLÒGRAF O TANCAT AMB CLÀUSULA TRADICIONAL DE “SUBSTITUCIÓ EXEMPLAR” I CLÀUSULES ANÀLOGUES**

*(En cas de testament obert o de contracte successori, és el notari qui ha d’aconsellar sobre la inclusió o no de la clàusula de substitució exemplar.)*

*(El testament hològraf s’escriu de pròpia mà i ha de dur la data i la signatura.)[[1]](#footnote-1)*

.................. (lloc), ............... (data)

(*Opció 1: per a persones amb nacionalitat espanyola*)

Jo, Sr./Sra. .................., major d’edat,[[2]](#footnote-2) d’estat civil .................. (*Escolliu: casat/ada o bé inscrit/a com a parella estable*),[[3]](#footnote-3) amb veïnatge civil mallorquí/ menorquí, amb domicili a .................., i DNI número .................. .

(*Opció 2: per a persones amb nacionalitat diferent de l’espanyola*) *[[4]](#footnote-4)*

Jo, Sr./Sra. .................., major d’edat,[[5]](#footnote-5) d’estat civil .................. (*Escolliu: casat/ada o bé inscrit/a com a parella estable*),[[6]](#footnote-6) amb residència a Mallorca/Menorca, amb domicili a .................., i NIE (*o equivalent*) número ..................,renuncio a la llei successòria de la meva nacionalitat i em sotmeto al dret civil de Mallorca/Menorca.

Expresso la meva resolució ferma de redactar testament hològraf/tancat, i tenint, al meu parer, la capacitat jurídica necessària per a això, declaro i ordeno la meva última voluntat:

**D E C L A R A C I O N S**

1. Som natural de .................. (*localitat, província*), on vaig néixer el dia ....................., fill/a de/dels finats Sr. .................. i Sra. .................., i em trobo en estat de .................. (*Escolliu: casat/da en úniques, casat/da en segones núpcies, inscrit/a com a parella estable*) amb el Sr./Sra. .................., del matrimoni/de la convivència del qual tinc/té .................. fill/s, anomenat/s ................... .
2. Som ................... (*mare/pare/padrí/padrina*) de ..................., de ...... anys, amb DNI ..................., persona amb discapacitat sotmesa a la mesura de suport de curatela representativa[[7]](#footnote-7) de l’article 249 CC.

*(En el paràgraf anterior és opcional, d’una banda, especificar la situació administrativa de dependència, per exemple, “que té reconeguda una situació de dependència o discapacitat física/psíquica del ....... %; i de l’altra, indicar altres situacions[[8]](#footnote-8) que també evidenciïn, de manera quasi objectiva, una impossibilitat de determinar la voluntat, els desitjos i les preferències de la persona.)*

1. Jo, com a ................... (*mare/pare/padrí/padrina*) de ..................., declaro que atorgo aquest acte havent tingut en compte la trajectòria vital de la persona substituïda, les seves creences i valors, els factors que ella hauria tingut en consideració en cas que no fos procedent la substitució successòria, així com les mesures de suport voluntàries que ella va adoptar en previsió de la seva pròpia discapacitat.

(*Afegiu les opcions següents, si s’escau.*).

*(Opció 2) la voluntat, els desitjos i les preferències del meu descendent, persona amb discapacitat, aquí substituït exemplarment que s’han fet constar* ................... (*Escolliu: en la sentència en la qual es declari la curatela amb caràcter representatiu/en l’acta notarial d’apreciació del seu nivell d’enteniment.).*

*(Opció 3) la idoneïtat efectiva de l’obligat a les cures i atencions i la dignitat inherent de la persona amb discapacitat.*

**D I S P O S I C I O N S**

**1. Institució d’hereu**

*(Opció 1*)

Institueixo hereu[[9]](#footnote-9) universal el meu ................... (*fill, filla, net, neta*) Sr./Sra. ..................., persona amb discapacitat (d’ara endavant, l’hereu substituït).[[10]](#footnote-10)

*(Opció 2*)

Institueixo hereus universals en parts iguals els meus fills ..................., un dels quals, Sr./Sra. ..................., és una persona amb discapacitat.[[11]](#footnote-11)

Substitueixo vulgarment la persona instituïda/les persones instituïdes pels seus descendents respectius, en tots els drets que els corresponguin pel present testament. En defecte d’aquests descendents, escau el dret d’acréixer.

(*Previsió en cas d’haver-hi cohereus i no tots són persones amb discapacitat / També en cas que l’únic hereu substituït, persona amb discapacitat, tingués descendència*).

**2. Llegítima viudal**

Amb preferència al que disposen les clàusules anteriors, llego a ................... (*Escolliu: el meu cònjuge/la meva parella estable; afegiu, si escau: mare, pare de l’hereu substituït*), l’usdefruit universal[[12]](#footnote-12) i vitalici de tot el meu haver amb exprés rellevament d’inventari i fiança.

**3. Substitució exemplar**

Substitueixo exemplarment el meu fill/a Sr./Sra. ................... pel Sr./Sra. ................... (d’ara endavant, persona substituta exemplar), i en defecte d’aquest/a, pel Sr./Sra. ................... .

(*Nota: per fer els nomenaments d’aquesta disposició cal tenir en compte la declaració tercera sobre la idoneïtat de la persona substituta.*)

És la meva voluntat que aquesta substitució exemplar s’estengui tant als meus béns, ara deixats a l’hereu substituït, com als béns, patrimoni o herència de l’hereu substituït que subsisteixin en el moment de la seva mort.

*(Opcional)* Aquesta substitució exemplar està sotmesa a la condició suspensiva que la persona substituta exemplar hagi prestat a l’hereu substituït cures, aliments, atencions i ................... . (Co*ncreteu tot allò que correspongui.)*

Si la persona substituta exemplar incompleix, per causes alienes a la seva voluntat, la condició suspensiva d’haver prestat cures i atencions a l’hereu substituït, ha de ser compensada econòmicament en funció de la qualitat, la quantitat i la durada de les cures i atencions prestades.

En cas que, per causa de l’actuació impeditiva del meu hereu substituït o d’una tercera persona que li presti les mesures de suport, la persona substituta exemplar incompleix la condició suspensiva d’haver-li prestat cures i atencions, es considerarà no posada la dita condició i la persona substituta exemplar conservarà el seu dret a heretar.

(*Variant de la disposició 3)*

Substitueixo exemplarment el meu fill/a per la fundació tutelar ..................................... i, en defecte d’aquesta, per la persona o institució que l’atengui i el cuidi fins a la seva mort.

**4. Llegitimaris de l’hereu substituït**

La substitució de la clàusula 3 s’entén sens perjudici[[13]](#footnote-13) de la llegítima que correspongui *..................... (Escolliu: als descendents de l’hereu substituït/al pare de l’hereu substituït si aquest li sobreviu/a la mare de l’hereu substituït si aquesta li sobreviu*).

Autoritzo que la llegítima pugui ser pagada en doblers.

La substitució també s’entén sens perjudici de la llegítima que correspongui al cònjuge o parella estable de l’hereu substituït (si en té).

(*Opcional per a aquest cas)* Nomeno comptador/a partidor/a perquè pugui impulsar la commutació de l’usdefruit vidual del Sr./Sra. .................................., cònjuge o parella estable de l’hereu substituït, en doblers, béns o renda vitalícia, i agrairé al Sr./Sra. .................................., cònjuge o parella estable, que s’avingui a acceptar-la.

**5. Fiança en favor de la persona substituta**

(*Opció 1*) En cas que les persones que presten suport a l’hereu substituït siguin diferents al meu instituït substitut exemplar cuidador, aquest rebrà una fiança o caució per fer front a la situació que amb es consumeixi el patrimoni del meu hereu substituït sense causa justificada.

(*Opció 2*) Pel fet que les persones que presten suport a l’hereu substituït, Sr./Sra. .................................., són diferents al meu instituït substitut exemplar cuidador, aquest rebrà una fiança o caució de ................................... per fer front a la situació que es consumeixi el patrimoni del meu hereu substituït sense causa justificada.

**6. Substitució vulgar**

En cas que la substitució exemplar ordenada a la clàusula tercera esdevingui ineficaç, especialment perquè l’hereu substituït em premori, és la meva voluntat que la persona substituta exemplar sigui considerada com a substituta vulgar respecte dels béns procedents de la meva herència.

(*Opcionalment també podem disposar la substitució vulgar per als seus descendents.*)

**7. Substitució preventiva de residu**

En cas que la substitució exemplar ordenada a la clàusula tercera esdevingui ineficaç, especialment perquè amb posterioritat al seu atorgament, les mesures de suport hagin quedat sense efecte/o s’acrediti que l’hereu substituït hagi recuperat discerniment suficient per testar, i, malgrat això, l’hereu substituït mori sense testament o pacte successori o qualsevol altre negoci de caràcter successori vàlid que impliqui institució d’hereu, és la meva voluntat que la persona substituta exemplar sigui considerada substituta preventiva de residu respecte dels béns procedents de la meva herència.

(*Opcionalment també podem disposar la substitució vulgar per als seus descendents.*)

**8. Mesures de suport**

Nomeno el Sr./Sra. ................... com a ................... (*Escolliu: curador/a del meu fill/a, persona amb discapacitat, o bé tutor/a[[14]](#footnote-14) del meu fill/a)[[15]](#footnote-15)* per al supòsit de ser necessari.

Aquesta és la meva voluntat i així l’atorgo i signo en el lloc i data indicats prèviament.

*(Signatura de la persona que testa)*

*Nota: aquest formulari s’ha elaborat gràcies a la col·laboració del Govern de les Illes Balears. L’autora 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.*

1. Important tenir present els requisits de forma: articles 688, 706, 707 i 708 del Codi civil. D’altra banda, una substitució exemplar no es podria instituir per codicil (article 17 Compilació: “Mitjançant codicil, l’atorgant [...] en cap cas, no pot [...] establir substitucions, exceptuant-ne les fideïcomissàries i les preventives de residu”). [↑](#footnote-ref-1)
2. Certament, el testament tancat el pot atorgar una persona major de 14 anys, però pel rerefons humà d’aquesta disposició —que només s’atorga a favor de descendents amb discapacitat— pensem que l’edat de la persona atorgant sol ser superior als 14 anys. [↑](#footnote-ref-2)
3. Decret 112/2002, de 30 d’agost, pel qual es crea el Registre de parelles estables de les Illes Balears i se’n regulen l’organització i la gestió. [↑](#footnote-ref-3)
4. En puritat, hauríem de dir que, com a negoci successori, per a poder-lo realitzar, el dret civil de Mallorca o Menorca hauria de ser aplicable a la successió de l’atorgant o substituent (art. 10 CC), de manera que cal que el substituent, en el moment d’atorgar aquest testament, tingui el veïnatge civil mallorquí o menorquí o que, en funció de la interpretació que es faci de l’art. 36.2 del Reglament europeu de successions, el substituent estranger tingui la residència a l’illa de Mallorca o Menorca. El dia 17 d’agost de 2015 va entrar en vigor el Reglament europeu de successions núm. 650/2012, el qual regula les successions *mortis causa* amb repercussions transfrontereres. Abans de l’entrada en vigor del Reglament esmentat, era d’aplicació l’article 9.8 del Codi civil, que determina que la llei aplicable era la nacional del causant en el moment de la mort. Amb el Reglament de successions el criteri passà a ser, si l’atorgant no opta per la llei de la seva nacionalitat, el de la llei de la residència habitual del futur causant (art. 21 del Reglament). En relació amb aquest tema, s’ha proposat, entre d’altres, l’opció d’entendre aplicable el segon apartat de l’article 36 del Reglament i, per tant, seria aplicable el dret civil de la residència habitual de l’estranger. [↑](#footnote-ref-4)
5. Certament, el testament tancat el pot atorgar una persona major de 14 anys, però pel rerefons humà d’aquesta disposició —que només s’atorga a favor de descendents persona amb discapacitat— pensem que l’edat de la persona atorgant sol ser superior als 14 anys. [↑](#footnote-ref-5)
6. Decret 112/2002, de 30 d’agost, pel qual es crea el Registre de parelles estables de les Illes Balears i se’n regulen l’organització i la gestió. [↑](#footnote-ref-6)
7. Fem una equiparació entre la declaració judicial d’incapacitat legal vigent abans de la reforma i la curatela representativa actual de l’article 249 CC: “En casos excepcionals, quan, malgrat que s’hagi fet un esforç considerable, no sigui possible determinar la voluntat, els desitjos i les preferències de la persona, les mesures de suport poden incloure funcions representatives”. [↑](#footnote-ref-7)
8. Podria ser equiparable aquesta situació on, no havent-hi mesura legal de suport, “consti en acta que, a parer del notari, el substituït no té el discerniment necessari per testar, d’acord amb els articles 663 i 665 del Codi civil”. Article 663 CC: “No poden testar: [...] 2n. La persona que en el moment de testar no pugui conformar o expressar la seva voluntat ni tan sols amb ajuda de mitjans o suports per a això”. [↑](#footnote-ref-8)
9. La substitució exemplar es pot establir també si el descendent persona amb discapacitat és nomenat per l’ascendent legatari. En aquest cas, si no existeix cap hereu que pugui o vulgui acceptar l’herència de l’ascendent, i per tal d’evitar que s’hagi de procedir, necessàriament, a l’obertura de la successió intestada, l’atribució al substituït es considerarà feta en concepte d’hereu en cosa certa i determinada, de manera que el substituït serà hereu en la resta de l’herència, d’acord amb el que preceptua el primer paràgraf de l’article 15 de la Compilació balear. [↑](#footnote-ref-9)
10. S’ha de tractar d’una persona amb discapacitat, preferentment, major de 14 anys. [↑](#footnote-ref-10)
11. S’ha de tractar d’un cas en què un dels fills ha de ser una persona major de 14 anys amb discapacitat. [↑](#footnote-ref-11)
12. En cas que el cònjuge o la parella estable no sigui progenitor del descendent exemplarment substituït, l’usdefruit serà el que legalment correspongui per llegítima: la meitat de l’haver hereditari (article 45 Compilació balear). [↑](#footnote-ref-12)
13. Si el substituït té legitimaris, la substitució només serà vàlida en allò que no perjudiqui els drets d’aquests. En aquest supòsit, és recomanable autoritzar que el substitut pugui satisfer aquestes llegítimes. [↑](#footnote-ref-13)
14. En cas que la persona amb discapacitat sigui menor d’edat. [↑](#footnote-ref-14)
15. El tutor o curador pot ser la mateixa persona designada com a substituta exemplar [↑](#footnote-ref-15)