



Australian Government

Department of Families, Community Services
and Indigenous Affairs



Special Disability Trust Trust Speciali per la Disabilità Mettere le cose a posto

Getting Things Sorted

Pianificare per il futuro - Persone con
disabilità

Migliorare le vite degli australiani



Australian Government

**Department of Families, Community Services
and Indigenous Affairs**

Trust Speciali per la Disabilità
Mettere le cose a posto
Pianificare per il futuro - Persone
con disabilità

Migliorare le vite degli australiani

© Commonwealth of Australia 2007

ISBN: 978 1 921130 78 6

Questa pubblicazione è protetta dai diritti d'autore, e può essere riprodotta totalmente o parzialmente purchè non venga usata a scopo vendita o uso commerciale e ne venga riconosciuta la fonte. Per la riproduzione per usi diversi da quelli sopraindicati, viene richiesto il permesso scritto del Commonwealth disponibile presso il Commonwealth Copyright Administration, Attorney-General's Department.

Richieste e informazioni concernenti la riproduzione e i diritti d'autore vanno indirizzate al Commonwealth Copyright Administration, Attorney-General's Department, Robert Garran Offices, National Circuit, Canberra ACT 2600 o inviate al sito web <http://www.ag.gov.au/cca>

Indice

Introduzione	1
Di che cosa tratta questo libretto?	1
Prima di usare questo libretto	1
Profilo di questo libretto	2
Alcuni punti su come è scritto questo libretto	2
Sezione 1: Responsabilità e persone coinvolte in trust e testamenti	5
Che cosa devono fare i trustee?	6
Quali sono i diritti del trustee?	6
Quali sono i diritti del beneficiario?	7
Come viene tassato il trust?	7
Sono previste altre spese per gestire un trust?	8
Sezione 2: Trust speciali per la disabilità e la sicurezza sociale: le regole generali e le agevolazioni per i trust speciali per la disabilità	9
Regole generali	9
Agevolazioni per i trust speciali per la disabilità	9
Agevolazioni per persone con disabilità gravi	10
Esame dei redditi	10
Esame patrimoniale.....	10
Agevolazioni per i familiari diretti di una persona con una disabilità.....	11
Agevolazioni per le donazioni	11
Le regole per i trust speciali per la disabilità in più dettaglio.....	12
Chi è una persona con una “disabilità grave”?	13
Una persona con una disabilità grave può avere più di un trust speciale per la disabilità? ..	13
Quali sono le ‘necessità ragionevoli riguardo la sistemazione e le cure assistenziali’?	13
Il trust può pagare i familiari per fornire i servizi?	14
Come posso provvedere ad altre cose oltre alla sistemazione e alle cure assistenziali?.....	14
Qualsiasi trust può essere classificato come un trust speciale per la disabilità?.....	15
Chi può essere un trustee di un trust speciale per la disabilità?	15
Ci sono delle restrizioni su cosa si può donare a un trust speciale per la disabilità?	16
Cosa succede se qualcuno non si attiene alle regole?	16
Cosa succede se un trust speciale per la disabilità cessa di essere tale?.....	16
Bene, ho considerato tutte queste regole. Dovrei costituire un trust speciale per la disabilità oppure no?.....	17
Sezione 3: Modello di “trust deed” per trust speciali per la disabilità	19
Modello di “trust deed” per trust speciali per la disabilità	20
Sezione 4: Parole finali	43
Cenni sugli autori	43

Introduzione

Di che cosa tratta questo libretto?

Le famiglie delle persone con disabilità, specialmente i genitori, spesso si chiedono: “Cosa succederà quando non potrò più prendermi cura di mio/a figlio/a”? Badare agli interessi di una persona con una disabilità è sempre difficile, ma provvedere al suo futuro è ancora più difficile.

Questo libretto, e il libretto intitolato *Pianificare per il futuro – Persone con una disabilità* intendono semplificare le cose spiegando le varie opzioni. Questo libretto traccia come pianificare per il futuro prendendo in considerazione questioni generali sulla disabilità e come le famiglie possono fare uso del “trust” (amministrazione fiduciaria) per provvedere ai familiari che hanno una disabilità. Il libretto spiega anche come le nuove agevolazioni sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito (sussidi della sicurezza sociale e del Veteran’s Affairs Department/ DVA) per **i trust speciali per la disabilità** possono essere di aiuto per provvedere ai familiari con disabilità gravi.

Prima di usare questo libretto

Se le informazioni sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito di cui si parla in questo libretto si applicano o meno a te o a una persona con una disabilità, dipende dalla tua idoneità alle prestazioni erogate da Centrelink o dal Department of Veterans’ Affairs (DVA). Perciò prima di costituire un trust speciale per la disabilità, in primo luogo devi verificare con Centrelink o DVA che la persona per la quale viene costituito il trust sia “gravemente disabile” in base alle regole stabilite (vedere pagina 13). Se la persona non risulta essere “gravemente disabile” in base a dette regole, le agevolazioni non saranno disponibili.

Questo libretto si basa sulle informazioni contenute nel libretto intitolato *Pianificare per il futuro – Persone con una disabilità* e dovresti leggerlo per primo in quanto:

- ▶ esamina le opzioni relative alla pianificazione dei beni patrimoniali e come provvedere al futuro di una persona che ha bisogno di un alto livello di supporto, compreso come iniziare il processo di pianificazione e come realizzare il piano;
- ▶ esplora le questioni che potrebbero insorgere sia per gli individui che per le famiglie nel decidere come mettere in atto il piano e dove rivolgersi per avere consulenza legale e finanziaria;
- ▶ fornisce informazioni sul modo in cui tutela, sistemazione e opzioni assistenziali influiscono su quello che puoi fare; e
- ▶ identifica organizzazioni e servizi di supporto a cui puoi rivolgerti per avere ulteriori informazioni.

Questo libretto fornisce solo informazioni di carattere generale e come influisce su di te dipende dalla tua situazione personale. Le parti più rilevanti o più importanti saranno molto diverse da una famiglia ad un'altra. Ogni persona con una disabilità grave ha differenti livelli di capacità che dovrebbero essere prese in considerazione. Le risorse disponibili e le opinioni dei familiari e della persona disabile variano da un caso all'altro.

Non dovresti copiare il modello dello 'special disability trust deed' (atto costitutivo di trust speciale per la disabilità) illustrato nella Sezione 3 senza prima aver consultato un legale, un commercialista o un consulente finanziario. La costituzione di un trust speciale per la disabilità dovrebbe far parte di un piano patrimoniale ben stabilito per tutta la famiglia, e in particolare per la persona con una disabilità grave. I contatti per ottenere consulenza e informazioni sono elencati nel libretto *Pianificare per il futuro – Persone con disabilità*.

Profilo di questo libretto

Sezione 1, **Responsabilità e persone coinvolte in trust e testamenti.** Questa sezione parla delle espressioni che vengono usate quando si parla di trust e di testamenti e del loro significato e brevemente di come funziona un trust dal punto di vista del trustee e della persona disabile e dei requisiti legali e commerciali e delle questioni fiscali correlate al trust.

Sezione 2, **Trust speciali per la disabilità e la sicurezza sociale.** Questa sezione parla del modo in cui l'esame dei redditi e l'esame patrimoniale (applicabili nel caso in cui una persona abbia diritto alle prestazioni della sicurezza sociale o del Department of Veterans' Affairs (DVA) siano pertinenti ai trust, e anche dei dettagli e delle agevolazioni derivanti dall'iniziativa del Governo Australiano sui **trust speciali per la disabilità**.

Sezione 3, **Modello di "special disability trust deed"**. Questa sezione dà un esempio di uno "special disability trust deed" che contiene le clausole essenziali affinché il trust sia conforme con i requisiti della legislazione per i trust speciali per la disabilità. La sezione contiene anche degli appunti che spiegano come funzionano i regolamenti e come essi siano correlati alle questioni trattate nelle altre sezioni di questo opuscolo.

Alcuni punti sul modo in cui è scritto questo libretto

Chi dovrebbe leggere questo libretto?

Le questioni discusse in questo libretto sono spesso più rilevanti per i genitori di una persona con una disabilità grave, per cui il "tu" al quale ci si riferisce nel libretto è primariamente un genitore. Tuttavia gli stessi principi sono pertinenti ad altri familiari o amici che intendono fornire benefici a una persona gravemente disabile.

Domande e risposte

Le domande trattate in questo libretto sono quelle che interessano maggiormente i genitori e gli altri familiari quando si parla di pianificazione patrimoniale per una persona disabile.

'Disabilità' e 'disabilità grave'

Le agevolazioni sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito sono intese per le persone con una disabilità grave come definito in questo contesto (vedere pagina 13), per cui questo termine appare spesso in questo libretto.

Tuttavia, anche quando si tratta di una disabilità che non non risulta essere **grave** ai sensi della definizione della legislazione, i genitori o le persone che intendono costituire un trust o un testamento come metodi di pianificazione patrimoniale, devono prendere in considerazione sempre le stesse questioni.

Alcune persone disabili sono perfettamente capaci di badare alle loro finanze, cure assistenziali e sistemazione senza aver bisogno di nessun aiuto, per cui in questo caso non c'è bisogno di esaminare gli argomenti trattati in questo libretto.

Prestazioni assistenziali sostitutive del reddito, e prestazioni della sicurezza sociale e dei reduci di guerra

Nel discutere le agevolazioni entrate in vigore il 20 settembre 2006, il libretto a volta nomina l'espressione "prestazioni assistenziali sostitutive del reddito" (in inglese 'income support'). Le regole si applicano ugualmente alle prestazioni che vengono amministrate dal Department of Veterans' Affairs (DVA) e da Centrelink. Tuttavia, per semplificare le spiegazioni, il libretto parla principalmente di prestazioni assistenziali sostitutive del reddito, e l'espressione viene usata per coprire sia le prestazioni della sicurezza sociale amministrate da Centrelink che quelle amministrate dal Department of Veterans' Affairs (DVA).

'Proprietà' e 'denaro' e 'beni patrimoniali'

In questo libretto, le proprietà di una persona o di un trust verranno chiamate 'beni patrimoniali' o 'proprietà'. Il termine 'Proprietà' usato in questo contesto non sta a significare solo terreni o immobili, ma anche denaro, azioni, o qualsiasi altro tipo di beni mobili.

Trust e testamenti: dare disposizioni mentre sei in vita o dopo la morte

Questo libretto si concentra sui trust perchè le agevolazioni sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito funzionano attraverso il meccanismo di un trust.

Puoi costituire un trust mentre sei vivo, oppure puoi costituire un trust attraverso il tuo testamento, che sia effettivo dopo la tua morte. Le regole legali applicabili e le questioni che devi prendere in considerazione sono le stesse in entrambi i casi.

Tutto questo viene spiegato più dettagliatamente nel libretto *Pianificare per il futuro – Persone con disabilità*.

Sezione 1

Responsabilità e persone coinvolte in trust e testamenti

Un trust è un rapporto legale fra un **trustee**, ossia la persona che gestisce o amministra il trust, e un **beneficiario**, ossia la persona che beneficia di un trust. Il trustee per legge ha l'obbligo di tutelare i beni del trust e di investirli e di usarli con la massima prudenza e cautela per il beneficio del beneficiario. Il beneficiario ha diritto di ricevere i benefici del trust in conformità con i termini stabiliti ed ha diritto di ricevere informazioni sul trust e su come esso viene gestito dal trustee.

I termini del tipo di trust discussi in questo libretto generalmente vengono stabiliti in un documento chiamato **“trust deed” (atto costitutivo del trust)** o in un **testamento**.

Un **“trust deed”** può essere semplice o complesso, tutto dipende da ciò che viene richiesto.

Il **“trust deed”** è un documento legale che stabilisce:

- ▶ chi deve essere il trustee;
- ▶ la persona o le persone che devono essere i beneficiari;
- ▶ dove e come il trustee deve fornire i benefici al beneficiario;
- ▶ quali cose il trustee deve prendere in considerazione; e
- ▶ quali altri poteri e responsabilità ha il trustee.

La persona che costituisce un trust mediante un atto giuridico generalmente si chiama il **“settlor” (disponente)**. Per motivi fiscali, il settlor spesso è una persona estranea o un parente lontano che non sarà un beneficiario del trust e che non avrà nient'altro a che fare con il trust.

Nei trust istituiti per il beneficio di una persona con una disabilità grave, la persona disabile potrebbe essere chiamata the **“principal beneficiary” (il beneficiario principale)** o **“the special beneficiary” (il beneficiario speciale)** o **“the prime beneficiary” (il beneficiario primario)**. Gli altri beneficiari, aventi diritto a una parte dei beni che rimangono dopo che la persona disabile è deceduta o non ha più bisogno di aiuto dal trust, spesso si chiamano **“residuary beneficiaries” (beneficiari del patrimonio residuo)**.

Un trust deed potrebbe anche nominare un **appointor (mandante)** ossia una persona diversa dal trustee, che ha il potere di nominare nuovi trustee o beneficiari, o modificare i termini del trust, e che in definitiva spesso esercita un gran controllo sul trust. L'appointor spesso è un genitore o un parente stretto della persona disabile, che ha conferito beni al trust.

I beni conferiti al trust spesso si chiamano il **capitale** e il trust guadagna un **reddito** su quel capitale, per esempio: canone d'affitto su beni immobiliari, interessi sul denaro depositato in banca, dividendi sulle azioni, e così via.

Un **discretionary trust (trust discrezionale)** conferisce al trustee il potere di decidere a chi, fra diverse persone, deve essere pagato o meno un beneficio e l'importo.

Un **testamentary trust (trust testamentario)** è ogni trust che viene costituito ai sensi di un testamento. Tuttavia, le persone spesso usano questo termine per fare riferimento ad alcuni tipi particolari di trust costituiti ai sensi di un testamento, che potrebbero arrecare vantaggi ai fini della pianificazione fiscale.

La persona che fa un testamento si chiama il **testator (testatore)** (questo termine si usa sia per le donne che gli uomini anche se qualche volta la donna che fa un testamento viene chiamata la **testatrix (testatrice)**). Un testamento nomina un **executor (esecutore)** (o una **executrix (esecutrice)** se è una donna), o più esecutori, per mettere in atto il testamento. Se il testamento crea un trust, verrà nominato un trustee, che potrebbe essere lo stesso esecutore, oppure un'altra persona.

I beni di proprietà del testatore al momento della sua morte si chiamano l'**estate (patrimonio)** del testatore. Le persone che condividono il patrimonio si chiamano **beneficiaries (beneficiari)**.

Che cosa deve fare il trustee?

Il concetto essenziale del trust è che il trustee ha la responsabilità di agire nell'interesse del beneficiario in base ai termini stabiliti nel trust.

Se il trust è discrezionale, il trustee ha la facoltà di decidere se fare o meno qualcosa e come farla e generalmente non può essere obbligato ad agire in un modo particolare. Tu puoi esercitare un certo controllo mediante disposizioni stabilite nel "trust deed" o nel testamento (vedere pagina 15). Vedere anche il libretto *Pianificare per il futuro – persone con una disabilità*.

In breve, il **trustee ha il compito di:**

- ▶ mettere in atto il trust in conformità con i termini stabiliti;
- ▶ considerare con ragionevole frequenza, se spendere il denaro del trust oppure usare le proprietà del trust per il beneficio del beneficiario;
- ▶ investire le proprietà del trust con prudenza e in conformità con le disposizioni contenute nel trust;
- ▶ evitare di fare spese superflue o di sperperare le proprietà del trust;
- ▶ richiedere consulenza professionale (legale, finanziaria, commerciale, medica o altro) se necessario (a spese del trust);
- ▶ gestire i conti relativi ad attività e passività e reddito e spese ed essere pronto a renderne conto al beneficiario se richiesto; e
- ▶ fornire le dovute informazioni a Centrelink o DVA, nel caso in cui il trust incida sulle prestazioni assistenziali del beneficiario.

Quali sono i diritti del trustee?

Il trustee ha il diritto di:

- ▶ essere rimborsato per le spese di gestione del trust;
- ▶ rivolgersi alla Corte Suprema per avere consulenza e istruzioni, nel caso in cui dovesse avere seri dubbi sulle sue incombenze: per esempio, se ci fossero ambiguità nel modo in cui il "trust deed" viene espresso, oppure se dovesse fare scelte difficili che potrebbero risultare nell'infrazione dei termini del trust, o se il trust dovesse richiedere cose strane o insolite;

- ▶ essere ricompensato dal trust per il lavoro che svolge, se nel trust o nel testamento c'è una clausola che stabilisce che il trustee debba essere remunerato (questo non è possibile se il trustee è un familiare diretto: vedere pagina 14). Potrebbe essere una cosa molto ragionevole provvedere al pagamento del trustee, perchè il trustee ha molte responsabilità e deve spendere molto tempo e fatica per decidere cosa fare nel miglior interesse della persona con una disabilità grave; e
- ▶ nominare un trustee aggiuntivo o sostitutivo che si occupi della gestione del trust se il trustee originale non può più farlo.

La maggior parte dei diritti e degli obblighi del trustee vengono regolamentati dalla legislazione statale.

Quali sono i diritti del beneficiario?

Il beneficiario essenzialmente ha diritto che il trust venga amministrato in conformità ai termini stabiliti e di chiedere al trustee di giustificare il suo operato.

Il beneficiario può esprimere i suoi voleri e chiedere assistenza al trustee ma non può obbligarlo ad agire in un dato modo a meno che ciò non venga consentito dal trust deed o dal testamento.

Il beneficiario ha diritto di richiedere un resoconto al trustee, ma generalmente non ha diritto di richiedere al trustee di giustificare i motivi delle sue decisioni. Se il beneficiario ritiene che il trust non sia stato messo in atto in maniera appropriata, può ricorrere al tribunale (tuttavia questo corso di azione risulta sempre essere molto costoso e si dovrebbe evitare nei limiti del possibile). Un beneficiario con una disabilità potrebbe aver bisogno di assistenza per fare questo.

Diversamente, il beneficiario può aspettarsi di trarre beneficio dai beni patrimoniali del trust, ma il trustee deve sempre fare molta attenzione quando deve prendere decisioni a breve e a lungo termine, specialmente nel caso in cui un trust potrebbe perdurare per molti anni. Per esempio potrebbe non essere prudente spendere tutto il denaro del trust per fare qualcosa oggi, anche se potrebbe sembrare una buona cosa, se a conseguenza di ciò un domani il trustee potrebbe rimanere senza alcune risorse.

Esempio

David ha una disabilità fisica che in base alle previsioni diventerà sempre più grave a mano a mano che invecchia. Egli ha un trust di cui suo fratello Michael è l'unico trustee. La casa in cui David abita è di proprietà del trust ed egli vuole rimodernarla parzialmente.

Michael è d'accordo che rimodernare la casa sarebbe una buona cosa perchè diventerebbe più bella e più comoda, però si preoccupa perchè se oggi si spendono i soldi per fare questi lavori, un domani, quando sarà necessario fare dei lavori più in grande in modo che David possa continuare ad abitarvi comodamente, non ci saranno soldi a sufficienza.

Michael, nel suo ruolo di trustee, decide che non è il momento di rimodernare la casa, e la sua decisione rientra nei suoi poteri di trustee secondo quanto stabilito nel "trust deed," ed è coerente con il principio che gli impone di dover agire nel miglior interesse del beneficiario.

Come viene tassato un trust?

Per motivi fiscali un trust viene trattato come una struttura legale a sè stante, per cui ha le proprie responsabilità fiscali. Il trustee è tenuto a presentare la denuncia dei redditi ed a pagare le tasse come richiesto dalla legge. Il trustee ha diritto di pagare le tasse con i beni patrimoniali del trust. Talvolta è il trust che deve pagare le tasse sui redditi. Altre volte le tasse sono pagabili dal beneficiario che riceve il reddito.

Queste questioni sono complesse e non verranno trattate in questo libretto. Se hai bisogno di consulenza su questioni fiscali, rivolgiti a un commercialista.

Un trust non ha diritto alla soglia esentasse disponibile agli individui, e un'aliquota superiore (il massimo dell'aliquota personale) potrebbe essere applicabile al reddito trattenuto da un trust (cioè al reddito che non viene distribuito o usato per un beneficiario). Tuttavia, un trust creato da un testamento che sia un **“trust testamentario genuino di genere tradizionale”** potrebbe essere soggetto all'ordinaria aliquota personale.

Questo libretto non tratta in dettaglio dei pro e dei contro delle varie strutture legali per fini fiscali. Per avere ragguagli a riguardo devi consultare un consulente legale o finanziario.

Se un trust speciale per la disabilità viene costituito mentre sei in vita, potresti far fronte alle questioni fiscali tenendo nel trust soltanto pochi beni patrimoniali, e lasciando i beni patrimoniali maggiori dopo la tua morte per mezzo del tuo testamento. Questo potrebbe coinvolgere altre spese legali, che dovresti prendere in considerazione con la massima attenzione prima di costituire il trust.

Sono previsti altri costi per gestire un trust?

Se il trustee usa un commercialista per preparare i conti e la denuncia dei redditi, bisognerà pagare il suo onorario. Se il trustee è una compagnia, ci saranno spese legali e amministrative associate alla costituzione e alla gestione della compagnia.

Questo genere di spese e le altre spese legali e amministrative per costituire il trust sono cose di cui devi discutere con il tuo consulente finanziario prima di decidere se costituire un trust nei tempi presenti, o per mezzo del tuo testamento oppure se non devi farlo per niente; quali beni patrimoniali devi conferire al trust; e quando dovresti farlo.

Informazioni più dettagliate sui trust sono contenute nel libretto *Pianificazione per il futuro – Persone con disabilità*.

Sezione 2

Trust speciali per la disabilità e sicurezza sociale: regole generali e agevolazioni per i trust speciali per la disabilità

Cenni di carattere generale

Il sistema della sicurezza sociale dell'Australia si basa sul bisogno ed è stato disegnato per essere una rete di sicurezza per le persone che non sono capaci di provvedere al proprio sostentamento. Affinchè il sistema possa fornire assistenza alle persone più bisognose, si applica un esame delle fonti del reddito che ha due componenti: l'esame dei redditi e l'esame patrimoniale.

L'importo delle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito viene calcolato in base all'esame dei redditi e all'esame patrimoniale. L'esame che risulta nell'importo più basso della prestazione è quello che viene applicato.

Ai sensi dell'esame delle fonti del reddito, vigono delle regole speciali per le donazioni fatte a favore di terzi e di trust e compagnie private.

Queste regole possono essere complesse e dipendono dalle tue circostanze personali, per cui dovresti rivolgerti a un consulente legale o finanziario per avere raggugli sul modo in cui le regole potrebbero influire su di te o su qualsiasi trust che hai attualmente o che hai intenzione di costituire in futuro.

Per avere maggiori informazioni, compreso l'importo delle prestazioni, contatta il Centrelink Customer Service Centre o l'ufficio del DVA office. Queste informazioni sono anche disponibili al sito web www.centrelink.gov.au e www.dva.gov.au

Agevolazioni fiscali per i trust speciali per la disabilità

La nuova legislazione sui trust speciali per la disabilità è intesa a ridurre l'impatto delle regole applicabili ai trust ed ad incoraggiare le famiglie che vogliono prendere accordi per tempo e da sole per provvedere a un familiare con una disabilità. In linea di massima l'obiettivo della legislazione è di creare eccezioni alle regole normali della fonte del reddito applicabili ai trust per persone con disabilità gravi.

Queste agevolazioni sono potenzialmente molto significative nel caso in cui i familiari e le persone con una disabilità grave fanno affidamento (o potrebbero farvi in futuro) sulle prestazioni della sicurezza sociale o del Department of Veteran's Affairs, o che potenzialmente potrebbero avere i requisiti necessari per dette prestazioni se trasferissero fondi in un trust speciale per la disabilità.

Tuttavia, affinché queste agevolazioni siano disponibili, il trust **deve** osservare rigorosamente le regole per i trust speciali per la disabilità, e il resto della sezione spiega come operano queste regole. La cosa più importante è che, il trust deve essere costituito **esclusivamente al fine** di provvedere **cure assistenziali e una sistemazione** per una persona con una disabilità grave. Per cui prima di costituire un trust speciale per la disabilità, bisogna innanzitutto verificare con Centrelink o DVA se la persona per cui viene costituito il trust è "gravemente disabile" in base alle regole stabilite (vedere pagina 13).

Agevolazioni per persone con disabilità gravi

Esame dei redditi

- ▶ Il reddito derivante dai beni patrimoniali di un trust speciale per la disabilità non verrà preso in considerazione **ai fini dell'esame del reddito del beneficiario del trust**.
- ▶ Il denaro del trust che viene usato per pagare le spese per la sistemazione e le cure assistenziali della persona con una disabilità grave non viene preso in considerazione come reddito ai fini delle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito.

Esame patrimoniale

- ▶ Se una persona con una disabilità grave è il beneficiario di un trust speciale per la disabilità, i beni patrimoniali accertabili del trust fino a un importo massimo di \$500,000 (indicizzato annualmente) non vengono presi in considerazione ai fini dell'esame patrimoniale. In effetti ciò significa che questi beni non incidono sulle prestazioni della persona con una grave disabilità. Per conoscere il significato di "beni patrimoniali accertabili" consulta le regole generali al sito web www.centrelink.gov.au and www.dva.gov.au oppure contatta il Centrelink Customer Service Centre o l'ufficio DVA più vicino.
- ▶ Anche l'abitazione principale della persona con una disabilità grave non viene presa in considerazione, per cui ciò vuol dire che il trust speciale per la disabilità potrebbe avere beni patrimoniali accertabili fino a un importo massimo di **\$500,000 più l'abitazione in cui la persona risiede** prima che i beni patrimoniali eccedenti vengano inclusi nei beni patrimoniali accertabili del beneficiario principale.

Esempio

All'1 gennaio 2007, un trust speciale per la disabilità ha beni patrimoniali del valore di \$700,000 più l'abitazione in cui vive Carol, che è la beneficiaria con una grave disabilità. I beni soggetti all'esame patrimoniale sono i beni "in eccesso" ossia quelli che vanno oltre all'agevolazione fiscale (che ammonta a \$500,000 al 20 settembre 2006): cioè un importo di \$200,000, dato che l'abitazione e l'agevolazione fiscale di \$500,000 non vengono presi in considerazione. Ai fini dell'esame delle fonti del reddito Carol viene considerata proprietaria di un immobile e in base ai suoi altri beni e redditi accertabili, le sue prestazioni assistenziali potrebbero essere ridotte.

- ▶ L'agevolazione fiscale per i trust speciali per la disabilità, che ammonta a \$500,000 al 20 settembre 2006 e viene indicizzata annualmente, si applica in qualsiasi tempo, per cui se i beni patrimoniali vengono spesi e il trust viene integrato, l'agevolazione continua ad essere applicata fino al limite massimo.
- ▶ Dato che l'agevolazione fiscale viene indicizzata, l'importo che si può avere nel trust senza che incida sulle prestazioni assistenziali della persona con una disabilità grave, cambia ogni anno.

Esempio

Un trust speciale per la disabilità ha un importo di \$500,000 al 20 settembre 2006. L'1 luglio 2007, l'agevolazione fiscale a causa dell'indicizzazione aumenta fino a \$510,000. Il trust ha guadagnato un utile pari a \$20,000 ed ha subito spese pari a \$15,000, per cui i beni patrimoniali custoditi nel trust l'1 luglio 2007 hanno un valore di \$505,000. Quindi essendo i beni patrimoniali accertabili inferiori al limite indicizzato di \$510,000, nessun bene del trust è soggetto all'esame patrimoniale.

Agevolazioni per i familiari diretti di una persona con una disabilità grave

Agevolazioni per le donazioni

- ▶ Qualsiasi persona può fare donazioni a un trust speciale per la disabilità. Tuttavia, il beneficiario principale cioè la persona con una disabilità e il suo partner può farlo solo se la donazione viene finanziata da:
 - beni che il beneficiario principale ha ricevuto da un testamento; o
 - un beneficio di una superannuation;e i fondi vengono trasferiti nel trust entro tre anni dall'avvenuto ricevimento.
- ▶ Ogni donazione fatta al trust, sia da parte di un familiare diretto che da altre persone, deve essere fatta senza condizioni e senza pretese di pagamenti o benefici.
- ▶ L'agevolazione per la donazione è disponibile soltanto a un familiare diretto che:
 - percepisce una pensione della sicurezza sociale e ha raggiunto l'età del pensionamento; o
 - percepisce una pensione per ex-combattenti e ha raggiunto l'età del pensionamento per ex-combattenti; o
 - percepisce una prestazione supplementare del reddito per ex-combattenti e ha raggiunto l'età idonea per il pagamento.
- ▶ I "familiari diretti" di una persona con una disabilità grave sono:
 - genitori (compresi genitori adottivi e patrigni e matrigne);
 - tutori legali di una persona con una disabilità grave che abbia meno di 18 anni, e persone che erano tutori legali della persona con disabilità quando aveva meno di 18 anni;
 - nonni; e
 - fratelli e sorelle (compresi fratelli adottivi, fratellastri e sorellastre e fratelli e sorelle acquisiti).
- ▶ L'agevolazione per le donazioni si applica a doni per un limite massimo di \$500,000 (**non** soggetto all'indicizzazione). Per fare uso dell'agevolazione devi essere un parente diretto che percepisce una prestazione assistenziale e devi informare Centrelink o DVA che intendi fare uso dell'agevolazione. Nei casi in cui l'agevolazione è stata usata totalmente, i contributi addizionali da parte dei familiari diretti saranno accertabili ai sensi dei regolamenti normali delle donazioni.
- ▶ Donazioni da parte di persone che non sono familiari diretti, o donazioni che superano il limite massimo consentito da parte di familiari diretti, sono accertabili ai sensi dei regolamenti normali delle donazioni.

Esempio

David ha un trust speciale per la disabilità. I suoi genitori Paul e Lucy che hanno rispettivamente 65 e 63 anni di età, percepiscono entrambi la pensione di vecchiaia. Nel 2006 anno in cui venne costituito il trust, entrambi conferirono al trust una somma di \$300,000. Entro il 2012, la maggior parte dei fondi sono stati spesi per le cure assistenziali e la sistemazione, così Paul e Lucy conferiscono al trust un'altra somma pari a \$300,000. L'agevolazione per la donazione si applica al primo contributo e a un importo di \$200,000 del secondo contributo. Perciò, le regole normali per le donazioni si applicano solo all'importo eccedente di \$100,000.

- ▶ Un parente diretto (e il suo rispettivo partner) che non abbia raggiunto l'età pensionistica può conferire beni a un trust speciale per la disabilità e usufruire dell'agevolazione in futuro, quando raggiunge l'età pensionistica purchè l'agevolazione per le donazioni non sia già stata completamente usata. Ciò significa che è possibile donare beni al trust cinque anni prima di fare domanda per la pensione di vecchiaia o per le prestazioni del DVA, senza che i beni vengano presi in considerazione ai fini dell'esame della fonte del reddito. Se già ricevi una prestazione assistenziale e non hai ancora raggiunto l'età pensionistica, la donazione verrà presa in considerazione secondo le regole normali fino a quando non avrai raggiunto l'età pensionistica.

Esempio

Greg ha una disabilità grave e suo padre John, che ha 58 anni, ha costituito un trust speciale per la disabilità a suo favore. L'1 ottobre 2006, John ha donato una somma di \$500,000 al trust. John non può fare domanda al Centrelink per avere l'agevolazione per la donazione perchè non ha ancora raggiunto l'età pensionistica.

Il 1 giugno 2011, John dona un'altra somma di \$500,000 al trust. Il trust non ha ricevuto nessun altro contributo sin dal 2006.

Nel 2013, John compie 65 anni e fa domanda per la pensione di vecchiaia. La donazione del 2006 non conta ai fini dell'agevolazione per la donazione perchè è stata fatta più di cinque anni prima della domanda della pensione di vecchiaia. Invece la donazione del 2011 è stata fatta nei cinque anni precedenti l'età pensionistica, per cui dato che John è un familiare diretto può usufruire dell'agevolazione. Ne risulta che la donazione del 2011 non viene presa in considerazione ai fini dell'esame della fonte del reddito per le prestazioni della sicurezza sociale.

Esempio

Una variazione dell'esempio sopraindicato: nel 2012, Marie, la nonna di Greg, dona una somma di \$200,000 al trust di Greg. Marie attualmente percepisce la pensione di vecchiaia. Dato che Marie è una familiare diretta ha diritto all'agevolazione per la donazione.

Nel 2013, John compie 65 anni e fa domanda per la pensione di vecchiaia. Quando fa domanda per la pensione, l'agevolazione disponibile per la donazione ammonta a \$300,000. La donazione di \$500,000 che John ha fatto nel 2011 sarebbe parzialmente idonea all'agevolazione. Il rimanente importo di \$200,000 verrà accertato in base alle regole che normalmente vengono applicate alle donazioni.

Esempio

Un'altra variazione dell'esempio sopraindicato: se il contributo del 2012 fosse stato fatto da Paul, un amico intimo della famiglia (piuttosto che dalla nonna di Greg), il suo contributo non sarebbe idoneo all'agevolazione perchè Paul non è un familiare diretto, John invece potrebbe beneficiare dell'intera agevolazione.

- ▶ L'agevolazione per la donazione si applica a ogni trust speciale per la disabilità. Se in una famiglia ci sono due figli che sono idonei al trust, i familiari diretti che hanno l'età idonea possono fare uso dell'agevolazione per la donazione fino a un massimo di \$500,000 per ogni trust.

Le regole per i trust speciali per la disabilità in più dettaglio

La legislazione che governa i trust speciali per la disabilità mette in atto gli obiettivi del Governo intesi ad incoraggiare le famiglie che vogliono prendere accordi per tempo per provvedere a un familiare che abbia una disabilità grave. Alcune regole potrebbero sembrare restrittive, ma esse sono intese primariamente a far sì che il trust venga usato soltanto per provvedere a una persona con una disabilità grave e non per usufruire delle agevolazioni allo scopo di ottenere le prestazioni assistenziali della sicurezza sociale.

Le domande e le risposte sottoindicate trattano di alcune delle questioni che devi considerare prima di decidere se un trust speciale per la disabilità è appropriato o meno alle tue circostanze familiari. Per aver ulteriori informazioni a riguardo fai riferimento alla pubblicazione *The Guide to Social Security Law* (http://www.facsia.gov.au/guides_acts/ssg/ssg-rm.html), oppure contatta l'ufficio Centrelink più vicino.

Chi è una persona con una “disabilità grave”?

Una **persona con una disabilità grave** è una persona che ha più di 16 anni di età che:

- ▶ ha un'invalidità che la rende idonea a ricevere la pensione di invalidità civile (ai sensi del *Social Security Act*) o una pensione di invalidità per servizio o una prestazione assistenziale per invalidità (ai sensi del *Veterans' Entitlement Act*);
- ▶ a causa della sua disabilità non lavora, e non potrà lavorare, per poter guadagnare il salario minimo di base;
- ▶ e:
 - vive in un istituto, ostello o struttura assistenziale che fornisce cure per persone con disabilità, finanziato (parzialmente o interamente) ai sensi di un accordo stabilito fra il Commonwealth, e gli Stati e Territori; o
 - ha una disabilità che, se avesse un solo “accompagnatore”, questi sarebbe idoneo a ricevere il sussidio per accompagnatori o l'indennità per accompagnatori.

Una persona che ha meno di 16 anni di età potrebbe essere **una persona con una disabilità grave** se viene considerata “un bambino completamente disabile” ai sensi del *Social Security Act*.

Prima di costituire un trust speciale per la disabilità, in primo luogo devi verificare con Centrelink o DVA che la persona per la quale viene costituito il trust sia “gravemente disabile” in conformità alle regole stabilite.

Per avere maggiori chiarimenti o informazioni a riguardo:

- ▶ per le prestazioni del Centrelink, chiama al 13 10 21 per fissare un appuntamento oppure contatta l'ufficio del Centrelink più vicino;
- ▶ per le prestazioni del DVA, contatta il Trusts & Companies Team al numero 1800 550 462, o tramite email all'indirizzo Trusts&Companies@dva.gov.au, oppure per posta all'indirizzo PO Box 21, Woden ACT 2606.

Una persona con una disabilità grave può avere più di un trust speciale per la disabilità?

No. Si può avere soltanto un trust speciale per la disabilità per persona, perciò se un trust di questo genere già esiste, se ne vengono costituiti degli altri, essi non potranno usufruire delle agevolazioni stabilite dal governo.

Quali sono le ‘necessità ragionevoli riguardo la sistemazione e le cure assistenziali’?

Lo scopo di un trust speciale per la disabilità deve essere unicamente di far fronte alle necessità ragionevoli che riguardano la sistemazione e le cure assistenziali di una persona con una disabilità grave.

Le necessità ragionevoli riguardo la sistemazione e le cure assistenziali saranno incluse nella pubblicazione “*Guide to Social Security Law*”. Il principio guida è che un trust speciale per la disabilità deve provvedere soltanto al pagamento delle:

- ▶ spese per la sistemazione della persona con una disabilità grave; e

- ▶ spese extra derivanti dalla disabilità; e
- ▶ spese accessorie quali l'onorario dei trustee di professione, e le spese degli investimenti e dell'onorario del commercialista.

Oltre alla sistemazione:

- ▶ il trust può essere usato soltanto per cose che sono necessarie a causa della disabilità; e
- ▶ il trust non può essere usato per pagare cose che una persona senza una disabilità comprenderebbe ordinariamente o per spese giornaliere e di ordinaria amministrazione. Per spese di questo genere bisogna usare le prestazioni assistenziali della persona oppure altri beni o redditi.

Ciò che sarà ragionevole in ciascun caso individuale dipenderà dal livello di disabilità e dalle necessità della persona interessata. Quello che potrebbe essere ragionevole per una persona con una disabilità grave potrebbe non esserlo necessariamente per un'altra. **La cosa più importante che bisogna prendere in considerazione è quello di cui ha bisogno il beneficiario del trust in fatto di sistemazione e di cure assistenziali a causa della sua disabilità.**

Per maggiori informazioni a riguardo fai riferimento alla pubblicazione “Guide to Social Security Law”. Queste linee guida verranno sviluppate con il tempo, per cui il trustee dovrà essere consapevole delle regole e dovrà tenersi aggiornato per poter comprendere ciò che un trust speciale per la disabilità può fare e non può fare per una particolare persona.

Il trust può pagare i familiari per fornire i servizi?

No. Il trust **non può** essere usato per pagare i familiari diretti per fornire sistemazione e cure assistenziali:

- ▶ il trust non può spendere denaro per pagare un familiare diretto o un figlio del beneficiario per fornire cure assistenziali al beneficiario;
- ▶ il trust non può spendere denaro per pagare un familiare diretto o un figlio del beneficiario per fornire servizi di manutenzione nell'abitazione del beneficiario;
- ▶ il trust non può spendere denaro per acquistare o prendere in affitto una proprietà da un familiare diretto o da un figlio del beneficiario, compreso appartamenti tipo “granny flats”.

(Per conoscere la definizione di “familiari diretti” vedere a pagina 11.)

Come posso provvedere ad altre cose oltre alla sistemazione e alle cure assistenziali?

Se oltre alla sistemazione e alle cure assistenziali, vuoi provvedere ad altre cose per una persona con una disabilità grave, per esempio una vacanza, un televisore, un CD player, vestiti o mobili (che non sono necessariamente solo per la disabilità), devi prendere altri accordi. Queste cose non possono essere pagate con i fondi provenienti da un trust speciale per la disabilità.

Volendo potresti costituire dei trust distinti l'uno dall'altro: per esempio potresti costituire un trust speciale per la disabilità con un “trust deed” per far fronte alle spese della sistemazione e delle cure assistenziali e un altro trust più generale per far fronte alle altre spese.

Alternativamente, potresti anche costituire soltanto un trust generale e non un trust speciale per la disabilità. Prima di decidere devi prendere in considerazione vari fattori in ordine di priorità ossia:

- ▶ le prestazioni assistenziali sostitutive del reddito;

- ▶ la necessità che il trustee debba provvedere a una vasta gamma di benefici oltre che alla “sistemazione e alle cure assistenziali ragionevoli”;
- ▶ il livello degli accordi che hai preso riguardo la sistemazione e le cure assistenziali per il futuro;
- ▶ quanto denaro sarà necessario per finanziare la sistemazione e le cure assistenziali in futuro;
- ▶ quanti beni e proprietà possiedi; e
- ▶ il costo e la complessità degli accordi ai quali deve far fronte il trustee.

Qualsiasi trust può essere classificato come un trust speciale per la disabilità?

No. La legislazione richiede che il trust debba soddisfare condizioni specifiche. Per cui è essenziale che i termini del trust debbano soddisfare dette condizioni e non siano in contraddizione con esse in nessun modo materiale: per cui non può essere un trust qualsiasi.

Tuttavia, ciò non vuol dire che il trust non possa contenere disposizioni personali, purchè esse siano in conformità con le condizioni specificate. Il modello di “trust deed” (vedere la Sezione 3) è proprio così un modello, e non il formato di un documento obbligatorio. Tu e i tuoi consulenti non dovete seguire esattamente tutti i termini, ma potete fare cambiamenti che si adattano alla tua situazione personale, purchè il trust sia conforme ai requisiti stabiliti dalla legislazione. Il modello di “trust deed” contenuto nella Sezione 3 è stato marcato per mostrare quali sono le disposizioni obbligatorie (non sfumate) e quali sono quelle opzionali (sfumate).

Alcune disposizioni del modello di “trust deed” sono obbligatorie se il trust deve essere classificato come un trust speciale per la disabilità, perciò non possono essere cambiate completamente ma possono essere soltanto modificate affinché siano più specifiche.

Per esempio, se non vuoi che i beni del trust vengano usati per una sistemazione e cure assistenziali di carattere generale ma vuoi essere più specifico, nel “trust deed” potresti dire che i beni possono essere usati solo per pagare per un alloggio del tipo di una “comunità familiare”. Un trust simile sarebbe pur sempre un trust speciale per la disabilità perchè il suo obiettivo mira a soddisfare le necessità ragionevoli relative alla sistemazione e alle cure della persona disabile.

Ci sono altre disposizioni che non vengono specificamente richieste dalle regole del trust speciale per la disabilità. Per esempio, la clausola 2.2 del modello di “special disability trust deed” stabilisce le persone che dovrebbero essere consultate dal trustee: il trustee deve **riesaminare le necessità del Beneficiario Principale almeno una volta all’anno e deve consultare l’assistente diretto del Beneficiario Principale e il Beneficiario Principale (se possibile)**. Questa clausola potrebbe anche menzionare che il trustee debba consultare altri familiari e altre persone coinvolte nella vita della persona con una disabilità grave (per esempio, gli addetti ai servizi assistenziali) o specificamente (un amico o un medico) oppure potrebbe essere omessa completamente (però in questo caso sarebbe molto più difficile assicurarsi che il trustee prenda in considerazione che cos’è nel miglior interesse della persona con una disabilità grave).

Chi può essere un trustee di un trust speciale per la disabilità?

Qualsiasi persona può essere un trustee purchè abbia i requisiti richiesti dalla legislazione (inclusi nel modello di “trust deed” clausola 5.1: vedere pagina 29). Questo include genitori, familiari diretti, commercialisti, avvocati, “corporate trustee” e “state trustee”. I requisiti richiesti dalla legislazione sono esposti nella pubblicazione *Guide to Social Security Law*. Vigono anche leggi statali che governano le responsabilità del trustee.

Ci sono delle restrizioni su cosa si può donare a un trust speciale per la disabilità?

Sì. Due tipi di beni patrimoniali non possono essere donati a un trust:

- ▶ indennizzi pecuniari ricevuti dal beneficiario (per esempio per danni subiti in seguito ad incidente da motoveicoli);
- ▶ beni donati dal beneficiario stesso (o dal suo partner) a meno che non siano stati ricevuti tramite un testamento o un beneficio derivante da una superannuation tre anni prima che siano stati trasferiti al trust.

Queste regole sono intese a preservare le modalità degli indennizzi per risarcimento danni e per prevenire che la persona con una grave disabilità possa trasferire i suoi beni in un trust speciale per la disabilità per poter essere idonea alle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito, invece che di farne uso direttamente per il suo sostentamento.

Cosa succede se qualcuno non si attiene alle regole?

In caso di infrazione alle sopra citate regole, il trust speciale per la disabilità potrebbe cessare di essere tale e il principale beneficiario potrebbe perdere le agevolazioni per le prestazioni assistenziali sostitutive del reddito. È da notare che ciò potrebbe avere un impatto anche sull'idoneità del donatore alle prestazioni assistenziali.

Tuttavia, Centrelink e DVA hanno la discrezione di non prendere in considerazione alcune infrazioni. Tutto dipende dalla gravità, la premeditazione e la durata dell'infrazione, le condizioni alle quali si è venuto meno e come l'infrazione o la rinuncia ad essa potrebbe influire sugli interessi della persona con una disabilità grave.

Cosa succede se un trust speciale per la disabilità cessa di essere tale?

Il trust cessa di essere tale quando la persona con una disabilità grave muore. Potrebbe anche cessare di essere un trust speciale per la disabilità a causa di infrazioni alle regole.

In questo caso le disposizioni del trust dovrebbe specificare che cosa dovrebbe succedere al resto dei beni del trust. Per un esempio, vedere la clausola 4 nel modello dello "special disability trust deed" (pagina 28).

Se consentito dal "trust deed", le persone che hanno contribuito con i propri fondi al trust possono specificare che cosa dovrebbe succedere al surplus dei beni derivanti dai loro contributi. Per esempio il surplus potrebbe essere restituito a loro stesse (se sono ancora in vita) o ai loro esecutori testamentari. Alternativamente esse potrebbero nominare i figli, o altri familiari oppure un ente di beneficenza come assegnatari della loro parte.

I beni potrebbero essere restituiti alle persone che hanno contribuito al trust, nel qual caso essi saranno soggetti all'esame della fonte dei redditi e potrebbero influire sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito.

Se il trust ha termine oppure cessa di essere un trust speciale per la disabilità cinque anni dopo che i beni sono stati trasferiti al trust, i beni potrebbero essere soggetti alle regole per le donazioni e potrebbero influire sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito della persona che ha donato i beni al trust.

Bene, ho considerato tutti queste regole. Dovrei costituire un trust speciale per la disabilità oppure no?

La risposta a questa domanda dipende interamente dalle tue circostanze e dai consigli che ti danno i tuoi consulenti finanziari. Tuttavia in linea generale devi prendere in considerazione queste questioni:

- ▶ se la persona con una disabilità non ha una “disabilità grave” (vedere pagina 13), un “trust speciale per una disabilità” non può essere costituito;
- ▶ se tu e la persona con una disabilità fate affidamento (o è probabile che non dobbiate fare affidamento) sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito, la costituzione di un trust speciale per la disabilità potrebbe non arrecare nessun beneficio;
- ▶ se tu o la persona con una disabilità grave fate affidamento, o è probabile che dobbiate fare affidamento, sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito, ma il livello dei beni che potresti provvedere ai fini della sistemazione e delle cure assistenziali non influiranno minimamente sulla prestazioni assistenziali, la costituzione di un trust speciale per la disabilità potrebbe non arrecare nessun beneficio. Il motivo potrebbe essere dovuto al fatto che non hai abbastanza denaro per provvedere alla sistemazione o al fatto che hai già preso accordi che non richiedono altri fondi;
- ▶ se il bisogno di denaro per provvedere alla sistemazione e alle cure assistenziali è solo una possibilità piuttosto che una probabilità, potrebbe non essere appropriato immobilizzare una forte somma di denaro in un trust speciale per la disabilità dove non può essere usato per altre cose e dove ci sono conseguenze fiscali (per esempio se i redditi vengono accumulati invece di essere spesi) e le spese di gestione e di contabilità;
- ▶ se vuoi che la persona con una disabilità grave possa usufruire dei fondi non solo per la sistemazione e per le cure assistenziali ma anche per altre cose, un trust speciale per la disabilità non sarà adeguato e potrebbe essere solo una parte degli accordi che dovrai stabilire.

Tuttavia, se:

- ▶ **le prestazioni assistenziali sostitutive del reddito sono importanti per te e per la persona con una disabilità grave;**
- ▶ **la disabilità è grave e l' idoneità alle prestazioni viene confermata da Centrelink o DVA;**
- ▶ **hai fondi disponibili che faranno una differenza alla sistemazione e alle cure assistenziali che verranno fornite alla persona con una disabilità grave, nei tempi presenti o dopo la tua morte;**
- ▶ **i fondi sono sufficientemente grossi da influire sulle prestazioni assistenziali sostitutive del reddito della persona con una disabilità grave o sulle tue (attraverso le regole delle donazioni);**

Allora un trust speciale per la disabilità potrebbe essere molto utile per pianificare il futuro di un familiare con una disabilità grave.

In questo caso, chiedi consiglio a un consulente finanziario e prendi in considerazione il trust nei tuoi piani per il futuro.

Sezione 3

Modello di “trust deed” per trust speciali per la disabilità

Il “trust deed”, esposto nelle pagine seguenti, contiene le clausole essenziali affinché il trust sia in conformità con i requisiti della legislazione del trust speciale per la disabilità.

Il “trust deed” è valido come atto a sè stante o può essere accluso a un testamento, nel quale verrà riferito come “i termini del trust creato dalle disposizioni generali del testamento”, oppure con alcune modifiche (indicate nelle pagine seguenti) può essere incluso nel tuo testamento.

Non è necessario che tu debba adottare il modello di “trust deed” nei suoi precisi termini, se vuoi puoi variare delle disposizioni particolari, questo non creerà problemi per l’applicazione delle regole vigenti per i trust speciali per la disabilità, se le caratteristiche essenziali non cambiano (vedere anche pagina 13–16). Il modello di “trust deed” esposto nella sezione seguente è stato contrassegnato per mostrare quali sono le disposizioni obbligatorie (non sfumate) e quali sono quelle opzionali (sfumate).

Per cui è molto importante che ti rivolga a un consulente legale o finanziario esperto in materia quando prepari un trust o quando intendi fare variazioni al modello di “trust deed”.

Il “trust deed” potrebbe sembrare complicato se non sei familiare con trust e documenti legali, anche se, nei limiti del possibile, è stato stilato in “inglese semplice”. Per poterlo capire devi leggerlo piano piano e con la massima attenzione, e se necessario devi controllare le definizioni (clausola 9.3 a pagina 35–36). Se ancora non ti è chiaro, dovresti rivolgerti al tuo avvocato o consulente finanziario.

Model trust deed for special disability trusts

Table of contents

1	Establishment of Trust.....	23
1.1	The Principal Beneficiary	23
1.2	Declaration of Trust.....	23
1.3	Name of Trust	23
1.4	Application of Operative Provisions	23
1.5	Duration of Trust	23
1.6	The Appointor.....	23
1.7	Exclusion of Settlers *	24
2	Administration of the Trust	24
2.1	Sole Purpose of Trust.....	24
2.2	Priority of Principal Beneficiary	25
2.3	Right of Occupation.....	25
2.4	Power to Accumulate Income.....	25
3	Trust Property Requirements.....	26
3.1	Contributions.....	26
3.2	Non-acceptable Contributions	26
3.3	Restrictions on Use of Trust Funds	27
3.4	Prohibition on Borrowing.....	27
3.5	Further Prohibitions with regard to Related Parties.....	27
3.6	Prohibition on Lending to Principal Beneficiary	28
3.7	Donor Register	28
4	End of Trust.....	28
4.1	Balance of Trust at the End Date	28
4.2	Distribution of Trust Property at the End Date.....	29
5	The Trustee	29
5.1	Qualifications of the Trustee	29
5.2	Resignation of Trustee	30
5.3	Trustee's remuneration	30
5.4	Delegation of Powers.....	30
5.5	Extent of Trustee Responsibility	31
5.6	Liability and Indemnity.....	31

* Omit if trust established under a Will

6	Management of Trust Funds	31
6.1	Powers of Trustee	31
6.2	Standard of Care	31
6.3	Investment Strategy	32
7	Appointment and Removal of Trustee	32
8	Reporting & Audit Requirements	33
8.1	Keep accounts.....	33
8.2	Financial Statements & Reporting.....	33
8.3	Audit Requirements.....	33
9	Miscellaneous	34
9.1	Waiver of Contravention	34
9.2	Amending the Trust	34
9.3	Definitions	35
9.4	Interpretation.....	36
9.5	Applicable Law	37
	Execution.....	38
	Schedule A	39
	Schedule B	40

THIS DEED OF TRUST is made on [date] *

PARTIES: *

1. [Settlor Name and address to be advised] ('the settlor').
2. [Name and address to be advised] ('the Trustee').

INTRODUCTION: *

[Commentary: This section and clauses 1 and 2 set the scene for the formal creation of the trust and its basic provisions. If you set up the trust by a Will, these things will be covered in the Will. Definitions of some of the expressions used in the trust are set out in clause 9.3 (page 35).]

- A. The settlor has decided to create a Trust Fund for the purpose of making provision for the care and accommodation of the Principal Beneficiary of the trust, as described in these terms of trust.

[Commentary: For a trust to exist, it must hold property. The Settlor contributes an initial amount (typically \$10 –see sub-clause D) so that a trust can be established. The Settlor is someone independent of the other parties such as the trustees and/or appointer.]

- B. The intention of the settlor is to establish a Trust Fund that qualifies as a special disability trust, within the meaning of the Social Security Act 1991 or the Veterans' Entitlement Act 1986, whichever is applicable to any Donor and/or the Principal Beneficiary.

- C. The settlor has decided to appoint the Trustee as Trustee of this trust, and the Trustee has consented to become the first Trustee upon the trusts and with and subject to the powers and provisions contained in these terms of trust.

[Commentary: A trustee is a person or corporation who operates the trust. The terms of the trust deed will determine how the trustee will administer the funds held in the trust. The trustee has a duty to act honestly and in the best interests of the beneficiary. The trustee must comply with the terms of the trust deed and relevant state or territory legislation that applies to trustees.]

- D. The settlor has paid or will pay the sum of \$10.00 to commence the trust ('the settled sum').

- E. The parties anticipate that further Contributions will be paid to the Trustee in respect of the trust for the benefit of the Principal Beneficiary.

* Omit if trust established under a Will

PROVISIONS

1 Establishment of Trust

1.1 The Principal Beneficiary

The Principal Beneficiary of the trust is [name and address to be advised] ('the Principal Beneficiary').

[Commentary: The principal beneficiary is the severely disabled person as defined on page 13.]

1.2 Declaration of Trust

The Trustee HEREBY DECLARES that in respect of the trust the Trustee will hold the Trust Fund and the income arising therefrom upon trust during the lifetime of the Principal Beneficiary solely for the benefit of the Principal Beneficiary and with and subject to the powers and obligations contained in the remainder of these terms of trust.

1.3 Name of Trust

The trust shall be known as [Name of Trust] Trust.

1.4 Application of Operative Provisions

Unless the context requires otherwise, the operative provisions set out in the remainder of these terms of trust will apply in respect of the trust established pursuant to these terms of trust.

1.5 Duration of Trust

The trust will end on the earlier of:

- (a) the date of death of the Principal Beneficiary;
- (b) if assets are fully expended on the Principal Beneficiary, the date of such full expenditure; or
- (c) any earlier date as required by law ('the end date').

[Commentary: For example: State law sets out the number of years that a trust may exist.]

1.6 The Appointor

[Commentary: An Appointor can be any person or corporation who is not the Principal Beneficiary or Settlor. An appointor is not responsible for the day-to-day operation of the trust. See the explanation of the role of the appointor on pages 5, 32–33.]

- (a) The initial Appointor[s] of the trust [is/are] [Name and address to be advised] ('the Appointor');
- (b) An Appointor shall have the power to nominate any person or persons or entity to act together with or in his, her or its place and may place such conditions or restrictions on such nomination (and may make such nomination revocable or irrevocable) by any notice in writing to the trustee, or by Will, save that where there is more than one Appointor, an Appointor must obtain from all of the other Appointors the prior written consent to all of the terms of any nomination pursuant to this subclause;

- (c) A successive Appointor, if the nomination is otherwise silent, shall also have the power to nominate a successor or alternate Appointor as if they were the initial Appointor;
- (d) The Appointor shall exercise their power in accordance with clause 7 and any power of the Appointor may be exercised by the Trustee in the absence of the Appointor at any time.

1.7 Exclusion of Settlers *

[Commentary: The intention of this provision is to prevent the person who formally sets up the trust from still being seen as the owner of the trust assets and income for tax purposes. To ensure this, the settlor has nothing further to do with the trust. The settlor will often be a more distant family member, who will not have an ongoing role in the operation of the trust.]

Notwithstanding anything express or implied in these terms of trust:

- (a) The trust will be possessed and enjoyed to the entire exclusion of the settlor and of any benefit to the settlor by contract or otherwise, and any resulting trust in favour of the settlor is expressly negated;
- (b) No part of the trust will be paid, lent to, or applied for either the direct or indirect benefit of the settlor in any manner or in any circumstances;
- (c) No power in these terms of trust, or appointment made pursuant to these terms of trust or conferred by law upon the Trustee will be capable of being exercised in such manner that the settlor will or may become entitled, either directly or indirectly, to any benefit in any manner or in any circumstances whatsoever.

2 Administration of the Trust

[Commentary: This clause expresses some of the major points required of special disability trusts: the restriction to care and accommodation, payments not to be made to immediate family for care and repairs and maintenance, and the paramount importance of the person with the disability as the focus of the trust.]

2.1 Sole Purpose of Trust

- (a) The Trustee must hold the Trust Fund and the income derived in each accounting period on trust and pay or apply all or any part of the income and all or any part of the Trust Fund for the sole purpose, as defined in the remainder of this clause;
- (b) No part of the income or the Trust Fund may be used for any payment of Immediate Family Members or a Child of the Principal Beneficiary including:
 - (i) the provision of care services; or
 - (ii) repair and maintenance of accommodation for the Principal Beneficiary;
- (c) The operation of sub-clause (a) does not preclude the Trustee from applying any part of the income or the Trust Fund for an ancillary purpose.

* Omit if trust established under a Will

- (d) For the purpose of this deed the 'sole purpose' means the reasonable care and accommodation of the Principal Beneficiary as determined by the Trustee from time to time but:
- (i) shall not include such daily living costs or expenses of the Principal Beneficiary that do not relate to reasonable care and accommodation needs;
 - (ii) shall not include expenditure which is primarily for the direct or indirect benefit of any other person; and
- [Commentary: This sub-paragraph does not include situations where the residence of the principal beneficiary provides an incidental benefit to their partner.]
- (iii) must be in accordance with any requirement or determination made by the Secretary from time to time;
- (e) For the purpose of these terms of trust, 'ancillary purpose' means a purpose that is necessary or desirable to achieve the sole purpose of the trust.

2.2 Priority of Principal Beneficiary

[Commentary: This clause is intended to ensure that the trustee considers what is in the best interest of the person with a severe disability.]

In carrying out their responsibilities under this clause, the Trustee is required:

- (a) to have regard to the nature and severity of the Principal Beneficiary's condition as well as the current and future care needs of the Principal Beneficiary;
- (b) to ensure the interests of the Principal Beneficiary are to take precedence over any interest or expectancy as to net income or capital of any Donor or Specified Beneficiary; and
- (c) to review the needs of the Principal Beneficiary at least annually and wherever possible, consult with the Principal Beneficiary's immediate caregiver and the Principal Beneficiary.

[Commentary: A more frequent consultation period may be preferable.]

2.3 Right of Occupation

With respect to all real property contributed to the Trust Fund by a Donor or acquired by the Trustee, in which the Principal Beneficiary lives ('the Residence'):

- (a) the Principal Beneficiary shall have a personal right of occupation in respect of the Residence for as long as they wish for their lifetime; and
- (b) the Residence may be sold and the proceeds used to acquire a substituted Residence to which the provisions of this sub-clause may apply, provided that in exercising their power pursuant to this paragraph, the Trustee shall act to achieve the sole and ancillary purposes of the trust, and have regard to the priority of the Principal Beneficiary as set out in the preceding sub-clauses.

2.4 Power to Accumulate Income

The Trustee may, in any Accounting Period, accumulate and retain as much of the income of the Trust Fund, if any, as is required to achieve the sole or ancillary purposes of the trust during that Accounting Period, as an addition to the Trust Fund.

[Commentary: This clause allows the trustee to decide to save some of the income each year rather than having to distribute it all. This gives the trustee flexibility in administering the trust assets and income. There may be tax issues relating to accumulation of income so the trustee should get professional advice before making a decision.

Paying income from a special disability trust for the care and accommodation needs of the principal beneficiary with a severe disability will not affect that person's income support entitlements.]

3 Trust Property Requirements

3.1 Contributions

The Trustee may accept Contributions from anyone who is eligible to be a Donor.

[Commentary: These provisions regulate the sources of the funds of the trust, consistent with Social Security and DVA rules. In particular, they prevent the person with a severe disability from providing funds to their 'own' trust except in limited circumstances.]

3.2 Non-acceptable Contributions

The Trustee shall not accept any of the following:

- (a) Contributions made by the Settlor other than the settled sum *;
- (b) conditional Contributions by any Donor;

[Commentary: This means that a donor cannot control how their gift is used. For example, if a person gives a property to the trust they cannot demand that the trust not sell the property. Once a gift has been made to the trust, it is the trustee who will decide how to use the trust assets for the care and accommodation needs of the beneficiary. This does not, however, stop the donor nominating to whom their proportion of the trust assets should be distributed when the trust comes to an end. See clause 4.2.]

- (c) any asset transferred to the trust by the Principal Beneficiary or the Principal Beneficiary's Partner unless:
 - (i) the asset is all or part of a bequest, or a superannuation death benefit; and
 - (ii) the bequest or superannuation death benefit was received not more than three years before the transfer;
- (d) any Compensation received by or on behalf of the Principal Beneficiary; or
- (e) any Contribution that would cause the Trustee to be in breach of the specific requirements set out in these terms of trust.

[Commentary: Clauses 3.3, 3.4 and 3.5 are intended to prevent the trust channelling assets back to the family, or undertaking other transactions with closely related parties, which might take the focus of the trust away from providing care or accommodation for the person with a severe disability and which would infringe the special disability trust rules.]

* Omit if trust established under a Will

3.3 Restrictions on Use of Trust Funds

- (a) The Trust Fund or any of the income of the Trust Fund cannot be used to purchase or lease property from an Immediate Family Member or a Child of the Principal Beneficiary, even if that property is to be used for the Principal Beneficiary's accommodation;

[Commentary: For example, the trust could not buy the property from an immediate family member. However, the immediate family member could give the property to the trust.]

- (b) For the purpose of this sub-clause, 'property' includes:

- (i) a right to accommodation for life in a residence; and
- (ii) a life interest in a residence.

3.4 Prohibition on Borrowing

The trustee must not borrow money, whether from a related or non-related party.

3.5 Further Prohibitions with regard to Related Parties

[Commentary: The objective of the trust fund is to pay for the principal beneficiary's care and accommodation costs. Lending funds to the related parties is not consistent with this objective.]

- (a) The Trustee must not;

- (i) lend from or give any other financial assistance using the Trust Fund or the income of the Trust Fund to; or
- (ii) intentionally acquire, except by way of a Contribution, property (other than a listed security acquired at market value) from; or
- (iii) employ, engage or pay any agent, contractor or professional person for any services in relation to the trust fund or the Principal Beneficiary who is; or
- (iv) enter into an uncommercial transaction with any person who is;

a related party;

- (b) For the purposes of this clause, 'related party' means:

- (i) the Settlor*;
- (ii) the Trustee, other than a Professional Trustee for the purposes of paragraph 5.1(a)(iii);
- (iii) a Donor;
- (iv) the Principal Beneficiary;
- (v) the Appointor;
- (vi) an Immediate Family Member;
- (vii) a parent or a sibling of anyone in any of the preceding sub-paragraphs of this paragraph;
- (viii) a descendant of anyone in any of the preceding sub-paragraphs of this paragraph;
- (ix) a Partner of anyone in any of the preceding sub-paragraphs of this paragraph; or
- (x) any entity (other than widely held entities) of which anyone in the any of the preceding sub-paragraphs of this paragraph is a director, shareholder, trustee or holds the power to appoint a director or trustee.

* Omit if trust established under a Will

3.6 Prohibition on Lending to Principal Beneficiary

[Commentary: The objective of the trust fund is to pay for the principal beneficiary's care and accommodation costs. Lending funds to the principal beneficiary or their partner is not consistent with this objective.]

The Trustee must not lend any of the Trust Fund or any of the income of the Trust Fund to the Principal Beneficiary or the Principal Beneficiary's Partner.

3.7 Donor Register

[Commentary: Keeping a record of the donors is important for establishing who receives the assets of the trust when it comes to an end. It can also be used to advise Centrelink of the contributions made to the trust.]

The Trustee must maintain a register of all Donors to the Trust Fund in accordance with Schedule A.

4 End of Trust

[Commentary: This provision regulates the winding up of the trust when it is no longer required or otherwise comes to an end. It allows the people who contribute assets to receive back their contributions, on a proportional basis, or to nominate someone else to whom the assets should be transferred. A parent of the beneficiary with a severe disability could nominate their other children or their grandchildren, for example. There may be issues under the gifting rules for someone who contributed assets if the trust comes to an end within 5 years of the contribution. In that case, you may need to obtain advice. This may also be a consideration in deciding whom to nominate to receive any assets, which become available at the end of the trust.]

4.1 Balance of Trust at the End Date

- (a) If, at the end date, after the payment of all taxes and expenses, the Trust Fund has not been fully expended on the purposes of the trust, or the income has not been fully allocated, the property of the Trust Fund and any unallocated income ('the balance of the Trust') shall be dealt with in accordance with the remainder of this clause;
- (b) If there is more than one Donor to the Trust Fund, the trustee shall identify each Donor's Contributions to the Trust Fund;
 - (i) calculate the percentage of each Donor's Contributions to the overall Contributions to the Trust Fund; and
 - (ii) apply the percentage to the balance of the Trust to determine the balance of each Donor's Contribution ('the Donor's Contribution Balance');
- (c) On the end date, the settled sum shall be deemed a Contribution made:
 - (i) If only one Donor, by the Donor; or
 - (ii) If more than one Donor, by the Donor who made the largest Contribution; or
 - (iii) If more than one made the equal largest Contribution, equally between those Donors.

4.2 Distribution of Trust Property at the End Date

- (a) The Trustee anticipates that a Donor may make a nomination at the time of contribution regarding the distribution of all or part of his, her or its Contribution Balance at the end date;
- (b) During the term of the trust:
 - (i) a Donor who is an individual may alter his or her nomination by making a subsequent valid nomination during the Donor's lifetime; and
 - (ii) a Donor that is an entity (such as the trustee of a deceased estate, the trustee of any other trust or a corporation) may alter its nomination by making a subsequent valid nomination for as long as the entity exists;

and the Trustee shall only have regard to the last valid nomination made by the Donor;

- (c) For any such nomination or subsequent nomination to be valid, the nomination must be:
 - (i) in the form set out in Schedule B;
 - (ii) submitted in writing to the Trustee; and
 - (iii) formally accepted by the Trustee in writing, and an endorsement by the Trustee on the form is sufficient for this purpose;
- (d) The Trustee may in its absolute discretion, refuse to accept a nomination or a subsequent nomination;
- (e) Where a Donor has nominated his or her estate, or where a Donor's Contribution Balance is to be dealt with under the terms of the Donor's last Will, an individual Donor is not required to notify the Trustee of any change to his or her last Will;

[Commentary: Note: alteration of a nomination once the trust is established may have state duty, capital gains tax and other tax consequences for the trust.]

- (f) At the end date, the Trustee shall distribute the Donor's Contribution Balance to the Specified Beneficiary in accordance with the Donor's last valid nomination in Schedule B;
- (g) If, with regard to all or any part of the Donor's Contribution Balance, the Donor has not made a valid nomination, or if any Specified Beneficiary cannot receive a distribution, the Trustee shall distribute that part of the Donor's Contribution Balance to the Donor, if living at the end date, or if not living, to the legal personal representative of the Principal Beneficiary.

5 The Trustee

5.1 Qualifications of the Trustee

[Commentary: The requirement for at least two trustees is aimed at protecting the principal beneficiary.]

- (a) The Trustee must:
 - (i) in relation to an individual:

- (1) be an Australian resident;
 - (2) not have been convicted of an offence against or arising out of a law of the Commonwealth, a State, Territory or a foreign country, being an offence of dishonest conduct;
 - (3) not have been convicted of an offence against or arising out of the Social Security Act, the Administration Act or the Veterans' Entitlement Act; and
 - (4) not have been disqualified at any time from managing corporations under the Corporations Act 2001;
- (ii) in relation to a corporation, be a corporation with two or more directors who comply with the requirements of sub-paragraph 5.1(a)(i); or
 - (iii) be a Professional Trustee who complies with the requirements of sub-paragraphs 5.1(a)(i) or 5.1(a)(ii);
- (b) If at any time the Trustee is not a corporation or a Professional Trustee, there must be two or more individuals acting jointly as Trustee.

5.2 Resignation of Trustee

Any Trustee may resign office by notice in writing given to the other Trustees and the Appointor (if any) and such resignation shall take effect upon such notice being given.

5.3 Trustee's remuneration

- (a) Any Trustee who is a Trustee Corporation shall be entitled to make all such usual and proper charges for both professional and other services in the administration of this Trust Fund and for the trustee's time and trouble as the trustee would have been entitled to make if not a Trustee and so employed;
- (b) Any trustee who is a Professional Trustee other than a Trustee Corporation, will be entitled to charge and be paid all professional or other charges for any business or act done by him or her, or his or her firm, in connection with the special disability fund hereof including acts which a trustee could have done personally as if he or she were not such a trustee.

[Commentary: You can make broader provisions about remuneration to trustees if you wish, subject to the limitations on payments to immediate family members and having regard to the sole purpose of the trust.]

5.4 Delegation of Powers

The Trustee may in writing delegate the exercise of all or any of the powers or discretion hereby conferred on the trustee to any other person or persons and may execute any powers of attorney or other instrument necessary to give effect to such purpose, however the Trustee (including the delegate) must at all times satisfy the requirements in sub-clause 5.1 regarding the qualifications of the Trustee.

[Commentary: The power of delegation operates in situations where the trustee is unable to act – for example, where the trustee has gone away for a time, or has been hospitalised for a short time but decisions need to be made about the operation of the trust. This clause should be used where the trustee does not want to resign, or should not be forced to resign, but is unable to exercise their duties for a definite period of time.]

5.5 Extent of Trustee Responsibility

No Trustee shall be responsible for any loss or damage occasioned by the exercise of any discretion or power hereby or by law conferred on the Trustee or by failure to exercise any such discretion or power where the Trustee has acted honestly and reasonably.

[Commentary: This clause limits the trustees' liability for mistakes or action which cause loss to the trust. The trustees will only be liable for acting knowingly and deliberately wrongly. This gives the trustees protection from many possible complaints, and confirms the trustees' freedom of action. However, if you want the trustees to be subject to stricter control, you can alter this clause to suit your requirements.]

5.6 Liability and Indemnity

[Commentary: This gives the trustees the right to be covered by the trust for any expenses or liabilities they incur from acting as trustees.]

Provided the Trustee has acted honestly and reasonably, the Trustee shall be entitled:

- (a) to be reimbursed and indemnified for all costs and expenses (including legal costs and state duty) incurred in relation to establishing, operating, administering, amending, terminating and winding up the Trust Fund; and
- (b) to be indemnified out of the assets for the time being comprising the Trust Fund against liabilities incurred by it in the execution or attempted execution or as a consequence of the failure to exercise any of the trusts authorities powers and discretions hereof or by virtue of being the Trustee of the trust;

but shall have no recourse against the Principal Beneficiary or any of the Donors or Specified Beneficiaries to meet such indemnity.

6 Management of Trust Funds

[Commentary: These provisions require the trustee to act prudently in managing the trust assets and investments.]

6.1 Powers of Trustee

- (a) The Trustee shall have such powers as are necessary to carry out their responsibilities under these terms of trust and to fulfil the sole and ancillary purposes, and may nominate any specific powers that they may require, save that the Trustees must at all times administer the fund in accordance with the relevant Act governing Trustees, the Social Security Act, the Administration Act and the Veterans' Entitlements Act, and these terms of trust;
- (b) Without limiting the generality of the above sub-clause, the Trustee shall have the specific power to open an account with a financial institution.

6.2 Standard of Care

The Trustee must, in managing the Trust Fund and the income generated from the Trust Fund (including exercising a power of investment):

- (a) if the Trustee's profession, business or employment is or includes acting as a Trustee or investing money on behalf of other persons, exercise the care, diligence and skill that a prudent person engaged in that profession, business or employment would exercise in managing the affairs of other persons; or
- (b) if the Trustee is not engaged in such a profession, business or employment, exercise the care, diligence and skill that a prudent person would exercise in managing the affairs of other persons.

6.3 Investment Strategy

The Trustee must formulate and give effect to an investment strategy, for the purpose of satisfying and fulfilling the sole purpose as defined in clause 2. Subject to these needs, the investment strategy must have regard to:

- (a) the risk involved in making, holding and realising, and the likely return from, the Trust Fund's investments having regard to its objectives and its expected cash flow requirements;
- (b) the composition of the Trust Fund's investments as a whole including the extent to which the investments are diverse or involve the Trust in being exposed to risks from inadequate diversification;
- (c) the effect of the proposed investment in relation to the tax liability of the trust;
- (d) the liquidity of the Trust Fund's investments having regard to its expected cash flow requirements; and
- (e) the ability of the Trust Fund to discharge its existing and prospective liabilities.

7 Appointment and Removal of Trustee

[Commentary: This clause shows the role of the appointor to control future changes of trustee. It also provides the means to resolve any deadlocks between the trustees, avoiding the need for court proceedings. You may adopt other means of dealing with any disputes.]

- (a) Subject to sub-clause 5.1, the Appointor may at any time by writing:
 - (i) remove from office any Trustee (other than a Trustee appointed by the Court);
 - (ii) appoint a new or additional Trustee; or
 - (iii) appoint a replacement Trustee for any Trustee who resigns as Trustee or ceases to be Trustee under any provision of these terms of trustor law;
- (b) If any Trustee forms the opinion that a deadlock exists in relation to the administration of the trust, the Trustees shall then be deemed to have resigned from their office and the Appointor, or if no Appointor, the resigning Trustees shall appoint a Professional Trustee (who is not a resigning Trustee) in accordance with this clause.

8 Reporting & Audit Requirements

8.1 Keep Accounts

The Trustee must keep or cause to be kept proper accounts in respect of all receipts and payments on account of the Trust Fund and all dealings connected with the Trust Fund.

8.2 Financial Statements & Reporting

[Commentary: The financial statements make up a financial report, which details the assets and liabilities, and income and expenditure of the trust.]

- (a) As soon as practicable after the end of each Accounting Period, the Trustee must prepare or cause to be prepared written financial statements showing the financial position of the trust at the end of that Accounting Period;
- (b) The financial statements must:
 - (i) where the Trustee is or includes a Trustee Corporation, be prepared in accordance with all regulatory and legislative requirements applying to a Trustee Corporation; or
 - (ii) otherwise, be prepared by a member of the Institute of Chartered Accountants in Australia, CPA Australia or the National Institute of Accountants, who is not an Immediate Family Member of the Principal Beneficiary;
- (c) The Trustee must, on or before 31 March each year, forward to the Secretary the financial statements in relation to the previous financial year.

8.3 Audit Requirements

[Commentary: An audit is a formal examination of the trust's accounts and financial position by an independent party. It may also check on compliance with applicable laws, regulations and Centrelink and DVA requirements.]

- (a) An audit of the trust may be requested for the previous financial year ended on 30 June or other period as determined by legislative instrument pursuant to the Social Security Act or the Veterans' Entitlements Act by:
 - (i) the Principal Beneficiary;
 - (ii) an Immediate Family Member;
 - (iii) a legal guardian or financial administrator of the Principal Beneficiary (under Commonwealth, State or Territory law);
 - (iv) a person acting as guardian for the Principal Beneficiary on a long-term basis; or
 - (v) the Secretary;
- (b) If an audit request is received, the Trustee must within a reasonable time:
 - (i) cause an audit of the trust to be carried out unless already carried out for the relevant time period; and
 - (ii) provide a copy of the audit report to the person requesting the audit, to any guardian or administrator and to the Secretary;

- (c) The audit must be in accordance with the requirements of any legislative instrument made pursuant to 1209T(7) of the Social Security Act or 52ZZWG(7) of the Veterans' Entitlements Act;
 - (i) where the Trustee is or includes a Trustee Corporation, be carried out in accordance with all regulatory and legislative requirements applying to a Trustee Corporation; or
 - (ii) otherwise, be carried out by a member of the Institute of Chartered Accountants in Australia, CPA Australia or the National Institute of Accountants, who is not an Immediate Family Member of the Principal Beneficiary or the person who prepared the Financial Statements.

9 Miscellaneous

9.1 Waiver of Contravention

[Commentary: This sub-clause gives the trustees the power to seek approval from Centrelink or DVA for the trust to continue as a special disability trust if the rules for special disability trusts have been infringed in some way.]

The Trustee shall have the power to:

- (a) seek a waiver of contravention from the Secretary in relation to contravention of any requirement of the Social Security Act or the Veterans' Entitlements Act by the trust which would disqualify the trust from being a special disability trust under the Social Security Act or the Veterans' Entitlements Act, if not for the contravention; and
- (b) take the necessary steps to comply with any conditions imposed by the Secretary by way of a waiver notice under section 1209U of the Social Security Act or section 52AAWH of the Veterans' Entitlements Act and any related legislative instrument made pursuant to these sections.

9.2 Amending the Trust

[Commentary: Another important role for the appointor.]

- (a) Save as provided in this sub-clause the terms of these terms of trust shall not be capable of being revoked added to or varied;
- (b) If there is for the time being an Appointor, the Trustee with the consent in writing of the Appointor, may at any time and from time to time by Deed amend the provisions whether of these terms of trust or of any Deed executed pursuant to this sub-clause but so that such amendment:
 - (i) shall be made only if it would not cause the trust to become non-compliant with the requirements of Part 3.18A of the Social Security Act or Division 11B of the Veterans' Entitlements Act in relation to special disability trusts; and
 - (ii) does not infringe any law against perpetuities; and
 - (iii) shall be made only if it is not made in favour of or for the benefit of or so as to result in any benefit to the settlor; and

- (iv) does not affect the beneficial entitlement to any amount allocated for or otherwise vested in the Principal Beneficiary prior to the date of the amendment.
- (c) The operation of this sub-clause shall not prevent:
 - (i) the Trustee accepting a nomination in accordance with subsection 4.2; and
 - (ii) the Trustee exercising its powers of nomination in accordance with sub-clause 6.1.

9.3 Definitions

In these terms of trust unless the context otherwise requires the following expressions shall have the following meanings:

'accounting period' means such period as the Trustee may from time to time determine to be an accounting period and subject to any contrary determination by it means such period of twelve months ending on the 30th day of June in each year PROVIDED firstly that the period commencing on the date of these terms of trust and ending on the 30th day of June next shall be an accounting period and secondly that the period commencing on the first day of July prior to the end date and ending on the end date shall be an accounting period.

'the Administration Act' means the Social Security (Administration) Act 1999 (Cth).

'the Appointor' means the person or persons named in these terms of trust, subject to any appointment to the contrary made in accordance with sub-clause 1.6.

'Child' in relation to a Principal Beneficiary has the meaning given to it by section 1209R of the Social Security Act and section 52ZZZWE(5) of the Veterans' Entitlements Act.

'Compensation' has the meaning given to it under Part 1.2 of the Social Security Act and under Division 5A of the Veterans' Entitlements Act.

'Contributions' are money, investments and other assets, donations, gifts, endowments, trust distributions and other forms of financial assistance paid or transferred by a Donor on an unconditional basis and accepted by the Trustee as additions to the Trust.

'Donor' means any person who makes a Contribution to the Trust Fund, but who is not the Settlor.

'Immediate family member' has the meaning given by section 23 (1) of the Social Security Act and section 5Q(1) of the Veterans' Entitlements Act.

'Invest' means employ funds in a manner permitted by these terms of trust and 'investment' shall have a corresponding meaning.

'Partner' has the meaning given by section 4(1) of the Social Security Act and section 5E(1) of the Veterans' Entitlements Act, whichever is applicable.

'Professional Trustee' means:

- (a) a Trustee Corporation; or
- (b) an Australian Legal Practitioner within the meaning of the (NSW) Legal Profession Act 2004 or the equivalent within its legislative equivalent in other Australian States or Territories.

'the Principal Beneficiary' means the person named in these terms of trust as the principal beneficiary and who fulfils the requirements set out in section 1209M of the Social Security Act or 52ZZZWA of the Veterans' Entitlements Act.

'Secretary' has the meaning given by section 23 of the Social Security Act and section 5Q of the Veterans' Entitlements Act.

'the Social Security Act' means the Social Security Act 1991 (Cth).

'Specified Beneficiary' means a person or entity nominated to receive a residuary benefit in accordance with the procedures set out in clause 4 and Schedule B.

'the Trustee' means the Trustee or Trustees for the time being of this Trust (as named in these terms of trust) whether original, additional or substituted.

'the Trust Fund' means:

- (a) the settled sum;
- (b) all moneys and other property of any description whatsoever paid or transferred to and accepted by the Trustee as additions to the Trust Fund;
- (c) the accumulation of net income as provided for in sub-clause 2.4;
- (d) all accretions to the Trust Fund;
- (e) the investments and property from time to time representing the moneys property accumulations accretions and additions or any part or parts thereof respectively.

'Trustee Corporation' means:

- (a) a corporate body authorised by and regulated under the (NSW) Trustee Companies Act 1964 or its equivalent in other Australian States or Territories to carry on business as a trustee company; and
- (b) the Public Trustee created by the (NSW) Public Trustee Act 1913 or its equivalent in other Australian States or Territories.

'Uncommercial Transaction' means the provision of a financial or other benefit on terms which:

- (a) would not be reasonable in the circumstances if the benefit were provided under an agreement arrangement between independent parties dealing at an arm's length with each other in relation to the transaction; or
- (b) are more favourable to the party to the transaction (not being the Trustee) than the terms referred to in paragraph (a) of this definition;

and which a reasonable person in the position of the Trustee would not have entered into having regard to all relevant circumstances.

'Veterans' Entitlement Act' means the Veterans' Entitlements Act 1986 (Cth).

9.4 Interpretation

In these terms of trust:

- (a) The singular includes the plural and vice versa, each gender includes the other genders and references to persons include corporations and other legal persons;

- (b) References to any statute shall include any statutory amendment or re-enactment thereof or statutory provisions substituted therefore;
- (c) Headings are inserted for ease of reference and do not form part of these terms of trust and shall not affect the construction of these terms of trust;
- (d) If by reason of the inclusion of any word, description or provision in these terms of trust, all or any part of these terms of trust would be invalid, then these terms of trust is to be construed as if the word, description or provision were not included in these terms of trust.

9.5 Applicable Law

These terms of trust are governed by the laws of [State/Territory to be inserted].

SAMPLE

[Commentary: Note: these execution clauses are not required if the trust is established by Will.
A will must be executed in accordance with the formalities in the relevant law governing Wills.]

EXECUTED AS A DEED

SIGNED SEALED AND DELIVERED by]
[SETTLOR]]
in [State] in the presence of:]

.....
Witness

EXECUTED by [TRUSTEE CO] PTY LTD
(ACN [number]) in accordance with the
Corporations Act:

..... **Director**
..... Director/Secretary

SIGNED SEALED AND DELIVERED by]
[TRUSTEE]]
in [State] in the presence of:]

.....
Witness

SIGNED SEALED AND DELIVERED by]
[TRUSTEE]]
in [State] in the presence of:]

.....
Witness

Schedule A

Special Disability Trust Asset Register

Donor One

Full Name:		
Address:		
Contribution description	Market value of Contribution at time of transfer	Date of Contribution

Donor Two

Full Name:		
Address:		
Contribution description	Market value of Contribution at time of transfer	Date of Contribution

Schedule B

Nomination of Specified Beneficiary Form

[If a Donor wishes to make a nomination, this form is to be completed when the Donor makes their initial contribution. This nomination will apply to subsequent contributions made by the same Donor]

Donor Name:

Address:

To the trustee:

Upon the end of the trust, I nominate the following person or persons to receive my Donor's Contribution balance: [Note: Repeat the alternatives below as required]

Specified Beneficiary	% Contribution Balance
<input type="checkbox"/> Myself, or if I am deceased, then my legal personal representative. [Note: the Will of the donor, or the intestacy laws as they apply to the donor's estate, will govern the distribution in this case.] %
<input type="checkbox"/> The legal personal representative of the Principal Beneficiary. [Note: the Will of the Principal Beneficiary, or the intestacy laws as they apply to the Principal Beneficiary's estate, will govern the distribution in this case.]	
<input type="checkbox"/> a) My [husband/wife/partner/child/niece/nephew/friend] [full name] of [address]. %
b) If on the end date, [name] is not surviving, then the children of [name] who are surviving, and if more than one as tenants in common in equal shares. %
c) If on the end date, no person specified in two preceding paragraphs is surviving, then the legal personal representative of [name]. %
<input type="checkbox"/> In accordance with any directions I may leave in my last Will that are specific as to the distribution of my Donor's contribution balance of this trust. [Note: If no directions are included in the Will, the default provisions as set out in subclause 4.2 will apply.] %

[Full name of charity, and if applicable, ACN or ARBN] of %
[address of charity].

[Note: Always include if there are any gifts to charities] **With respect to any distribution to a charitable organisation pursuant to this nomination:**

a) if the organisation cannot receive a gift, then that gift shall be made to the charitable organisation in Australia that the trustees consider most nearly fulfils the objects I intend to benefit; and

b) the receipt of the authorised officer for the time being, of the organisation benefiting under this clause shall be sufficient discharge to the trustees.

Other %

Signed:

[Donor]

[Witness]

Dated:

Dated:

Sezione 4

Parole finali

Rifletti attentamente su quello che vuoi per tuo figlio o tua figlia o per altri familiari con una disabilità.

Abbi una visione per il futuro e comincia a pianificare per poterla realizzare.

Chiedi consiglio a professionisti esperti in materia e considera attentamente le conseguenze che potrebbe avere nella tua situazione personale.

Considera le questioni fiscali e le prestazioni assistenziali nel contesto generale di una buona pianificazione patrimoniale per tuo figlio o figlia o per altri familiari con una disabilità.

Considera se un trust speciale per la disabilità sarà utile o meno nella tua situazione personale.

Prendi delle decisioni e mettile in atto.

Cenni sugli autori

Stephen Booth

Stephen Booth è un socio nello studio legale Coleman & Greig. Egli ha oltre 20 di esperienza nell'area della disabilità ed ha fornito consulenza a genitori di persone con disabilità, particolarmente con disabilità intellettuali, su testamenti e pianificazione patrimoniale. Egli ha tenuto discorsi per numerosi gruppi di genitori e organizzazioni per la disabilità ed è stato coinvolto con l'Intellectual Disability Rights Service (NSW) e con altre organizzazioni di patrocinio.

Stephen è anche l'autore di una guida per fare testamento diretta ai genitori di persone con disabilità intellettuali, e ha scritto alcuni capitoli per un manuale pratico per avvocati che tratta delle questioni legali relative alla disabilità.

Allan Swan

Nelle sua vita professionale, Allan svolge vari incarichi. Egli è:

- ▶ un direttore dello studio legale Moores Legal, ed esercita l'avvocatura nell'area della pianificazione e della struttura patrimoniale;
- ▶ un presentatore per conto di organizzazioni professionali, pratiche professionali e gruppi comunitari; e
- ▶ un autore e professore nell'area della pianificazione patrimoniale, trust e discipline correlate.

Il suo interesse nell'area della pianificazione patrimoniale ebbe inizio dalle sue esperienze familiari, e dal suo coinvolgimento personale con famiglie di bambini con disabilità intellettuali. La sua defunta sorella Janice nacque con gravi disabilità fisiche e intellettuali e sua cognata Heather deve far fronte a numerose difficoltà nel corso della sua vita, tra cui un forte abbassamento della vista e una grave forma di autismo.

Trust Speciali per la Disabilità Mettere le cose a posto: Pianificare per il futuro - Persone con disabilità

FaCSIA 0460.0705