

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol XXXVI - Gennaio-Marzo 2007

1

DIRETTA DA

V. LO IACONO - G. GIACOBBE - S. CICCARELLO - G. FREZZA

Si segnalano all'attenzione del lettore

Corte cost. ordinanza 9 novembre 2006 n. 369

P.m.a. ex l. n. 40/04 e diagnosi preimpianto (n. L. d'Avack)

Cass. 18 agosto 2006 n. 18187

Affidamento congiunto ed incumbenza degli oneri di mantenimento gravanti sui genitori

App. Roma decreto 18 giugno 2006

Trib. Roma decreto 7 luglio 2006

Richiesta di revoca o modifica dei provvedimenti ex artt. 156 c.c. e 708 c.p.c. e relazione della richiesta: sulla reclamabilità del provvedimento di rigetto (n. F. Gazzoni)

Trib. Catania 31 marzo 2006

Legittimazione ad esigere il mantenimento dei figli e poteri del giudice

Trib. Terni 13 luglio 2006

Sulla soggettività giuridica del concepito (n. R. Bordon)

Trib. Venezia decreto 15 settembre 2006

Annotabilità del regime patrimoniale in seno alla trascrizione dell'atto di matrimonio contratto all'estero da cittadini stranieri

Crisi della famiglia e affidamenti familiari (F. Ruscello)

Osservazioni sul patto di famiglia (A. Di Sapio)



DOTT. A. GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE COST. 10 febbraio 2006 n. 50

Paternità (o maternità) naturale (dichiarazione giudiziale di) — Art. 269 c.c. (azione *ex*) — Art. 274 c.c. (giudizio di ammissibilità dell'azione *ex*) — Artt. 3, comma 2, 24 e 111 Cost. (contrasto dell'art. 274 c.c. con gli) — Art. 274 c.c. (incostituzionalità dello) — Sussistenza — con nota di S. VALLINO, *Diritto del figlio naturale alla dichiarazione giudiziale del proprio status e parametri di cui agli artt. 2, 3, 24, 30 e 111 Cost.*.....

5

CORTE COST. ordinanza 9 novembre 2006 n. 369

Persona (diritti e doveri della) — L. 19 febbraio 2004 n. 40 (procreazione medicalmente assistita *ex*) — Malattie genetiche degli embrioni (accertamento preventivo, mediante diagnosi prenatale, di) — Divieto — Donna (pericoli attuali, certi e gravi per la salute psicofisica della) — Irrilevanza — Art. 13, l. n. 40 del 2004 (asserito contrasto con gli artt. 2, 3, 32 Cost. dello) — Questione di legittimità costituzionale — Manifesta inammissibilità — con nota di L. d'AVACK, *L'evasiva ordinanza n. 369 della Corte Costituzionale del 9 novembre 2006 in merito alla legge sulla procreazione medicalmente assistita.*.....

21

CORTE CASS. ordinanza 20 aprile 2005 n. 8291

Persona (diritti e doveri della) — Soggetto interdetto — Interdetto (diritti personalissimi dello) — Stato vegetativo permanente (soggetto interdetto perché in) — Tutore dell'interdetto (padre quale) — Tutore (poteri di rappresentanza del) — Ambito e limiti — Atti personalissimi dell'interdetto (divieto per il tutore di compiere) — Interruzione definitiva dell'alimentazione artificiale (richiesta del tutore di) — Nomina di un protutore o di un curatore speciale (necessità di).

Persona (diritti e doveri della) — Soggetto interdetto — Interdetto (diritti personalissimi dello) — Stato vegetativo permanente (soggetto interdetto in) — Tutore dell'interdetto (padre quale) — Atti personalissimi dell'interdetto (nomina di un protutore o di un curatore speciale per gli) — Necessità — Procedimento camerale plurilaterale (sussistenza di un) — Ricorso per cassa-

<p>zione (notifica del) — Oggetto della causa (rituale notifica a tutti i soggetti interessati e controinteressati allo) — Instaurazione del rapporto processuale (necessità imprescindibile ai fini delle) — Necessaria notifica (carenza della) — Ricorso (inammissibilità del) — con note di A. SASSI, <i>L'atto eutanascico al vaglio della Cassazione civile: nessuna decisione nel merito</i>, e di C. CARIGLIA, <i>Brevi osservazioni in tema di provvedimenti camerali c.d. plurilaterali incisivi di diritti soggettivi</i></p>	36
CORTE CASS. 7 aprile 2006 n. 8221	
<p>Genitori e figli (rapporti economici tra) — Figli (obbligo di mantenimento dei) — Cessazione dell'obbligo (termine di) — Autonomia economica della prole (raggiungimento della) — Rilevanza decisiva — Neghittosità od aspirazioni eccessive e velleitarie della prole — Rilevanza — Termine cronologico massimo (prefissazione in astratto di un) — Inammissibilità.</p>	86
CORTE CASS. 6 giugno 2006 n. 13260	
<p>Separazione personale tra coniugi — Casa familiare (assegnazione della) — Terzo (casa familiare concessa in comodato ai coniugi da un) — Coniuge affidatario dei figli (assegnazione della casa al) — Immobile (titolo di godimento dello) — Permanenza — Disciplina normativa del comodato (pertinenza ed applicabilità della) — Conseguenze — Coniuge affidatario della prole (concentrazione del titolo di godimento in capo al)</p>	90
CORTE CASS. 12 giugno 2006 n. 13546	
<p>Persona (diritti e doveri della) — Stretto congiunto (morte, per fatto illecito altrui, di uno) — Soggetto attivo (responsabilità civile del) — Soggetti passivi (diritto al risarcimento dei) — Danno non patrimoniale (sussistenza anche di un) — Danno esistenziale (presupposti, elementi, contenuto del) — Presunzione (valenza e rilevanza della) — Prova del contrario (ammisibilità della) — Onere probatorio — Soggetto convenuto per il risarcimento (onere di smontare la presunzione incombente sul).</p>	•
<p>Persona (diritti e doveri della) — Stretto congiunto (morte, per fatto illecito altrui, di uno) — Danno morale, danno biologico, danno esistenziale — Sussistenza e risarcibilità — Prossimi coniugi della vittima (legittimazione attiva dei) — Danno intrafamiliare e danno alla vita di relazione con i terzi (danno esistenziale quale) — Danno esistenziale (risarcibilità anche del).</p>	
<p>Persona (diritti e doveri della) — Stretto congiunto (morte, per fatto illecito altrui, di uno) — Danno esistenziale (risarcibilità del) — Artt. 1226 e 2056 c.c. (criterio equitativo di valutazione e liquidazione di cui agli) — Pertinenza ed ammissibilità — Valutazione e liquidazione in via equitativa (elementi fattuali ed effettuali rilevanti ai fini della) — con nota di R. MASONI, <i>Un'ulteriore tappa per il completamento dell'opera: secondo la Cassazione il danno esistenziale può essere provato per presunzioni</i></p>	93

CORTE CASS. 12 giugno 2006 n. 13584

Persona (diritti e doveri della) — Soggetto disabile (adeguata tutela dovuta, sul piano personale e patrimoniale, al) — Interdizione, inabilitazione, amministrazione di sostegno — Presupposti, condizioni, finalità ed effetti — Istituti di tutela del soggetto “debole” (reciproche implicazioni tra gli) — Amministrazione di sostegno (specifiche finalità e metodologie della) — Amministrazione di sostegno (flessibilità della) — Amministrazione di sostegno (spiccata agilità della procedura istitutiva ed applicativa della) — Autodeterminazione della persona in difficoltà (massima salvaguardia della) — Sfera volitiva ed esigenze psicofisiche ed esistenziali del soggetto in difficoltà (rilevanza effettuale, di forma e di sostanza, della) — Giudice di merito (poteri e criteri di decisione del) — Criterio di gravità (pozionalità e prevalenza del criterio di funzionalità rispetto al) — con nota di A. VENCHIARUTTI, *Il discrimen tra amministrazione di sostegno e interdizione: dopo la Corte Costituzionale si pronuncia la Corte di Cassazione*.....

126

CORTE CASS. 14 luglio 2006 n. 16123

Persona (diritti e doveri della) — Gestante — Sanitario — Anomalie o malformazione del nascituro (obbligo del sanitario di informare la gestante sulle) — Inadempimento dell'obbligo — Aborto (conseguente mancato ricorso allo) — Risarcimento del danno (diritto al) — Presupposti e condizioni — Mancata informazione della gestante (automatica derivazione del diritto al risarcimento del danno dalla) — Insussistenza — Condizioni di cui agli artt. 6 e 7 l. n. 194 del 1978 (prova della sussistenza delle) — Necessità — Stretto congiunto del nato (diritto all'informazione di uno) — Insussistenza.

Persona (diritti e doveri della) — Concepito — Anomalie o malformazioni del feto (mancata informazione, da parte del sanitario assistente la gestante, sulle) — Diritto all'aborto (conseguente mancato esercizio del) — Rilevanti anomalie o malformazioni (soggetto nato con) — Sanitario inadempiente (diritto del nato al risarcimento nei confronti del) — Insussistenza.

Persona (diritti e doveri della) — Gestante — Sanitario — Malformazioni o anomalie del feto (mancata informazione sulle) — Diritto all'aborto (conseguente mancato esercizio del) — Soggetto nato con malformazioni o anomalie — Risarcimento del danno (condanna generica al) — Potenziale idoneità del fatto lesivo (mero accertamento della) — Liquidazione del danno (successiva fase giudiziaria di) — Mancata verifica in concreto del danno (constatazione della) — Fondamento della domanda risarcitoria (insussistenza del) — Condanna generica al risarcimento — Irrilevanza.....

137

CORTE CASS. 18 agosto 2006 n. 18187

Separazione personale dei coniugi — Affidamento della prole e rapporti con il genitore non affidatario (condizioni relative allo) — Modifica (provvedimento di) — Reclamo (provvedimento in seguito a) — Artt. 111 Cost. (ricorso in Cassazione *ex*) — Ammissibilità.

Separazione personale dei coniugi — Prole (affidamento congiunto della) — Affidamento congiunto (rilevanza economica dello) — Esclusione — Sole esigenze pedagogiche ed esistenziali della prole (rilevanza ai fini delle) — Sussistenza — Mantenimento della prole (quote paritarie dovute dai genitori per il) — Inammissibilità — Art. 155 c.c. (pertinenza ed applicabilità dello) — Art. 155 c.c. (ripartizione degli oneri di mantenimento *ex*) — Obbligatorietà.

149

Giurisprudenza di merito

CORTE APP. TORINO 9 marzo 2006

Divorzio — Coniugi cittadini italiani ed in Italia residenti — Figlia comune in tenera età (coniugi con) — Marocco (diritto musulmano vigente in) — Marito (rituale ripudio-divorzio del coniuge, ai sensi della legge marocchina, ottenuto in Marocco dal) — Moglie (mancata partecipazione al procedimento della) — Giurisdizione marocchina (accettazione muliebre della) — Insussistenza — Giudici marocchini (competenza dei) — Insussistenza — Giudici italiani (competenza esclusiva dei) — Sussistenza — Contraddittorio (totale carenza di) — Diritti della difesa (violazione dei) — Sussistenza — Ripudio (unilateralità e potestatività dell'atto di) — Sussistenza — Parità dei sessi (violazione del principio di) — Sussistenza — Parità e solidarietà coniugale (violazione dei principi di) — Sussistenza — Rottura definitiva della comunione materiale e spirituale dei coniugi (mancato accertamento della) — Sussistenza — Figlia comune minorenni (assenza totale di provvedimenti, d'ordine personale e patrimoniale, a tutela della) — Rapporti patrimoniali tra coniugi successivi al ripudio-divorzio (assenza totale di ogni provvedimento sui) — Ordine pubblico interno italiano (contrarietà del ripudio-divorzio allo) — Registri anagrafici italiani (intrascrivibilità del ripudio-divorzio nei) — con nota di A. SINAGRA, *Ripudio-divorzio islamico ed ordine pubblico italiano*.

156

CORTE APP. ROMA decreto 6 giugno 2006

Separazione e divorzio — Genitori e figli (rapporti personali e patrimoniali tra) — Genitore (figli maggiorenni economicamente non autonomi e conviventi con un) — Mantenimento (genitore non convivente obbligato al) — Genitore convivente con i figli (diritto *iure proprio* ad esigere il mantenimento del) — Presupposti e condizioni — Convivenza con i figli (necessità

- inderogabile della) — Cessazione della convivenza (caducazione del diritto ad esigere il mantenimento in caso di) — con nota di A. SPADAFORA, *In attesa del crepuscolo? (su di un tratteggio orientamento in tema di diritto al mantenimento del figlio maggiorenne)*..... 168
- CORTE APP. ROMA decreto 18 giugno 2006
- Separazione personale dei coniugi — Parti (comparizione personale delle) — Presidente (provvedimenti sommari ed urgenti emessi dal) — G.i. (richiesta di revoca o modifica avanzata al) — Reiezione della richiesta — Corte d'appello (reclamo alla) — Inammissibilità..... 173
- GARANTE PROTEZIONE DATI PERSONALI ROMA 13 dicembre 2005
- Persona (diritti e doveri della) — Dati personali sensibili — *Privacy* (diritto alla) — Giudizio di separazione personale tra coniugi — Dovere di fedeltà muliebre (asserita violazione del) — Materiale probatorio (reperimento e raccolta di) — Investigatori privati autorizzati (ricorso del marito all'opera di) — Materiale probatorio raccolto (inequivocabilità e stretta pertinenza e rilevanza decisiva del) — Procedimento di separazione personale giudiziale (produzione del materiale probatorio in seno al) — Inevitabile, seppur limitata pubblicità — Comportamento maritale (legittimità del).. 175
- TRIB. MIN. PEN. L'AQUILA 23 marzo 2006
- Minore (agli effetti penali) — Rapina con armi e con più persone riunite (partecipazione del minore a) — Parte lesa (Istituto bancario quale) — Maggiorenni (partecipazione del minore al reato ex art. 628 c.p. in compagnia di) — Diminuente della minore età (concessione della) — Legittimità — Attenuanti generiche (concessione delle) — Aggravanti (prevalenza delle attenuanti generiche e della diminuente sulle) — Pena della reclusione e della multa (condanna del minore alla) — Sospensione condizionale della pena — Restituzione, entro breve, tassativo termine, delle somme lucrato dal minore (sospensione subordinata alla) — Finalità psicopedagogiche della condizione..... 180
- TRIB. CATANIA 31 marzo 2006
- Genitori e figli (rapporti personali e patrimoniali tra) — Figlio maggiorenne, ma economicamente non autonomo (mantenimento del) — Uno solo dei genitori (figlio convivente con) — Genitore non convivente (obbligo di mantenimento a carico del) — Artt. 155 e 155-*quinquies* c.c. — Mantenimento (legittimazione attiva del genitore e del figlio conviventi per conseguire il) — Sussistenza — Destinatario del versamento (scelta del) — Giudice (potere discrezionale e criteri di decisione del) — Peculiarità del caso concreto (rilevanza delle) — Piano processuale (figlio quale terzo estraneo al giudizio solo sul) — Piano sostanziale (figlio quale terzo non estraneo al giudizio sul) — Scelta giudiziale (opportunità e legittimità di una) — con nota di

- C. INNELLI, *Qualità di "parte" del figlio maggiorenne, economicamente non autonomo, avente diritto al mantenimento e poteri del giudice*. 182
- TRIB. ECCL. REG. LOMBARDO 29 giugno 2006
 Matrimonio canonico — Personalità del marito (struttura transessuale della) — Obblighi essenziali del matrimonio (incapacità di assumere gli) — Momento del consenso nuziale (incapacità sussistente al) — *Ius in corpus in perpetuum* — *Bonum coniugum* — Adeguato ruolo genitoriale paterno — Matrimonio (nullità del) — Nuove nozze (divieto di)..... 199
- TRIB. ROMA decreto 7 luglio 2006
 Separazione personale dei coniugi — Parti (comparizione personale delle) — Presidente (provvedimenti sommari ed urgenti emessi dal) — G.i. (richiesta di revoca o modifica avanzata al) — Reiezione della richiesta — Collegio (reclamo al) — Inammissibilità — Corte d'appello (reclamo alla) — Ammissibilità — con nota di F. GAZZONI, *Mandare da Erode a Pilato: ancora sulla reclamabilità delle ordinanze del giudice istruttore date nel giudizio di separazione*. 210
- TRIB. MIN. MILANO decreto 11 luglio 2006
 Minore (sottrazione internazionale del) — Minore (rimpatrio del) — Genitori del minore — Estero (illegittima abduzione del minore allo) — Uno dei genitori non cittadino italiano (abduzione all'estero consumata, contro la volontà dell'altro genitore, da) — Altro genitore (iniziativa giudiziaria, all'estero ed in Italia, da parte dello) — Autorità giudiziaria estera (ordine di rimpatrio immediato emanato dalla) — T.m. (ricorso del genitore italiano al) — T.m. (competenza territoriale del) — Provvedimenti provvisori ed urgenti (richiesta al T.m. di) — Italia (consapevole, motivata volontà del minore di rientrare in) — Genitore italiano permanente in Italia (affidamento esclusivo del minore al) — Opportunità e legittimità — Ogni espatrio del minore (consenso del genitore affidatario ad) — Opportunità e legittimità — Esercizio esclusivo della potestà parentale (attribuzione al genitore affidatario dello) — Opportunità e legittimità. 229
- TRIB. TERNI 13 luglio 2006
 Persona (diritti e doveri della) — Azienda ospedaliera e paziente (rapporto contrattuale tra) — Sussistenza — Personale sanitario, parasanitario ed ausiliario (attività dolosa o colposa del) — Paziente (responsabilità contrattuale dell'Azienda verso il) — Sussistenza.
 Persona (diritti e doveri della) — Concepito (soggettività attenuata del) — Sussistenza — Concepito (legittima aspettativa a nascere ed a vivere del) — Capacità di vita autonoma (acquisto della) — Conseguenze formali e sostanziali — Evento nascita (soggettività giuridica del feto vitale, pur condizionata alle) — Regolare durata

- della gestazione — Gestante (tempestivo ricovero in clinica della) — Medici assistenti la partoriente (tardiva, colposa diagnosi dei) — Bambino sano e vitale (morte del) — Genitori (danno esistenziale subito dai) — Sussistenza e risarcibilità — con nota di R. BORDON, *Il danno esistenziale dei genitori di un bambino sano e vitale, ma nato morto, alla fine di una regolare gestazione, per una tardiva diagnosi dei medici*..... 232
- TRIB. MIN. L'AQUILA 22 luglio 2006
 Paternità (dichiarazione giudiziale di) — Figlio — Madre (azione esperita dalla) — Figlio minore consenziente — Corte cost. n. 50 del 2006 e Corte cost. n. 341 del 1990 — Art. 274 c.c. (incostituzionalità dello) — Interesse del minore (valutazione e rilevanza dello) — Pregresso giudizio di ammissibilità dell'azione (materiale raccolto in seno al) — Rilevanza ed utilizzabilità — Tutela integrale e certa del minore — Analogia *in bonam partem* — Postulati costituzionali (artt. 3 e 31 Cost.) (ottemperanza ai) — Giudizio di merito (valutazione dell'interesse del minore in seno al) — Ammissibilità..... 252
- TRIB. VENEZIA decreto 15 settembre 2006
 Matrimonio civile — Cittadini stranieri residenti in Italia (matrimonio celebrato all'estero tra) — Stato di matrimonio (trascrizione in Italia dello) — Trascrizione (presupposti, requisiti, finalità ed effetti della) — Funzione riproduttiva e funzione pubblicitaria — Coniugi (regime patrimoniale prescelto dai) — Annotazione (diritto dei coniugi alla)..... 256
- TRIB. MIN. L'AQUILA 26 ottobre 2006
 Minori — Autorità giudiziaria (ricovero disposto dalla) — Struttura di ricovero (scelta e designazione della) — Organi giurisdizionali (spettanza esclusiva agli) — Organi amministrativi (poteri di scelta e designazione degli) — Insussistenza..... 260
- TRIB. MIN. L'AQUILA decreto 28 ottobre 2006
 Minore in stato di bisogno — Difficoltà familiari (stato di bisogno per) — A.g. (ricovero del minore disposto dalla) — Maggiore età (imminente raggiungimento della) — Ventuno anni (richiesta del minore di rimanere in Istituto fino ai) — Effetti benefici del pregresso ricovero già accertati — Art. 23 l. 8 marzo 1975 n. 39 (titolarità dei diritti assistenziali fino ai ventuno anni *ex*) — Accoglimento della richiesta del minore (opportunità e legittimità dello)..... 261

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

- RUSCELLO F., *Crisi della famiglia e affidamenti familiari: il nuovo art. 155 c.c.*..... 265

DI SAPIO A., <i>Osservazioni sul patto di famiglia (Brogliaccio per una lettura disincantata)</i>	289
GALUPPI G., <i>Libero arbitrio, imputabilità, pericolosità sociale e trattamento penitenziario</i>	328
GRASSO L., <i>Imputabilità e pericolosità sociale del minorenni: problemi crescenti e quesiti irrisolti</i>	352
TURCHI V., <i>Assistenza spirituale: quid novi dopo l'Accordo di Villa Madama?</i>	363
CANGELOSI G., <i>I servizi pubblici sanitari: prospettive e problematiche della telemedicina</i>	431
LAVEDINI G., <i>Prime brevi considerazioni sul ruolo dell'ente locale nell'amministrazione di sostegno (l. 9 gennaio 2004 n. 6)</i>	482

Note

LICASTRO A., <i>La delibazione matrimoniale dopo la riforma del diritto internazionale privato e processuale. A proposito di una recente monografia</i>	499
FRANCO P., <i>Sul diritto all'unità familiare nel diritto europeo e nel diritto italiano</i>	522

Documenti

DECRETO-LEGGE 10 gennaio 2006 n. 3 coordinato con la legge di conversione 22 febbraio 2006 n. 78: <i>Attuazione della Direttiva n. 98/44/CE in materia di protezione giuridica delle invenzioni biotecnologiche</i>	548
---	-----

Segnalazioni

G. GIACOBBE, <i>La famiglia nell'ordinamento giuridico italiano</i> , Torino, Giappichelli, 2006, pp. 1-213 (G.F.).....	556
---	-----