

# IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XXXVII - Gennaio-Marzo 2008

1

DIRETTA DA

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

*Si segnalano all'attenzione del lettore*

**Cass. 25 luglio 2007 n. 16417**

*Espulsione dall'Italia di extracomunitario omosessuale e rilevanza della normativa straniera d'origine*

**Cass. 16 ottobre 2007 n. 21748**

**Trib. pen. Roma 17 ottobre 2007**

*Persona da molti anni in irreversibile stato vegetativo permanente e poteri del giudice sulla prosecuzione della vita (nn. F. Gazzoni, A. Danovi, G. Galuppi)*

**Trib. min. L'Aquila decreto 16 febbraio 2007**

*Sulla competenza a decidere sull'Istituto di ricovero (terapeutico) del minore (n. F. Danovi)*

**Trib. Reggio Emilia 26 marzo 2007**

*Sull'effetto distintivo e non traslativo della separazione ex art. 2645 ter c.c. (n. G. Frezza)*

**Proc. Republ. Palermo 6 luglio 2007**

*Compiti pedagogici, poteri disciplinari e punitivi dell'insegnante e reati ex artt. 81, 571, 582 c.p.*

**Trib. Cagliari 24 settembre 2007**

*Liceità della diagnosi preimpianto (nn. L. d'Avack e M. Casini)*



**DOTT. A. GIUFFRÈ EDITORE**

## SOMMARIO

### Parte I GIURISPRUDENZA

#### Giurisprudenza di legittimità

CORTE COST. ordinanza 19 gennaio 2007 n. 4

Persona (diritti e doveri della) — Non lievi carenze psicofisiche (soggetto in difficoltà per) — Adeguata tutela (necessità di una) — Amministrazione di sostegno (attivazione della) — Consenso dell'interessato (attivazione subordinata al) — Mancata previsione — Singoli atti gestionali (subordinazione al consenso dell'interessato dei) — Mancata previsione — Attivazione dell'amministrazione di sostegno e dai singoli atti gestionali (disenso dell'interessato dalla) — Irrilevanza — Artt. 2 e 3 Cost. (asserita violazione degli) — Questione di legittimità costituzionale (manifesta infondatezza della)..... 5

CORTE COST. ordinanza 19 aprile 2007 n. 128

Persona (diritti e doveri della) — Non lievi difficoltà psicofisiche (persona in) — Adeguata tutela (necessità di una) — Interdizione, inabilitazione ed amministrazione di sostegno — L. 9 gennaio 2004 n. 6 — Amministrazione di sostegno (procedimento per l'instaurazione della) — Patrocinatore legale della persona interessata (mancata previsione autentica di un) — Artt. 2, 3 e 24 Cost. (asserita violazione degli) — Questione di legittimità costituzionale (manifesta inammissibilità della) — con nota di A. DI SAPIO, *A proposito di tre ordinanze della Corte Costituzionale e dei rapporti tra amministrazione di sostegno interdizione e inabilitazione* ..... 9

CORTE COST. ordinanza 17 luglio 2007 n. 292

Persona (diritti e doveri della) — Non lievi carenze psicofisiche (soggetto in difficoltà per) — Adeguata protezione (necessità di una) — Amministrazione di sostegno (attivazione della) — G.t. (poteri del) — G.t. (autorizzazione di atti di disposizione incidenti sul patrimonio dell'interessato da parte del) — Beneficiario (impossibilità di una preventiva informazione del) — Irrilevanza — Artt. 2, 3, 41, 42 Cost. (asserita violazione degli) — Questione di legittimità costituzionale (manifesta infondatezza della) ..... 45

## CORTE CASS. 15 febbraio 2007 n. 3471

Famiglia — Bisogni della famiglia (obbligazioni assunte da un solo coniuge per i) — Altro coniuge (qualità di debitore solidale dello) — Inammissibilità — Comunione legale (sussistenza di) — Linea di principio (irrilevanza della comunione in) — Casi facenti eccezione alla regola (rilevanza della comunione solo in). 48

## CORTE CASS. 17 luglio 2007 n. 15953

Filiazione naturale — Madre (figlio naturale minore già riconosciuto dalla) — Padre (figlio naturale minore successivamente riconosciuto in via giudiziale dal) — Cognome paterno (richiesta materna di attribuzione del solo) — Padre (opposizione del) — Art. 262 c.c. (competenza del T.m. ex) — T.m. (criteri di decisione da parte del) — Interesse del minore (rilevanza esclusiva e decisiva dello) — Figlio naturale in tenerissima età — Cognome paterno (innegabili vantaggi, specie *de futuro*, della titolarità del solo) — Sostituzione del cognome materno (disagio eventuale e temporaneo derivante dalla) — Irrilevanza ..... 52

## CORTE CASS. 25 luglio 2007 n. 16417

Persona (diritti e doveri della) — Straniero extracomunitario (normativa sulla permanenza in Italia dello) — Straniero vittima in Patria di fatti persecutori (divieto di espulsione dello) — Straniero punito in Patria solo perché omosessuale (illiceità della espulsione dello) — Straniero punito in Patria per l'ostentazione della sua omosessualità e delle correlative pratiche (liceità della espulsione dello)..... 55

## CORTE CASS. 27 luglio 2007 n. 16753

Minore (sottrazione internazionale di) — Convenzione di Strasburgo 25 gennaio 1996 (ratifica da parte dello Stato italiano della) — Sottrazione internazionale dei minori (mancata previsione nello strumento di ratifica dei procedimenti relativi alla) — Ascolto del minore (rilevanza sostanziale e formale dei principii sullo) — Principii sull'ascolto del minore (valenza di base e significato promozionale dei) — Interpretazione ed applicazione delle norme italiane e convenzionali (rilevanza anche nei procedimenti per sottrazione internazionale di minori della norme della Convenzione sulla)..... 60

## CORTE CASS. 3 agosto 2007 n. 17041

Divorzio (assegno di) — Assegno (presupposti, condizioni e finalità dello) — Beneficiaria dell'assegno (ex moglie quale) — Quiescenza o dimissioni volontarie (moglie non esercente più attività lavorativa per) — Situazione economica (peggioramento della) — Aumento dell'assegno (ambito e limiti di rilevanza ai fini dello) — Poteri del giudice e criteri di valutazione — Situazione economica delle parti (nuovo accertamento e nuova valutazione comparativa della) — Necessità — Concrete circostanze d'ogni singola fattispecie (rilevanza delle) ..... 62

CORTE CASS. sez. un. 24 agosto 2007 n. 17952

Comunione legale (coniugi in regime di) — Immobile ricadente nella comunione — Immobile (alienazione dello) — Solo coniuge alienante (partecipazione all'atto di vendita del) — Altro coniuge (assenza dall'atto di alienazione dello) — Inadempimento (giudizio per lo) — Coniuge dello stipulante (qualità di litisconsorte necessario del).....

67

CORTE CASS. 16 ottobre 2007 n. 21748

Persona (diritti e doveri della) — Moltissimi anni (persona gravissimamente malata da) — Stato vegetativo permanente (persona da moltissimi anni in) — Stato patologico irreversibile (persona in) — Mondo esterno (radicale incapacità di rapportarsi con il) — Artificiali mezzi di nutrizione ed idratazione (mantenimento in vita in virtù di) — Disattivazione del presidio sanitario di sopravvivenza (autorizzazione alla) — Tutore (richiesta del) — Curatore speciale (contraddittorio con il) — Consenso informato (diritto al) — Autodeterminazione (diritto alla) — Vita (diritto alla) — Rilascio dell'autorizzazione (competenza dell'autorità giudiziaria al) — Autorizzazione (presupposti e condizioni essenziali per il rilascio della) — Stato patologico irreversibile — Sussistenza — Speranza di recupero anche parziale — Insussistenza — Paziente (volontà documentalmente espressa in favore dell'autorizzazione dal) — Piena rilevanza probatoria — Paziente (presuntiva volontà del) — Accertamento (criteri di) — Paziente (dichiarazioni orali del) — Rilevanza — Personalità del paziente — Rilevanza — Stili di vita e convincimenti del paziente — Rilevanza — Paziente (inclinazioni del) — Rilevanza — Paziente (valori di riferimento del) — Rilevanza — Paziente (convinzioni etiche, religiose, culturali e filosofiche del) — Rilevanza — Paziente (senso dell'integrità psicofisica nutrito dal) — Rilevanza — Paziente (interessi critici e di esperienza del) — Rilevanza — Paziente (ruolo della sofferenza nella vita secondo il) — Rilevanza — Paziente (concetto di "qualità della vita" nutrito dal) — Rilevanza — Paziente (concetto di "dignità persona" nutrito dal) — Rilevanza — Soggetti terzi (concetto di "dignità della persona" per i) — Irrilevanza — Volontà del paziente (accertamento, oltre ogni ragionevole dubbio, della) — Necessità inderogabile — Istruttoria (materiale raccolto in) — Elementi probatori, concreti, concordanti, armonici e verosimili — Necessità — con note di F. GAZZONI, *Sancho Panza in Cassazione (come si riscrive la norma sull'eutanasia, in spregio al principio della divisione dei poteri)*, di A. GALIZIA DANOVÌ, *L'interruzione della vita tra volontà e diritto*, e di G. GALUPPI, *Brevi osservazioni sulla sentenza n. 21748/2007 della Corte di Cassazione*.....

77

**Giurisprudenza di merito**

CORTE APP. TORINO decreto 18 luglio 2007

Persona (diritti e doveri della) — Minore extracomunitario — Coniugi marocchini permanenti in Italia (minore soggetto, *ex lege loci*, alla *kafalah* di) — *Kafalah* marocchina (origine, contenuto, finalità e durata della) — Ordine pubblico italiano (contrarietà della *kafalah* allo) — Insussistenza — Ordinamento italiano (rilevanza positiva di ogni strumento od istituto di tutela del minore in stato di bisogno per lo) — Ingresso e permanenza in Italia, per ricongiungimento familiare, del minore (domanda di) — Liceità ed accoglibilità della richiesta — *Kafalah* marocchina (mancata rispondenza ad uno specifico istituto del diritto familiare e minorile italiano della) — Irrilevanza..... 143

TRIB. MILANO 2 febbraio 2007

Matrimonio — Nubenti cittadini stranieri — Cittadinanza comune (nubenti aventi) — Nubenti con cittadinanza pakistana — Entrambi i nubenti (soggezione alla legge pakistana di) — Telefono (celebrazione del matrimonio per) — Legge pakistana (ritualità e validità della celebrazione ai sensi della) — Ricongiungimento familiare (rilevanza positiva della legge matrimoniale pakistana in Italia, ai fini del) — con nota di D. BIANCHINI, *Matrimonio per telefono e ricongiungimento familiare: il Tribunale di Milano asserisce la validità del vincolo "telefonico" .....* 155

TRIB. MIN. L'AQUILA decreto 16 febbraio 2007

Minori (affidamento di) — Ricovero terapeutico del minore (Istituto di) — T.m. (Istituto designato dal) — Modificazioni della fattispecie e le cc.dd. sopravvenienze (rilevanza delle) — Schemi processuali elastici (adozione di) — Necessità — Preclusioni endoprocessuali (insussistenza di) — Rito camerale (provvedimenti emessi in seno al) — *Res iudicata* (provvedimenti incompatibili con la) — *Rebus sic stantibus* (clausola c.d.) — Rilevanza ed applicabilità — Revocabilità dei provvedimenti — T.m. (competenza in via generale del) — Giudizi di reclamo (competenza della Corte d'appello per i) — Provvedimenti della Corte d'appello (revocabilità dei).

Minori (affidamento di) — Minore (provvedimenti a tutela del) — Via giurisdizionale (attuabilità dei provvedimenti in) — Fattispecie concreta (strumenti applicabili in relazione ad ogni) — Individuazione degli strumenti più idonei (opportunità e legittimità della) — Minore (rifiuto o resistenza del) — Ascolto del minore (rilevanza funzionale decisiva dello) — Sussistenza.

Minori (affidamento di) — Minore (provvedimenti a tutela del) — Ricovero terapeutico del minore e scelta dell'Istituto più idoneo — T.m. e Corte d'appello (emissione di provvedimenti diversi, nel tempo, e non concordi da parte dei giudici di) — Vera e propria controversia (mancanza di una) — Vincitori e soccombenti (individuazione dei) — Impossibilità — Spese del proce-

- dimento (incombenza delle) — Parte che le ha anticipato (incombenza sulla) — con nota di F. DANOVI, *L'affidamento terapeutico dei minori ed il "processo mosaico"*..... 164
- TRIB. MIN. L'AQUILA decreto 2 marzo 2007
- Genitori e figli (rapporti tra) — Genitori separati o divorziati (criteri di affidamento della prole di) — Affidamento esclusivo, congiunto, condiviso (differenze ontologiche ed effettuali tra) — Affidamento condiviso (netto, esplicito *favor legis* per lo) — Residenza prevalente della prole (casa del genitore più idoneo quale) — Entrambi i genitori (frequentazione assidua e stabile con) — Necessità — Giudice (poteri-doveri del) ..... 188
- TRIB. REGGIO EMILIA 26 marzo 2007
- Genitori e figli (rapporti economici tra) — Doveri parentali — Mantenimento della prole (obbligo di) — Separazione o divorzio (pregresso regime di) — Coniuge all'altro (trasferimento di beni immobili da un) — Regime pregresso di separazione o di divorzio (modifica del) — Art. 2645-ter c.c. (vincolo di destinazione *ex*) — Applicabilità — Registri immobiliari (trascrizione del vincolo nei) — Necessità ed effetti — Trasferimento (opportunità e legittimità del) — Convenzione matrimoniale o donazione (insussistenza di) — con nota di G. FREZZA, *Sull'effetto "distintivo" e non "traslativo" della separazione ex art. 2645-ter c.c.*..... 194
- TRIB. MIN. L'AQUILA decreto 26 marzo 2007
- Genitori naturali e figli (rapporti tra) — Affidamento della prole (criteri di) — Affidamento esclusivo, congiunto, condiviso (differenze ontologiche ed effettuali tra) — Affidamento condiviso (netto, esplicito *favor legis* per lo) — Stati diversi (genitori residenti in) — Italia (residenza della madre e del figlio in) — Spagna (residenza del padre in) — Genitori naturali (piena armonia tra i) — Figlio (frequentissime visite del padre al) — Estero (frequenti, regolari permanenze del figlio presso il padre allo) — Padre (frequentissimi contatti telefonici, pressoché quotidiani, dall'estero ad opera del) — Padre naturale (notevole, costante, felice affiatamento del figlio con il) — Sussistenza — Madre (accordo dei genitori sull'affidamento esclusivo alla) — Ragioni giustificative (mancanza di) — Affidamento condiviso (poeriorità dello) — Residenze dei genitori (grande distanza fra le) — Irrilevanza — Figlio (diritto alla bigenitorialità del) ..... 205
- TRIB. PISA 14 maggio 2007
- Separazione personale dei coniugi (giudizio di) — Figlio quindicenne (non gravi disturbi psicologici o psichiatrici asseriti dalla madre a carico del) — Accertamenti, controlli e trattamenti terapeutici (richiesta materna di) — Padre (opposizione del) — Giudice competente a decidere (Tribunale in veste collegiale quale) — G.i. (incompetenza del) — Traumi a carico del minore (necessità di evitare, ove non strettamente necessari) — Minore

- (assai probabile nocumento al profitto scolastico di fine d'anno del) — Rilevanza — Minore traumatizzato (assai probabile condotta non collaborativa del) — Rilevanza — Fattispecie ..... 217
- TRIB. MIN. L'AQUILA decreto 15 maggio 2007
- Genitori naturali non più conviventi e figli (rapporti personali tra) — Genitori (conflittualità tra i) — Figli (pregiudizio reale o virtuale a carico dei) — Prevenzione ed ostruzionismo (condotte parentali intrise, in senso reciproco, di) — Affidamento all'uno od all'altro dei genitori (inopportunità dello) — Affidamento congiunto o condiviso (inopportunità dello) — Decadenza dalla p.p. (carattere prematuro e ultroneo della) — Zii materni (affidamento agli) — Opportunità — Zii materni (compiti conciliativi e pedagogici degli) — Servizi sociali (compiti di sorveglianza affidati ai) — Giudici minorili (regolari informative ai) ..... 221
- TRIB. MIN. MILANO decreto 4 luglio 2007
- Minore — Coniugi separati di fatto (minore figlio di) — Estero (padre dimorante, per motivi di lavoro, allo) — Periodo estivo (richiesta del minore di raggiungere il padre durante il) — Pericoli e inconvenienti (assenza di) — Espatrio (diritto del minore allo) — Sussistenza — Tempestiva consegna del passaporto (obbligo, per la madre, di dar luogo alla) — Condotta materna dilatoria ed ostruzionistica — Illegittimità ..... 224
- TBIB. MIN. MILANO decreto 6 luglio 2007
- Minore — Coniugi separati di fatto (minore figlio di) — Estero (padre dimorante, per motivi di lavoro, allo) — Periodo estivo (richiesta del minore di raggiungere il padre durante il) — Pericoli ed inconvenienti (assenza di) — Espatrio (diritto del minore allo) — T.m. (autorizzazione al viaggio concessa dal) — Passaporto (ingiunzione alla madre renitente di consegnare il) — Rifiuto materno e mancata consegna del passaporto — Doveri parentali materni (violazione dei) — Padre (affido esclusivo al) — Opportunità e legittimità — Potestà parentale materna (conseguente limitazione della) ..... 227
- PROCURA DELLA REPUBBLICA PALERMO 6 luglio 2007
- Insegnante (poteri disciplinari e punitivi e compiti pedagogici dello) — Bullismo (studente asseritamente colpevole di) — Compagno di classe (asserito bullismo ai danni di un) — "Io sono un deficiente" (imposizione allo studente ritenuto bullo di scrivere 100 volte in un quaderno la frase) — Art. 81, comma 2, 571, 582 c.p. (commissione dei reati di cui agli) — Sussistenza — Fattispecie ..... 229
- TRIB. BIELLA decreto 17 luglio 2007
- Persona (diritti e doveri della) — Motivi psicofisici (soggetto in difficoltà non lievi per) — Adeguata, integrale protezione (necessità di una) — Ogni persona umana (rilevanza costituzionale di) — Diritti personali (intangibilità dei) — Libertà individuali

- e capacità di agire dell'amministrando (incidenza negativa dell'amministrazione di sostegno sulle) — Amministrazione di sostegno (procedimento per l'instaurazione della) — Patrocinio di un difensore tecnico (costante, inderogabile necessità del) ... 251
- TRIB. CAGLIARI 24 settembre 2007
- Persona (diritti e doveri della) — Procreazione medicalmente assistita (tecniche di) — Presupposti, condizioni e limiti — Diagnosi preimpianto (carattere invasivo della) — Irrilevanza — Diagnosi preimpianto (finalità della) — Diagnosi preimpianto (presupposti e condizioni di ammissibilità della) — con note di L. D'AVACK, *Il Tribunale di Cagliari dichiara la legittimità dell'indagine preimpianto nella PMA, privilegiando il diritto della madre alla piena informativa sull'atto sanitario*, e di M. CASINI, *L'opposizione globale alla legge n. 40 e le lacune della sentenza cagliaritano: i diritti del concepito e le modalità esecutive della diagnosi genetica preimpianto* ..... 260
- TRIB. MANTOVA 3 ottobre 2007
- Separazione consensuale dei coniugi — Figlio minore (madre affidataria di un) — Stessa città (coppia separata residente nella) — Motivi economici e speranza di un ausilio dei parenti di sangue nell'allevamento del figlio (richiesta materna di trasferirsi con la prole in un'altra città allegando) — Marito (carenza di ogni accordo od intesa con il) — Città di provenienza (città lontana dalla) — Padre non affidatario (difficoltà non lievi di proseguire nei frequenti e stretti contatti con il figlio per il) — Bigenitorialità (diritto del figlio alla c.d.) — Interessi del figlio (trasferimento contrario agli) — Marito (aumento dell'assegno di mantenimento per il figlio da parte del) — Rilevanza — Trasferimento (illegittimità del) — con nota di R. MARINI, *La tutela del minore tra formule legislative e decisioni giurisprudenziali* ..... 307
- TRIB. FIRENZE 12 ottobre 2007
- Separazione giudiziale dei coniugi — Figlia minore (coniugi con) — Entrambi i coniugi (figlia affidata ad) — Rapporti economici tra i coniugi e con la minore (regolamentazione dei) — Marito molto abbiente, moglie titolare solo di una piccola caratura immobiliare — Redditi e valori mobiliari ed immobiliari (accertamento dei) — Accertamento e valutazione (strumenti e criteri di) — C.t.u. (strumenti economici, matematici, statistici ed econometrici utilizzabili *de praesenti* e *de futuro* dal).
- Genitori e figli (rapporti economici tra) — Genitori separati (figli minori o maggiorenni, ma economicamente non autonomi di) — Mantenimento della prole (obbligo parentale del) — Spese ordinarie e spese straordinarie — Contributo fisso mensile dei genitori (inclusione preventiva e generica delle spese straordinarie nel) — Inopportunità ..... 314

## TRIB. PEN. ROMA 17 ottobre 2007

Persona (diritti e doveri della) — Persona malata e sanitario (rapporto tra) — Gravissima, incurabile, irreversibile, progressiva malattia (persona affetta da) — Malattia in inarrestabile stadio terminale — Gravissime, crescenti sofferenze fisiopsichiche (paziente totalmente paralizzato e con) — Piena lucidità mentale (paziente del tutto consapevole e con) — Mezzi artificiali di sopravvivenza (paziente in vita grazie solo a) — Arresto dei mezzi artificiali di sopravvivenza (paziente richiedente in modo esplicito, inequivoco e reiterato lo) — Trattamento sanitario non voluto (diritto <i>ex artt.</i> 13 e 32 Cost. a sottrarsi ad un) — Sussistenza — Sanitario (malato sedato dal) — Mezzi artificiali di sopravvivenza (successivo arresto dei) — Decesso del malato — Sanitario (non punibilità del) — Art. 51 c.p. (proscioglimento del sanitario <i>ex</i> ) — Legittimità.....	343
---	-----

## Parte II

## STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

**Studi**

OBERTO G., <i>La comunione coniugale nei suoi profili di diritto comparato, internazionale ed europeo</i> .....	367
GALUPPI G., <i>L'affidamento condiviso</i> .....	401
CANONICO M., <i>La delibazione delle sentenze ecclesiastiche di nullità: problemi attuali e prospettive future</i> .....	407
CANGELOSI G., <i>Giurisdizione, diritto e legge</i> .....	448
VANNI D., <i>Privacy e procreazione medicalmente assistita: una indagine comparatistica</i> .....	480
CASSANO G., <i>In tema di danni endofamiliari: la portata dell'art. 709-ter, comma 2, c.p.c. ed i danni prettamente "patrimoniali" fra congiunti</i> .....	498

**Note**

GIACOBBE E., <i>La capacità di disporre e di ricevere per donazione</i> .....	512
GIARNIERI E., <i>Ulteriori considerazioni sul caso Lombardi Vallauri</i> .....	543

**Documenti**

MINISTERO DEGLI INTERNI — Circolare 18 ottobre 2007 n. 55: <i>Matrimoni contratti all'estero tra persone dello stesso sesso - Estratti bilingue di atti dello stato civile</i> .....	549
Disegno di legge recante: <i>Delega al Governo per la revisione della normativa in materia di filiazione</i> (approvato dal Consiglio dei Ministri nella seduta del 16 marzo 2007).....	551

**Segnalazioni**

- C. CASINI-M. CASINI-M.L. DI PIETRO, *Testamento biologico. Quale auto-determinazione?*, Firenze, Società Editrice Fiorentina, 2007, pp. 144 (E.T.)..... 564