

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XXXIX - Gennaio-Marzo 2010

1

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Corte Europea di Strasburgo 3 novembre 2009
Esposizione del Crocifisso e laicità dello Stato

Cass. pen. 30 dicembre 2008 n. 48350
La magia nera ed i riti Vudu non sono riconducibili ad alcuna confessione religiosa (n. C. Pennisi)

Cass. sez. un. 19 agosto 2009 n. 18356
Ancora sul danno non patrimoniale e sul danno esistenziale

Cass. 16 ottobre 2009 n. 22081
Diritto dei minori alla frequentazione dei nonni e legittimazione processuale esclusiva dei genitori

Cass. pen. 29 ottobre 2009 n. 41536
Anche il bacio "non penetrante" a donna non consenziente è un atto sessuale

Cass. 30 ottobre 2009 n. 23032
Assimilazione dei figli naturali ai legittimi e ricorribilità, ex art. 317 bis c.c., in Cassazione contro i provvedimenti che li riguardano direttamente

Trib. Torino decreto 14 maggio 2009
Il regime patrimoniale scelto da coniugi stranieri e la sua opponibilità (n. G. Liotta)
Il risarcimento del danno non patrimoniale e le pronunce della Cass. sez. un. del novembre 2008 (M. Serio)

La l. n. 149/2001 ed i procedimenti di adottabilità e de potestate (A. Carratta)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE EUROPEA DI STRASBURGO 3 novembre 2009

Persona (diritti e doveri della) — Pensiero, coscienza, religione, culto (libertà di) — Crocefisso (esposizione nelle scuole e negli altri edifici pubblici del) — Laicità dello Stato (violazione del principio di) — Libertà di pensiero, di coscienza, di religione e di culto (violazione della) — Autonomia formativa didattica, pedagogica e culturale dei genitori degli alunni (violazione della) — Risarcimento del danno morale subito (diritto al)

3

CORTE CASS. sez. un. 18 luglio 2008 n. 19809

Matrimonio canonico e matrimonio civile — Matrimonio (nullità canonica del) — Sentenze canoniche di nullità (esecutorietà in Italia delle) — Presupposti, requisiti e condizioni — Ordine pubblico italiano (mancanza di contrasto con lo) — Necessità inderogabile — Normativa matrimoniale italiana (storicità e variabilità della) — Rilevanza.

Matrimonio canonico e matrimonio civile — Art. 122 c.c. e cann. 1097 e 1098 *c.j.c.* (nullità del matrimonio *ex*) — Matrimonio (nullità canonica del) — Sentenze canoniche di nullità (esecutorietà in Italia delle) — Presupposti, requisiti e condizioni — Ordine pubblico italiano (mancanza di contrasto con lo) — Necessità — Normativa matrimoniale italiana e normativa matrimoniale straniera (incompatibilità “assoluta” e “relativa” tra la) — Prot. addiz. 18 febbraio 1984 tra la S. Sede e l'Italia (*favor* dello Stato italiano verso le sentenze canoniche di nullità matrimoniale ai sensi del) — Rilevanza — Normativa canonica e normativa italiana (ipotesi di incompatibilità solo “relativa” tra la) — Sentenze matrimoniali canoniche (delibabilità delle) — Giudice della delibazione (poteri di valutazione e di controllo del) — Valutazione e controllo (criteri di).

Matrimonio canonico e matrimonio civile — Art. 122 c.c. e cann. 1097 e 1098 *c.j.c.* (nullità del matrimonio *ex*) — Cann. 1097 e 1098 *c.j.c.* (errore di persona ed errore circa una qualità personale *ex*) — Art. 122 c.c. (errore essenziale su qualità personali

del *partner ex*) — Errore indotto da dolo (ipotesi di) — Normativa canonica e normativa civile (caratteri comuni e caratteri differenziali della) — Normativa canonica e normativa civile (reciproche implicazioni tra) — Falsa rappresentazione della realtà (errore quale) — Formazione e manifestazione del consenso matrimoniale (rilevanza, ai fini della delibazione, delle sole cause esterne ed oggettive incidenti negativamente sulla) — Connotati stabili e permanenti della persona del *partner* (circostanze oggettive incidenti su) — Delibazione (necessità ai fini della) — Matrimonio canonico (istanze etiche tipiche ed esclusive del) — Irrilevanza civile — con nota di E. GIARNIERI, *Sulla delibabilità delle sentenze ecclesiastiche di nullità del matrimonio per errore indotto da dolo*

18

CORTE CASS. 20 novembre 2008 n. 27556

Separazione personale tra coniugi — Separazione giudiziale — Giudizio di separazione (morte di uno dei coniugi durante il) — Materia del contendere (cessazione della) — Rapporti patrimoniali attinenti alla cessazione della convivenza (istanze accessorie relative ai) — Materia del contendere (cessazione della) — Diritti e rapporti patrimoniali indipendenti dalla modifica soggettiva dello *status* (domande autonome relative ai) — Materia del contendere (prosecuzione della) — Patrimonio dei coniugi (diritti e rapporti patrimoniali già acquisiti ai) — Eredi (subentro degli) — Eredi (prosecuzione del processo ad istanza o nei confronti degli) — Ammissibilità.

Separazione personale tra coniugi — Separazione giudiziale — Giudizio di separazione (morte di uno dei coniugi durante il) — Erede legittimo pretermesso — Momento della sentenza accogliente la domanda di riduzione (acquisto della qualità di erede solo dal) — Rapporto processuale instaurato dal coniuge defunto (legittimazione dell'erede a succedere, prima della sentenza accogliente la sua domanda di riduzione, nel) — Insussistenza

32

CORTE CASS. PEN. sez. V 30 dicembre 2008 n. 48350

Persona (diritti e doveri della) — Libertà religiosa — Confessione religiosa vera e propria (presupposti, condizioni, contenuti e finalità di una) — Pratiche di magia nera ed oscuri riti *Vudu* (non classificabilità come confessione religiosa delle) — Persona sottoposta a riti *Vudu* e di magia nera (certezza di gravi, duraturi e, spesso, irreversibili, danni d'ordine fisico, psichico e psicologico, gravanti su) — Riti *Vudu* e magia nera (introduzione in Italia di donne nigeriane sottoposte a) — Associazione per delinquere, riduzione in schiavitù, sfruttamento della prostituzione, immigrazione illegale e clandestina, riciclaggio di denaro sporco (procedimento diretto ad accertare i reati di) — Artt. 600 ss., 605 ss., 610 ss. c.p. (reati *ex*) — Accertamento giudiziale —

- con nota di C. PENNISI, *Le pratiche di magia nera e i riti Vudu non sono riconducibili ad alcuna confessione religiosa: nuove sette e nuovi movimenti religiosi, libertà di coscienza, libertà religiosa e tutela dei diritti umani* 33
- CORTE CASS. 25 marzo 2009 n. 7210
 Famiglia (regime patrimoniale della) — Convenzioni matrimoniali — Fondo patrimoniale (sussistenza di) — Convenzione matrimoniale (atto costitutivo del fondo patrimoniale quale) — Art. 162 c.c. (pertinenza ed applicabilità dello) — Opponibilità ai terzi (presupposti e condizioni per la) — Atto di matrimonio (annotazione a margine dello) — Necessità inderogabile — Art. 2647 c.c. (trascrizione del vincolo ai sensi dello) — Ammissibilità, ma insufficienza — Pubblicità-notizia (trascrizione ex art. 2647 c.c. quale mera) — Atto di matrimonio (mancata annotazione a margine dello) — Ipoteca sui beni del fondo (iscrizione, da parte di terzi creditori, di) — Legittimità 62
- CORTE CASS. 17 aprile 2009 n. 9310
 Separazione di coniugi e divorzio — Casa coniugale (assegnazione della) — Diritto atipico personale (sussistenza di un) — Diritto reale (insussistenza di un) — Provvedimento di assegnazione (più o meno duratura opponibilità ai terzi del) — Bene immobile (vendita a terzi del) — Prezzo di vendita (influenza negativa del vincolo di godimento sul) — Rilevanza 73
- CORTE CASS. 6 maggio 2009 n. 10412
 Persona (diritti e doveri della) — Ragioni di salute (persona interdetta per) — Ragionevole durata del processo (lesione del diritto alla) — Risarcimento del danno (diritto al) — Danno subito (mancata consapevolezza del) — Irrilevanza 75
- CORTE CASS. 7 maggio 2009 n. 10495
 Persona (diritti e doveri della) — Onore (diritto allo) — Art. 595 c.p. (offesa all'altrui reputazione ex) — Minore (tragica vicenda ai danni di un) — Tragica vicenda (rievocazione televisiva della) — Madre della vittima (asserita condotta omicida dolosa della) — Risarcimento dei danni morali (richiesta materna di) — Delitto di diffamazione (presupposti, elementi, contenuti del) — Opera artistica (sussistenza di) — Irrilevanza — Opera teatrale, cinematografica, letteraria (diffamazione a mezzo di) — Dignità della persona (percezione della natura non veritiera di fatti e circostanze lesivi della) — Reato ex art. 595 c.p. (rilevanza, ma insufficienza ai fini del) — Destinatari della trasmissione televisiva (espressioni diffamatorie percepite come gratuitamente offensive dai) — Art. 595 c.p. (rilevanza determinante per la consumazione del reato ex) 77
- CORTE CASS. 19 maggio 2009 n. 11538
 Filiazione — Figli legittimi, naturali ed adottivi (doveri parentali di mantenimento dei) — Entrambi i genitori (doveri incombenti

- su) — Genitori (notevolissime possibilità economiche dei) — Figli (altissimo, dispendioso tenore di vita accordato ai) — Figli (formazione eticopsicologica ed educativa dei) — Eventuali effetti nocivi (assoluta irrilevanza del pericolo di) 84
- CORTE CASS. 17 luglio 2009 n. 16800
 Divorzio (assegno di) — Rendita lavorativa modesta e precaria (ex moglie titolare di una) — Ex marito (pensionamento dello) — Reddito della moglie (reddito dell'ex coniuge inferiore al) — Indennità di fine rapporto (marito percipiente la) — Redditi anteriori al pensionamento (i.f.r. non compensativa dei) — Assegno di divorzio (richiesta dell'ex moglie di un) — Percezione della i.f.r. (rilevanza della) — Richiesta muliebre (infondatezza della) 88
- CORTE CASS. sez. un. 19 agosto 2009 n. 18356
 Persona (diritti e doveri della) — Danno alla persona — Sottocategorie variamente etichettate (danno non patrimoniale quale categoria suddivisibile in) — Insussistenza ed inammissibilità — Danno esistenziale ed atipicità del danno non patrimoniale — Danno esistenziale (autonoma categoria del) — Insussistenza — Artt. 2043 e 2059 c.c. — Norma regolante le condizioni ed i limiti di risarcibilità dei danni non patrimoniali (art. 2059 c.c. quale) — Casi previsti dalla legge e diritti costituzionali inviolabili (esclusiva pertinenza dell'art. 2059 c.c. ai) — Risarcibilità del danno non patrimoniale (presupposti, condizioni e limiti di) — Lesione grave (sussistenza di una) — Necessità — Danno non futile e non immaginario — Necessità — Meri disagi, meri fastidi, mere ansie, meri disappunti ed insoddisfazioni, mero discredito, mero *stress* — Irrilevanza — Canone televisivo già pagato (reiterate, insistenti, formali richieste della RAI per il versamento del) — Irrilevanza — Intimidazione arbitraria (asserito clima di) — Insussistenza — Sfera psicofisica di persona normale (asserita aggressione alla) — Insussistenza — Fattispecie 94
- CORTE CASS. 16 ottobre 2009 n. 22081
 Separazione personale dei coniugi (giudizio di) — Prole (affidamento condiviso della) — Rapporti tra la prole ed i nonni (coniuge/genitore impediente i) — Giudizio di separazione (intervento autonomo o litisconsortile dei nonni nel) — Inammissibilità 101
- CORTE CASS. — sez. un. — 21 ottobre 2009 n. 22238
 Minori (sottrazione internazionale di) — Stati diversi (autorità giudiziarie di) — Autorità giudiziarie di Stati diversi (litispendenza e connessione di procedimenti davanti ad) — Reg. CE 2201/2003 (pertinenza ed applicabilità del) — Autorità giudiziaria adita preventivamente (competenza della) — Autorità giudiziaria adita successivamente (incompetenza della) — Autorità giudiziaria adita successivamente (emissione di provvedi-

menti urgenti da parte della) — Art. 20 Reg. CE 2201/2003 (ammissibilità *ex*).

Minori (sottrazione internazionale di) — Stati diversi (autorità giudiziarie di) — Affidamento di minori e responsabilità parentali (giudizio sullo) — Autorità giudiziarie di Stati membri della CE (criterio per il riparto di giurisdizione tra) — Residenza abituale dei minori (luogo di) — Rilevanza decisiva.

Minori (sottrazione internazionale di) — Minori (giudizio sull'affidamento di) — Minore ultrasedicenne o, comunque, dotato di sufficiente, consapevole capacità di discernimento (ascolto di) — Necessità inderogabile — Interesse poziore del minore (ascolto contrario allo) — Inammissibilità — Giudice (criteri di valutazione e di decisione del) — Omesso ascolto (motivata giustificazione dello) — Necessità — Mancata giustificazione (ipotesi di) — Art. 111 Cost. (pertinenza ed applicabilità dello) — Principio del contraddittorio e del giusto processo — Violazione — Procedimento (conseguenziale nullità del) — con nota di M.G. RUO, "The long, long way" *del processo minorile verso il giusto processo*

106

CORTE CASS. — sez. un. — 28 ottobre 2009 n. 22755

Regime di comunione legale (coniugi in) — Coniuge (acquisto di un bene da parte di un solo) — Coniuge non acquirente (partecipazione ed adesione al contratto da parte del) — Inclusione del bene nella comunione (successiva domanda del coniuge non acquirente di) — Onere probatorio (adempimento dello) — Rilevanza — Ammissibilità della domanda — Contratto di acquisto (intervento ed adesione del coniuge non acquirente nel) — Irrilevanza — Terzo acquirente successivamente il bene (buona fede del) — Domanda del coniuge e domanda del terzo (data di trascrizione della) — Rilevanza.....

142

CORTE CASS. PEN. sez. III 29 ottobre 2009 n. 41536

Persona (diritti e doveri della) — Libertà di autodeterminazione sessuale (diritto di) — Viso di donna non consenziente (tentativo di deporre un bacio sul) — Sussistenza — Reato *ex art. 609 bis c.p.* (consumazione del) — Bacio (carattere *cd. non penetrante del*) — Irrilevanza

150

CORTE CASS. 30 ottobre 2009 n. 23032

Filiazione legittima e naturale (normativa sull'affidamento della) — L. 8 febbraio 2006 n. 54 (entrata in vigore della) — Effetti sostanziali ed effetti processuali — Posizione dei figli naturali a quella dei figli legittimi (assimilazione della) — Art. 317 *bis* ed artt. 330, 333, 336 c.c. (reciproche implicazioni, sostanziali e processuali, tra gli) — Tribunale ordinario e Tribunale minorile (sfera tradizionale di competenze del) — Superamento — Procedimenti *ex art. 317 bis* e procedimenti per separazione e divorzio (assimilazione tra) — Provvedimenti sull'affidamento

- dei figli e sulle correlative statuizioni economiche (ricorribilità in Cassazione, ai sensi dell'art. 317 *bis* c.c., contro i) 153
- T.A.R. LAZIO — sez. III — *quater* 17 luglio 2009 n. 7076
- Persona (diritti e doveri della) — Libertà di pensiero, di coscienza e libertà religiosa (diritti di) — Scuole pubbliche (istruzione in seno alle) — Religione cattolica (corsi di) — Attività didattiche alternative (corsi di) — Alunni avvalentisi dei corsi di religione cattolica (attribuzione di un credito formativo agli) — Alunni di diversa confessione o non appartenenti ad alcuna confessione (mancata attribuzione del credito formativo agli) — Deliberazioni del Consiglio di classe attribuyente il credito (partecipazione, a pieno titolo, dei docenti di religione cattolica alle) — Attività didattiche alternative (analoga posizione partecipativa attribuita ai docenti di) — Insussistenza — Principio di uguaglianza (violazione del) — Ordinanze del Ministero della pubblica istruzione n. 26/07 prot. n. 2578 e n. 30/08 prot. n. 2724 (illegittimità delle) — con nota di P. CAVANA, *Insegnamento della religione e attribuzione del credito scolastico* 156

Giurisprudenza di merito

TRIB. PRATO 24 febbraio 2009

- Famiglia (regime patrimoniale della) — Fondo patrimoniale (rituale costituzione di) — Entrambi i coniugi (fondo patrimoniale, comprendente quote di immobili in comproprietà, costituito da) — Coniuge unico debitore (emissione e notifica di decreto monitorio per debiti ad un) — Fondo patrimoniale (successiva costituzione del) — Artt. 2901 c.c. (azione revocatoria *ex*) — Presupposti, requisiti oggettivi e soggettivi, finalità dell'azione (sussistenza dei) — Fondo patrimoniale (dichiarazione di inefficacia del) — Legittimità — Fattispecie — con nota di R. BERNARDONI, *Fondo patrimoniale e dovere di contribuzione. limiti all'esercizio dell'azione revocatoria ordinaria*..... 184

TRIB. ROMA 11 maggio 2009

- Separazione personale tra coniugi — Separazione giudiziale — Assegno di mantenimento (presupposti, requisiti ed ambito dello) — Redditi modesti (marito con) — Moglie giovanissima, priva di redditi, ma dalle non irrilevanti, potenziali capacità lavorative *de futuro* — *Affectio maritalis* (brevissima durata della) — Convivenza coniugale (pressoché del tutto carente) — Assegno di mantenimento (domanda *uxoria* di un) — Infondatezza della domanda 196

TRIB. TORINO decreto 14 maggio 2009

- Matrimonio civile — Cittadini stranieri residenti in Italia (matrimonio celebrato all'estero tra) — Atto 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) — con nota di G. LIOTTA, *Un altro passo verso la conoscenza dell'art. 69 del d.P.R. n. 396 del 2000 presso gli archivi dello stato civile* 200
- TRIB. GENOVA 25 settembre 2009
 Convivenza *more uxorio* — Uomo e donna (convivenza tra) — Pratiche di procreazione medicalmente assistita (donna sottopostasi a) — Entrambi i *partner* (gravidanza desiderata da) — Pratiche di p.m.a. (relazione clandestina del *partner* con altra donna durante le) — Danni materiali e morali (donna reclamante il risarcimento dei) — Infondatezza della domanda — Pretese restitutorie (donna avanzante) — Infondatezza della domanda 209
- TRIB. PEN. PALERMO ordinanza 29 settembre 2009
 Persona (diritti e doveri della) — L. 23 aprile 2009 n. 38 (delitto di *stalking ex*) — Atti persecutori — Libertà morale ed autodeterminazione (diritto alla) — Violazione — Libertà personale e riservatezza (diritto alla) — Violazione — Vita familiare, lavorativa e sociale (diritto alla libera esplicazione della propria) — Violazione — Assenza di turbative e molestie (diritto alla) — Violazione — Vita privata (reiterate, assillanti, ossessive, continue intrusioni nella propria) — Vittima (non lievi danni psicofisici arrecati alla) — Illeggittimità — *Stolker* (sanzioni e misure cautelari a carico dello) — Legittimità 213
- TRIB. BIELLA decreto 30 settembre 2009
 Persona (diritti e doveri della) — Cittadino straniero — Detenzione e spaccio di sostanze stupefacenti (cittadino straniero condannato per) — Permesso di soggiorno (revoca del) — Espulsione (provvedimento prefettizio di) — Tar competente (provvedimento di espulsione confermato dal) — Provvedimento del Tar (matrimonio con una cittadina italiana successivo al) — Coabitazione, convivenza, comunione coniugale (carenza assoluta di) — Coniuge cittadina italiana (assoluto, continuativo, permanente disinteresse per il) — Permesso di soggiorno in Italia per motivi familiari (richiesta di) — Richiesta (inammissibilità ed infondatezza della) 221

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

- SERIO M., *Osservazioni sparse sulle pronunce delle Sezioni Unite del novembre 2008 in materia di risarcimento del danno non patrimoniale..* 231
- DANOVI F., *Il difensore del minore tra principi generali e tecniche del giusto processo* 243

CARRATTA A., <i>I procedimenti sullo stato di adottabilità e de potestate dopo l'entrata in vigore della l. n. 149 del 2001: verso un "giusto" processo civile minorile</i>	268
GIACOBBE E., <i>Autodeterminazione, famiglie e diritto privato</i>	297
CANONICO M., <i>Eutanasia e testamento biologico nel Magistero della Chiesa cattolica</i>	335
MASTROPASQUA G., <i>L'accesso al programma di procreazione medicalmente assistita da parte della persona detenuta in espiazione della pena dell'ergastolo</i>	356
GOSSO P.G., <i>La nuova Convenzione europea sull'adozione dei minori</i>	400
ROSSANO R., <i>Errore su qualità personali del coniuge e ordine pubblico interno</i>	411
STEFANELLI S., <i>Parto anonimo e diritto a conoscere le proprie origini</i>	426
CRICENTI G., <i>Breve critica della soggettività del concepito. I "falsi diritti" del nascituro</i>	465
LONG J., <i>La cura alla persona "dipendente" tra etica, legge e contratto</i> ...	478

Note

GENNARO L., <i>Ancora sull'adozione cd. mite</i>	499
--	-----

Documenti

SENATO DELLA REPUBBLICA — XVI Legislatura — Disegno di legge n. 10 (on.li Marino, Finocchiaro, Zanda, Latorre, Levi Montalcini, Lumia, Veronesi, e moltissimi altri), presentato il 20 aprile 2008: <i>"Disposizioni in materia di consenso informato e di dichiarazioni di volontà anticipate nei trattamenti sanitari al fine di evitare l'accanimento terapeutico, nonché in materia di cure palliative e di terapia del dolore"</i>	503
---	-----

Segnalazioni

P. MASONI (a cura di), <i>L'amministrazione di sostegno. Orientamenti giurisprudenziali e nuove applicazioni</i> , Prefazione di P. Cendon, Rimini, Maggioli Editore, 2009, pp. 716 (M.G. Scacchetti).....	522
--	-----