

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XXXVII - Aprile-Giugno 2008

2

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Cass. pen. 26 marzo 2007 n. 12425

Cass. pen. 9 ottobre 2007 n. 37139

Diritto all'abitazione e reato ex art. 633 c.p.

Cass. 16 ottobre 2007 n. 21748

Trib. pen. Roma 17 ottobre 2007

Eutanasia: obbligo di vivere o diritto di morire? (nn. P. Virgadamo e R. Masoni)

Trib. Modena 8 novembre 2007

L'a.d.s., debitamente autorizzato dal g.t., può avanzare domanda di divorzio per l'amministrato?

Tar Lazio (Roma) 21 gennaio 2008

Trib. Firenze 18 dicembre 2007

Liceità della diagnosi preimpianto (n. C. Casini)

Trib. min. L'Aquila 17 gennaio 2008

Solo l'adottato può agire ex art. 28 l. n. 183 del 1984

Trib. Pisa 27 febbraio 2008

La domanda di assegnazione della casa familiare è trascrivibile o no? (n. F. Gazzoni)

Sul consenso informato all'atto medico (L. d'Avack)

La legge n. 194 del 1978: una legge da rivedere (G. Boni)



DOTT. A. GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE CASS. PEN. 26 marzo 2007 n. 12425

Persona (diritti e doveri della) — Libertà individuale — Libertà sessuale — Viso altrui (*sfiocamento con le labbra del*) — Bacio (intento di deporre un) — Soggetto passivo (sesso femminile del) — Soggetto attivo (sesso maschile del) — Soggetto passivo (totale mancanza di consenso da parte del) — Gesto (rapidità ed insidiosità del) — Art. 609-*bis* c.p. (reato *ex*) — Sussistenza. ... 571

CORTE CASS. 5 giugno 2007 n. 13154

Minore — Impresa commerciale del minore (autorizzazione giudiziale alla continuazione della) — Tribunale e g.t. (intervento e compiti del) — Impresa (atti pertinenti all'esercizio della) — Legittimità — Impresa (atti comunque non collegati, almeno funzionalmente, all'esercizio della) — Illegittimità. 573

CORTE CASS. PEN. 2 luglio 2007 n. 25112

Persona (diritti e doveri della) — Libertà individuale — Libertà sessuale (delitti contro la) — Soggetto attivo ultracinquantenne (sesso maschile del) — Soggetto passivo tredicenne (sesso femminile del) — Duplice bacio sulla bocca (costrizione fisica idonea a consentire un) — Soggetto passivo (totale mancanza di consenso da parte del) — Art. 609-*quater* c.p. (reato *ex*) — Sussistenza. 579

CORTE CASS. PEN., sez. II, 26 settembre 2007 n. 35580

Persona (diritti e doveri della) — Abitazione (diritto primario alla) — Diritti fondamentali della persona *ex art. 2 Cost.* (diritto all'abitazione facente parte dei) — Invasione di edifici e loro occupazione abusiva — Artt. 54, 59 e 633 c.p. — Stato di necessità (sussistenza dello) — Persona priva di abitazione, indigente e con prole — Casa dello Iacp (immissione abusiva e permanenza in una) — Soggetto attivo (non punibilità del). 584

CORTE CASS. PEN., sez. II, 9 ottobre 2007 n. 37139

Persona (diritti e doveri della) — Abitazione (diritto primario alla) — Edilizia popolare (normativa sulla) — Organismi pubblici (assegnazione rituale della casa da parte degli) — Necessità — Invasione di edifici e loro occupazione abusiva — Artt. 633 e

- 639 c.p. (commissione del reato di cui agli) — Pagamento del canone — Irrilevanza..... 586
- CORTE CASS. 16 ottobre 2007 n. 21748
- Persona (diritti e doveri della) — Moltissimi anni (persona gravissimamente ammalata 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 (volontà presuntiva del) — Accertamento (criteri di) — Dichiarazioni orali del paziente — 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 della 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 nota di P. VIRGADAMO, *L'eutanasia e la Suprema Corte: dall'omicidio del consenziente al dovere di uccidere*..... 592
- CORTE CASS. 8 novembre 2007 n. 23314
- Persona (diritti e doveri della) — Satira orale, scritta e figurata — Satira, caricatura e critica (diritti di rilevanza costituzionale di) — Presupposti, condizioni e limiti — Diritti fondamentali della persona (tutela e salvaguardia dei) — Necessità — Diritto all'onore ed alla reputazione — Satira e diffamazione (differenze tra) — Continenza delle espressioni e delle immagini (necessità della) — Senso delle proporzioni (necessità del) — Modi iperbolici od apertamente difforni dalla realtà (liceità della satira, della critica e delle allusioni espresse in)..... 629

CORTE CASS., sez. un., 27 novembre 2007 n. 24625

Lavoro pubblico contrattualizzato — Dirigente sanitario di primo livello (dipendente pubblico quale) — Rapporto di lavoro (tutela di posizioni giuridiche soggettive afferenti al) — Dirigente sanitario (asseriti illegittimi, vessatorii e discriminanti ai danni del) — Servizio (sospensione dal) — *Mobbing* (asseriti atti di) — Buona amministrazione (principi di) — Giudice ordinario (competenza del) — Risarcimento del danno da *Mobbing* (domanda di) — Competenza del giudice ordinario — Sussistenza — Responsabilità contrattuale ed extracontrattuale — Data del 30 giugno 1998 (periodo posteriore alla) — Rilevanza. 639

CORTE CASS. 3 gennaio 2008 n. 4

Filiazione naturale — Genitore (figlio infrasedicenne già riconosciuto da un solo) — Altro genitore (volontà di procedere a riconoscimento tardivo dello) — Genitore che ha riconosciuto per primo (opposizione da parte del) — Interesse del minore (rilevanza pozioire e decisiva dello) — Valutazione dell'interesse del minore (criteri di) — Genitore che vuol procedere al riconoscimento tardivo (buona fama e piena disponibilità affettiva del) — Rilevanza — Riconoscimento tardivo (immaturità adolescenziale quale sola causa del) — Genitore che ha riconosciuto per primo (opposizione preconcepita e non giustificata del) — Opposizione (illegittimità della). 644

T.A.R. LAZIO - sede di ROMA, sez. III-*quater*, 21 gennaio 2008

Persona (diritti e doveri della) — Procreazione medicalmente assistita (Linee guida per le pratiche di) — Embrioni creati *in vitro* (stato di salute degli) — Accertamento (mezzi e criteri di) — Indagini di tipo osservazionale (ammissibilità solo di) — Disposizione (nullità della).

Persona (diritti e doveri della) — Procreazione medicalmente assistita — L. 19 febbraio 2004 n. 40 (art. 14 *ex*) — Creazione di più di tre embrioni (divieto di) — Sussistenza — Embrioni (obbligo di contestuale impianto degli) — Sussistenza — Crioconservazione degli embrioni (divieto, salvo che in casi eccezionali, di procedere alla) — Artt. 2 e 3 Cost. (asserita violazione degli) — Questione di legittimità costituzionale non manifestamente infondata. 649

Giurisprudenza di merito

TRIB. MIN. L'AQUILA decreto 14 agosto 2007

Minore straniero in stato di abbandono — Tutela uguale a quella dovuta al minore italiano (diritto del minore straniero ad una) — Interesse del minore (normativa nazionale ed internazionale nello) — Ascolto (diritto del minore allo) — Presupposti e condizioni — Accoglimento delle richieste da lui avanzate (diritto del minore allo) — Presupposti e condizioni — Normativa nazionale e convenzionale (interpretazione ed applicazione sistematica ed organica della) — Necessità — Mero criterio ermeneutico (interesse del minore quale). 668

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 ex artt. 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 ex) — Legittimità — con nota di R. MASONI, *Vivere è un diritto, non un obbligo: amministrazione di sostegno e consenso ai trattamenti sanitari e di fine vita*..... 675

TRIB. MIN. L'AQUILA 22 ottobre 2007

Paternità (dichiarazione giudiziale di) — Minore (paternità del figlio) — Dichiarazione giudiziale di paternità (rispondenza all'interesse del minore della) — Necessità — Valutazione (tempi e criteri di) — Rilevanti ed adeguati fatti ostativi (assenza di) — Necessità — Convenzione ONU e Convenzione di Strasburgo (interesse del minore ai sensi delle) — Genericità dell'interesse minorile previsto dalle Convenzioni — Corte cost. n. 341/1990 (interesse del minore ex) — Maggiore pregnanza e specificità — Provvedimento giudiziario (acquisizione della paternità solo in virtù di un) — Irrilevanza — Doppia genitorialità (vantaggi di regola collegati ad una) — Necessità di un provvedimento giudiziario (prevalenza dei vantaggi collegati alla doppia genitorialità sulla) — Fattispecie. 697

TRIB. MIN. L'AQUILA 29 ottobre 2007

Paternità (dichiarazione giudiziale di) — Età minore (asserito figlio in) — Vincolo parentale (prove storiche ed esami immunogenetici attestanti il) — Convenuto (esami immunogenetici richiesti dal) — Esami immunogenetici (compimento degli) — Con-

- venuto (sconfessione degli esami da parte del) — C.t.u. del convenuto (ulteriori esami immunogenetici richiesti dal) — Convenuto (netto rifiuto del) — Rilevanza probatoria — Attendibilità scientifica degli esami immunogenetici (convenuto denegante la) — Assunto difensivo (radicale infondatezza dello) — Medesimo Tribunale (saggi del DNA sui resti di persona defunta molti anni prima ordinati dal) — Prove storiche e risultanze dell'esame dei resti cadaverici (insuperabile incertezza e contraddittorietà delle) — Conseguente denegata dichiarazione di paternità — Non comparabilità tra le due fattispecie — Convenuto (ostentata indifferenza materiale e psicoaffettiva verso il minore da parte del) — Irrilevanza — Minore (vantaggi personali, sociali ed economici derivanti dalla dichiarazione di paternità per la) — Rilevanza positiva..... 701
- TRIB. MODENA 8 novembre 2007
- Amministrazione di sostegno (soggetto in) — Interessi personali ed esistenziali dell'incapace (incumbenza sull'amministratore di sostegno della cura primaria degli) — Divorzio dell'amministrato — G.t. (autorizzazione ad agire, per l'ottenimento del divorzio, concessa all'amministratore dal) — Legittimità..... 705
- TRIB. MIN. L'AQUILA 3 dicembre 2007
- Adozione — Adottato maggiorenne — Propria adozione (richiesta di accedere agli atti della) — Madre che non voleva essere nominata (adottato nato da) — Copia integrale del proprio certificato di nascita (richiesta di ottenere una) — Madre di sangue (certificato contenente dati idonei a facilitare l'identificazione della) — Anonimato materno (tutela certa, integrale ed assoluta dello) — Richiesta dell'adottato (respingimento della) — Legittimità ed opportunità..... 712
- TRIB. SIENA 4 dicembre 2007
- Genitori e figli (rapporti economici, affettivi ed esistenziali tra) — Figlio minore (coniugi separati di fatto e con) — Madre e nonna (figlio mantenuto, curato ed assistito solo da) — Assistenza paterna materiale ed affettiva (totale, ininterrotta carenza di ogni) — Padre (medie possibilità economiche del) — Morte della madre (figlio colpito, anche economicamente, dalla) — Facoltà di Ingegneria (figlio iscritto, con notevole profitto, alla) — Mantenimento agli studi (lavori umili e saltuarii del figlio per il) — Padre (richiesta giudiziale di un assegno di mantenimento al) — Tribunale (liquidazione di un assegno da parte del) — Ininterrotta, assoluta carenza di ogni cura (richiesta di un risarcimento del danno morale provocato dalla) — Richiesta (fondatezza della) — Art. 570 c.p. (condotta paterna integrante gli estremi della condotta *ex*) — Mancato accertamento giudiziale — Risarcimento (irrilevanza ai fini del) — Via equitativa (liquidazione del danno morale in) — Legittimità..... 714

TRIB. FIRENZE 18 dicembre 2007

- Persona (diritti e doveri della) — Diritto alla salute — Trattamento sanitario (diritto ad una integrale, esaustiva informazione su ogni) — Libera e cosciente procreazione (diritto ad una) — Diagnosi preimpianto (legittimità, in linea di principio, *ex l. n. 40/2004 della*) — Tipico esempio di normazione secondaria (Linee guida ministeriali quale) — L. n. 40/2004 (immodificabilità ad opera delle Linee guida della) — Precetti penali (principio di tassatività dei) — Trasferimento in utero dei soli embrioni sani o portatori sani (richiesta di diagnosi preimpianto mirante al) — Legittimità — Art. 700 c.p.c. (ricorso della coppia *ex*) — Legittimità — con nota di C. CASINI, *Sul problema della diagnosi genetica preimpianto: Lettera "aperta" al Sig. Ministro di Giustizia*..... 720

TRIB. MIN. L'AQUILA 17 gennaio 2008

- Adozione — Famiglia di sangue (germani adottati e germani non adottati, tutti ormai maggiorenni e provenienti da una stessa) — Germani adottati (richiesta dei germani non adottati di allacciare i rapporti con i) — Art. 28 l. n. 184/1983 (legittimazione del solo adottato ad agire *ex*) — Germani adottati (assoluto disinteresse, al riguardo, dei) — Inaccogliabilità della richiesta.. 733

TRIB. PISA 27 febbraio 2008

- Separazione personale dei coniugi — Separazione giudiziale — Domanda di assegnazione della casa familiare (trascrizione della) — Inammissibilità — Artt. 2652 e 2653 c.c. (autonomia funzionale rispetto agli artt. 2643 e 2644 c.c.) — Domande giudiziali (tipicità della trascrizione delle) — con nota di F. GAZZONI, *Assegnazione della casa familiare e trascrivibilità della domanda giudiziale*..... 737

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

- D'AVACK L., *Sul consenso informato all'atto medico*..... 759
 PROSPERI F., *La famiglia nell'ordinamento giuridico*..... 790
 BONI G., *La legge n. 194 del 1978: "Derive" applicative di una legislazione da rivedere*..... 821
 GRAZIOSI A., *L'esecuzione forzata dei provvedimenti del giudice in materia di famiglia*..... 880
 CENDON P.-ROSSI R., *I diritti dei pazienti oncologici*..... 922
 FREZZA G., *Appunti e spunti sull'art. 540, comma 2, c.c.*..... 955
 PORRELLO V., *La clausola di diseredazione*..... 980
 ASTONE A., *Azione di disconoscimento della paternità tra verità legale e verità biologica*..... 996

Note

GENTILE M., *Modalità di approccio alla giustizia riparativa in ambito internazionale: mediazione, conferencing, circles, restituzione*..... 1017

Documenti

SENATO DELLA REPUBBLICA — XV Legislatura. Disegno di legge n. 1339: *Diritti e doveri delle persone stabilmente conviventi (DICO)*..... 1030

SENATO DELLA REPUBBLICA — XV Legislatura. Commissione Giustizia. *Relazione del Presidente sul disegno di legge n. 1339: Diritti e doveri delle persone stabilmente conviventi (DICO)*. 1052

SENATO DELLA REPUBBLICA — XV Legislatura. Commissione Giustizia. *Esame congiunto dei disegni di legge nn. 18, 62, 472, 481, 589, 1208, 1224, 1225, 1227, 1339: Contratti di unione solidale (CUS) (testo unificato)*..... 1057

Segnalazioni

DE OTO A., *Precetti religiosi e mondo del lavoro. Le attività di culto tra norme generali e contrattazione collettiva, Prefazione di G. CIMBALO, Roma, Ediesse, 2007, pp. 196 (F.M. D'Amico)* 1064