

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1682

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XXXVIII - Aprile-Giugno 2009

2

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Cass. sez. un. 18 luglio 2008 n. 19809

*Delibazione di sentenze canoniche ed ordine pubblico matrimoniale italiano
(nn. P. Di Marzio e N. Bartone)*

Cass. 23 luglio 2008 n. 20352

Tenore di vita dei coniugi, assegno di divorzio e prospettive future di maggior guadagno (n. F. Gazzoni)

Cass. 20 ottobre 2008 n. 25452

Sul divieto di imporre un prenome inconsueto (n. L. Bardaro)

Cass. 15 gennaio 2009 n. 814

*Concorde rifiuto del bonum prolis e ordine pubblico matrimoniale italiano
(n. A. Galati)*

Cass. 2 febbraio 2009 n. 2569

Comunione legale di beni tra coniugi e partecipazione a società lucrative

App. Milano 3 novembre 2008

Giudizio di adottabilità e difesa legale del minore (n. G. Magno)

Trib. Caltagirone decreto 10 luglio 2008

*Donazione del tutore di un interdetto e responsabilità del notaio rogante
(nn. A. Di Sapio e A. Gianola)*

Trib. Modena decreto 23 dicembre 2008

*Richiesta di a.d.s. avanzata da persona non inabile e mandato all'a.d.s. di opporsi,
in futuro, ad ogni cura e strumento terapeutico*

Transessualismo e sensibilità del giurista (P. Stanzione)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE COST. 30 luglio 2008 n. 308.

Separazione e divorzio — Genitori e figli (rapporti tra) — Genitore affidatario o domiciliatario (assegnazione della casa familiare al) — Interesse dei figli (rilevanza pozioe e decisiva dello) — Revoca del beneficio (presupposti e condizioni della) — Coniuge affidatario o domiciliatario (nuovo matrimonio o relazione concubinaria del) — Beneficio (asserita revoca automatica del) — Art. 155 *quater* c.c. (formulazione letterale dello) — Diritto vivente (spazio operativo assegnato alla norma dal) — Artt. 2, 3, 29, 30 Cost. (asserita violazione degli) — Norma ordinaria (costituzionalità di una) — Criteri di accertamento — Revoca dell'assegnazione (principio fondamentale della responsabilità genitoriale immanente nell'ordinamento e relativo anche alla) — Rilevanza costante ed incondizionata — Mancata esplicita, specifica formulazione autentica (irrilevanza della) — Interesse primario e cogente della prole (revoca del beneficio sempre subordinata alla salvaguardia dello) — Questione di legittimità costituzionale — Infondatezza

515

CORTE CASS. 28 febbraio 2008 n. 5282

Genitori e figli (rapporti affettivi tra) — Ospedale neuropsichiatrico (giovane affetto da grave disagio ricoverato in) — Personale sanitario e parasanitario (grossolana trascuratezza del) — Giovane ricoverato (suicidio, in ospedale, del) — Omicidio colposo (responsabilità per) — Danno morale (risarcimento, in favore dei genitori, del) — Liquidazione del danno (criteri di) — Stato patologico della vittima (risarcimento ridotto a causa dello) — Inammissibilità — Figlio psicotico (asserita minore sofferenza parentale per la perdita di un) — Infondatezza — Figlio malato od inabile (accreciuto legame affettivo ed emozionale dei genitori nei confronti di un) — Sussistenza — Qualità ed intensità delle cure prodigate al figlio — Rilevanza probatoria

526

CORTE CASS. 29 maggio 2008 n. 14462

Filiazione naturale — Riconoscimento di figlio naturale (impugna-

- zione del) — Indagini ematologiche ed immunogenetiche (attendibilità ed efficacia delle) — Valutazioni meramente probabilistiche (utilizzabilità delle indagini solo per) — Errore c.d. statistico (possibilità di un) — Errore c.d. sistematico (possibilità di un) — Giudice di merito (poteri discrezionali del) — Indagini suppletive o integrative (possibilità e legittimità di eventuali) — Consulente tecnico d'ufficio (richiesta di chiarimenti al) — Possibilità e legittimità — Rinnovazione delle indagini (possibilità e legittimità della) — Criteri decisionali del giudice (incensurabilità in C.C. dei)..... 529
- CORTE CASS. 10 luglio 2008 n. 18870**
 Coniugi (rapporti patrimoniali tra) — Convenzioni matrimoniali (requisiti e condizioni per l'opponibilità ai terzi delle) — Artt. 162 e 163 c.c. (pertinenza ed applicabilità degli) — Iscrizione dell'atto di matrimonio nel registro del Comune di celebrazione — Rilevanza e sufficienza — Registro anagrafico del Procuratore della Repubblica (mancata annotazione nel) — Irrilevanza — Regime patrimoniale dei coniugi (modifica del) — Irrilevanza — Registro del Comune di celebrazione (onere per i terzi di prendere visione del regime patrimoniale della famiglia solo nel) 533
- CORTE CASS. 10 luglio 2008 n. 19064**
 Divorzio (assegno di) — Quantificazione (criteri di) — Coniuge avente diritto od obbligato all'assegno (futuro, anche se probabile, risarcimento da atto illecito altrui, in favore del) — Quantificazione dell'assegno (irrilevanza ai fini della) — Fattispecie. 537
- 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, 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) — 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) — 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.* (errore di persona ed errore circa una qualità della persona *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 deliberazione, delle sole cause esterne ed oggettive incidenti negativamente sulla) — Connotati stabili e permanenti della persona del *partner* (circostanze oggettive incidenti su) — Deliberazione (necessità ai fini della) — *Matrimonio canonico* (istanze e finalità etiche tipiche ed esclusive del) — *Irrilevanza civile* — con note ai P. DI MARZIO, *Sezioni unite e limiti alla deliberazione delle sentenze ecclesiastiche di nullità matrimoniale*, e di N. BARTONE, *Il pronunciato incostituzionale sulla (in)delibabilità ecclesiastica della Corte di Cassazione, a sez. un. civ., del 18 luglio 2008 n. 19809*..... 540

CORTE CASS. 23 luglio 2008 n. 20352

Separazione e divorzio (assegno di) — Quantificazione (criteri di) — Coniugi (tenore di vita dei) — Vita coniugale (tenore goduto nel corso della) — Rilevanza — Continuazione della vita coniugale (presumibile tenore di vita in caso di) — Rilevanza — Corso del rapporto coniugale (ragionevoli aspettative prefigurabili nel) — Rilevanza.

Separazione e divorzio (assegno di) — Quantificazione (criteri di) — Vita coniugale (tenore di vita goduto durante la) — Marito (florida azienda paterna del) — Azienda paterna (assidua collaborazione lavorativa nella) — Ingenti profitti (conseguimento di) — Rilevanza — Sempre maggiore impegno del marito nell'azienda paterna (fondate aspettative di un) — Rilevanza — con nota di F. GAZZONI, *Aiuti familiari, plusvalenze maritali e assegno divorzile* 585

CORTE CASS. 20 ottobre 2008 n. 25452

Persona (diritti e doveri della) — Nome (diritto al) — Minore (scelta ed imposizione del prenome ad un) — Genitori (poteri del) — Prenome inconsueto (scelta ed imposizione di un) — Autorità giudiziaria (segnalazione dell'ufficiale dello stato civile alla) — Procedimento civile (instaurazione di un) — Illegittimità del prenome prescelto (giudici di primo e secondo grado concordi nel dichiarare la) — Corte Suprema (ricorso alla) — Artt. 360 *bis* e 366 *bis* c.p.c., nonché d.lgs. 2 febbraio 2006 n. 40 e d.P.R. 3 novembre 2002 n. 396 (pertinenza ed applicabilità degli) — Entrata in vigore del d.lgs. n. 40 del 2006 (ricorso alla S.C. successivo alla) — Rilevanza ed effetti — Corte Suprema (formulazione di un conclusivo quesito di diritto avanti la) — Insussistenza — Giudicati di merito (asserita omessa e contradd-

dittoria motivazione dei) — Indicazione del fatto controverso e degli asseriti vizi della motivazione — Mancata precisazione sintetica, ma chiara ed inequivoca — Inammissibilità del ricorso — con nota di L. BARDARO, *Si può dichiarare il proprio figlio con il nome "Venerdì"? I giudici di merito lo negano, la Suprema Corte si lava le mani*

601

CORTE CASS. 14 novembre 2008 n. 27236

Matrimonio concordatario — Nullità per incapacità (sentenza canonica di) — Esecutorietà in Italia — Nubenti (incapacità di intendere e di volere di uno dei) — Art. 120 c.c. (pertinenza ed applicabilità dello) — Esecutorietà in Italia (legittimazione a chiedere la) — Coniuge capace (legittimazione attiva del) — Sussistenza — con nota di R. MARINI, *Legittimazione del coniuge all'azione di nullità del matrimonio per incapacità di agire e delibazione della sentenza ecclesiastica*

613

CORTE CASS. 19 novembre 2008 n. 27475

Coniugi (rapporti patrimoniali tra) — Impresa familiare (coniugi partecipanti ad una) — Separazione personale dei coniugi (mancata collaborazione della moglie all'impresa dopo la) — Azienda familiare (cessione a terzi, da parte del marito, della) — Art. 230-*bis*, comma 5, c.c. (violazione del diritto di prelazione *ex*) — Art. 732 c.c. (rinvio dell'art. 230-*bis* c.c. allo) — Artt. 230-*bis* e 732 c.c. (reciproche implicazioni tra gli) — Diritto di prelazione e diritto di riscatto — Retratto successorio (carattere eccezionale del) — Impresa familiare (asserita inapplicabilità del retratto alla) — Lavoro familiare (*favor* legislativo per il) — Impresa familiare (*favor* per il lavoro femminile nella) — Circolazione dei beni (regime di sicurezza e certezza nella) — Tutela della famiglia e del lavoro femminile in essa svolto (poeriorità dei principi, di rilievo costituzionale, di) — Fattispecie

622

CORTE CASS. 15 gennaio 2009 n. 814

Matrimonio concordatario — Coniugi (rapporti personali tra) — *Bonum prolis* (nullità canonica per esclusione, da parte di entrambi i coniugi, del) — Trasmissione di grave malattia anche alla prole (fondato, certo pericolo di) — Rapporti coniugali solo "protetti" (necessità di) — Comune esclusione (plausibilità del motivo della) — Sentenza canonica (presupposti e requisiti di delibabilità della) — Matrimonio canonico e matrimonio civile — Postulati e finalità — Elementi comuni ed elementi differenziali — Ordine pubblico sostanziale italiano (contrasto con lo) — Insussistenza — Giudicato canonico (delibabilità del) — con nota di A. GALATI, *Nullità canonica del matrimonio per esclusione del bonum prolis per concorde decisione dei coniugi a causa di malattia sessualmente trasmissibile anche alla prole ed ordine pubblico italiano sostanziale*

629

CORTE CASS. 2 febbraio 2009 n. 2569

Coniugi (rapporti patrimoniali tra) — Comunione legale (coniugi

in) — Società di persone (coniugi partecipanti ad una) — Bene immateriale (quota di partecipazione quale) — Oggetto di diritti (bene immateriale quale) — Quota iniziale di partecipazione e suoi successivi aumenti — Art. 177, lett. a), c.c. (quota sociale ricadente in comunione legale quale acquisto *ex*) — Bene personale (insussistenza, salvo il disposto dell'art. 179 c.c., di). 646

Giurisprudenza di merito

CORTE APP. MILANO 3 novembre 2008

Adozione — Tutela integrale del minore (necessità poziore ed inderogabile della) — Procedimento di adottabilità (rappresentanza processuale delle parti nel) — Minore (diritti sostanziali e processuali del) — Rilevanza incondizionata e decisiva — Effettività della tutela del minore (principio cogente di) — Sussistenza e rilevanza — Stato di adottabilità (giudizio di primo grado sullo) — L. 28 marzo 2001 n. 149 (art. 8, comma 4) (assistenza legale del minore fin dal primo grado del giudizio *ex*) — Necessità — Legale rappresentante del minore e difensore (avvocato) del minore (necessità di distinguere e separare i compiti tra) — Autorità giudiziaria (nomina del difensore da parte della) — Opportunità e legittimità — Sistema processuale civile (introduzione del difensore d'ufficio del minore nel nostro) — Principio del contraddittorio (piena osservanza del) — Necessità inderogabile — Diritto di difesa (rispetto integrale del) — Necessità inderogabile — Giudizio di primo grado (mancata assistenza legale del minore in seno al) — Rapporto processuale (vizio insanabile e rilevabile d'ufficio del) — Difetto di integrità del contraddittorio (nullità del procedimento e della sentenza ivi emessa per) — Art. 8, comma 4, l. n. 149 del 2001 (conformità alla normativa internazionale recepita dall'Italia dello) — con nota di G. MAGNO, *Rappresentanza e difesa del minore nel giudizio per la dichiarazione dello stato di adottabilità*..... 651

CORTE APP. ROMA decreto 4 febbraio 2009

Persona (diritti e doveri della) — Persona totalmente o parzialmente disabile (a.d.s. a tutela di) — L. 9 gennaio 2004 n. 6 (forme di pubblicità *ex*) — Beni immobili del beneficiario (salvaguardia dei) — Circolazione dei beni (principi ed esigenze di certezza e di sicurezza nella) — Titolare dei beni immobili (limiti alla circolazione per incapacità del) — Conoscenza dei vincoli e dei limiti (diritto d'ogni terzo alla) — Via preventiva ed ordinaria (sussistenza del diritto dei terzi in) — Realizzazione di interessi personali e patrimoniali meritevoli di protezione incondizionata (beni immobili vincolati alla) — Rilevanza e strumenti cautelari — Soggetto disabile e beneficiario di a.d.s. (trascrizione *ex art. 2645-ter* c.c. del vincolo a tutela di) — Ammissibilità — Ogni terzo (trascrizione *ex art. 2645-ter* c.c. del vincolo a tutela di) — Ammissibilità..... 665

TRIB. CALTAGIRONE decreto 10 luglio 2008

Interdizione (soggetto in stato di) — Tutore (poteri e legittimazione del) — Figlie dell'incapace (richiesta di effettuare, in nome e per conto dell'interdetto, una donazione immobiliare in favore delle) — Beni donati (riserva per il donante dell'usufrutto sui) — G.t. (parere favorevole del) — P.m. (parere favorevole del) — Donazione (autorizzazione del Tribunale ad effettuare la) — Legittimità — Notaio rogante (responsabilità del) — Sussistenza e rilevanza — con nota di A. DI SAPIO e di A. GIANOLA, *Di una "donazione" del tutore dell'interdetto*

673

TRIB. BOLOGNA decreto 15 luglio 2008

Separazione personale tra coniugi — Prole (affidamento della) — Moglie (tendenze omosessuali confessate dal marito alla) — Affidamento condiviso (richiesta paterna di un) — Affidamento condiviso (netto, esplicito *favor* legislativo per lo) — Interesse della prole (conformità dell'affidamento condiviso, in sé, allo) — Marito/padre (tendenze omofile del) — Irrilevanza — Soggiorno estivo, all'estero, in un Centro turistico balneare a carattere familiare (richiesta paterna di effettuare, con la prole, un) — Legittimità — Luogo di villeggiatura (scelta ed imposizione giudiziaria del) — Inammissibilità — Richiesta paterna di un affidamento condiviso (opportunità e legittimità della) — Tendenze omosessuali paterne (obbligo parentale di preparare gradualmente la prole all'apprendimento delle) — Psicologi qualificati (obbligo parentale di un percorso preparatorio sotto la guida di) — con nota di D. BIANCHINI, *Omosessualità ed affidamento condiviso: nulla quaestio se non vi è contrasto con l'interesse del minore*

689

TRIB. ROMA decreto 8 settembre 2008

Persona (diritti e doveri della) — Persona totalmente o parzialmente disabile (a.d.s. a tutela di) — L. 9 gennaio 2004 n. 6 (forme di pubblicità *ex*) — Beni immobili del beneficiario (salvaguardia dei) — L. n. 6/2004 (pertinenza, applicabilità e sufficienza della) — Art. 2645-*ter* c.c. (trascrizione *ex*) — Superfluità ed ultroneità

697

TRIB. MODENA decreto 23 dicembre 2008

Persona (diritti e doveri della) — Persona inabile (a.d.s. a tutela di) — Interessi patrimoniali (procura generale ritualmente già conferita dal soggetto inabile per la cura degli) — Procuratore (adeguata, proficua attività del) — G.t. (nomina di un procuratore da parte del) — Inutilità e ultroneità.

Persona (diritti e doveri della) — Persona non ancora inabile (a.d.s. richiesta a tutela *de futuro* di) — G.t. (nomina di un a.d.s. da parte del) — Legittimità.

Persona (diritti e doveri della) — Persona parzialmente o totalmente inabile (a.d.s. a tutela di) — A.d.s. (compiti affidati dal beneficiario allo) — Ogni forma, anche minima, di accanimento

terapeutico (opposizione dell'a.d.s. ad) — Legittimità — Tera- pie del dolore e cure meramente palliative (erogazione solo di) — Opportunità e legittimità — Morte più o meno imminente (ipotesi certa di) — Irrilevanza.....	699
--	-----

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

STANZIONE P., <i>Transessualismo e sensibilità del giurista: una rilettura attuale della legge n. 164/82</i>	713
DI SAPIO A., <i>Ancora sulle annotazioni nell'atto di matrimonio tra coniugi stranieri</i>	731
PICARDI F., <i>Mantenimento della prole ed autonomia negoziale dei genitori.</i>	765
LICCIARDI G., <i>La responsabilità dell'Autorità amministrativa ecclesiastica per il provvedimento canonico illegittimo</i>	779
VECCHIO D., <i>Profili applicativi dell'art. 2645-ter c.c. in ambito familiare.</i>	795
PUTTI P.M., <i>Nuovi modelli di relazioni familiari tra prospettive di apertura ed esigenze di confronto</i>	826
SALOMONE D., <i>La tutela dei creditori tra realtà e apparenza degli accordi di separazione personale</i>	884
COCUCCIO M., <i>Convivenza e famiglia di fatto: problematiche e prospettive.</i>	908

Note

DURISOTTO D., <i>Il progetto di Accordo tra la Santa Sede e la Slovacchia per l'esercizio dell'obiezione di coscienza e le valutazioni della E.U. Network of independent experts on fundamental Rights</i>	938
--	-----

Documenti

CAMERA DEI DEPUTATI — D.d.l. n. 2232, presentato il 24 febbraio 2009, dal Presidente del Consiglio e da vari altri Ministri: "Conversione in legge del decreto-legge 23 febbraio 2009 n. 11 (Gazz. uff. n. 45 del 24 febbraio 2009) recante misure urgenti in materia di sicurezza pubblica e di contrasto alla violenza sessuale, nonché in tema di atti persecutori" ...	952
--	-----

Segnalazioni

E. BRUSCHI e R. ROSSANO (a cura di), <i>La regolamentazione dell'affida- mento condiviso nella filiazione legittima e naturale</i> , Brindisi, Publica- zioni italiane, 2008, pp. 236.....	958
GIOVANNI CODEVILLA, <i>Lo Zar e il Patriarca. I rapporti tra trono e altare in Russia dalle origini ai giorni nostri</i> , Prefazione di P.R. Scalfi, Milano, ed. La Casa di Matriona, 2008, pp. 493.....	971