

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XXXIX - Aprile-Giugno 2010

2

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Cass. pen., sez. VI, 23 luglio 2009 n. 30736

*Reclusione del familiare o coabitante violento ed assegno ex art. 282 bis c.p.c.
(n. C. Minnella)*

Cass. sez. un. 19 agosto 2009 n. 18356

Ancora sul danno non patrimoniale e sul danno esistenziale (n. P. Virgadamo)

Cass. 29 agosto 2009 n. 18804

Gravissimo illecito penale commesso da un "grande minore" e responsabilità civile dei genitori

Cass. 22 gennaio 2010 n. 1112

Non acquisibilità al fallimento di beni del fallito costituiti in fondo patrimoniale

Cass. 26 febbraio 2010 n. 4757

La comunione legale tra coniugi può sciogliersi anche in costanza di giudizio per separazione personale

App. Caltanissetta sez. min. 26 marzo 2009

Sul mandato di arresto europeo a carico di un minore (n. M. Lo Giudice)

Trib. Salerno ordinanza 9 gennaio 2010

Patologie gravi ed irreversibili geneticamente trasmissibili e legittimità della diagnosi preimpianto (n. A.M. Spalazzi Caproni)

Problemi di coppia, omosessualità e filiazione (G. Oberto)

Sui trust interni autodeterminati (A. Di Sapio)



GIUFFRÉ EDITORE

SOMMARIO

Lecture pervenute: Precisioni su una richiesta di Errata corrige..... 543

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE CASS. 19 gennaio 2007 n. 1183.

Persona (diritti e doveri della) — Ordinamento italiano ed ordinamento nordamericano — Condotta illecita e responsabilità civile — Responsabilità civile (presupposti, contenuti e finalità, nell'ordinamento italiano, della) — Intenti punitivi (insussistenza ed inammissibilità di) — Risarcimento del danno — Accertamento della lesione e prova del danno inferto — Rilevanza esclusiva — Condotta e capacità patrimoniale del danneggiante e stato di bisogno del danneggiato — Irrilevanza — Clausola penale *ex art.* 1382 c.c. (ambiti, contenuti e finalità della) — Intenti punitivi della clausola penale (insussistenza ed inammissibilità di) — Giudice (poteri discrezionali ed equitativi del) — Sentenza straniera (nordamericana) accordante un risarcimento — Esecutività in Italia — Giudice straniero (eccessivo importo risarcitorio liquidato dal) — *Punitive damages* (istituto nordamericano dei) — Giudice della delibazione (poteri del) — Importo liquidato e danno effettivamente subito (grave ed ingiustificata sproporzione (per eccesso) tra — Sentenza straniera (non delibabilità, per contrasto con il nostro ordine pubblico, della) — Fattispecie

547

CORTE CASS. 18 luglio 2008 n. 19971

Persona (diritti e doveri della) — Persona psichicamente disabile — Non lieve e permanente stato confusionale non esente da spunti persecutorii (soggetto affetto da) — Personalità schizoide e dipendente con screzi paranoidei (soggetto con) — Famiglia di sangue (profonda, costante, ingiustificata avversione nei confronti della) — Rottura di ogni rapporto — Personalità dipendente da terzi estranei (soggetto con) — Adeguata tutela del disabile (necessità di una) — A.d.s. (procedura per l'istituzione di) — Padre del disabile (a.d.s. richiesta dal) — G.t. (obbligo di ascolto del disabile da parte del) — Sussistenza — Giudice del reclamo (obbligo dell'ascolto da parte del) — Insussistenza.

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 — 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 — con nota di P. VIRGADAMO, *Danno non patrimoniale e "nuova giustizia conformata": le "quattro stagioni" dell'art. 2059 c.c. in attesa della Corte Costituzionale?* 597

CORTE CASS. 29 agosto 2009 n. 18804

Minori e "grandi minori" — "Grande minore" (omicidio commesso da un) — Dicerie e maldicenze gravemente offensive, minacce infamanti e ricatti ("grande minore" soggetto a) — Non lievi pericoli d'ordine morale e sociale (situazione socioambientale torbida e gravida di) — Genitori del "grande minore" (carenza di ogni adeguata vigilanza e cure e di ogni adeguato sostegno da parte dei) — Genitori (grave negligenza dei) — Illecito consumato dal "grande minore" (responsabilità civile, ex art. 2048 c.c., per lo) — Sussistenza — Vittima (provocazioni poste in essere dalla) — Irrilevanza civile..... 654

CORTE CASS. 16 ottobre 2009 n. 22093

Separazione personale tra coniugi (procedimento di) — Affidamento dei figli e diritto di visita (procedimento per lo) — Autorità giudiziaria italiana ed Autorità giudiziaria tedesca (procedimenti in corso davanti le) — Autorità giudiziaria tedesca preventivamente adita (competenza della) — Reg. CE n. 2201/03 (pertinenza ed applicabilità del) — Responsabilità genitoriali (esercizio delle) — Autorità giudiziaria tedesca (provvedimento definitivo della) — Autorità giudiziaria italiana (provvedimenti provvisori e cautelari della) — Provvedimenti dell'Autorità giudiziaria tedesca (prevalenza dei) — Ordine pubblico italiano ed ordine pubblico germanico (implicazioni tra) — Provvedimenti lesivi di diritti fondamentali della persona (possibilità di ricorso avanti l'Autorità germanica contro) — Art. 93, comma 4, Cost. federale tedesca (mezzo di impugnazione straordinario avanti la Corte costit. germanica ex) — Definitività del giudicato straniero (permanenza della) — con nota di A. SINAGRA, *Sentenza straniera, affidamento della prole e ordine pubblico italiano* 661

CORTE CASS. 17 dicembre 2009 n. 26586

Separazione personale tra coniugi — Prole (coniugi con) — Casa familiare (criteri di assegnazione della) — Interessi della prole (pozionalità degli) — Genitore non affidatario della prole (interessi personali e lavorativi del) — Rilevanza — Opposte esigenze (ipotesi di conciliabilità e temperamento delle) — Rilevanza — Locali dell'immobile (utilizzabilità separata dei) — Esigenze lavorative e personali del genitore non affidatario (destinazione parziale dei locali al soddisfo delle) — Opportunità e legittimità — Accorgimenti tecnici e piccoli lavori di modifica (prescrizione giudiziale di) — Legittimità

674

CORTE CASS. 12 gennaio 2010 n. 260

Adozione — Casi particolari (adozione in) — Procedimento camerale (natura informale del) — Atti della procedura (vincolo di rigida priorità temporale tra gli) — Preminente e decisivo interesse del minore (tutela del) — Unica esigenza fondamentale ed ineludibile — Procedimento di adozione legittimante (consenso del genitore di sangue in seno al) — Affidamento preadottivo (constatata impossibilità di un) — Procedimento di adozione in casi particolari (instaurazione di un) — Consenso all'adozione legittimante (rilevanza ed utilizzabilità del) — Opportunità e legittimità.

Adozione — Procedimento di adottabilità (instaurazione di un) — Genitore di sangue (legittimazione ad agire del) — Sussistenza — Azione in proprio ed azione *in nomine minoris* (rilevanza ed utilità della distinzione fra) — Insussistenza

679

CORTE CASS. 22 gennaio 2010 n. 1096

Divorzio — Ex coniugi (rapporti economici tra gli) — Assegno di divorzio (ex coniuge avente diritto allo) — Ex coniuge (stabile rapporto *more uxorio* acceso dallo) — Rapporto *more uxorio* (precarietà del) — Rilevanza decisiva — Normativa sul divorzio (tutela economica assicurata, fino a nuove nozze, all'ex coniuge più debole dalla) — Ex coniuge economicamente più debole (diritto alla conservazione della tutela dello) — Rilevanza decisiva — Relazione *more uxorio* (nascita di un figlio dalla) — Irrilevanza

684

CORTE CASS. 22 gennaio 2010 n. 1112

Fondo patrimoniale (beni di un coniuge costituiti in) — Fallimento del coniuge — Coniuge (acquisizione al fallimento dei beni del) — Inammissibilità

689

CORTE CASS. 26 febbraio 2010 n. 4757

Comunione legale (coniugi in regime di) — Scioglimento della comunione (cause di) — Sentenza di separazione tra i coniugi (passaggio in giudicato della) — Procedibilità della domanda di scioglimento (sentenza di separazione personale in giudicato quale necessaria condizione di) — Insussistenza — Condizione dell'azione (sentenza di separazione personale quale) — Sussi-

stenza — Momento della pronuncia (sussistenza della condizione al) — Sufficienza ed ammissibilità..... 693

Giurisprudenza di merito

CORTE APP. CALTANISSETTA sez. spec. minori 26 marzo 2009

Minore — Autorità giudiziaria del proprio Paese (minore straniero condannato dalla) — Reclusione (minore condannato alla pena della) — Famiglia in Italia (minore dimorante stabilmente con la) — Dimora abituale del minore (criteri di individuazione della) — Mandato di arresto europeo (emissione, da parte dell'Autorità giudiziaria dello Stato di origine, di un) — Pena in Italia (domanda del minore di scontare la) — Minore (esigenze affettive, pedagogiche e formative del) — Rilevanza — "Migliore reinserimento" (principio del) — Rilevanza poziore e decisiva — Autorità giudiziaria dello Stato di origine (rifiuto di consegnare il minore alla) — Opportunità e legittimità — Artt. 18 e 19 l. n. 69/2005 (pertinenza ed applicabilità degli) — con nota di M. LO GIUDICE, *Mandato d'arresto europeo: tra diritto all'unità familiare e principio del "miglior reinserimento" nel rifiuto della consegna del minore*..... 699

TRIB. PISA 14 agosto 2009

Separazione personale dei coniugi (giudizio di) — Affidamento condiviso della prole (provvedimento giudiziario di) — Doveri ed obblighi parentali — Prole (estromissione del padre dalla cura e dalla frequentazione della) — Illiceità — Figlia comune in tenerissima età — Abusi sessuali paterni (avanzate, ripetute, ma non ancora in alcun modo vagliate, accuse materne di) — Bambina (invasiva, dolorosa, traumatizzante visita ginecologica effettuata dalla madre sulla) — Giudici, Servizio sociosanitario e coniuge (mancata preventiva comunicazione della visita a) — Visita ginecologica (arbitrarietà ed illegittimità della) — Doveri ed obblighi conseguenti all'affidamento condiviso (grave violazione materna dei) — Madre (irrogazione della sanzione amministrativa pecuniaria ex art. 709 *ter* c.p.c. alla) — Opportunità e legittimità — Modico valore pecuniario della sanzione (ragioni del)..... 730

TRIB. CASSINO 12 novembre 2009

Persona (diritti e doveri della) — Soggetto gravemente disabile — Psicosi paranoidea, lieve ritardo mentale, scarsa capacità di astrazione, carente consapevolezza degli eventi, scarse risorse cognitive, incongrua interpretazione della realtà (soggetto con) — Costante controllo farmacologico (soggetto sotto) — Compunte e non balzane o fantasiose risposte alle domande sulla sua situazione familiare e clinica (soggetto capace di dare) — Eloquio povero di contenuti, ma con nessi associativi sufficientemente validi (soggetto con) — Sussistente, pur se assai mediocre, senso della realtà (soggetto con) — Pieno comprendonio del

conio e del valore del denaro (soggetto con) — Adeguata e non ultronea tutela del disabile (strumenti di) — Interdizione (effetti eccessivi e negativamente totalizzanti della) — Inabilitazione (funzione assai limitata e del tutto settoriale della) — Vari ed effettivi bisogni materiali e spirituali ed aspirazioni del beneficiario (a.d.s. quale istituto idoneo a soddisfare i) — Autodeterminazione del beneficiario (salvezza del principio di) — Rilevanza positiva — Eventuale miglioramento psicofisico del beneficiario (a.d.s. quale strumento idoneo a favorire un) — Atti e negozi necessari od opportuni (costante compito informativo dell'amministrazione sugli) — Sussistenza e rilevanza positiva.. 737

TRIB. CASSINO 1 dicembre 2009

Persona (diritti e doveri della) — Abituale infermità di mente (soggetto in stato di) — Intendere e volere (asserita, ma non provata totale incapacità di) — Propri interessi (asserita, ma non provata totale impossibilità di curare i) — Disturbo di personalità di tipo passivo-aggressivo con manifestazioni psicotiche (soggetto con) — Sostanza alcoliche (soggetto facente abuso di) — Cure farmacologiche e riabilitative (soggetto bisognevole di) — Interdizione del disabile (congiunti richiedenti la) — Richiesta interdizione (ultroneità della) — Soggetto del tutto incapace (a.d.s. quale strumento di adeguata tutela anche di un) — Ipotesi estreme (interdizione e inabilitazione quali soluzioni in) — A.d.s. (*favor* legislativo per la) — Disabile (assai mediocre, ma sufficiente capacità di adeguate, plausibili risposte alle domande ed ai quesiti posti dai periti e dal giudice da parte del) — Assai limitata capacità di provvedere ai propri interessi personali ed economici (soggetto con) — Tutela dell'autonomia decisionale del disabile (a.d.s. quale fecondo ed opportuno strumento di) — Esigenze, interessi ed aspirazioni d'ordine personale, esistenziale ed economico del disabile (a.d.s. quale istituto idoneo all'accertamento ed al soddisfo di) — Congiunti richiedenti l'interdizione (moventi reconditi prevalentemente economici e non affettivi dei) — Rilevanza — Congiunti in origine richiedenti l'interdizione (preferenza manifestata per l'a.d.s., nel corso del giudizio, da parte di alcuni) — Sintomaticità e rilevanza 742

TRIB. SALERNO ordinanza 9 gennaio 2010

Persona (diritti e doveri della) — Accesso alle pratiche di PMA (presupposti, condizioni, finalità e limiti dello) — Embrione (tutela della salute e dello sviluppo dello) — Ogni sperimentazione (divieto generale ed assoluto di) — Indagini sul feto aventi scopi non solo osservazionali (liceità delle) — Stato di salute del feto (diritto dell'uomo e della donna di conoscere preventivamente lo) — Sussistenza — Fecondazione dell'ovulo (revocabilità del consenso femminile alla PMA anche dopo la) — Uomo e donna portatori entrambi di grave, inguaribile patologia geneticamente trasmissibile (richiesta di diagnosi pre-impianto da

parte di) — Ammissibilità e legittimità — con nota di A.M. SPALAZZI CAPRONI, <i>La diagnosi pre-impianto nell'interpretazione della Consulta</i>	745
TRIB. MIN. BRESCIA decreto 4 febbraio 2010	
Filiazione naturale — Genitori e figli (rapporti economici tra) — Contributo economico parentale (richiesta di modifica solo delle disposizioni regolanti il) — Affidamento e permanenza della prole presso i genitori (nessuna istanza circa lo) — Competenza a decidere del T.m. — Sussistenza	769
TRIB. PISA 20 febbraio 2010	
Genitori e figli (rapporti economici tra) — Mantenimento dei figli (contributi parentali al) — Spese di mantenimento, spese scolastiche, spese sanitarie (distinzione tra) — Spese ordinarie e spese straordinarie (distinzione tra) — Referenti normativi (assenza di) — Criteri distintivi (importi di spesa e prevedibilità quali) — Disciplina d'ogni singolo caso concreto (rilevanza decisiva della) — Incertezza preventiva circa l'an, il <i>quantum</i> ed il <i>quando</i> — Rilevanza	776

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

PALAZZO A., <i>Famiglia, Chiesa e Stato nell'analisi sturziana</i>	785
OBERTO G., <i>Problemi di coppia, omosessualità e filiazione</i>	802
DI SAPIO A., <i>I trust interni autodestinati: misura negoziale complementare o alternativa alle misure legali di protezione delle persone prive di autonomia</i>	834
GALUPPI G.-MACARIO E., <i>Lo stalking</i>	865
PORRELLO V., <i>Sui legati ai legittimari</i>	879
SPOTO G., <i>Dalla responsabilità civile alle misure coercitive indirette per adempiere gli obblighi familiari</i>	910
PARISI M., <i>Cittadinanza europea, organizzazioni religiose e processi di integrazione giuridico-politica: realizzazioni e prospettive</i>	931
BIANCHINI D., <i>Appunti e spunti in tema di responsabilità civile ed illecito endofamiliare</i>	963
LANZARA O., <i>L'avvocato del minore</i>	981

Note

CSA-COORDINAMENTO SANITÀ ED ASSISTENZA TRA I MOVIMENTI DI BASE (Torino), <i>Proposta di legge sui figli adottivi: c'è il pericolo che favorisca i parti clandestini e gli infanticidi</i>	1001
---	------

Documenti

CAMERA DEI DEPUTATI — XVI Legislatura — Proposta di legge n. 2670
(on.li Sarubbi e Granata) presentata il 30 luglio 2009: *Modifiche alla
legge 5 febbraio 1992 n. 91, recanti nuove norme sulla cittadinanza* 1009

Segnalazioni

C. IRTI, *Affidamento condiviso e casa familiare. Prole e abitazione dopo la
disgregazione del nucleo familiare, Biblioteca di diritto privato*, ordinata
da P. Rescigno, 59, Jovene, Napoli, 2010, pp. 160 (G.F.) 1021