

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XXXIX - Luglio-Settembre 2010

3

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Corte cost. 21 aprile 2010 n. 138

Il matrimonio tra omosessuali ed i poteri del Parlamento

Cass. 19 novembre 2009 n. 24450

Sull'individuazione dei patti successori (n. A. Musto)

Cass. 17 febbraio 2010 n. 3804 e n. 3805

La rappresentanza e la difesa tecnica del minore nel processo (n. G. Magno)

Cass. 5 marzo 2010 n. 5424

Confisca per reati di mafia e beni in comunione legale tra coniugi (n. Lo Giudice)

Trib. Prato 18 febbraio 2010

Risarcibilità dei danni da ripetute infedeltà coniugali (n. A. Lombardo)

Trib. min. Milano decreto 13 aprile 2010

Trattamento sanitario obbligatorio per il minore ed incompetenza del T.m.

Il rifiuto di cure: la prospettiva civilistica (C. Brignone)

Sull'autonomia professionale del medico e sull'autonomia del paziente

(G. La Monaca - C. Sartea - S. Anzillotti)

L'inutilità e gli inconvenienti di una legge generale sulla libertà religiosa

(M. Canonico)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE COST. 22 maggio 2009 n. 159

Persona (diritti e doveri della) — Minoranze linguistiche (tutela delle) — Rilevanza costituzionale — Regione Friuli-Venezia Giulia — Autonomia regionale — Lingua friulana (tutela, valorizzazione, promozione della) — Normativa costituzionale, normativa statale, normativa regionale (coordinamento e reciproche implicazioni tra) — Legge Friuli-Venezia Giulia 18 dicembre 2007 n. 29 (parziale illegittimità costituzionale della) — con nota di D. BONAMORE, *Conflitto tra Stato e Regione in tema di tutela delle lingue minoritarie e dei loro parlanti (art. 6 Cost.)* 1027

CORTE COST. 5 marzo 2010 n. 82

Filiazione legittima e filiazione naturale — Genitori e figli (rapporti personali ed economici fra) — L. 8 febbraio 2006 n. 54 (effetti sostanziali e processuali della) — Art. 317 *bis* c.c. (innovazione del contenuto precettivo dello) — Figli legittimi e figli naturali (uguaglianza di trattamento dei) — Necessità insopprimibile — Tribunale ordinario e Tribunale minorile (ripartizione delle competenze fra) — Artt. 317 *bis* c.c. e 38 dispos. att. c.c. — Cass. 3 aprile 2007 n. 8362 e Cass. 30 ottobre 2009 n. 23032 — Art. 4 l. 8 febbraio 2006 n. 54 — Competenza generalizzata del T.m. (mancata previsione, per i procedimenti relativi al mantenimento dei figli minori di genitori non coniugati, della) — Artt. 3, 25, 111 Cost. (asserita illegittimità dell'art. 4 l. n. 54/2006 *ex*) — Art. 3 Cost. (infondatezza della questione in rapporto allo) — Artt. 25 e 111 Cost. (manifesta inammissibilità della questione in rapporto agli)..... 1072

CORTE COST. 21 aprile 2010 n. 138

Persona (diritti e doveri della) — Diritti inviolabili dell'uomo (tutela costituzionale dei) — Principio di parità (tutela costituzionale del) — Matrimonio tra persone di sesso diverso (tradizionale, consolidata normativa sul) — Matrimonio tra persone dello stesso sesso (carenza di ogni normativa sul) — Pubblicazioni di matrimonio tra persone dello stesso sesso (richiesta di) — Ufficiale dello stato civile (rifiuto opposto dallo) — Autorità

- giudiziaria ordinaria (rifiuto confermato dalla) — Diritti degli omosessuali (normativa convenzionale sui) — Recenti, rapidi, progressivi, profondi mutamenti sociali e culturali (sussistenza ed asserita rilevanza decisiva dei) — Nuove forme di convivenza familiare e parafamiliare (sopravvivenza e consolidamento di) — Molti ordinamenti stranieri (ammissibilità del matrimonio omosessuale in) — Omogeneità tra le unioni omosessuali e le unioni matrimoniali tradizionali (carenza di) — Omogeneità tra la posizione dei transessuali e quella degli omosessuali (carenza di) — Centralità del legislatore (principio della c.d.) — Rilevanza assoluta — Corte Costituzionale (intervento manipolativo della) — Inammissibilità — Mera prassi interpretativa ed interpretazione creativa (differenza radicale ed insuperabile tra) — Discrezionalità del Parlamento (materia riservata esclusivamente alla) — Questione di legittimità costituzionale degli artt. 93, 96, 98, 107, 108, 143, 143 *bis* c.c., in riferimento agli artt. 2 e 117 Cost. (inammissibilità della) — Questione di legittimità costituzionale degli artt. 93, 96, 98, 107, 108, 143, 143 *bis*, 156 *bis*, in riferimento agli artt. 3 e 29 Cost. (infondatezza della) — Artt. 20 e 30 Cost. (diritti della famiglia e della filiazione *ex*) 1077
- CORTE CASS. 22 aprile 2009 n. 9628
- Persona (diritti e doveri della) — Soggetto disabile (adeguata tutela dovuta, sul piano personale e patrimoniale, al) — Interdizione, inabilitazione, amministrazione di sostegno — Presupposti, condizioni, finalità ed effetti — Istituti di tutela del soggetto “debole” (reciproche implicazioni tra gli) — Amministrazione di sostegno (flessibilità della) — Amministrazione di sostegno (spiccata agilità della procedura istitutiva ed applicativa della) — Autodeterminazione della persona in difficoltà (massima salvaguardia della) — Necessità inderogabile — Sfera volitiva ed esigenze psicologiche ed esistenziali del soggetto in difficoltà (rilevanza effettuale, di forma e di sostanza, della) — Giudice di merito (poteri e criteri di decisione del) — Criterio di gravità (pozionalità e prevalenza del criterio di funzionalità rispetto al) — con nota di M. COCUCIO, *L'amministrazione di sostegno come strumento prioritario di protezione e “progetto di sostegno” della persona con disabilità* 1103
- CORTE CASS. 17 luglio 2009 n. 16801
- Divorzio (sentenza di) — Morte di uno dei coniugi (sentenza posteriore alla) — Coniuge superstite (appello chiesto dal) — Cessazione della materia del contendere (appello diretto alla dichiarazione della) — Ammissibilità — Eredi universali del coniuge deceduto (legittimazione processuale *ex art.* 110 c.p.c. degli) — Sussistenza — Diritto controverso (mancata trasmissione o trasmissibilità del) — Irrilevanza — con nota di S. CANESTRELLI, *Appello del coniuge superstite avverso la sentenza di divorzio e legittimazione processuale dei successori* 1126

- CORTE CASS. sez. un. ordinanza 9 settembre 2009 n. 19393
 Cittadino straniero — Italia (cittadino giunto *sine titulo* in) —
Status di rifugiato, diritti d'asilo, protezione per motivi umanitari — Commissione per il diritto di asilo (diniego dello *status* di rifugiato da parte della) — Motivi umanitari (richiesta di un permesso di soggiorno per) — Diritto soggettivo (situazione qualificabile come) — Diritti umani fondamentali — Giudice ordinario (competenza a decidere del)..... 1140
- CORTE CASS. 19 novembre 2009 n. 24450
 Successioni *mortis causa* — Successioni legittime — Patti successori (divieto di) — Individuazione di un patto successorio (criteri di) — Forme contrattuali (istituzione di erede in) — Patto successorio (sussistenza di un) — Successione non ancora aperta (costituzione, estinzione, trasmissione di diritti relativi ad una) — Patto successorio (sussistenza di un) — Fratelli germani — Beni immobili del genitore comune — Beni immobili (consenso della sorella al trasferimento, in favore dei fratelli, dei) — Somma di denaro (impegno dei fratelli a versare alla sorella una) — Diritti della sorella quale erede legittimario (versamento della somma a tacitazione dei) — Patto successorio (sussistenza di un) — con nota di A. MUSTO, *Il profilo identitario degli strumenti alternativi al testamento: l'unità assiologica nella variabilità strutturale degli atti inter vivos con funzione successoria vietata* 1149
- CORTE CASS. 9 febbraio 2010 n. 2847
 Persona (diritti e doveri della) — Sanitario e paziente (rapporto professionale tra) — Alleanza terapeutica — Intervento chirurgico — Esatta ed esauriente informazione (diritto del paziente ad una) — Diritto personale inviolabile di libertà (consenso informato quale) — Caratteristiche e rischi dell'intervento (carente informazione su) — Colpa del medico (totale o parziale mancata riuscita dell'intervento non addebitabile a) — Condizioni di salute del paziente (peggioramento delle) — Responsabilità del sanitario (presupposti, condizioni e limiti della) — Esatta ed esauriente informazione del paziente (verosimile rifiuto dell'intervento nella ipotesi di una) — Rilevanza — Paziente (incombenza dell'onere probatorio sul) — Diritto all'autodeterminazione (mera lesione del) — Danno conseguenza (risarcibilità solo del c.d.)..... 1182
- CORTE CASS. sez. un. ordinanza 17 febbraio 2010 n. 3680
 Separazione personale tra coniugi — UE (coniugi cittadini di Stati membri della) — Regolamento CE n. 2001/2003 (pertinenza ed applicabilità del) — Giudice avente giurisdizione e competenza a decidere sulla domanda di separazione (criteri di individuazione del) — Residenza abituale di uno o di entrambi i coniugi — Rilevanza — Cittadinanza e residenza abituale (reciproche implicazioni tra) — Inizio e durata della residenza abituale —

- Rilevanza — Qualità di attore o di convenuto (rilevanza cronologica differenziale della)..... 1195
- CORTE CASS. 17 febbraio 2010 n. 3804
- Minore (adozione di un) — Adottabilità (giudizio di) — Tutore del minore (ente territoriale quale) — Ente territoriale e minore (conflitto di interessi tra) — Conflitto di interessi (prova con argomenti certi, specifici e concreti dell'esistenza di un) — Necessità e rilevanza.
- Minore (adozione di un) — Adottabilità (giudizio di) — Giudizio di adottabilità (carattere, *ab initio*, contenzioso del) — Principio del contraddittorio — Giudizio (minore parte, a tutti gli effetti, del) — Assistenza legale (diritto, *ab initio*, del minore alla) — Sussistenza — Proprie richieste personali, concrete e dirette (partecipazione del minore al giudizio con) — Difensore tecnico (diritto del minore ad un) — Sussistenza — Giudice (nomina d'ufficio di un difensore tecnico da parte del) — Inammissibilità — Sentenza di adottabilità o di non luogo a procedere (notifica al rappresentante legale della) — Necessità — Impugnazione (legittimazione del rappresentante legale alla) — Sussistenza — con nota di G. MAGNO, *Ancora sulla rappresentanza e difesa del minore nel giudizio per la dichiarazione dello stato di adottabilità*..... 1201
- CORTE CASS. 17 febbraio 2010 n. 3805
- Minore (adozione di un) — Adottabilità (giudizio di) — Giudizio di adottabilità (carattere, *ab initio*, contenzioso del) — Principio del contraddittorio — Giudizio (minore parte, a tutti gli effetti, del) — Assistenza legale (diritto, *ab initio*, del minore alla) — Sussistenza — Proprie richieste personali, concrete e dirette (partecipazione del minore al giudizio con) — Difensore tecnico (diritto del minore ad un) — Rappresentante legale del minore (nomina del difensore tecnico da parte del) — Terzietà ed assoluta imparzialità del giudice (principio di) — Normativa convenzionale di matrice internazionale (operatività diretta e concreta in seno al nostro ordinamento della) — Presupposti e requisiti — Normativa convenzionale di matrice internazionale (applicazione immediata e diretta e senza le necessarie, occorrendo norme interne di adattamento) — Effetti negativi non superabili..... 1224
- CORTE CASS. sez. un. 22 febbraio 2010 n. 4063
- Persona (diritti e doveri della) — Lavoratore dipendente (diritti e doveri del) — Lavoratore dipendente (diritti primari costituzionalmente tutelati del) — Datore di lavoro (diritti, poteri ed obblighi del) — Lavoratore dipendente (ingiustificato ed assai notevole demansionamento del) — Demansionamento (non lievi, certi e vari disturbi psicosomatici provocati dal) — Lavoratore (induzione al pensionamento anticipato del) — Datore di lavoro (responsabilità del) — Danno patrimoniale e non patri-

- moniale riportato dal lavoratore (risarcibilità di ogni) — Danni arrecati (accertamento anche presuntivo dei) — Ammissibilità — Intento vessatorio, persecutorio, discriminatorio (mancata prova di un) — Irrilevanza 1234
- CORTE CASS. 24 febbraio 2010 n. 4531
- Divorzio (assegno di) — Marito e padre in servizio diplomatico e divorziato — Quantificazione dell'assegno (elementi utili e rilevanti ai fini della) — Stipendio metropolitano di base, indennità di servizio all'estero, assegno mensile per oneri di rappresentanza — Sommatoria e rilevanza — Indennità di servizio all'estero (assenza di ogni obbligo di rendiconto e di restituzione per la) — Rilevanza — Aumento per il coniuge e per ogni figlio dell'indennità di servizio all'estero — Rilevanza — Diplomatico (floride condizioni economiche globali del) — Art. 5 legge sul divorzio (obbligo di erogare un assegno del tutto conforme ai canoni *ex*) 1241
- CORTE CASS. 5 marzo 2010 n. 5424
- Comunione legale di beni (coniugi in regime di) — Costanza di matrimonio (acquisto di pacchetto azionario in) — Comunione legale (immissione del pacchetto azionario nella) — Attività imprenditoriale dei mariti (assenza di ogni partecipazione muliebri alle) — Coniugi (solo formale ed apparente contitolarità fra i) — Contribuzione delle mogli all'acquisto con denaro proprio e di lecita provenienza (mancata prova della) — Normativa sulla comunione legale (inapplicabilità della) — Reati comuni e reati di mafia — Reati di mafia (mariti entrambi condannati per) — Confisca dei beni *ex art.* 240 c.p. e confisca *ex l.* n. 575/1965 e n. 646/1982 (differenza tra) — L. n. 575/1965 e n. 646/1982 (confisca del pacchetto azionario *ex*) — Legittimità — con nota di M. LO GIUDICE, *Comunione legale tra coniugi e misure di prevenzione patrimoniali antimafia* 1244
- CORTE CASS. 24 marzo 2010 n. 7145
- Divorzio — Coniugi divorziati (rapporti economici tra) — Assegno di divorzio (finalità assistenziale dello) — Coniuge economicamente più debole — Tenore di vita analogo al tenore goduto in costanza di matrimonio (diritto ad un) — Reali condizioni economiche di entrambe le parti (valutazione ponderata e comparativa delle) — Valutazione in concreto e non in astratto (necessità *ex lege* di una) — Valutazioni *de futuro* meramente ipotetiche e probabilistiche (inammissibilità ed irrilevanza di) — Improbabili eventuali tracolli economici del coniuge obbligato (ipotesi di) — Intempestività ed irrilevanza — Stipendio o salario di un lavoratore dipendente (assegno, in linea di principio ed in via aprioristica, legittimo perché sufficiente se rapportato allo) — Criterio di valutazione e quantificazione — Inammissibilità 1264

Giurisprudenza di merito

TRIB. PRATO 18 febbraio 2010

Matrimonio — Coniugi (rapporti personali tra) — Obbligo di fedeltà — Obbligo di assistenza (obbligo di fedeltà quale componente fondamentale dello) — Obbligo di fedeltà (ripetute violazioni dello) — Donne diverse (infedeltà maritali con) — Piccolo centro urbano (coniugi residenti in un) — Adulterii (notorietà degli) — Frequenti, dirette espressioni (telefoniche) ingiuriose, umilianti, ironiche, schernitrici (moglie tradita destinataria, da parte di altre donne, di) — Condotta maritale (indubbia e grave illiceità della) — Diritti fondamentali, anche costituzionalmente garantiti, del coniuge offeso (violazioni di) — Moglie tradita (danni giuridicamente rilevanti subiti dalla) — Risarcimento (obbligo maritale di) — Sussistenza — Liquidazione quantitativa (criteri di) — Criterio equitativo (pertinenza e rilevanza del) — con nota di A. LOMBARDO, *L'illecito endofamiliare trova un ulteriore riconoscimento nella giurisprudenza....* 1269

TRIB. MIN. MILANO decreto 13 aprile 2010

Minori (diritti fondamentali dei) — Minori (diritto alla salute dei) — Autodeterminazione in ambito sanitario (diritto del minore alla) — Capacità giuridica e capacità naturale (reciproche implicazioni tra) — Assai gravi problemi d'ordine neurologico e psichiatrico (minore cronicamente afflitto da) — Minore malato (condotta assai pericolosa per sé e per gli altri del) — Trattamento terapeutico ambulatoriale (insuperabile, certa impossibilità di attuare un) — Trattamento sanitario obbligatorio (normativa sul) — Pertinenza ed applicabilità — T.m. (concorde ricorso dei genitori al) — T.m. (incompetenza del) — Non luogo a provvedere sul ricorso parentale (dichiarazione di) — Necessità..... 1292

TRIB. MIN. MILANO decreto 30 aprile 2010

Fondo patrimoniale (immobile costituito dai coniugi in) — Coniugi (sopravvenuto divorzio tra i) — Prole minorenni (sussistenza di) — Fondo (concorde richiesta di scioglimento del) — Genitori e prole minore (conformità dello scioglimento all'interesse dei) — Richiesta di scioglimento (controllo giudiziario sulla) — Necessità — T.m. (competenza e poteri del) — Tutela della prole (misure *ex lege* a) — Scioglimento (somme ricavabili dallo) — Prole minore (vincolo proprietario di una parte delle somme in favore della) — Legittimità — Buoni fruttiferi postali (impiego della somma destinata alla prole in)..... 1300

Parte II
STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

BRIGNONE C., <i>Punti fermi, questioni aperte e dilemmi in tema di rifiuto di cure: la prospettiva civilistica</i>	1311
MORANI G., <i>L'anomalo, raro caso del rientro nella famiglia di origine di un minore adottato</i>	1347
CANONICO M., <i>L'idea di una legge generale sulla libertà religiosa: una prospettiva pericolosa e di dubbia utilità</i>	1360
LA MONACA G.-SARTEA C.-ANZILOTTI S., <i>Tra autonomia professionale e autonomia del paziente: discrezionalità nelle scelte terapeutiche e posizioni di garanzia. Limiti e doveri del medico alla luce dei più recenti orientamenti giurisprudenziali</i>	1391
MICELA F., <i>La rappresentanza e assistenza del minore nei procedimenti di potestà e di adottabilità</i>	1413
CANGELOSI G., <i>Sanità partecipata e salute del minore</i>	1441
GAMBARDELLA A., <i>La simulazione nel matrimonio civile: art. 123 c.c.</i>	1461

Note

DOGLIOTTI M., <i>Adozione legittimante e adozione mite, affidamento familiare e novità processuali</i>	1476
LETTIERI A.L., <i>La Patientenverfügung: il nuovo istituto per le disposizioni di fine vita in Germania</i>	1484

Documenti

Legge 15 marzo 2010 n. 38: <i>Disposizioni per garantire l'accesso alle cure palliative e alla terapia del dolore</i>	1500
---	------

Segnalazioni

R. DANОВI, <i>Processo al buio</i> , Rizzoli, Milano, 2010, pp. 222 (L. Gremigni Francini).....	1512
D. LOPRIENO, <i>La libertà religiosa</i> , Giuffrè, Milano, 2009, pp. 271 (F. Falanga).....	1514