

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XLI - Gennaio-Marzo 2012

1

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Corte europea di Giustizia (Grande Sezione) 18 ottobre 2011

Sull'inviolabilità degli embrioni umani (n.n. G. Carapezza Figlia e M. Casini)

Cass. 14 luglio 2010 n. 16549

Minore soggetto a sottrazione internazionale e tutela del suo benessere psicofisico (n. A. Salzano)

Cass. 14 febbraio 2011 n. 3572

Tribunale Caltanissetta 18 luglio 2011

Sull'adozione di minori da parte del single (n. G. Magno)

Cass. 15 settembre 2011 n. 18853

Illecito coniugale e diritto al risarcimento (nn. E. Giacobbe e C. Cicero - M.E. Di Franco)

Cass. 26 settembre 2011 n. 19579

È illegittimo negare un assegno alla moglie separata con addebito, costringendola a convivere sine die con i propri genitori

Trib. min. Milano 29 marzo 2011

Trib. Roma 10 giugno 2011

Gravi inadempienze parentali e misure ex artt. 96, comma 3, e 709 ter c.p.c. (n. G. Buffone)

Il matrimonio cattolico tra scienza sacra e scienze profane (G. Fattori)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE EUROPEA DI GIUSTIZIA (Grande Sezione) 18 ottobre 2011

Persona umana (diritti e doveri della) — Persona umana (tutela della) — Ricerca scientifica e tecnica (promozione della) — Embrioni umani — Invenzioni biotecnologiche (regime delle) — Invenzioni biotecnologiche (protezione giuridica delle) — Normativa europea (pertinenza ed applicabilità della) — Normativa europea (criteri interpretativi della) — Embrione umano (ogni ovulo umano fecondato quale) — Embrione umano (ogni ovulo umano non fecondato sottoposto a divisione e sviluppo per partenogenesi quale) — Embrione umano (cellula staminale allo stadio di blastocisti quale) — Giudice nazionale (poteri e criteri di decisione del).

Persona umana (diritti e doveri della) — Persona umana (tutela della) — Ricerca scientifica e tecnica (promozione della) — Embrioni umani — Fini industriali, o commerciali, o di ricerca scientifica (utilizzo di embrioni umani a) — Non brevettabilità — Finalità terapeutiche o diagnostiche (utilizzo con) — Brevettabilità.

Persona umana (diritti e doveri della) — Persona umana (tutela della) — Ricerca scientifica e tecnica (promozione della) — “Embrioni umani” — Domanda di brevetto (insegnamento tecnico oggetto della) — “Embrioni umani” (previa distruzione o previa utilizzazione come materiali di partenza di) — Ogni ipotesi (non brevettabilità in) — con note di G. CARAPEZZA FIGLIA, *Tutela dell'embrione e divieto di brevettabilità: un caso di assiologia dirimente nell'ermeneutica della Corte di Giustizia*, e di M. CASINI, *La Corte di Giustizia dell'Unione Europea ed il superamento della c.d. “teoria del preembrione”* 3

CORTE COST. 25 luglio 2011 n. 245

Matrimonio — Cittadino italiano (matrimonio dello straniero con un) — Vincolo matrimoniale (presupposti, requisiti, condizioni del) — Art. 116 c.c. e art. 1 l. 15 luglio 2009 n. 94 — Territorio italiano (regolarità del soggiorno del nubendo straniero nel) — Inderogabilità — Artt. 2, 3, 10, 29, 31, 117 Cost. (contrasto dell'art. 1, comma 15, l. 15 luglio 2009 n. 94 con gli) — Art. 1,

comma 15, l. n. 94/2009 (incostituzionalità parziale dello) — con nota di P. PALERMO, *Sul diritto inviolabile al matrimonio (ed alla famiglia legittima) dell'essere umano, anche se "clandestino": brevi riflessioni su irragionevoli cause di "irregolarità" e di "inesistenza"*.....

59

CORTE CASS. 14 luglio 2010 n. 16549

Minori (sottrazione internazionale di) — Minore (domanda di ritorno di un) — T.m. (adizione diretta o per il tramite dell'Autorità centrale del) — Convenzione de L'Aja 25 ottobre 1980 (pertinenza ed applicabilità della) — Regol. CE 27 novembre 2003 n. 2201 (pertinenza ed applicabilità del) — Decreto del T.m. (immediata impugnabilità in Cassazione del).

Minori (sottrazione internazionale di) — Minore (domanda di ritorno di un) — Giudice della residenza abituale del minore (T.m. giudice "naturale" in quanto) — Stato meta dell'illecito trasferimento del minore (provvedimento denegante il rientro del minore emesso da giudici dello) — T.m. (pronuncia sul provvedimento di diniego del) — Provvedimento di diniego (esame completo ed esaustivo del) — Necessità — Decisione del T.m. (certa ed immediata ricorribilità in Cassazione avverso la).

Minori (sottrazione internazionale di) — Minore (domanda di ritorno di un) — Ritorno del minore (Stato estero richiesto di decretare il) — Genitori (conflitto irrimediabile, oggettivamente apprezzabile e giuridicamente controllabile tra i) — Sussistenza — Salvaguardia incondizionata del benessere fisico e psichico del minore (strumenti di) — Rientro del minore (provvedimento di) — Illegittimità — con nota di A. SALZANO, *Sui rapporti intercorrenti (e sulla reciproche implicazioni) tra il c.d. Regolamento di Bruxelles II bis e la Convenzione de L'Aja del 25 ottobre 1980 su gli aspetti civili della sottrazione internazionale dei minori: per una maggiore, effettiva loro tutela*.....

83

CORTE CASS. sez. un. 25 ottobre 2010 n. 21799

Persona (diritti e doveri della) — Immigrazione (normativa italiana sulla) — Minori (norme a tutela dei) — Genitori e figli extracomunitari (ingresso e permanenza nel territorio italiano di) — Ricongiungimento familiare (presupposti, requisiti e condizioni del) — Salute del minore (situazioni di grave emergenza o di eccezionalità relative alla) — Rilevanza — Salute ed equilibrio psicofisico del minore (qualsiasi danno concreto e, comunque, rilevante alla) — Minore (allontanamento dal familiare del) — Rilevanza — Ambiente di crescita (sradicamento del minore dal suo) — Rilevanza — Normale e comprensibile mero disagio collegabile al rimpatrio del minore o del suo familiare (danno inferiore al) — Irrilevanza — con nota di G. MORANI, *L'ultima pronuncia delle Sezioni Unite della Cassazione civile, in composizione del contrasto, all'interno della prima Sezione, sulla temporanea autorizzazione alla permanenza in Italia del minore*.....

111

CORTE CASS. 25 novembre 2010 n. 23970

Paternità e maternità naturali (dichiarazione giudiziale di) — Diritti e *status* (accertamento e tutela dei) — Persona maggiorenne (giudizio introdotto da) — Giudice competente — Primo e secondo grado (rito applicabile in) — Forme del processo a cognizione piena (accertamento e tutela dei diritti e *status* nelle) — Rito camerale (inapplicabilità del) — Tribunale ordinario (competenza del) — Forme del rito ordinario (pertinenza ed applicabilità delle) — Giudizi di primo grado e di appello (pertinenza ed applicabilità del rito ordinario nei) — con nota di I. ZINGALES, *Competenza e rito nei giudizi di accertamento della paternità e della maternità naturali promossi da maggiorenni: chiose a margine di un intervento della Corte di Cassazione* 117

CORTE CASS. 14 febbraio 2011 n. 3572

Adozione — Minore straniero (adozione di) — Minore proveniente dall'estero (adozione di) — Sentenza di adozione estera (riconoscimento in Italia di) — Adottanti (cittadinanza italiana degli) — Persona singola (adozione da parte di) — Convenzione di Strasburgo 24 aprile 1967 (art. 6) della) — Pertinenza ed applicabilità — Novella legislativa (necessità di una) — Adozione da parte di una persona singola (presupposti, requisiti, condizioni, limiti di una) — Minore adottando (esclusivo, pozione, decisivo interesse del) — Rilevanza determinante — Interesse del minore (particolari situazioni o circostanze attinenti allo) — Necessità e rilevanza — con nota di G. MAGNO, *Sulla delibazione di provvedimento straniero recante adozione di minorenni a favore di persona non coniugata*..... 131

CORTE CASS. 11 agosto 2011 n. 17191

Figli minori e genitori (rapporti personali tra) — Principio di bigenitorialità (valenza generale e favore legislativo per il) — Divorzio e separazione personale (genitori che si allontanano per) — Tutela dei figli minori (criteri e strumenti di) — Genitori (cronica, consolidata, accesa, permanente conflittualità tra) — Congiunti dell'altro genitore (cronica, consolidata, accesa, profonda conflittualità tra un genitore ed i) — Conflittualità (partecipazione attiva o passiva di ogni genitore alla) — Affidamento dei figli (criteri di) — Affidamento congiunto o condiviso (inopportunità e conseguente illegittimità dello) — Affidamento separato (opportunità e conseguente legittimità dello) — Figli minori e congiunti di ogni genitore (rapporti tra) — Tutela dei figli minori (criteri e strumenti di) — Conflittualità familiare (criteri e strumenti di sottrazione dei figli minori alla) — Conflittualità interparentale (criteri e strumenti di sottrazione dei figli minori alla) — Figli minori e genitore affidatario (poiorità e *favor*, anche di carattere temporaneo, per i rapporti tra) — Permanenza dei figli minori con i congiunti del genitore affidatario (maggior frequenza e maggior durata dei periodi di) —

Opportunità e conseguente legittimità — Genitore affidatario e genitore non affidatario (trattamento differenziale tra) — Opportunità e conseguente legittimità — Giudice (autonomia, discrezionalità e poteri del)	147
CORTE CASS. 12 settembre 2011 n. 18620	
Divorzio (assegno di) — Mezzi economici adeguati (ex coniuge privo di) — Mezzi economici adeguati (impossibilità, per ragioni oggettive, dell'ex coniuge di procurarsi) — Gravi reati con non lievi condanne detentive (coniuge richiedente l'assegno autore di) — Stato di bisogno (sussistenza di uno) — Diritto all'assegno (sufficienza ai fini del) — Fattispecie	157
CORTE CASS. 15 settembre 2011 n. 18853	
Separazione personale tra coniugi — Doveri matrimoniali (natura giuridica, oltre che morale, dei) — Doveri matrimoniali (violazione dei) — Addebito (mancata dichiarazione di) — Coniuge offeso (lesione di diritti costituzionalmente protetti del) — Danni non patrimoniali (sussistenza di) — Art. 2059 c.c. (risarcibilità <i>ex</i>) — Addebito (mancata dichiarazione di) — Irrilevanza — con note di E. GIACOBBE, <i>A. Trabucchi: un "profeta" inascoltato!</i> , e di C. CICERO e M.E. DI FRANCO, <i>La regola risarcitoria nel rapporto coniugale</i>	159
CORTE CASS. 26 settembre 2011 n. 19579	
Separazione personale dei coniugi — Marito (assegno alimentare a carico del) — Addebito alla moglie (separazione con) — Cespiti (moglie priva di) — Molto esigua pensione di invalidità (moglie titolare solo di una) — Genitori (moglie convivente con i propri) — Famiglia di origine (convivenza <i>sine die</i> necessitata e forzata con la) — Illegittimità — Qualsiasi sistemazione abitativa autonoma (moglie costretta alla rinuncia ad una) — Illegittimità — Marito (diritto ad un assegno alimentare a carico del) — Sussistenza	213
CORTE CASS. 26 ottobre 2011 n. 22332	
Persona (diritti e doveri della) — Impossibilità o difficoltà, anche parziali o temporanee, di curare i propri interessi (persona per motivi psicofisici nella) — Strumento di assistenza (amministrazione di sostegno quale) — Autonomia (soggetto carente di) — Persona impossibilitata od in difficoltà (sacrificio minore possibile della capacità di agire della) — Necessità — A.d.s., interdizione, inabilitazione e loro caratteri differenziali — Maggiore o minore grado di gravità o di impossibilità — Irrilevanza — A.d.s. (spiccata flessibilità ed agibilità sostanziale, procedurale ed operativa della) — Soggetto carente di autonomia (rispondenza dell'a.d.s. alle esigenze del) — Rilevanza poziore e decisiva — Giudice del merito (poteri e criteri di valutazione e di decisione del).....	215

Giurisprudenza di merito**CORTE APP. ANCONA 5 dicembre 2009**

Relazione precaria amorosa d'ordine meramente sessuale (uomo e donna legati, per qualche tempo, da una) — Figlia naturale comune (nascita di una) — Madre (riconoscimento, subito dopo la nascita, della figlia da parte della) — Successivo, rituale riconoscimento paterno — Madre nubile e padre legato da matrimonio e con prole — Mantenimento della figlia — Autosufficienza economica della figlia (contratto, per scrittura privata, contenente l'obbligo paterno di mantenere la madre fino alla) — Cognome paterno della figlia (impegno materno ad astenersi dalla spendita del) — Ambiente familiare, lavorativo e sociale dell'uomo (impegno materno a lavorare e permanere lontano dallo) — Scrittura privata contrattuale (mera obbligazione naturale contenuta nella) — Sussistenza — Nullità dell'obbligazione naturale — Successiva sottoscrizione di un nuovo pattizio per scrittura privata (novazione della primitiva obbligazione per la) — Esclusione — con nota di G. SAVI, *Quali possibili obbligazioni contrattuali tra ex amanti divenuti genitori?* 224

CORTE APP. DI MILANO 2 maggio 2011

Paternità naturale (dichiarazione giudiziale di) — Azione (soggetti passivamente legittimati, ex art. 276 c.c., alla) — Preteso genitore (morte del) — Soli eredi immediati del preteso genitore (legittimazione passiva dei) — Sussistenza — Eredi degli eredi del preteso genitore (legittimazione passiva degli) — Insussistenza — Giudizio (facoltà di intervenire nel) — Sussistenza — Intervento nel giudizio (presupposti, condizioni e limiti dello). 274

CORTE APP. CATANIA 13 giugno 2011

Sepolcro (diritto al) — Sepolcro gentilizio e sepolcro ereditario — Caratteri comuni e caratteri differenziali — Sepolcro ereditario (qualità di erede quale titolo per accedere al) — Sepolcro gentilizio (qualità di discendente, di coniuge, di parente, di affine quale titolo per accedere al) — Parentela diretta e parentela collaterale — Fondatore di sepolcro ereditario e di sepolcro gentilizio (poteri di disposizione, di esclusione e di limiti spettanti al) 278

TRIB. MIN. MILANO decreto 29 marzo 2011

Genitori e figli minori (rapporti personali ed economici tra) — Abuso del processo — Procedure giudiziarie (uso improprio, perché pretestuoso, defatigante, disfunzionale e dilatorio delle) — Art. 96, comma 3, c.p.c. (sanzionabilità, anche *ex officio*, ai sensi dello) — Effettività delle relazioni parentali (art. 96, comma 3, c.p.c. quale strumento di salvaguardia della) — Procedimenti minorili (pertinenza ed applicabilità dell'art. 96, comma 3, c.p.c. ai) — con nota di G. BUFFONE, *Il danno da abuso del processo è (di fatto) in re ipsa* 283

TRIB. ROMA 10 giugno 2011

Separazione personale dei coniugi — Prole maggiorenne e minorenni (sussistenza di) — Prole (totale, continuata astensione, fin dalla separazione, da ogni contatto personale e da ogni assistenza economica consumata da uno dei coniugi/genitori in danno della) — Moglie/madre (permanenza della prole presso la) — Art. 709 *ter* c.p.c. (pertinenza ed applicabilità dello) — Giudice (poteri, anche officiosi, del) — Sussistenza e legittimità — Provvedimenti *ex art. 709 ter* c.p.c. (finalità punitive e coercitive dei) 298

TRIB. CASSINO 12 luglio 2011

Persona (diritti e doveri della) — Incolumità personale (diritto alla) — Artt. 133, 185, 582, commi 1 e 2, 585, comma 2 n. 2, c.p. (persona condannata, con sentenza passata in giudicato, per i reati *ex*) — Risarcimento integrale di ogni danno (diritto della vittima al) — Artt. 2043 e 2059 c.c. ed art. 585, comma 2 n. 2, c.p. (pertinenza ed applicabilità degli) — Danni biologici, patrimoniali, esistenziali, estetici e morali (diritto al risarcimento dei) — Somma complessiva richiesta in citazione e maggiore somma richiesta in conclusionale (differenza tra) — Plausibilità e legittimità 303

TRIB. VARESE 24 febbraio 2011

Persona (diritti e doveri della) — Uomini e donne — Cd. questione femminile — Donne (comportamenti violenti maschili ai danni delle) — Uomini e donne (profonda disuguaglianza tra) — Diritti umani delle donne (violazione dei) — Vita, sicurezza, dignità, integrità fisica e mentale, salute sessuale e riproduttiva (diritto della donna alla) — Violazione — Partecipazione delle donne alle attività sociali, alla vita pubblica e politica, al mercato del lavoro (ostacoli o gravi impedimenti alla) — Emarginazione e povertà (rischio grave per le donne di) — Salute mentale ed emotiva dei figli (danno grave, duraturo e, talora, irreversibile alla) — Risarcimento di ogni danno di rilievo alla salute psicofisica ed esistenziale della donna (diritto al) — Art. 582 c.p. (lesione personale dolosa *ex*) — Risarcimento d'ogni danno patrimoniale, morale, biologico ed esistenziale (diritto al) — Accertamento dei danni (adozione di criteri di rigore per lo) — Legittimità — Valutazione e quantificazione dei danni (adozione di criteri di rigore per la) — Legittimità — Compensazione, anche parziale, delle spese di causa (domanda del soggetto attivo del reato, condannato per il reato ascrittogli, diretta ad ottenere la) — Infondatezza — Art. 96 c.p.c. (inapplicabilità dello) 309

TRIB. MIN CALTANISSETTA 18 luglio 2011

Minore — Stato estero (minore residente in uno) — Stato dello Zambia (minore di colore residente nello) — Totale abbandono (minore in stato di) — Paese di origine del minore (impossibilità di essere adottato (o curato) da persone del) — Donna nubile

italiana residente da oltre due anni all'estero — Donna nubile italiana (continua, integrale, felice assistenza materna prodigata al minore dalla) — Profondo, consolidato, irreversibile rapporto affettivo ed esistenziale (donna nubile italiana e minore legati da) — Competente Autorità giudiziaria dello Zambia (rituale adozione del minore, da parte della donna italiana, pronunciata dalla) — Provvedimento adottivo dell'Autorità dello Zambia (esecutività in Italia del) — Presupposti, requisiti, condizioni, effetti — Artt. 44 lett. d) l. n. 184/1983 e 25 l. 28 marzo 2001 n. 149 (pertinenza ed applicabilità degli) — Madre adottiva (stato di nubilato della) — Irrilevanza — Provvedimento adottivo dello Zambia (integrale esecutività in Italia del)	318
---	-----

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

GIACOBBE E., <i>Riforme e "casi" recenti: dubbi sul regime degli acquisti degli enti non riconosciuti</i>	329
PARADISO M., <i>La solidarietà giuridica tra pubblico e privato: leggendo il volume omonimo di Roberto Cippitani</i>	368
MACIOCE F., <i>Immigrazione e famiglia: una prospettiva relazionale</i>	376
FATTORI G., <i>Il matrimonio cattolico tra scienza sacra e scienze profane</i> ..	394
MORANI G., <i>Ancora sulla legittimazione attiva dei nonni a chiedere l'instaurazione di normali, adeguati rapporti con i nipoti in età minorile</i> .	446
DE MEO R., <i>La tutela del minore e del suo interesse nella cultura giuridica italiana ed europea</i>	461

Note

MORANI G., <i>L'inadeguata tutela giuridica della prole nata fuori dal matrimonio nel nostro ordinamento</i>	478
MORANI G., <i>Un nuovo organo monocratico, autonomo e indipendente, a tutela dei minori: l'Autorità garante dell'infanzia e della adolescenza</i>	490

Documenti

LEGGE 12 luglio 2011 n. 112: <i>Istituzione dell'Autorità garante per l'infanzia e l'adolescenza (Gazz. uff. 19 luglio 2011 n. 166)</i>	499
CAMERA DEI DEPUTATI — XVI Legislatura — Proposta di legge n. 4463, d'iniziativa dei dep.ti Marinello, Alfano, Bitonci, Ceroni, De Angelis, Garagnani, Garofalo, Germanà, ed altri, presentata il 28 giugno 2011: <i>"Modifiche al codice civile in materia di disciplina del patto di famiglia"</i> .	505

Segnalazioni

L. L. DIOTALLEVI, <i>Un'alternativa alla laicità</i> , Rubettino, Soveria Mannelli, 2010, pp. 261 (M. Canonico)	510
SANTIAGO CATALA (ed.), <i>Sistema educativo y libertad de conciencia</i> , Ed. Aldebarán, Colección de Ciencias Sociales y Jurídicas, Cuenca, 2009, pp. 175, ISBN 978-84-95414-63-2 (L. Giannuzzo)	516
Petizione popolare nazionale per l'attuazione dei LEA-Livelli essenziali di assistenza sanitaria (V. Lojacono)	523