

IL DIRITTO DI FAMIGLIA E DELLE PERSONE

ISSN 0390-1882

RIVISTA TRIMESTRALE

Vol. XLIV- Ottobre-Dicembre 2015

4

DIRETTA DA

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

Si segnalano all'attenzione del lettore

Cass. 20 luglio 2015 n. 15138

Per la rettificazione del sesso non è più necessario un preventivo intervento medico-chirurgico e/o psicologico (n. P. Cavana)

Cass. sez. un. 28 luglio 2015 n. 15350

Coincidenza temporale istantanea o quasi tra il sinistro e la morte della vittima e non risarcibilità iure hereditario del danno tanatologico

Trib. Milano 19 settembre 2014

Rilevanza dei reati culturalmente e socialmente orientati, condizionati, motivati (n. M. Lo Giudice)

Trib. Brindisi 26 maggio 2014

Sulla tutela del coniuge e del convivente non proprietari della casa familiare (n. I. Zingales)

Trib. Torino decreto 20 aprile 2015

Negoziazione assistita ex l. n. 162/2014 e problemi procedurali connessi (n. R. Masoni)

Trib. Modena - giudice tutel. decreto 1 luglio 2015

Legittimità della nomina preventiva dell'a.d.s. a tutela del beneficiario molto presumibilmente in stato di grave, incombente necessità

T.A.R. Lombardia sez. III 29 settembre 2015 n. 2037

Sulla trascrizione in Italia di un matrimonio omosessuale validamente contratto all'estero

La responsabilità genitoriale: spunti di riflessione (V. Caredda)

Per un "giusto processo" di mutamento di sesso (G. Cardaci)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

Parte I
GIURISPRUDENZA

Giurisprudenza di legittimità

CORTE CASS. ordinanza 24 dicembre 2014 n. 27391

Salute (diritto alla) — Struttura del S.s.n. o struttura convenzionata (rapporto contrattuale intercorrente tra un utente ed una) — Prestazioni sanitarie aggiuntive in favore dell'utente — Operatore in regime "intramurario" (prestazioni sanitarie aggiuntive compiute da un) — Utente (incidenza diretta dei costi sullo) — Legittimità — Giudice competente — Foro del consumatore *ex* art. 33, comma 2, lett. *u*) d.lgs. 6 settembre 2005 n. 206 (pertinenza ed applicabilità del) 1229

CORTE CASS. 21 aprile 2015 n. 8097

Matrimonio — Coniugi (matrimonio legittimamente contratto dai) — Uno dei coniugi (successivo, rituale rettificazione del sesso di) — Corte cost. 14 giugno 2014 n. 170 (dichiarazione di illegittimità degli artt. 2 e 4 legge 14 aprile 1982 n. 164 *ex*) — Unioni stabili tra persone dello stesso sesso (legittimità *ex* art. 2 Cost. delle) — Rilevanza — Nucleo affettivo già costituito (massima indeterminatezza del) — Illegittimità — Diritti ed obblighi matrimoniali (necessaria conservazione dei) — Conservazione dei diritti e degli obblighi (diritto dei *partner* ad ottenere la) — Altra forma di convivenza formalmente riconosciuta in via esplicita ed autentica (attuale insussistenza di) — Sollecito, concreto, esplicito, specifico, adeguato intervento legislativo (necessità di un) — Cessazione degli effetti civili del matrimonio (annotazione anagrafica di) — Illegittimità — con nota di A. ASTONE, *L'indisponibilità del paradigma eterosessuale del matrimonio e la rilevanza delle unioni omoaffettive* 1239

CORTE CASS. 20 luglio 2015 n. 15138

Persona fisica (diritti fondamentali e di rilevanza costituzionale della) — Persona fisica (sesso della) — Sesso (normativa sulla rettificazione dell'attribuzione originaria del) — Propria vera identità sessuale (diritto personalissimo alla) — Salute (diritto assoluto e personalissimo alla) — Dignità personale e sociale (diritto assoluto e personalissimo alla) — L. n. 164/1982 (rias-

segnazione del sesso *ex*) — Preventiva autorizzazione giudiziale (intervento medico-chirurgico e/o psicologico svolto senza la) — Legittimità — Autorizzazione del giudice (natura della) — Art. 5 c.c. (intervento *ex*) — Riassegnazione del sesso *ex l. n. 164/1982* (presupposti, condizioni ed effetti della) — Intervento medico-chirurgico e/o psicologico a fini terapeutici (liceità dello) — Richiesta formale di rettificazione della attribuzione di sesso (trattamento medico-chirurgico e/o psicologico effettuato prima della) — Necessità (e felice esito dell'intervento) (accertamento giudiziale della) — Provvedimento giudiziale di rettificazione del sesso (legittimità del) — Procedimento giudiziale (anteriorità del trattamento-chirurgico e/o psicologico rispetto al) — Irrilevanza — con nota di P. CAVANA, *Mutamento di sesso o di genere? Gli equivoci di una sentenza*..... 1261

CORTE CASS. Sez. un. civ. 22 luglio 2015 n. 15350

Persona fisica (tutela della) — Sinistro (persona vittima di un) — Sinistro (morte immediata o pressoché immediata successiva al) — Vittima (richiesta di risarcimento *iure hereditario* del danno non patrimoniale subito dalla) — Morte della vittima e nascita del credito risarcitorio (coincidenza temporale istantanea tra) — Sussistenza — Danno c.d. tanatologico (non risarcibilità *iure hereditario* del) 1287

TAR LOMBARDIA Sez. III 29 settembre 2015 n. 2037

Persona fisica (*status* della) — Persona fisica (situazione anagrafica della) — Ordinamento dello stato civile — Uffici dello stato civile (potere di vigilanza del Prefetto sugli) — Funzionamento degli uffici dello stato civile (potere prefettizio di imporre direttive e indirizzi sul) — Valido matrimonio all'estero tra due omosessuali — Trascrizione in Italia del loro matrimonio (richiesta dei coniugi di ottenere la) — Potestà prefettizia di intervento o rettifica (insussistenza della) — Sola autorità giudiziaria ordinaria italiana (competenza per la rettifica e per l'annullamento di atti indebitamente trascritti riservata alla) — Diritto soggettivo perfetto (posizione dei soggetti interessati alla trascrizione consistente in un) — Giudice naturale dei diritti (autorità giudiziaria ordinaria italiana quale) — Stato della persona (inammissibilità di un intervento atipico della autorità amministrativa italiana sullo) — Art. 101 Cost. (giudice ordinario quale organo giudiziario indipendente soggetto solo alla legge *ex*) — Competenza esclusiva — Modifica degli atti anagrafici già trascritti (potere del Comune e del Sindaco di) — Inderogabile inammissibilità — Ordinamento dello stato civile (violazione, in caso contrario, delle norme sullo) — *Status* giuridico di persone (possibile, grave lesione, in caso contrario, dello) — Autorità amministrativa (esposizione a non lieve responsabilità, in caso contrario, della) 1299

Giurisprudenza di merito

TRIB. BRINDISI 26 maggio 2014

Donazione — Donazione indiretta (modalità di realizzazione di una) — Donazione indiretta (elementi causali, costitutivi ed effettuali di una) — Elementi formali (sussistenza e rilevanza degli).

Donazione fra coniugi — Coniugi (donazione indiretta fra) — Separazione dei coniugi (ipotesi di) — Ingratitudine del coniuge donatario (domanda di revoca per) — Ingiuria grave a carico del donante (necessità e rilevanza di una).

Casa coniugale — Coniuge non proprietario della casa coniugale (disponibilità materiale in favore del) — Diritto reale (inconfigurabilità di un) — Sistema chiuso tassativo (sussistenza necessaria per i diritti reali di un) — Espresa previsione normativa (necessità di una) — Coniuge non proprietario (spettanza solo di un diritto personale atipico al godimento dell'abitazione in favore del) — Vincolo coniugale e principio di buona fede oggettiva — Sussistenza e rilevanza.

Coniuge non proprietario (configurabilità di un rapporto solo di natura obbligatoria spettante al) — Tutela tipica del possessore (esclusione del coniuge non proprietario dalla) — Situazione di mera detenzione (sussistenza di una) — Situazione di possesso (insussistenza di una) — Casa familiare (miglioramenti ed addizioni effettuati nella) — Art. 1150 c.c. (domanda del coniuge non proprietario *ex*) — Infondatezza della domanda (presupposti e condizioni per la dichiarazione di) — con nota di I. ZINGALES, *Azioni a tutela del possessore e legittimazione ad agire del coniuge non proprietario della casa di residenza familiare: orientamenti della giurisprudenza* 1312

TRIB. MIN. ROMA 30 luglio 2014

Adozione — Casi particolari (adozione in) — Due donne omosessuali (stabile e consolidata convivenza di) — Propria condizione di coppia (diritto di vivere, *ex* art. 2 Cost., liberamente la) — Figli adottivi o naturali (desiderio di) — Legittimità — Vita familiare (diritto della coppia ad una) — Sussistenza e legittimità — Procreazione artificiale conseguita all'estero (gravidanza della donna più giovane per) — Nascita di una bambina — Gravidanza e nascita (pieno accordo delle due conviventi su) — Bambina (piene, ottimali, felici, ininterrotte, concordi cure prodigate da entrambe le donne alla) — Bambina (piene, ottime condizioni psicofisiche della) — Bambina (pari attaccamento alle due donne della) — “Due sue madri” (donne qualificate dalla piccola quali le) — Dubbi e complessi (inesistenza nella piccola di) — Piccola (ottimo rendimento scolastico della) — Una assistente sociale, una psicologa, una responsabile della scuola frequentata dalla piccola (ottime condizioni psicofisiche della bambina verificate e certificate da) — Bambina (cospicui

benefici economici *de futuro* già assicurati dalla ricorrente alla) — Rilevanza positiva — Registro delle unioni civili (iscrizione delle conviventi nel) — Rilevanza positiva — Matrimonio in Spagna tra le due conviventi — Rilevanza positiva — Art. 25 lett. *d*) legge 28 marzo 2001 n. 149 (richiesta della convivente di adottare la minore avanzata *ex*) — Madre (consenso della) — P.m.m. (opposizione immotivata del) — Affidamento ad altre persone (enorme danno per la minore in caso di) — Constatata “impossibilità” di un altro affidamento preadottivo — Convivente della madre (richiesta di adozione *ex art. 25 lett. d*) legge n. 149/2001 avanzata dalla) — Opportunità e legittimità — con nota di G. MIOTTO, *Adozione omoparentale e preminente interesse del minore* 1333

TRIB. MILANO 19 settembre 2014

Cittadini stranieri — Italia (cittadini stranieri permanenti in) — Italia (famiglia straniera permanente da non pochi anni in) — Marito/padre, moglie e due figlie minorenni (famiglia straniera composta da) — Paese dell’Estremo Oriente (Filippine) (marito e moglie provenienti da un) — Abuso di mezzi di correzione e disciplina (marito/padre colpevole dei reati di maltrattamenti in famiglia e di) — Percosse (marito/padre colpevole del reato di) — Ingiuria (marito/padre colpevole del reato di) — Reati tutti più e più volte ripetuti — Marito/padre (allontanamento temporaneo dalla casa familiare per provvedimento formale del) — Marito/padre svolgente in Italia un regolare lavoro — Paese orientale di estrazione e provenienza (costumi e mentalità del) — Ogni intervento dell’Autorità nella vita privata familiare (marito, moglie e figlie convinti del carattere disonorante e socialmente inaccettabile di) — Reati c.d. “culturalmente e socialmente orientati, condizionati e motivati” (marito/padre colpevole di) — Circostanze aggravanti ed attenuanti (sussistenza e rilevanza di) — Marito/padre (rito processuale prescelto dal) — Rilevanza — Pena (giudizio dosimetrico della) — Rilevanza — Reclusione biennale (pena della) — Spese processuali (condanna al pagamento delle) — Pena (sospensione condizionale della) — Inammissibilità — con nota di M. LO GIUDICE, *Maltrattamenti in famiglia “condizionati e motivati” dalle componenti (sub)culturali del reo* 1361

TRIB. VERCELLI 12 dicembre 2014

Persona (sesso della) — Attribuzione di sesso (rettificazione della) — Presupposti e requisiti — Modificazione dei caratteri sessuali primari previo intervento medico-chirurgico sugli organi genitali riproduttivi — Intervento medico-chirurgico (necessità e priorità dello) — Caratteri sessuali primari e secondari (mancata distinzione autentica tra) — Modificazione di quali e quanti caratteri sessuali secondari e loro grado di profondità per ottenere la rettificazione dell’attribuzione di sesso (silenzio autentico sulla) 1379

TRIB. TORINO sez. VII decreto 20 aprile 2015

L. n. 162/2014 (d.l. n. 132/2014) (negoziazione assistita *ex*) — Autorizzazione richiesta (diniego del P.M. a concedere la) — Presidente (competenza demandata al) — Conversione della procedura (insussistenza di una) — Giudizio ordinario di separazione personale, di divorzio, di modifica delle condizioni (insussistenza di un) — Procedura nuova e parzialmente atipica (instaurazione di una) — Congruità dell'accordo privato disatteso dalla Proc. della Repubblica (decisione demandata al Presidente sulla).

L. n. 162/2014 (d.l. n. 132/2014) (negoziazione assistita *ex*) — Autorizzazione richiesta (diniego del P.M. a concedere la) — Presidente del Tribunale (conseguente competenza del) — Forme del giudizio camerale (procedimento riconducibile alle) — Artt. 737 ss. c.p.c. (non riferibilità alle disposizioni comuni degli) — con nota di R. MASONI, *Negoziazione assistita in ambito familiare e problemi procedurali connessi*..... 1385

TRIB. MODENA decreto 1 luglio 2015

Persona fisica (tutela adeguata ed integrale della) — A.d.s. (persona bisognevole di) — Esigenze immediate, concrete e necessarie di protezione del beneficiario (nomina di un a.d.s. anteriore alle) — Opportunità e legittimità — Patologie psicofisiche gravi ed irreversibili, pur non costanti e non sempre del tutto invalidanti (beneficiario afflitto da) — Ricadute improvvise e notevole peggioramento (assai probabili ipotesi di) — Rilevanza — In-sorgenza della grave patologia di base (nomina di un a.d.s. fin dalla) — Opportunità e legittimità — Valide volontà d'ordine medico-sanitario già manifestate dal beneficiario (rilevanza ed esecuzione delle) — Necessità e legittimità 1402

Parte II

STUDI — NOTE — DOCUMENTI — SEGNALAZIONI

Studi

PIRAINO S., <i>Giustizia e processo</i>	1413
CAREDDA V., <i>La responsabilità genitoriale: spunti di riflessione</i>	1424
TOMMASINI M. F., <i>Abolizione del diritto di commutazione e resistenze del sistema</i>	1436
CARDACI G., <i>Per un "giusto processo" di mutamento di sesso</i>	1459
SPATUZZI A., <i>Il conflitto di interessi nella responsabilità genitoriale</i>	1496
GIAIMO G., <i>Status coniugale e volontà delle parti nella crisi della famiglia. Brevi note comparatistiche in tema di negoziazione assistita</i>	1515

Note

MADONIA C., *Diritto abitativo e convivenza more uxorio* 1531

Documenti

LA SANTA SEDE - Lettera apostolica in forma di « motu proprio » del Sommo Pontefice Francesco: *Mitis Iudex Dominus Iesus* - sulla riforma del processo canonico per le cause di dichiarazione di nullità del matrimonio nel codice di diritto canonico 1550

Segnalazioni

DANOVI F., *Il processo di separazione e divorzio*, in *Trattato di diritto civile e commerciale* già diretto da A. Cicu, F. Messineo, L. Mengoni, e continuato da P. Schlesinger, Giuffrè, Milano, 2015 (L. Salvaneschi) .. 1562