



## Istituzioni di diritto privato 2 – VI LEZIONE Famiglia e matrimonio

### La famiglia

- Vincoli familiari
  - Parentela
  - Affinità
  - Coniugio
- vediamo i primi due, in linea generale



## Parentela

- Vincolo tra le persone che discendono dallo stesso stipite
  - parenti in linea retta
  - parenti in linea collaterale (ad es.: fratelli germani, consanguinei, uterini)
- Gradi di parentela: due meccanismi di calcolo
  - rilevanti fino al sesto



## Parentela

- Come si acquista parentela?
- Vincolo di sangue... ma!
  - Non automatico
  - Non necessario



## Parentela

- Non automatico:
  - La procreazione fuori dal matrimonio diventa vincolo giuridico se c'è
    - atto spontaneo di ogni genitore (anche filiazione incestuosa, se c'è autorizzazione)
    - sentenza del giudice
  - La procreazione nel matrimonio diventa vincolo giuridico se c'è
    - atto di nascita che menziona la madre
- → in questi casi, oggi (dopo 2012-2013), parentela si diffonde in ogni direzione



## Parentela

- Non necessario:
  - Adozione per dare una famiglia (dei minori d'età)
  - Adozione per dare dei discendenti (dei maggiori d'età)
- Rilevanza parentela
  - Negativa (impedimenti matrimoniali, incestuosità dei figli...)
  - Positiva (alimenti, impresa familiare, successione, opposizione al matrimonio...)



## Affinità

- Vincolo che lega coniuge e parenti dell'altro coniuge
  - *adfines inter se non sunt adfines*
- Rilevanza
  - Mai successoria
  - Negativa
    - Impedimenti matrimoniali (li vedremo), ...
  - Positiva
    - Impresa familiare (la studieremo), ...



## Diritto agli alimenti

- Noi studiamo il diritto di fonte legale
- Presupposti
  - Stato di bisogno (no mezzi per sostentamento)
  - Mezzi
- Obbligati (ordine *ex lege* + eventuale concorso)
  - donatario (no remun. e obnuz.), nei limiti di quanto gli resta
  - coniuge (attenzione)
  - figli e discendenti in mancanza
  - genitori e ascendenti in mancanza parenti, affini (attenzione)



## Diritto agli alimenti

- affini di primo grado (salvo: nuove nozze, morte coniuge e discendenti)
- fratelli germani e poi unilaterali



## Diritto agli alimenti

- **Oggetto**
  - Il necessario per vivere dignitosamente, secondo età
- **Misura (modificabile nel tempo)**
  - Bisogno alimentando (posizione sociale)
  - Condizioni economiche obbligato
  - + condotta riprovevole alimentando
- **Nascita**
  - Costituzione in mora se seguita entro sei mesi da domanda giudiziale
  - Nulla per il periodo precedente



## Alimenti obbligo di mantenimento

- **Oggetto**
  - Il necessario per vivere dignitosamente, secondo età
  - Il necessario per vivere in modo adeguato a reddito sostanze e possibilità economiche dell'obbligato
- **Presupposto**
  - Stato di bisogno
  - Altri presupposti (filiazione, coniugio se separazione)
- **Nascita**
  - Costituzione in mora se seguita entro sei mesi da domanda giudiziale
  - Automatica



## Diritto agli alimenti

- **Diritto**
  - Personale (cessa con morte)
  - Indisponibile, inalienabile, irrinunciabile, imprescrittibile, impignorabile (diverso: prescrizione del diritto maturato, impossibilità di chiederlo più volte)
- **Obbligo**
  - Personale (idem), salvi artt. 548 e 585
- **Modo**
  - Scelta obbligato:
    - assegno anticipato
    - in natura



## Promessa di matrimonio

- Volontà matrimoniale = libera
- Promessa di sposarsi?
  - Non obbliga a sposarsi
  - Non obbliga a eseguire quanto promesso per il caso di rifiuto
- Ciò non toglie...
  - Promessa di sposarsi informale
    - ha effetti
  - Promessa formale
    - ha anche altri effetti



## Promessa di matrimonio

- ... anche informale:
  - Giustifica le donazioni fatte tra fidanzati
  - Se non ci si sposa: restituzione dei doni (non rilevano le responsabilità della rottura)
    - un anno da morte o rifiuto
    - risoluzione (non opponibile ai terzi)



## Promessa di matrimonio

- ... solo formale:
  - Atto scritto o atto pubblico di maggiorenni o minorenni autorizzati alle nozze
  - Risultante da richiesta di pubblicazioni
  - Se non ci si sposa: colui che rifiuta senza giusto motivo o che dà causa alla rottura risarcisce il danno per spese fatte e obbligazioni contratte (nei limiti delle condizioni economiche delle parti)
    - un anno da rifiuto
    - v. resp. precontr. (ma qui: indennizzo, atto lecito)



## Matrimonio concordatario (rinvio)

- Concordato 1929 + Protocollo 1984
  - Matrimonio religioso cattolico / matrimonio civile = scelta libera sull'atto
  - Si può chiedere che il matrimonio religioso canonico produca effetti civili (sia *trascritto*) = produca un rapporto matrimoniale civile
- Intese con altri otto confessioni religiose
- Matrimonio celebrato da ministro di un altro culto



## Matrimonio concordatario (rinvio)

- **Trascrizione**
  - Se rispettate regole su età e impedimenti inderogabili
  - Necessaria perché vi siano effetti civili
- **Disciplina**
  - Come atto
    - diritto canonico
    - giurisdizione ecclesiastica (anche se...) + riconoscimento delle sentenze canoniche nei limiti dell'ordine pubblico
  - Come rapporto
    - ord. civile può far cessare effetti civili (con divorzio)



## Matrimonio civile: pubblicazioni

- **A cosa servono?**
  - Rendere noto intento e consentire opposizione
- **Come si chiedono?**
  - Sposi o loro incaricato
  - All'ufficiale di stato civile del luogo di residenza di uno tra loro
- **Chi le fa?**
  - Le fa l'ufficiale di stato civile, chiedendo che siano fatte anche presso luogo di residenza dell'altro nubendo / altrimenti rilascia certificato con motivazione del rifiuto (ricorso a Tribunale)

TE300

COMUNE DI CASTEL MADAMA  
PROVINCIA DI ROMA  
UFFICIO DELLO STATO CIVILE  
**ATTO DI PUBBLICAZIONE DI MATRIMONIO**

Chi gli sposi intendono celebrare in ROMA.

Sposo		Sposa	
<b>BALLESTI PAOLO</b>		<b>IORE MARIA AUGUSTA</b>	
Stato civile CELIBE		Stato civile NUBILE	
Stato IN		Stato IN	
PROV. ROMA		PROV. ROMA	
IN 1210-1215		IN 1210-1215	
Atto nubile		Atto nubile	
Num. 770 Parto I Serie A		Num. 1201 Parto I Serie A	
Residente IN CASTEL MADAMA (prov. di RM)		Residente IN CASTEL MADAMA (prov. di RM)	
Cittadinanza Italiana		Cittadinanza Italiana	



## Matrimonio civile: pubblicazioni

- Come avvengono?
  - Avviso di nozze con dati nubendi e luogo celerazione
  - Esposto per otto giorni all'albo della casa comunale del comune di residenza di entrambi (o, se meno di un anno, anche in quello precedenti)
  - Certificato di avvenute pubblicazioni (valido dal 4° al 180° giorno)
  - Deroghe per gravi motivi (Tribunale autorizza riduzione), cause gravissime (Tribunale autorizza omissione), imminente pericolo di vita (giuramento)



## Matrimonio civile: pubblicazioni

- Opposizione
  - Impedimenti, assenza di requisiti, causa di invalidità, irregolarità
  - Legittimazione
    - Genitori o in mancanza ascendenti e collaterali entro il terzo grado
    - Per alcune cause, anche altri soggetti (v. coniuge già esistente)
    - Pubblico ministero per impedimenti e grave infermità di mente
  - Ricorso al tribunale, che può sospendere; in 10 giorni decreto per rigettare o accogliere



## Matr. civile: requisiti e invalidità

- Età
- Capacità naturale
- Capacità legale
- Libertà di stato
- Vincoli di parentela, affinità, adozione
- Impedimento da delitto
- Divieto temporaneo di nuove nozze
- Vizi del volere
- Simulazione



## Matrimonio civile: età

- 18 anni
- 16 anni
  - Se autorizzato
  - Se gravi motivi
- Cosa succede se infrasedicenne si sposa senza autorizzazione?
  - Impugnabilità (coniugi, genitori, pubblico ministero)
  - Non accoglibilità se lo sposo minorenni vuole il vincolo e intanto è stato concepito un figlio o lo sposo è diventato maggiorenne



## Matr. civile: capacità naturale

- Capacità di intendere e di volere al momento delle nozze
- Cosa succede se manca?
  - Impugnabilità (coniuge che provi di essere stato incapace)
  - Decadenza dopo un anno di coabitazione (da quanto è tornato capace)



## Matr. civile: capacità legale

- Capacità c'è per inabilitato e interdetto legale
- Capacità non c'è per interdetto giudiziale
- Cosa succede se manca?
  - Annullabilità (su richiesta di chiunque vi abbia interesse; anche interdetto tornato capace d'agire legalmente) + anche se interdizione è pronunciata dopo le nozze, ma per infermità già esistente
  - Decadenza dopo un anno di coabitazione (da revoca interdizione)



## Matr. civile: libertà di stato

- Non bisogna essere... già sposati
- Cosa succede se manca la libertà di stato?
  - Annullabilità assoluta
  - Coniuge dell'assente non può sposarsi; se si sposa non può essere impugnato il suo matrimonio finché dura l'assenza (manca prova dell'esistenza dell'assente)



## Matr.: parentela affinità adozione

- Parentela
  - Retta
  - Collaterale secondo grado
  - Collaterale terzo grado dispensabile
- Affinità
  - Retta (anche se matrimonio sciolto)
  - Collaterale secondo grado o retta da matrimonio nullo dispensabile
- Adozione maggiori d'età
  - Adottante-adottato, adottato-figli o coniuge adottante...



## Matrimonio civile: delitto

- Colpevole di omicidio o tentato omicidio contro il coniuge dell'altro sposo
- Cosa succede se il matrimonio avviene lo stesso?
  - Annullabilità assoluta



## Matrimonio civile: divieto temp.

- Moglie, se vedova, divorziata, o se matrimonio annullato, non può sposarsi per 300 giorni dopo morte del marito o dopo divorzio o annullamento del matrimonio
  - Non sussiste se c'è stata nascita figlia o nullità per impotenza
  - Se esclusi dubbi su gravidanza, tribunale può autorizzare
- Cosa succede se il matrimonio avviene lo stesso?
  - Solo irregolarità (opposizione interessati)



## Matrimonio civile: vizi del volere

- **Violenza**
  - Minaccia esercitata al fine di indurre a sposarsi
- **Timore di eccezionale gravità**
  - Timore sentito spontaneamente dal coniuge
  - Derivante da cause esterne agli sposi
- **Cosa succede?**
  - Annullabilità relativa (coniuge che ha subito violenza)
  - Decadenza dopo un anno di coabitazione (da cessazione dei fatti rilevanti)



## Matrimonio civile: vizi del volere

- **Errore sull'identità**
  - Raro e diverso dal matrimonio sotto falso nome
- **Errore sulle qualità personali**
  - Rilevante se è determinante ed essenziale...
    - Esistenza malattia fisica o psichica (o simili)
    - Esistenza di una condanna penale suff. grave (o simili)
    - Esistenza di stato di gravidanza per rapporti con un altro uomo (purché: disconoscimento)
- **Cosa succede?**
  - Annullabilità relativa (coniuge in errore)
  - Decad. dopo un anno di coabitazione (da scoperta)



## Matrimonio civile: simulazione

- Coniugi si vogliono sposare, ma non vogliono esercitare i diritti o adempiere gli obblighi che dal matrimonio derivano
- Cosa succede?
  - Annullabilità relativa (ciascuno dei coniugi)
  - Decad. dopo (attenzione!)
    - un anno da celebrazione
    - coabitazione (anche breve)



## Matrimonio civile: celebrazione

- Guardiamo al matrimonio come *atto* (non come *rapporto*)
- Che atto è?
  - Contratto (secondo alcuni, visto che ha rilevanza anche patrimoniale)
  - Atto di natura complessa (volontà privata e intervento pubblico ufficiale)
- Celebrazione...
  - Pubblico ufficiale = sindaco o delegato (che redige atto che vale come prova) → rilevanza sociale del matr.
  - Se manca: inesistenza



## Matrimonio civile: celebrazione

- Dove avviene?
  - Casa comunale del luogo di richiesta di pubblicazioni
    - Pubblico ufficiale compila atto di matrimonio...
    - ... e lo iscrive nel registro dei matrimoni
  - Comune diverso
    - p.u. chiede all'ufficiale competente di celebrare...
    - ... costui compila atto, ma poi il giorno dopo invia all'ufficiale richiedente una copia autentica per la trascrizione nel registro
  - Si sposta il pubblico ufficiale e raggiunge gli sposi
    - Se c'è impedimento giustificato di uno tra loro
    - Porta con sé segretario; 4 testimoni



## Matrimonio civile: celebrazione

- Matrimonio per procura
  - Ammesso in certi casi
    - Militari e civili al seguito di forze armate in tempo di guerra
    - Sposo all'estero + gravi motivi + autorizzazione tribunale
  - Procura per atto pubblico, valida per 180 giorni
  - Procura ha nome dell'altro sposo
    - Rappresentante = semplice *nuncius*



## Matrimonio civile: celebrazione

- Atto orale
  - 2 testimoni
  - P.u. dà lettura degli artt. 143, 144 e 147
  - P.u. riceve da ciascuno personalmente e successivamente la dichiarazione di volersi prendere per marito e per moglie
  - P.u. dichiara che sono sposati
- Atto puro
  - Sospensione cerimonia / termine e condizione non apposti



## Matrimonio civile: celebrazione

- Matrimonio
  - Inesistente
    - No celebrazione
    - No dichiarazioni
    - No differenze di sesso (non possono essere 'marito' e 'moglie')
    - No p.u.
  - Esistente se...
    - P.u. apparente
    - Buona fede dei coniugi



## Matrimonio civile: celebrazione

- Atto di matrimonio (diverso da celebrazione!)
  - Documento scritto
  - Compilato da p.u. dopo celebrazione (= atto pubblico)
  - Sottoscritto da sposi e testimoni
- Prova della celebrazione (= reclamare lo stato)
  - Atto di matrimonio estratto (possessione di stato sana difetti di forma)
  - Se registri smarriti o distrutti, prova in ogni modo
  - Se atto non registrato (dolo colpa forza maggiore), prova in ogni modo da parte di chi ha possessione di stato
  - Sentenza penale può essere iscritta nei registri



## Rapporto di matrimonio (= effetti)

- Parità (art. 29 Cost.) di diritti e doveri
  - Fedeltà
  - Assistenza morale e materiale; collaborazione nell'interesse della famiglia
  - Coabitazione
  - Contribuzione a bisogni famiglia (ciascuno in proporzione a sostanze e capacità di lavoro professionale e casalingo)
  - Mantenimento (ciascuno in proporzione a sostanze e capacità di lavoro professionale e casalingo), istruzione, educazione e assistenza morale verso i figli, nel rispetto capacità, inclinazioni naturali e aspirazioni



## Rapporto di matrimonio (= effetti)

- Parità (art. 29 Cost.) di diritti e doveri
  - E cognome?
    - la moglie aggiunge al proprio il cognome del marito (anche quando è vedova lo conserva)
    - quanto ai figli, non è più necessariamente il padre a dare il cognome: così avviene in assenza di accordo, ma i genitori possono dare il cognome della madre o quello di entrambi i genitori (riforma del 2014)



## Rapporto di matrimonio (= effetti)

- Governo della famiglia
  - Indirizzo concordato tra i coniugi
  - Residenza fissata di comune accordo
- Se disaccordo
  - Si può andare dal giudice in modo informale, che sente i figli con più di 16 anni e cerca un accordo
  - Per affari essenziali (v. residenza) i coniugi possono richiedere espressamente e congiuntamente che il giudice decida (→ soluzione più adeguata per unità e vita famiglia)
  - Per i figli → diverso! Ci sono in gioco interessi diversi...



## Invalidità del matrimonio...

- Se matrimonio esiste... può essere invalido
  - Annullabile/nullo = qui = serve impugnazione, sentenza
  - Semmai si dirà: i vizi hanno regole di legittimazione, di decadenza e di sanabilità diverse
- Due regole su impugnazione
  - Legittimazione p.m. cessa con morte di un coniuge
  - Azione non si trasmette agli eredi, salvo che giudizio già pendente
- Fino alla sentenza... il matrimonio produce effetti
  - La dichiarazione di nullità opera in modo retroattivo
  - Gli effetti però si fanno salvi, in certi casi



## ... e matrimonio putativo

- Dichiarato nullo ma contratto in buona fede + ...
- Effetti per i coniugi
  - Fatti salvi tutti gli effetti (= no retroattività) verso il o i coniugi putativi (salvo: matrimonio del bigamo e successione)
  - Assegno di mantenimento se il coniuge non gode di adeguati redditi propri, in proporzione sostanze obbligato, al massimo triennale
  - Indennità congrua da coniuge in mala fede o terzo + al.
- Effetti per i figli
  - Tutti, anche se non putativo (salva aut. per incestuosi)



## Separazione personale

- Allontanamento dalla residenza
  - Si allontana senza giusta e rifiuta di tornare
  - Cos'è la giusta causa?
- Separazione di fatto
  - Non ha rilievo giuridico diretto (v. però adozione)
  - Non mutano doveri (salvo coabitazione)
- Separazione legale
  - Ha rilievo giuridico diretto
  - Provvedimenti antecedenti: autorizzazione a vivere separati
  - Vari modi poi per ottenere la separazione...



## Separazione personale

- Separazione giudiziale
  - Domanda giudiziale di un coniuge o di entrambi
  - Presupposto: fatti che rendono intollerabile la prosecuzione della convivenza o recano grave pregiudizio all'educazione della prole
  - Con addebito o senza addebito (su domanda)
    - Addebito: no mantenimento (alimenti), no diritti successori (salvo...)
  - Provvedimenti
    - Per i figli
    - Per i coniugi: mantenimento se no adeguati redditi propri; divieto o autorizzazione a usare o no cognome marito



## Separazione personale

- Riconciliazione
  - Dichiarazione espressa o comportamento inequivoco
  - Ripristino convivenza non basta; serve riprendere quei rapporti materiali e spirituali tipici della vita coniugale
  - Se durante il giudizio = domanda abbandonata
  - Se dopo fine giudizio = fine separazione; effetto sanante



## Separazione personale

- Separazione consensuale
  - Domanda giudiziale di un coniuge o di accordo tra i coniugi, presentato al tribunale per omologazione
  - Tribunale controlla termini relativi all'affidamento dei figli e al mantenimento; se pregiudizievoli per i figli
    - può riconvocare
    - può rifiutare omologazione



## Separazione personale

- **Negoziazione assistita**
  - Negoziazione condotta dagli avvocati
  - Sottoscrizione di un accordo
  - Nulla osta del Procuratore della Repubblica + se figli minori o maggiorenni non autosufficienti, serve autorizzazione del Procuratore che controlla che l'accordo non li pregiudichi
- **Dichiarazione di separazione personale**
  - Compiuta congiuntamente dai coniugi davanti al sindaco, se non vi sono figli minori o maggiorenni non autosufficienti, e senza patti relativi a trasferimenti patr.



## Separazione personale

- **Sempre → tentativo preliminare di conciliazione**
  - 1 e 2 → giudice
  - 3 → avvocati
  - 4 → sindaco riconvoca i coniugi dopo un mese perché confermino la volontà e poi trascrive l'accordo nei registri



## Effetti della separazione personale

- Cessano obblighi
  - Coabitazione
  - Assistenza morale e materiale
  - Fedeltà (ma: dovere di non offendere gravamente l'altro coniuge con la propria condotta)
- Dopo 300 giorni (da...)
  - non opera la presunzione di concepimento, di cui parleremo
  - si può provare...
    - gravidanza molto lunga
    - concepimento durante convivenza *post* separazione



## Scioglimento del matrimonio

- Morte / “divorzio”
    - Scioglimento matrimonio civile
    - Cessazione effetti civili matrimonio concordatario
  - Presupposto = venuta meno la comunione spirituale e materiale; in realtà... casi tipici
    - Condanne penali (gravi, o per certi reati)
    - Separazione legale (un anno o sei mesi)
    - Straniero e matrimonio annullato o sciolto all'esterno
    - Non consumazione
- Mutamento di sesso (passaggio in giudicato sentenza di rettifica)



## Scioglimento del matrimonio

- Procedura
  - Domanda giudiziale
    - Al tribunale dell'ultima residenza comune o al luogo di residenza del convenuto
    - Tentativo di conciliazione + provvedimenti urgenti
    - (anche: ricorso congiunto, se i coniugi hanno regolato le condizioni patrimoniali e quelle relative ai figli, che il tribunale però controlla, potendo far aprire la normale procedura contenziosa)
  - Negoziazione assistita (v. sopra)
  - Accordo di divorzio (v. sopra)



## Scioglimento del matrimonio

- Effetti
  - Cessano diritti e doveri (non, certo, quelli verso i figli!)
  - Si nuove nozze
  - Cognome perso (ma ci può essere autorizzazione)
  - Assegno (fino nuove nozze o a nuova famiglia di fatto)
    - se un ex coniuge non ha mezzi adeguati o non può procurarseli
    - misura: vari parametri; due recenti sentenze (2017, 2018)
    - criteri di adeguamento alla svalutazione
    - anche in una unica soluzione
    - Anche: quota pensione reversibilità, assegno alimentare, liquidazione

