



## 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	
BALLESTI PAOLO		IORE MARIA AUGUSTA	
Stato civile CELIBE		Stato civile NUBILE	
Stato IN		Stato IN	
PROV. ROMA		PROV. ROMA	
IN 12-13-15-17-18		IN 12-13-15-17-18	
Atto precedente		Atto precedente	
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

