



Istituzioni di diritto privato 2 – VIII LEZIONE L'attribuzione dello stato di figlio

Riforma della filiazione

- I. 219/2012 + d.lgs. 154/2013
- → parificare figli naturali e legittimi; un solo *status* di figlio per tutti (anche adottivi minorenni)
 - in larga parte già così (adottivi minorenni erano legittimi; figli naturali avevano gli stessi diritti)
- → alcune differenze; soprattutto solo oggi il figlio “naturale” (ora: nato fuori dal matrimonio) crea rapporti di parentela con la famiglia del genitore
 - prima non avveniva sempre: ad esempio, i fratelli naturali non erano considerati eredi; genitore naturale era escluso da successione se c'era genitore legittimo

Riforma della filiazione

- Differenze inevitabili
- → modo di accertare la procreazione
 - da un lato, convivenza riconosciuta formalmente e organizzata in un matrimonio
 - da un altro lato, convivenza temporanea e libera



Rapporto di filiazione

- Diritti e obblighi tra genitori e figli → rapporto di filiazione
- Riflessi sociali e giuridici di generale interesse
- Azioni per reclamare lo stato / per contestare lo stato falsamente attribuito



Figlio nato nel matrimonio

- Art. 30 ord. st. civ. →
- ufficiale di stato civile che riceve la dichiarazione di nascita del figlio di una donna sposata redige un atto di nascita attribuendo automaticamente lo stato di figlio nei confronti di entrambi i coniugi
 - non serve consenso dei coniugi, anche se dichiarazione è fatta da medico, ostetrica o altra persona che ha assistito al parto



Figlio nato nel matrimonio

- Quindi
- Il figlio di una donna sposata è figlio del marito (*mater semper certa, pater nunquam*)
- Bisogna che →
 - La madre non chieda di restare anonima
 - Operino 2 presunzioni



Figlio nato nel matrimonio

- 1) presunzione di concepimento
- Deve esistere un matrimonio (anche invalido: v. matr. putativo)
- Il figlio deve essere concepito durante il matrimonio
 - se nasce entro 300 giorni dall'annullamento, dallo scioglimento, dalla separazione o dall'autorizzazione a vivere separati / salvo prova gravidanza più lunga
 - anche se nasce subito dopo le nozze (no presunzione)



Figlio nato nel matrimonio

- 2) presunzione di paternità
- Il padre (del figlio concepito nel matrimonio) è il marito della madre
- Presunzione che si basa su ciò che succede più spesso; si può dare la prova contraria
 - come? Con l'azione di disconoscimento della paternità



Azione di disconoscimento pat.

- elimina lo stato di figlio nei confronti del (solo) marito
- si può dare prova con analisi genetiche (non basta dichiarazione della madre)
- il figlio perde retroattivamente lo stato di figlio del marito + potrà essere riconosciuto dal vero padre
- legittimazione ad agire:
 - madre (6 mesi da nascita figlio o conoscenza di impotenza del marito al tempo del concepimento*)
 - marito (1 anno da nascita se era presente alla nascita; se ignorava impotenza o adulterio al tempo del concepimento*, da quando ha conosciuto)
 - + per loro comunque entro 5 anni da nascita



Azione di disconoscimento pat.

- legittimazione ad agire:
 - figlio (imprescrittibile)
 - figlio maggiorenne / curatore speciale nominato dal giudice su istanza del minore con più di 14 anni, o di p.m. o di altro genitore se ha meno di 14 anni
- sospensione
 - se interdizione (ma tutore o curatore speciale può agire)
- trasmissibilità
 - i termini si riaprono
 - per coniugi, disc. e asc.; se figlio, coniuge e disc.
- legittimazione passiva
 - litisconsorzio necessario di coniuge e figlio (o coloro a cui sarebbe trasmissibile l'azione)



Maternità: contestazione, reclamo

- Partoriente → donna sposata + art. 30 ord. st. civ.
- se atto falso?
 - azione di contestazione per supposizione di parto o per sostituzione di neonato (senza limiti di tempo, da qualsiasi interessato)
 - fa cadere lo stato di figlio nei confronti di entrambi i genitori (litisconsorti necessari)



Maternità: contestazione, reclamo

- Partoriente → donna sposata + art. 30 ord. st. civ.
- se madre non vuole?
 - può chiedere di non essere nominata
 - i dati sanitari non potranno essere comunicati al figlio (e diritto all'identità biologica?) + reclamo se lo sa
 - può essere riconosciuto da vero padre, se non è il marito + da madre e vero padre + da padre con azione di accertamento di stato



Azioni di stato e possesso di stato

- Come si prova la filiazione?
 - atto di nascita
 - possesso continuo dello stato di figlio (genitore ha trattato come figlio, ha provveduto a mantenimento, educazione e collocamento; figlio è stato trattato come tale nei rapporti sociali e nella famiglia)
- Reclamo? Se atto e possesso conformi...
 - spetta al figlio ed è imprescrittibile
 - contro i genitori
 - solo se: disconoscimento di paternità; nascita dopo 300 giorni; contestazione maternità; figlio di ignoti



Figlio nato fuori del matrimonio

- riconoscimento personale e spontaneo
- dichiarazione giudiziale di paternità o maternità



Riconoscimento

- atto personale puro e irrevocabile
- come atto tra vivi
 - atto pubblico
 - a ufficiale di stato civile in atto di nascita o separato, dopo concepimento o nascita, o a notaio o a giudice tutelare
 - senza indicazioni relative all'altro genitore
- come atto *mortis causa*
 - testamento
 - irrevocabile, ma avrà effetto dalla morte



Riconoscimento

- Capacità giuridica
 - 16 anni
 - salva autorizzazione del giudice (v. interesse figlio)
- Capacità d'agire
 - se interdetto giudiziale, annullabilità (da interdetto, entro un anno da revoca, o da rappresentante)
 - si ritiene annullabile anche per incapacità naturale



Riconoscimento

- Volontà
 - atto unilaterale e personale
 - solo mero *nuncius*
 - violenza
 - 1 anno da fine violenza (anche se veritiero)
 - non veridicità
 - figlio, autore riconoscimento, e chiunque vi abbia interesse / curatore speciale su istanza del figlio minore > 14 anni; p.m. o altro genitore se minore < 14 anni
 - imprescrittibile per il figlio; per autore riconoscimento decadenza di un anno (o da scoperta impotenza) / termine tombale di 5 anni da annotazione (non per figlio)



Condizioni di efficacia riconoscim.

- Figlio > 14 anni
 - assenso (uff. riceve ma non produce effetto)
- Figlio < 14 anni
 - consenso altro genitore (uff. non può ricevere)
 - se non c'è, chi vuole riconoscere andrà dal giudice
 - se non c'è opposizione, giudice decide con sentenza che tiene luogo del consenso
 - se c'è opposizione, giudice assume informazioni, sente il figlio (se ha più di 12 anni, o se ne ha meno ma ha capacità di discernimento), e decide: respinge se opposizione è palesemente infondata, oppure dà provvedimenti temporanei e poi decide



Effetti del riconoscimento

- Stato di figlio e stato di genitore
 - + anche verso parenti
- Cognome
 - genitore che ha riconosciuto per primo
 - se entrambi insieme, cognome padre o, se accordo diverso, entrambi i cognomi o cognome madre
 - se padre riconosce dopo madre, figlio può assumere cognome padre aggiungendolo, antepoendolo o sostituendolo; se minore, decide il giudice
 - se nessuno riconosce, attribuisce l'ufficiale di stato civile; poi può mantenere cognome se segno identità



Effetti del riconoscimento

- Genitore già sposato e con altri figli riconosce...
 - il giudice decide sull'affidamento e adotta i provvedimenti a tutela dell'interesse morale e materiale
 - l'eventuale inserimento del figlio nella famiglia può essere autorizzato dal giudice se non contrario all'interesse del minore + previo consenso
 - del coniuge convivente + dei figli conviventi che hanno più di 16 anni (se manca: decide il giudice nell'interesse del minore / se il figlio era già riconosciuto prima del matrimonio, basta il consenso del coniuge, salvo che conoscesse già l'esistenza del figlio convivente)
 - del genitore che ha già riconosciuto



Dichiarazione giudiziale pat./mat.

- domanda di accertamento giudiziale dello stato di figlio nato fuori dal matrimonio
 - legittimazione attiva:
 - figlio (imprescrittibile); se minore, genitore che esercita responsabilità genitoriale o tutore autorizzato dal giudice
 - discendenti, se azione promossa dal figlio e poi muore; discendenti entro due anni dalla morte, se azione non ancora promossa
 - legittimazione passiva
 - presunto genitore; se manca, eredi



Dichiarazione giudiziale pat./mat.

- effetti della sentenza
 - sono gli stessi del riconoscimento
- prova
 - con ogni mezzo; non basta dichiarazione della madre o l'esistenza di rapporti tra madre e padre
 - si possono richiedere prove genetiche
 - il rifiuto ingiustificato del padre di sottoporsi a esami può servire come elemento di convincimento in aggiunta ad altre prove



Figli incestuosi

- Figli nati tra persone legate da vincolo di parentela in linea retta all'infino o in linea collaterale di secondo grado o da un vincolo di affinità in linea retta
- Possono essere riconosciuti; il figlio può chiedere l'accertamento giudiziale
- Serve però sempre l'autorizzazione del giudice, avuto riguardo all'interesse dei figli



Figli incestuosi

- Cosa succede se l'autorizzazione è rifiutata? Allo stesso modo, che succede se il rifiuto di un genitore al riconoscimento dell'altro genitore è fondato? Che succede se un figlio ha rifiutato il riconoscimento?
 - Diritti durante la minore età: mantenimento, istruzione, educazione
 - Diritti durante la maggiore età: alimenti (quando cessato mantenimento)
 - Rendita vitalizia in caso di morte del genitore (580 e 594)



Procreazione assistita

- Accertata impossibilità di rimuovere cause di sterilità
- Chi può ricorrere a tale istituto?
 - Coppie viventi, maggiorenni, di sesso diverso, coniugate o conviventi, in età potenzialmente fertile, con utilizzo gameti propri
 - Dopo Corte cost. 162/2014 anche fecondazione eterologa (donazione di gameti; no, però, utero in affitto)
 - Non si può disconoscere paternità o impugnare riconoscimento in questi casi, dopo consenso a fec. et.

Procreazione assistita

- Consenso informato
 - Dettagliata informazione del medico alla coppia su ogni aspetto
 - Prima di decisione definitiva, deve essere prospettata possibilità di adozione o affidamento
 - Volontà espressa per iscritto
- I figli hanno stato di figli
 - Nati nel matrimonio
 - Nati fuori del matrimonio