



# Diritto di famiglia e delle successioni in Europa

Dott.ssa T. Pertot

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## La famiglia...

→ fra **Costituzione italiana**

## **Famiglia**

= **società naturale fondata sul  
matrimonio** (art. 29 Cost.)\*

= titolare di diritti propri

\* Altre disposizioni costituzionali rilevanti per il diritto di famiglia: artt. 2 s., 30 s. e 37 Cost.

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## La famiglia...

→ ...(talune) **Costituzioni europee...**

V., ad es.:

- **Art. 6 Legge fondamentale tedesca (1949)**

(famiglia e matrimonio godono di particolare protezione dell'ordinamento statale:

<https://www.art3.it/Costituzioni/cost.%20Germania.htm>)

- **Art. 34 Costituzione francese (1958)**

(riserva di legge per la regolazione del regime matrimoniale:

[https://www.conseil-constitutionnel.fr/sites/default/files/as/root/bank\\_mm/site\\_italien/constitution\\_italien.pdf](https://www.conseil-constitutionnel.fr/sites/default/files/as/root/bank_mm/site_italien/constitution_italien.pdf))

- **Art. 32 Costituzione spagnola (1978)**

(diritto dell'uomo e della donna di contrarre matrimonio in piena uguaglianza giuridica

+ rinvio alla legge per la disciplina delle modalità del matrimonio, dell'età e della capacità per contrarlo, dei diritti e dei doveri dei coniugi, delle cause di scioglimento e degli effetti: <https://www.boe.es/buscar/pdf/1978/BOE-A-1978-40003-consolidado.pdf> )

(→ [Busnelli, Il diritto della famiglia di fronte al problema della difficile integrazione delle fonti, in juscivile.com, 2017, 2, pp. 159 S.](#))

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## ... e norme di diritto sovranazionale

### **Carta di Nizza**

(artt. 7, 9, 21, 23-26, 33)

### **CEDU**

(artt. 8, 12 CEDU)

cfr. art.  
6 TUE

= condizionano l'evoluzione del diritto di famiglia

(sull'*europizzazione* del diritto di famiglia, v. *infra*)

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## ... e norme di diritto sovranazionale

### Carta di Nizza

- **Art. 6 TUE:** ha lo stesso valore giuridico dei Trattati
- **Disapplicazione** della legge italiana incompatibile (ma v. art. 53 Carta)
- Nel dubbio: **rinvio pregiudiziale alla Corte di Giustizia**
- **Problema:** la Carta di Nizza tutela i diritti fondamentali nei limiti delle competenze dell'UE...
- → **Invocabilità “fuori campo UE”?** Ad esempio, **nell'ambito del diritto (sostanziale) di famiglia?**
- **Tesi negativa**, ad esempio: **Cass. n. 4184/2012** (trascrivibilità di un matrimonio contratto all'estero tra due persone dello stesso sesso)
- Opinione “alternativa”: anche in tali ipotesi la Carta = strumento interpretativo privilegiato per il diritto interno...

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## ... e norme di diritto sovranazionale

### CEDU

- (= Convenzione europea per la salvaguardia dei diritti dell'uomo e delle libertà fondamentali; ratificata dagli SM del Consiglio d'Europa; anche dall'Italia)
- **Giudice *ad hoc***: Corte EDU (può farvi ricorso anche il singolo cittadino, **previo esaurimento dei ricorsi interni**)
- Forza delle norme CEDU: = **norme interposte che integrano il parametro di costituzionalità ex art. 117 co. 1 Cost.**
- → in caso di l. italiana contrastante con un diritto fondamentale previsto dalla CEDU: **questione di legittimità costituzionale**
- **Art. 6 TUE**: *prevede* adesione dell'UE alla CEDU (comma 2)
- + v. comma 3: diritti fondamentali garantiti dalla CEDU fanno parte del diritto dell'UE in quanto **principi generali**

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## ... e norme di diritto sovranazionale

**Carta di Nizza\***

(artt. 7, 9, 21, 23-26, 33)

**CEDU\*\***

(artt. 8, 12 CEDU)

cfr. art.  
6 TUE

= condizionano l'evoluzione del diritto di famiglia

(sull'*europizzazione* del diritto di famiglia, v. *infra*)

\* <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/IT/TXT/HTML/?uri=CELEX%3A12012P/TXT>

\*\* [https://www.echr.coe.int/documents/convention\\_ita.pdf](https://www.echr.coe.int/documents/convention_ita.pdf)

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

(segue) ... e norme di diritto sovranazionale

## Prospettiva europea

= prospettiva orientata alle tutele individuali

≠ dalla prospettiva della nostra Cost.

= nozione più ampia di famiglia (pluralità di modelli/relazioni familiari)

→ In particolare, per la Corte EDU rientrano nella nozione di **vita familiare** ex art. 8 CEDU:

- le convivenze (anche tra persone dello stesso sesso)
- le relazioni omosessuali stabili tra persone non conviventi
- il legame tra un partner omosessuale e i figli dell'altro

- **Carta di Nizza e CEDU**: incidono (perlomeno indirettamente) sullo sviluppo del diritto di famiglia (o di specifici settori)

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## Col tempo...

- progressivo penetrare della prospettiva europea nel sistema nazionale
- valorizzazione di altri principi costituzionali (artt. 2, 3, 30 Cost.)
  - Es.: anche una relazione di mero fatto (fra conviventi *more uxorio*) può costituire una formazione sociale ex art. 2 Cost.
- estensione della nozione di famiglia a relazioni non fondate sul matrimonio (l. n. 219/2012 e d.lgs. 154/2013; l. n. 76/2016 → su cui v. *infra*)
- frantumazione della famiglia (da isola ad arcipelago\*)
- dal legame matrimoniale al legame genitoriale (→ *Sesta, Ultima lezione del corso di diritto di famiglia, in juscivile.com, 2020, 3, p. 813*)

\* Cfr. Busnelli, *La famiglia e l'arcipelago familiare*, in *Riv. dir. civ.*, 2002, pp. 510 ss.)

# 1. Tendenze attuali del diritto di famiglia in Italia ed in Europa

## Famiglia

- **Da isola...**
  - = famiglia legittima, fondata sul matrimonio
  - **...che il diritto può soltanto lambire (Jemolo)**
  - = impenetrabile, poco disponibile alla regolamentazione
  - = estraneità del rimedio risarcitorio alla materia familiare
- **ad arcipelago... (Busnelli)**
  - = pluralità di modelli familiari
  - **... “prossimo a ricongiungersi alla terraferma” (v. anche Balestra)**
  - = “giuridicizzazione” delle relazioni familiari (negozialità + responsabilità civile: risarcimento del danno – anche non patrimoniale – per violazione di doveri/obblighi familiari)

# Bibliografia

- M. Sesta, Manuale di diritto di famiglia, Cedam, ultima ed. (chi avesse interesse alla consultazione del testo può rivolgersi alla docente)
- M. Sesta, Ultima lezione del corso di diritto di famiglia, in juscivile.com, 2020, 3, pp. 812 ss. (disponibile al seguente link:  
[http://www.juscivile.it/contributi/2020/3\\_2020/10\\_Sesta.pdf](http://www.juscivile.it/contributi/2020/3_2020/10_Sesta.pdf)\*)
- F.D. Busnelli, Il diritto della famiglia di fronte al problema della difficile integrazione delle fonti, in juscivile.com, 2017, 2, pp. 157 ss. (disponibile al seguente link:  
[http://www.juscivile.it/contributi/2017/11\\_Busnelli.pdf](http://www.juscivile.it/contributi/2017/11_Busnelli.pdf)\*)
- S. Winkler, Il diritto di famiglia, in Temi e Istituti di Diritto Privato dell'Unione Europea, cura di G.A. Benacchio, F. Casucci, Giappichelli, Torino, 2017, pp. 293 ss. (disponibile al seguente link:  
[https://bib.irb.hr/datoteka/919587.16\\_PIII\\_Cap\\_XVI\\_293-316.pdf](https://bib.irb.hr/datoteka/919587.16_PIII_Cap_XVI_293-316.pdf)\*)

\* = per un approfondimento