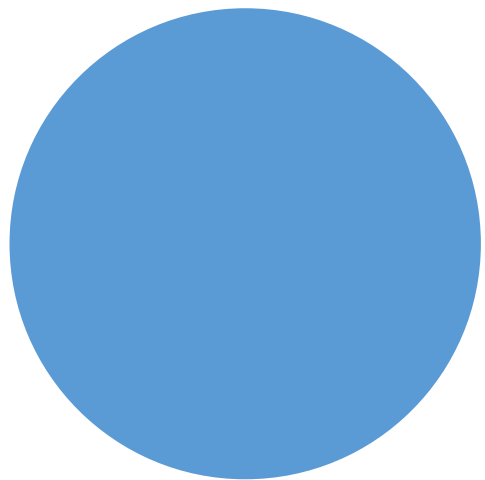


Diritto di famiglia e delle successioni in Europa

Dott.ssa T. Pertot

Rapporti di famiglia

- Regimi patrimoniali tra coniugi

Ammissibilità di convenzioni atipiche?

Opinione contraria

- Criterio della tipicità
- Autonomia in materia di convenzioni matrimoniali ≠ dall'autonomia in materia contrattuale

Opinione favorevole

- Art. 1322 c.c. non troverebbe alcuna deroga in materia di convenzioni matrimoniali
- Possibilità per i coniugi di determinare il contenuto anche al di fuori degli schemi legali
- Tesi favorevole alla configurabilità di regimi patrimoniali atipici = diffusa anche in Germania e in Francia

NB: Nella prassi scarsa propensione dei coniugi a discostarsi dalle ipotesi tipizzate...

Rapporti di famiglia

- Regimi patrimoniali tra coniugi

Possibilità di optare per regimi patrimoniali alieni?

- in presenza di elementi di internazionalità = possibile (cfr. norme di d.i.p. su cui v. *infra*) → Rinvio
- nelle fattispecie interne, prive di elementi di estraneità:

Opinione contraria:

- i coniugi non possono creare regimi patrimoniali diversi da quelli previsti dalla legge
- cfr. art. 161 c.c.

Opinione favorevole:

- nessun criterio di tipicità: possibilità di adottare regimi atipici
- Art. 161 c.c. ≠ ostacolo: necessità di *enunciare in modo concreto il contenuto dei patti* (riproducendo le disposizioni straniere, «italianizzandole»)
- Cfr. § 1409 BGB (vietato solo il mero rinvio) e art. 1390 *Code civil* francese (abrogato nel 1965) che prevedeva tuttavia il solo divieto di rinvio a leggi, regolamenti o consuetudini abrogate

Rapporti di famiglia

- Regimi patrimoniali tra coniugi

(segue) Possibilità di optare per regimi patrimoniali alieni?

Limiti:

- Norme imperative (generali e specifiche in materia di diritto patrimoniale della famiglia)

Es. artt. 160 + 166 *bis* c.c. (nullità di convenzioni dirette alla costituzione di beni in dote + delle convenzioni che, violando il principio di uguaglianza dei coniugi, mirano a conseguire il medesimo scopo: cfr. art. 1344 c.c.)

Art. 210 c.c.?

- opinione secondo la quale non opererebbe nell'ipotesi di sostituzione (integrale) del regime legale con un diverso modello di comunione

Es. *Zugewinnngemeinschaft*

= comunione «ridotta»?

= separazione (modificata)? → art. 210 c.c. (dettato rispetto alla comunione) non dovrebbe operare...

→ Quadri, L'ammessa scelta di un regime «atipico», in Il regime patrimoniale della famiglia nella prospettiva dell'autonomia privata, in giustiziacivile.com, 2014, <http://giustiziacivile.com/giustizia-civile-riv-trim/il-regime-patrimoniale-della-famiglia-nella-prospettiva-dellautonomia>

I rapporti familiari

- Rapporti patrimoniali tra gli uniti civilmente e i conviventi

Comunione legale:

= accantonata nella prassi coniugale (fuga verso la separazione)

= (apparentemente) destinata a una nuova vita (v. Albanese)

= regime patrimoniale legale anche degli uniti civilmente

= possibilità per i conviventi di optare per la comunione stipulando un contratto di convivenza

I rapporti familiari

- Rapporti patrimoniali tra gli uniti civilmente

Regime primario (contributivo)

- art. 1 co. 11 l. 76/2016: norma che riproduce una norma analoga del c.c. (art. 143 c.c.: v. *supra*)
- = inderogabile

Regime secondario (distributivo)

- Art. 1 co. 13 l. 76/2016: rinvio alla disciplina dettata per i coniugi
- regime legale = comunione dei beni (artt. 177 ss. c.c.)
- = possibile una diversa opzione delle parti: attraverso la stipula di una convenzione **patrimoniale** (non matrimoniale)
- = derogabilità
- si applicano gli artt. 162, 163, 164 e 166 c.c. e gli artt. 167-230 *bis* c.c.

I rapporti familiari

- Rapporti patrimoniali tra gli uniti civilmente

(*segue*) Regime secondario

In particolare: **Art. 162 c.c.**

- forma dell'atto pubblico a pena di nullità

NB: = necessaria la presenza di 2 testimoni (richiesta dall'art. 48 legge notarile *inter alia* per le convenzioni matrimoniali)

- annotazione a margine dell'atto costitutivo dell'unione civile

= richiesta ai fini dell'opponibilità ai terzi

I rapporti familiari

- Rapporti patrimoniali tra gli uniti civilmente

(segue) Regime secondario

Richiamo alla disciplina dei rapporti patrimoniali tra coniugi $\neq$ integrale. Non richiamati:

Art. 160 c.c. (è però riprodotto dal co. 13)

Art. 161 c.c.

➤ Possibili giustificazioni - interpretazioni:

a) = disposizione da ritenersi superata anche tra coniugi

Infatti, v. norme di d.i.p. (l. 218/1995 e Reg. UE su cui v. *infra*) → ammettono richiamo alla legge straniera

Tuttavia,

- presupposto perché le norme di d.i.p. possano trovare applicazione = presenza di elementi di internazionalità
- in mancanza di tali elementi: art. 161 c.c. rimane applicabile

b) ...agli uniti civilmente è consentito *pattuire in modo generico che i loro rapporti patrimoniali siano in tutto od in parte regolati da leggi alle quali non sono sottoposti o dagli usi...*

Se così → allora incostituzionalità, per disparità di trattamento rispetto al rapporto coniugale...

I rapporti familiari

- Rapporti patrimoniali tra gli uniti civilmente

(*segue*) Regime secondario

Richiamo alla disciplina dei rapporti patrimoniali tra coniugi $\neq$ integrale. Non richiamati:

Art. 165 c.c. (minore: non ammesso all'unione civile)

Art. 166 *bis* c.c.

Possibili giustificazioni:

a) Dote = tradizionalmente apporto effettuato dalla moglie al marito

➤ identità di sesso escluderebbe la possibilità di dar vita all'istituto vietato...

b) ormai inutile ribadire il divieto di costituzione di beni in dote

Tuttavia, ai sensi dell'art. 166 *bis* c.c.

= vietata ogni forma di convenzione che attribuisca a 1 coniuge una posizione di supremazia...

Bibliografia

- Sesta, Manuale di diritto di famiglia, ult. ed.
- Oberto, I regimi patrimoniali delle unioni civili, [https://www.giacomooberto.com/Oberto I regimi patrimoniali delle Unioni Civili.pdf](https://www.giacomooberto.com/Oberto_I_regimi_patrimoniali_delle_Unioni_Civili.pdf)
- Patti, I regimi patrimoniali tra legge e contratto, in Patti-Cubeddu, Introduzione al diritto della famiglia in Europa, Giuffrè, 2008, pp. 191 ss.
- Fusaro, Una convenzione aliena per regolare i rapporti patrimoniali tra coniugi?, in NGCC, 2013, 11, pp. 20614 ss.
- Quadri, Il regime patrimoniale della famiglia nella prospettiva dell'autonomia privata, in giustiziacivile.com, 2014, <http://giustiziacivile.com/giustizia-civile-riv-trim/il-regime-patrimoniale-della-famiglia-nella-prospettiva-dellautonomia>
- Albanese, La rivincita della comunione legale nelle nuove famiglie, in Corr. giur., 2019, pp. 799 ss.