

## INDICE SOMMARIO

<i>Prefazione di Cesare Rimini</i> . . . . .	XIII
<i>Introduzione</i> . . . . .	XV
<i>Elenco delle principali abbreviazioni</i> . . . . .	XVII

### Capitolo I

#### LA POTESTÀ DEI GENITORI: DEFINIZIONE E CONTENUTI

1.1.	La nozione di potestà genitoriale. . . . .	1
1.2.	Cenni storici: la <i>potestas</i> romana . . . . .	4
1.2.1.	<i>Segue</i> : il codice napoleonico ed il codice italiano del 1865. . . . .	6
1.2.2.	<i>Segue</i> : il codice civile del 1942 e la Costituzione del 1948. . . . .	9
1.2.3.	<i>Segue</i> : la riforma del diritto di famiglia del 1975 e l'attuale concezione della potestà . . . . .	14
1.3.	L'aspetto 'interno' della potestà: la cura personale della prole. . . . .	17
1.4.	L'aspetto 'esterno': i poteri di amministrazione e di rappresentanza . . . . .	20
1.5.	Titolarità ed esercizio della potestà. . . . .	22
1.5.1.	<i>Segue</i> : nell'ambito della famiglia legittima. . . . .	26
1.5.2.	<i>Segue</i> : nell'ambito della famiglia naturale. . . . .	31
1.6.	Il rapporto tra potestà e doveri genitoriali <i>ex art. 147 c.c.</i> . . . . .	36
1.6.1.	Il contenuto dei singoli doveri: il dovere di mantenimento. . . . .	38
1.6.2.	<i>Segue</i> : il dovere di istruzione. . . . .	41
1.6.3.	<i>Segue</i> : il dovere di educazione. . . . .	43
1.6.4.	Potestà dei genitori e libertà del minore. . . . .	45
1.7.	Violazione dei doveri genitoriali e risarcibilità del danno esistenziale . . . . .	50
1.8.	Illecito civile del minore e responsabilità dei genitori. . . . .	55
1.8.1.	<i>Segue</i> : l'ambito di operatività dell'art. 2047 c.c. . . . .	56
1.8.2.	<i>Segue</i> : l'ambito di operatività dell'art. 2048 c.c. . . . .	57
	<i>Conclusioni</i> . . . . .	60

Capitolo II  
L'INTERVENTO DEL GIUDICE MINORILE  
NELL'ESERCIZIO DELLA POTESTÀ DEI GENITORI

Sezione I — *Profili sostanziali*

2.1.	Il ricorso al giudice in caso di contrasto tra i genitori su questioni di particolare importanza. . . . .	62
2.1.1.	<i>Segue:</i> l'unità della famiglia e la convivenza dei coniugi quali presupposti di applicabilità dell'art. 316 c.c. . . . .	63
2.1.2.	<i>Segue:</i> la posizione della Corte di legittimità. . . . .	66
2.2.	La pronuncia di decadenza dalla potestà dei genitori. . . . .	69
2.2.1.	<i>Segue:</i> effetti e finalità della misura. . . . .	70
2.2.2.	<i>Segue:</i> l'elemento soggettivo. . . . .	72
2.2.3.	<i>Segue:</i> il comportamento gravemente pregiudizievole per il minore. . . . .	74
2.2.3.1.	<i>Segue:</i> la rilevanza del comportamento omissivo. . . . .	77
2.2.3.2.	<i>Segue:</i> l'irrilevanza della volontà del genitore inadempiente in ordine alla decisione relativa alla decadenza dalla potestà. . . . .	79
2.2.4.	<i>Segue:</i> il nesso di causalità o di <i>relazione</i> tra la condotta del genitore ed il pregiudizio patito dal minore. . . . .	81
2.3.	I casi di reintegrazione nella potestà. . . . .	82
2.4.	I provvedimenti di affievolimento della potestà. . . . .	84
2.4.1.	<i>Segue:</i> i presupposti. . . . .	86
2.4.2.	<i>Segue:</i> contenuto dei provvedimenti adottabili. . . . .	89
2.4.2.1.	<i>Segue:</i> i provvedimenti che limitano la potestà in relazione ad una o più decisioni: il problema delle vaccinazioni obbligatorie. . . . .	90
2.4.2.1.1.	<i>Segue:</i> l'autorizzazione a sottoporre il minore a trattamenti sanitari necessari per l'integrità fisica dello stesso. . . . .	94
2.4.2.1.2.	<i>Segue:</i> ulteriore casistica. . . . .	96
2.4.2.2.	<i>Segue:</i> i provvedimenti che « espropriano », in parte od integralmente, il contenuto della potestà. . . . .	98
2.4.2.3.	<i>Segue:</i> il provvedimento di allontanamento del minore dalla residenza familiare. . . . .	101
2.5.	L'ordine di allontanamento del genitore che maltratta o abusa del minore ai sensi degli artt. 330 e 333 c.c. . . . .	102
2.6.	La rimozione del genitore dall'amministrazione del patrimonio del figlio. . . . .	107
2.7.	La situazione di abbandono, presupposto della dichiarazione di adottabilità. Principi ispiratori. . . . .	109
2.7.1.	<i>Segue:</i> elementi costitutivi della fattispecie. . . . .	110
2.7.2.	<i>Segue:</i> casistica: l'oggettiva inidoneità del genitore a svolgere il ruolo di cura ed educazione del minore. . . . .	115

2.7.3.	<i>Segue</i> : gli atteggiamenti gravemente immorali e i disturbi della personalità del genitore. . . . .	117
2.7.4.	<i>Segue</i> : lo stato di dipendenza da sostanze stupefacenti e le gravi anomalie caratteriali del genitore. . . . .	118
2.7.5.	<i>Segue</i> : ulteriore casistica. . . . .	119
Sezione II — <i>Profili processuali</i>		
2.8.	La distribuzione delle competenze tra il tribunale per i minorenni ed il tribunale ordinario. . . . .	123
2.8.1.	<i>Segue</i> : il criterio distintivo della diversa « causa petendi » e del diverso « petitum ». . . . .	125
2.8.2.	<i>Segue</i> : il criterio distintivo dell'esistenza o meno del rapporto di coniugio tra i due genitori. . . . .	127
2.8.3.	<i>Segue</i> : l'inderogabilità della competenza funzionale e l'inapplicabilità delle norme sulla connessione. . . . .	130
2.9.	La competenza per territorio: il criterio della residenza abituale del minore. . . . .	134
2.9.1.	<i>Segue</i> : la nozione di « residenza abituale » nella giurisprudenza in tema di sottrazione internazionale dei minori. . . . .	136
2.10.	Il procedimento <i>ex art.</i> 316, 3° co., c.c. . . . .	138
2.11.	L'art. 336 c.c.: il procedimento camerale . . . . .	141
2.11.1.	<i>Segue</i> : le eccezioni di incostituzionalità. In particolare: l'asserita violazione del principio del giusto processo (ord. Corte d'appello di Genova, 4 gennaio 2001). . . . .	146
2.11.2.	<i>Segue</i> : le eccezioni di incostituzionalità sollevate con l'ordinanza della Corte d'appello di Torino del 3 gennaio 2001. . . . .	149
2.11.3.	<i>Segue</i> : l'ordinanza della Corte d'appello di Genova dell'11 febbraio 2000. . . . .	152
2.11.4.	<i>Segue</i> : le decisioni della Corte Costituzionale . . . . .	153
2.11.5.	<i>Segue</i> : le reazioni della dottrina . . . . .	157
2.12.	La disciplina delle impugnazioni: l'inammissibilità del ricorso per Cassazione <i>ex art.</i> 111 Cost. . . . .	159
2.12.1.	<i>Segue</i> : la non impugnabilità dei provvedimenti temporanei ed urgenti di cui all'art. 336, 3° co., c.c. . . . .	164
2.12.2.	<i>Segue</i> : il regolamento di competenza. . . . .	165
2.13.	L'intervento della Corte Europea dei diritti dell'uomo. . . . .	166
	<i>Conclusioni</i> . . . . .	172

### Capitolo III

#### I PROVVEDIMENTI DEL GIUDICE RELATIVI ALLA PROLE NELLE IPOTESI DI SEPARAZIONE E DIVORZIO: LA NUOVA DISCIPLINA A CONFRONTO CON QUELLA PREVIGENTE

##### Sezione I — *Profili sostanziali*

3.1.	I provvedimenti riguardo ai figli nella separazione e nel divorzio. Le innovazioni introdotte dalla novella del 2006. . . . .	178
------	---	-----

3.2.	Affidamento condiviso e affidamento congiunto. Comparazione tra vecchio e nuovo regime. . . . .	182
3.3.	Le concrete modalità di esercizio della potestà genitoriale e la possibilità dell'intervento del giudice . . . . .	188
3.4.	L'affidamento del minore ad uno solo dei genitori. . . . .	193
3.5.	L'opposizione del genitore all'affidamento condiviso . . . . .	198
3.6.	Gli ulteriori provvedimenti del giudice inerenti la prole. . . . .	200
3.7.	La frequentazione tra il figlio minore ed il genitore non affidatario o non convivente con lo stesso . . . . .	205
3.8.	Il rapporto tra i nonni e i nipoti . . . . .	211
3.9.	La rilevanza dell'autonomia dei coniugi, riguardo ai figli, nel procedimento contenzioso e nella separazione consensuale. . . . .	216
3.10.	L'audizione del minore . . . . .	219
3.11.	Il tentativo di mediazione familiare. . . . .	222
3.12.	Il cambiamento di residenza del minore. . . . .	224
3.12.1.	<i>Segue:</i> conclusioni sulla possibile interpretazione dell'attuale normativa . . . . .	230
3.13.	La modifica dei provvedimenti inerenti l'affidamento e l'esercizio della potestà . . . . .	233
3.14.	La responsabilità del genitore ai sensi dell'art. 709-ter c.p.c. . . . .	235
3.15.	Il parametro dell'interesse morale e materiale del minore nella scelta della formula più idonea di affidamento. . . . .	238
3.16.	Pregi e difetti della normativa sull'affidamento condiviso. . . . .	241
3.17.	La regolamentazione dell'affidamento dei figli minori in caso di delibazione della sentenza ecclesiastica di nullità del matrimonio . . . . .	247
<i>Sezione II — Profili processuali</i>		
3.18.	Le innovazioni processuali introdotte dalla legge 14 maggio 2005, n. 80. . . . .	249
3.18.1.	<i>Segue:</i> i nuovi criteri di competenza territoriale . . . . .	253
3.18.2.	<i>Segue:</i> il contenuto del ricorso, della memoria difensiva, della memoria integrativa e della comparsa di costituzione in giudizio. . . . .	255
3.18.3.	<i>Segue:</i> la necessaria presenza dei difensori all'udienza presidenziale . . . . .	259
3.19.	Le innovazioni processuali introdotte dalla legge 8 febbraio 2006, n. 54: rinvio. . . . .	261
3.19.1.	<i>Segue:</i> la reclamabilità dei provvedimenti presidenziali. . . . .	262
3.19.2.	<i>Segue:</i> la competenza del giudice del procedimento in corso ad assumere i provvedimenti di cui all'art. 709-ter c.p.c. . . . .	268
3.20.	La impugnabilità dei provvedimenti relativi alla prole assunti in sede di revisione delle condizioni di separazione e divorzio. . . . .	270
	<i>Conclusioni</i> . . . . .	272

Capitolo IV

I PROVVEDIMENTI DEL GIUDICE A TUTELA DELLA PROLE  
IN CASO DI CESSAZIONE DELLA CONVIVENZA  
TRA GENITORI NON CONIUGATI

Sezione I — *Profili sostanziali*

4.1.	L'applicabilità ai « procedimenti relativi ai figli di genitori non coniugati » della disciplina dettata dalla legge 8 febbraio 2006, n. 54. Rinvio. . . . .	275
4.1.1.	<i>Segue</i> : verso l'unificazione degli <i>status</i> di figlio. . . . .	277
4.2.	La disciplina relativa all'affidamento e all'esercizio della potestà nel caso in cui le parti non si rivolgano al Giudice (art. 317- <i>bis</i> , c.c.). . .	281

Sezione II — *Profili processuali*

4.3.	La concentrazione delle competenze in capo al giudice specializzato. . . . .	285
4.3.1.	<i>Segue</i> : il problema del rito applicabile. . . . .	289
4.4.	L'« omologa » da parte del tribunale per i minorenni dell'accordo tra i genitori non coniugati. . . . .	292
	<i>Conclusioni</i> . . . . .	297

Capitolo V

I POTERI DI VIGILANZA DEL GIUDICE TUTELARE

Sezione I — *Profili sostanziali*

5.1.	Il ricorso al giudice tutelare in caso di allontanamento del figlio minore dalla casa familiare. . . . .	301
5.2.	Il potere di vigilanza del Giudice tutelare ai sensi dell'art. 337 c.c. .	305
5.3.	L'autorizzazione al rilascio dei documenti del minore validi per l'espatrio. . . . .	309
5.4.	L'autorizzazione al compimento di atti eccedenti l'ordinaria amministrazione. . . . .	312
5.4.1.	<i>Segue</i> : la distinzione tra atti di ordinaria amministrazione ed atti di straordinaria amministrazione. . . . .	314
5.4.2.	<i>Segue</i> : le singole applicazioni. . . . .	317
5.5.	La nomina del curatore speciale nell'interesse del minore in caso di conflitto di interessi con il genitore. . . . .	319

Sezione II — *Profili processuali*

5.6.	L'individuazione del giudice competente a decidere sul reclamo. . .	322
5.7.	L'inammissibilità del ricorso per cassazione. . . . .	326
	<i>Conclusioni</i> . . . . .	328

## Capitolo VI

LA LEGGE N. 154/2001: GLI ORDINI DI PROTEZIONE  
CONTRO GLI ABUSI FAMILIARISezione I — *Profili sostanziali*

6.1.	Gli ordini di protezione contro gli abusi familiari. . . . .	331
6.2.	I presupposti delle misure di protezione. . . . .	334
6.2.1.	<i>Segue:</i> il « grave pregiudizio all'integrità fisica o morale ovvero alla libertà dell'altro coniuge o convivente ». . . . .	340
6.3.	Il contenuto delle misure di protezione. . . . .	345

Sezione II — *Profili processuali*

6.4.	Il procedimento. In particolare: la legittimazione ad agire e la proposizione della domanda. . . . .	349
6.4.1.	<i>Segue:</i> il giudice competente. . . . .	351
6.4.2.	<i>Segue:</i> la condizione di ammissibilità. . . . .	353
6.4.3.	<i>Segue:</i> la fase istruttoria. . . . .	355
6.4.4.	<i>Segue:</i> la durata e l'attuazione del provvedimento. . . . .	357
6.5.	I mezzi di impugnazione. . . . .	361
6.6.	La natura del procedimento. In particolare: i rapporti con il procedimento cautelare . . . . .	363
	<i>Conclusioni</i> . . . . .	366
	<i>Indice bibliografico</i> . . . . .	369
	<i>Indice cronologico delle pronunce</i> . . . . .	377
	<i>Indice analitico</i> . . . . .	385