



ASSOCIAZIONE ITALIANA DEGLI AVVOCATI PER LA FAMIGLIA E PER I MINORI

## La famiglia che verrà

*Verona, 24 aprile 2015*

# *Responsabilità genitoriale congiunta: norme di applicazione necessaria e Corte CEDU*



prof.ssa Costanza Honorati

*Università di Milano-Bicocca*

## Overview

- 1) Le modifiche alla legge n. 218 /1995;
- 2) L'art. 36-bis e le norme di applicazione necessaria;
- 3) Il pr. della responsabilità parentale congiunta
- 4) RP del padre non sposato: il regime in vigore in Europa
- 5) Le sentenze della CtEDU
- 6) Conseguenze sull'art. 36-bis



L. n. 219/2012 + d.lgs n. 154/2013  
pr. dell'**unicità dello status** di figlio

modifiche anche nel DPR (L n. 218/1995)

art. 33 → filiazione

art. 34 → legittimazione (*abrogato*)

art. 35 → riconoscimento di figlio

art. 35 → rapporti tra genitori e figli

...



Prof.ssa Costanza Honorati

*art. 36 bis :*

«1. **Nonostante il richiamo ad altra legge**, si applicano in ogni caso le norme del diritto italiano che:

- a) **attribuiscono ad entrambi i genitori la responsabilità genitoriale;**
- b) stabiliscono il dovere di entrambi i genitori di provvedere al mantenimento del figlio;
- c) attribuiscono al giudice il potere di adottare provvedimenti limitativi o ablativi della responsabilità genitoriale in presenza di condotte pregiudizievoli per il figlio»

- ✓ *ratio* delle norme di appl. necessaria
- ✓ tutela di principi fondamentali
- ✓ limite preventivo alle norme di conflitto
- ✓ determinazione ex lege è novità
- ✓ certezza

vs rigidità

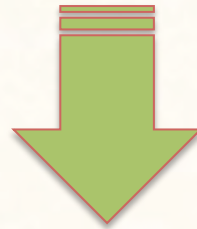
opportunità ?



prof.ssa Costanza Honorati

in Italia...

pr. di responsabilità genitoriale  
condivisa (art. 316 c.c.)



pr. di eguaglianza

- tra figli
- tra padre e madre
- tra padre sposato e  
padre non sposato

## .... fuori Italia:

regime RP del  
padre sposato =  
padre non sposato

Francia, Spagna,  
Portogallo, Danimarca

Croazia, Bulgaria, Ungheria,  
Rep. Ceca, Lettonia,  
Lituania, Polonia, Russia

ma:

regime RP del  
padre sposato  $\neq$   
padre non sposato

Germania, Austria,  
Gran Bretagna, Irlanda,  
Paesi Bassi,  
Lussemburgo,  
Finlandia, Svezia,  
Norvegia, Svizzera



*ratio* trattamento diverso:  
pr. di eguaglianza!  
+ interesse superiore del minore

- ✓ è situazione **diversa** dalla nascita in costanza di matrimonio
- ✓ contesti molto eterogenei

- coppie conviventi (come sposate)
- coppia separata, ma con rapporti civili
- madri sole, padre assente/inadeguato
- madri vittime di stupro





quindi...

resp. genitoriale:

alla madre  
alla nascita  
ex lege

al padre

- in un momento successivo
- previo **accordo** tra genitori o decisione giudiziaria

NB - obblighi economici derivano da paternità

## Corte CEDU

- Balbotin c. UK (1999)
  - Guichard c. Francia (2003)
  - Zaunegger c. Germania (2009)
  - Sporer c. Austria (2011)
- ✓ regime differenziato *non viola* pr. di eguaglianza...
- ✓ ... ma se madre non acconsente, il padre *deve potersi rivolgere al giudice* per ottenere la responsabilità parentale



## RP al padre non sposato :

### (A) modello inglese :

- *Registration at Birth* (consenso di entrambi, alla nascita) ; (80% casi)
- *Parental Agreement*; (poco)
- *Parental Order* (10% casi)



### (B) modello tedesco/austriaco (pre-2013):

- *Sorgeerklärung* (dich. comune) ;
- genitori contraggono matrimonio;
- giudice toglie resp. parent. alla madre e la trasferisce (esclusiva) al padre



a seguito delle sentenze *Sporer e Zaunegger*

nel 2013

- nuova legge tedesca
- nuova legge austriaca

nel 2014

- nuova legge svizzera

→ normative su modello inglese:

- ✓ RP *ex lege* solo alla madre
- ✓ RP al padre: dichiarazione comune (alla nascita; success.)
- ✓ ordine del giudice, che valuta interesse del minore

## raffronto tra i diversi modelli giuridici:

medesima *ratio* ...

parità tra figli +

interesse superiore del minore +

dir. alla bigenitorialità

... con modalità diverse di selezione/  
de-selezione del genitore 'irresponsabile'



espressione di opposte concezioni  
del rapporto Stato-cittadino



prof.ssa Costanza Honorati

alla luce di tutto ciò...

è opportuno  
che il regime di RP congiunta  
sia **imposto**  
anche quando il rapporto è  
regolato da una legge straniera?



prof.ssa Costanza Honorati

interpretazione 'adeguatrice' ?

norma italiana è di **applicazione necessaria** :

**SI** → quando **non è prevista** la possibilità astratta di responsabilità parentale congiunta per padre non sposato

**però NO** → quando tale possibilità **è prevista**, **ma** il padre non sposato **non se ne è avvalso** nelle forme e nei tempi previsti

- ✓ rispetto della policy dell'ordinamento competente;
- ✓ (e delle scelte del padre)



## RIFERIMENTI BIBLIOGRAFICI

- Norme di applicazione necessaria e responsabilità parentale nel diritto internazionale privato italiano, in *Rivista di diritto internazionale privato e processuale*, 2015, (in corso di stampa)
- La responsabilità parentale del padre non sposato. L'approccio italiano e quello inglese a confronto, in *Famiglia e Diritto*, 2014, p. 1150-1168.
- La nuova legge sulla filiazione e il suo impatto sul diritto internazionale privato, in *Modifiche al codice civile e alle leggi speciali in materia di filiazione* (a cura di G. Ballarani, A. Cagnazzo, B. De Filippis, U. Giacomelli, C. Honorati, P. Pazé, F. Preite, R. Rosetti, V. Tagliaferri, M. Velletti), Napoli, 2014, p. 261-296.
- The New Italian Law On Status Filiationis And Pil: Pursuing Material Values Through Mandatory Rules, in *Family and Children – European Expectations and National Reality* (ed. Ivana Kunda), Pravni fakultet, Rijeka, 2014, p. 49-67





grazie

[costanza.honorati@unimib.it](mailto:costanza.honorati@unimib.it)