

INDICE SOMMARIO

Prefazione 15

I. ITALIA

MAURO GRONDONA

RESIDENZA FAMILIARE E «DOVERI» DI COABITAZIONE DEI CONIUGI: TRA AUTONOMIA CONIUGALE CONDIVISA E PROTEZIONE ORDINAMENTALE

1. Famiglia e libertà: tra diritto privato e filosofia politica 19
2. Gli spazi e i luoghi della famiglia 26
3. Residenza, convivenza, coabitazione 30

MARIA PORCELLI

FIGLI MINORI E DIVIETO DI ABBANDONO DELLA CASA FAMILIARE

1. Il divieto di abbandono della casa del genitore quale corollario del principio della responsabilità genitoriale. Operatività del divieto a prescindere dallo *status filiationis*, già prima dell'intervento del legislatore della riforma della filiazione. L'espletamento della funzione educativa quale *ratio* del divieto in esame 39
2. La coabitazione quale elemento indefettibile per l'espletamento della funzione genitoriale. Necessaria la consuetudine di vita comune in luogo della materiale coabitazione. Definitività quale presupposto affinché si possa configurare l'abbandono da parte del minore d'età della casa del genitore 42
3. Il potere dei genitori di richiamare presso di sé il figlio minore d'età. Il ricorso al giudice tutelare 45

EMANUELA MIGLIACCIO

LA DESTINAZIONE A CASA FAMILIARE

- | | |
|--|----|
| 1. Il problema della casa familiare come bene destinato ad uno scopo. Posizioni della dottrina e prime applicazioni della giurisprudenza | 47 |
| 2. Destinazione patrimoniale e separazione nella impostazione classica | 54 |
| 3. Diversa impostazione del rapporto tra destinazione e separazione. Rilevanza ed efficacia | 63 |
| 4. La qualità dell'interesse | 65 |
| 5. L'interesse c.d. abitativo. Indici di rilevanza e di efficacia | 68 |
| 6. Atto atipico negoziale di destinazione e interesse familiare. Meritevolezza dell'interesse | 74 |
| 7. La destinazione all'interesse familiare nella famiglia fondata sul matrimonio | 81 |
| 8. La destinazione a singoli specifici interessi nella famiglia legittima. La casa familiare | 87 |
| 9. La famiglia di fatto | 91 |

GABRIELE CARAPEZZA FIGLIA

ASSEGNAZIONE DELLA CASA FAMILIARE
E INTERESSI IN CONFLITTO. RICERCANDO
UN «RAGIONEVOLE BILANCIAMENTO»
NEL DIALOGO CON LA GIURISPRUDENZA

- | | |
|--|-----|
| 1. Considerazioni introduttive | 95 |
| 2. Interpretazione della disciplina dell'assegnazione e modelli normativi di affidamento della prole: dall'affidamento esclusivo a quello condiviso | 97 |
| 3. Ridefinizione del fondamento assiologico dell'assegnazione e bilanciamento «in concreto» degli interessi concorrenti. Quale concetto di casa familiare? | 101 |
| 4. Ipotesi di armonizzazione giurisprudenziale degli interessi in conflitto: modulazione del <i>quantum</i> dell'assegno di mantenimento; assegnazione parziale; mancata assegnazione per la prevalenza delle esigenze esistenziali del genitore non affidatario | 109 |
| 5. Profili problematici del comodato di casa familiare: obbligo di restituzione quale strumento di temperamento degli interessi delle parti | 113 |
| 6. Durata dell'assegnazione e ipotesi di cessazione | 119 |
| 7. Conclusioni | 120 |

LOREDANA TULLIO

CASA FAMILIARE E ACCORDI TRA I CONIUGI
NELLA CRISI DELLA COPPIA

- | | |
|---|-----|
| 1. Oggetto dell'assegnazione: la casa familiare | 121 |
| 2. Tra sociale e giuridico: comunità di vita e rilievi normativi | 125 |
| 3. I limiti all'autonomia dei coniugi | 126 |
| 4. Gli accordi prematrimoniali | 129 |
| 5. I patti sulla casa familiare | 133 |
| 6. Gli accordi conclusi dinanzi al Sindaco | 136 |
| 7. La negoziazione assistita e le attribuzioni della casa familiare | 138 |
| 7.1 ...in presenza di figli | 140 |
| 7.2 ...in assenza di figli | 145 |
| 8. Natura dell'atto concluso dai coniugi: «accordo» o «contratto»? | 146 |

PIETRO VIRGADAMO

IL COMODATO DI CASA FAMILIARE:
UN RAPPORTO PRECARIO

- | | |
|---|-----|
| 1. Considerazioni preliminari e individuazione del problema: la definizione del profilo temporale del rapporto e del conseguente regime di recedibilità del comodante | 149 |
| 2. Il comodato di casa familiare nella giurisprudenza italiana | 151 |
| 3. Il comodato di casa familiare nella dottrina italiana | 153 |
| 4. La posizione delle Sezioni Unite della Cassazione del 2014 | 157 |
| 5. Profili di criticità della pronuncia delle Sezioni Unite | 160 |
| 6. Una diversa ipotesi ricostruttiva: il comodato di casa familiare come precario e la conseguente libera recedibilità da parte del comodante | 169 |
| 7. Comodato di casa familiare e separazione consensuale, procedimento di mediazione, negoziazione assistita da avvocati | 169 |

CRISTIANO CICERO

CASA FAMILIARE E SITUAZIONI POSSESSORIE

- | | |
|---|-----|
| 1. Nozione di casa familiare | 173 |
| 2. Se l'assegnazione della casa familiare è titolo del possesso <i>ad usucapionem</i> | 174 |
| 3. Il problema della tutela possessoria del convivente <i>more uxorio</i> | 176 |

ORIANA CLARIZIA

ASSEGNAZIONE DELLA CASA FAMILIARE
E TUTELA POSSESSORIA NELLA CESSAZIONE
DELLA CONVIVENZA NON MATRIMONIALE

1. Pari dignità giuridica dei modelli di vita familiare. Il problema dell'assegnazione della casa familiare in séguito alla cessazione della convivenza non basata sul matrimonio. Profili di indagine 187
2. Presupposta inidoneità della convivenza di fatto a produrre effetti giuridici quale ragione della sua assimilazione al rapporto di ospitalità e del diverso trattamento del convivente di fatto rispetto al coniuge non proprietario dell'immobile 191
3. Evoluzione delle risposte giurisprudenziali: configurabilità della situazione di detenzione qualificata, garantita dal ricorso all'azione *ex art. 1168 c.c.*, in capo al convivente *more uxorio* 196
4. Opportunità di distinguere il problema in relazione alla presenza dei figli: la tutela del loro preminente interesse e il principio di responsabilità genitoriale quali fondamenti dell'assegnazione della casa familiare al genitore affidatario di prole 200
5. *Segue*. Composizione dei rapporti abitativi in assenza di figli. Impossibilità di ricorrere allo strumento dell'assegnazione della casa familiare in difesa del convivente economicamente più debole 206
6. Soddisfacimento delle esigenze abitative tramite: contratti atipici di convivenza; comodato vita natural durante e negozi, gratuiti, costitutivi di usufrutto vitalizio. Discussa applicabilità dell'art. 2645 *ter c.c.* ai rapporti familiari di fatto 210
7. Profili successori. Tutela possessoria contro i chiamati all'eredità del convivente premorto 216

GIAMPAOLO FREZZA

CASA FAMILIARE E TRASCRIZIONE

1. Premessa: individuazione della normativa di riferimento 223
2. Trascrizione del provvedimento assegnativo 225
3. Trascrivibilità della domanda giudiziale di assegnazione 228
4. Negoziazione assistita e trascrizione 233

CARLO PETTA

LA TUTELA DEL FUTURO ASSEGNATARIO
DELLA CASA FAMILIARE IN PROSPETTIVA RIMEDIALE

1. L'assegnazione della casa familiare ed il vuoto di tutela nella fase introduttiva del giudizio di separazione 239
2. I rimedi preventivi: il sequestro 247
 - 2.1. *Segue*: I provvedimenti cautelari d'urgenza 251
3. I rimedi successivi: l'azione revocatoria 259
 - 3.1. *Segue*: La nullità contrattuale 261
 - 3.2. *Segue*: L'azione di simulazione 263
4. La trascrivibilità della domanda giudiziale 263
5. L'opponibilità infranovenale della destinazione a casa familiare nella recente giurisprudenza di legittimità 270

MARCO ANGELONE

SCIOGLIMENTO DELLA COMUNIONE
E DIVISIONE GIUDIZIALE DELLA
CASA FAMILIARE PROMOSSA DAL
COMPROPRIETARIO NON ASSEGNATARIO

1. Effetti preclusivi dell'ordine di assegnazione *ex art. 337-sexies* c.c. e diritto potestativo alla divisione della casa familiare di proprietà comune 275
2. La rilevanza della natura della comunione in ordine alla legittimazione ad esperire l'«*actio communi dividundo*» dell'abitazione. Il disposto del novellato art. 191, comma 2, c.c. 277
3. Le principali ragioni a sostegno dell'attuale indirizzo incline a riconoscere al singolo comproprietario la facoltà di chiedere ed ottenere la divisione dell'unità immobiliare oggetto del provvedimento assegnativo 280
4. Il diritto di godimento abitativo del genitore affidatario integra un'entità patrimonialmente valutabile idonea ad incidere in sede di stima sul valore di mercato del cespite adibito a casa familiare 289

LUCA AGOSTARA

SUCCESSIONE MORTIS CAUSA E RISERVA
A FAVORE DEL CONIUGE DEL DIRITTO
DI ABITAZIONE SULLA CASA FAMILIARE

1. Premessa	297
2. <i>Ratio</i> della norma	298
3. Presupposti dei diritti	300
3.1. Presupposti soggettivi	301
3.2. Presupposti oggettivi	306
4. Qualificazione giuridica dell'attribuzione <i>ex art. 540, comma 2, c.c.</i>	309
5. Natura dei diritti di abitazione e di uso	314
6. Acquisizione dei diritti di abitazione e di uso nella successione necessaria	317
7. Acquisizione dei diritti di abitazione e di uso nella successione legittima	323
7.1. Sussistenza dei diritti <i>ex art. 540, comma 2, c.c.</i> nella successione legittima	323
7.2. Calcolo della quota intestata del coniuge superstite	326
8. L'attribuzione <i>ex art. 540, comma 2, c.c.</i> ed il legato in sostituzione di legittima	334
9. Trascrizione dell'acquisto del diritto di abitazione	336

II. SPAGNA

JOSÉ RAMÓN DE VERDA Y BEAMONTE

LA ATRIBUCIÓN DEL USO DE LA VIVIENDA
FAMILIAR EN CASOS DE DIVORCIO EN ESPAÑA:
LA SUPERACIÓN DEL DERECHO POSITIVO
POR LA PRÁCTICA JURISPRUDENCIAL

1. Consideraciones preliminares	343
2. Régimen de custodia y asignación del uso de la vivienda familiar	351
3. Relectura del art. 96.I CC en clave «alimenticia»: la posibilidad de realojar a los hijos en otra vivienda	359
4. La distinta posición jurídica de los hijos menores y mayores de edad, así como la de los cónyuges no custodios	364

5. Otras correcciones jurisprudenciales dignas de mención	369
5.1. La privación del uso de la vivienda familiar como criterio de valoración para la determinación de la cuantía de la prestación de alimentos	370
5.2. La exclusión del concepto de «cargas del matrimonio» de las cuotas de amortización del préstamo concedido para la compra de la vivienda ganancial o común	370
5.3. La posibilidad de división material de la vivienda	373
5.4. El pago, por parte del cónyuge adjudicatario, de los gastos ordinarios de comunidad y de suministro de servicios de la vivienda	373
5.5. ¿Pago de una compensación económica directa por la privación del derecho de uso?	374
6. Duración y posibilidad de revisión del derecho de uso	375
7. Extensión y límites de la aplicación analógica del art. 96 CC a los supuestos de ruptura de uniones de hecho	379
8. La suerte de la vivienda, cuyo uso fue cedido en precario o comodato	387

III. PORTOGALLO

SANDRA PASSINHAS

L'ATTRIBUZIONE DELL'USO DELLA CASA FAMILIARE IN CASO DI DIVORZIO IN PORTOGALLO: CONTRIBUTO PER UN AGGIORNAMENTO INTERPRETATIVO

1. Considerazioni preliminari sul regime del divorzio in Portogallo	393
2. La decisione sull'assegnazione della casa familiare	398
3. La casa familiare goduta in locazione	404
4. La casa familiare di proprietà di uno o di entrambi i coniugi	405
5. Rilievi conclusivi	421

IV. ARGENTINA

AIDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

MARIEL F. MOLINA DE JUAN

PROTECCIÓN DE LA VIVIENDA DE LA FAMILIA
NO MATRIMONIAL EN EL CÓDIGO CIVIL Y
COMERCIAL ARGENTINO

1. Introducción	427
2. Contexto del análisis	428
3. Notas centrales de las uniones convivenciales. Terminología y Requisitos	429
4. La vivienda, un derecho fundamental	434
5. Indisponibilidad relativa de los derechos sobre la vivienda fa- miliar (art. 522 CC y C)	436
5.1. Inmueble protegido	437
5.2. Requisitos del grupo familiar	437
5.3. Naturaleza y forma	438
5.4. Actos que requieren el asentimiento del otro	439
5.5. Protección de los muebles indispensables	439
5.6. Efectos del acto realizado sin asentimiento. Plazo de ca- ducidad	440
6. Inejecutabilidad de la vivienda (art. 522 último párrafo)	441
7. Afectación de la vivienda (art. 244 CC y C)	442
7.1. Supuestos de constitución	442
7.2. Nuevos beneficiarios	443
7.3. Alcances de la protección	444
7.4. Efecto del cese de la unión sobre la afectación de la vi- vienda	445
8. Otras protecciones por el cese de la unión (art. 526 y 527 CC y C)	446
9. Palabras de cierre	448

V. CILE

CRISTIÁN LEPIN MOLINA

BIENES FAMILIARES. SU RECEPCIÓN
DOCTRINARIA Y JURISPRUDENCIAL

1. Introducción	451
2. Finalidad. ¿Protección de la familia, interés superior del hijo o cónyuge más débil?	454

3. Régimen Jurídico	459
3.1. Requisitos	459
3.1.1. Matrimonio o Unión Civil	459
3.1.2. Bienes susceptibles	460
3.1.3. Residencia principal de la familia	466
3.1.4. Resolución judicial o cumplimiento de las solemnidades	471
3.2. Forma de afectación de bienes	471
3.2.1. Declaración judicial	472
3.2.2. Por declaración de cualquiera de los cónyuges	475
3.3. Efectos	475
3.3.1. Respecto de los cónyuges	476
3.3.2. Respecto de terceros	477
3.4. Constitución de derechos reales	479
3.5. Desafectación	480
3.6. Institución de orden público	483
4. Conclusiones	484

VI. MESSICO

JULIÁN GÜITRÓN FUENTEVILLA

LA VIVIENDA Y EL PATRIMONIO FAMILIAR EN MÉXICO

1. Introducción	487
2. Etimología y antecedentes históricos del patrimonio	488
3. Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos	489
4. Código Familiar del Estado de Hidalgo	491
5. Código Civil de México, Distrito Federal del año 2000	493
5.1. Copropiedad del Patrimonio Familiar	494
5.2. El patrimonio familiar es de orden público e interés social	495
5.3. Verdadera protección económica	495
5.4. Requisitos legales para constituirlo	496
5.5. El Gobierno obligado a proteger a las familias	497
5.6. Obligaciones	498
5.7. Causas de extinción	499
6. Tesis Jurisprudenciales a favor y protección del patrimonio familiar en México	501
6.1. Época: Décima Época. Registro: 2008082. Instancia: Pri-	

mera Sala. Tipo de Tesis: Jurisprudencia. Fuente: Gaceta del Seminario Judicial de la Federación. Libro 13, Diciembre de 2014, Tomo I. Materia: Civil. Tesis: 1ª/J.77/2014 (10ª). P. 198	501
6.2. Época: Décima Época. Registro: 2003087. Instancia: Tribunales Colegiados de Circuito. Tipo de Tesis: Aislada. Fuente: Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta. Libro XVIII, Marzo de 2013, Tomo 3. Materia: Civil. Tesis: I.3o.C.79 C (10a.) P: 2043	503
6.3. Época: Décima Época. Registro: 2003096. Instancia: Tribunales Colegiados de Circuito. Tipo de Tesis: Aislada. Fuente: Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta. Libro XVIII, Marzo de 2013, Tomo 3. Materia: Civil. Tesis: I.3o.C.78 C (10a.) P: 2046	504
6.4. Época: Décima Época. Registro: 2003097. Instancia: Tribunales Colegiados de Circuito. Tipo de Tesis: Aislada. Fuente: Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta. Libro XVIII, Marzo de 2013, Tomo 3. Materia: Civil. Tesis: I.3o.C.77 C (10a.) P: 2047. Patrimonio de la familia. Tutela constitucional y legal	505
6.5. Época: Novena Época. Registro: 178175. Instancia: Tribunales Colegiados de Circuito. Tipo de Tesis: Aislada. Fuente: Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta. Tomo XXI, Junio de 2005. Materia: Civil. Tesis: IV.1o.C.42 C. P: 827.	506

MARÍA LEOBA CASTAÑEDA RIVAS

LA VIVIENDA FAMILIAR COMO UN DERECHO HUMANO EN MÉXICO

1. Introducción	509
2. Conceptos generales	509
2.1. Familia	510
2.2. Vivienda	511
3. El derecho a una vivienda y su fundamento constitucional	512
4. Protección de la vivienda en instrumentos internacionales	515
5. El patrimonio familiar	516
6. El derecho a una vivienda digna ¿se encuentra garantizado en México?	521
7. Conclusiones	523
<i>Elenco degli Autori</i>	525