

Indice sommario

Prefazione VII

PARTE PRIMA PRINCIPI GENERALI SULLA VOLONTARIA GIURISDIZIONE

Capitolo I Il sistema della volontaria giurisdizione

| | | |
|------|--|---|
| 1. | Nozione e natura giuridica | 3 |
| 1.1. | La teoria dell'attività giurisdizionale | 5 |
| 1.2. | La teoria del <i>tertium genus</i> | 5 |
| 1.3. | La teoria (dominante) della natura amministrativa | 5 |
| 2. | Caratteri distintivi della giurisdizione volontaria e atti di volontaria giurisdizione | 6 |
| 2.1. | La mancanza di contenziosità | 6 |
| 2.2. | La mancanza di coazione | 7 |
| 2.3. | Insussistenza del passaggio in giudicato del provvedimento di volontaria giurisdizione | 7 |
| 2.4. | Forma | 8 |
| 2.5. | Non impugnabilità in Cassazione | 8 |
| 3. | Gli atti di volontaria giurisdizione | 8 |
| 3.1. | Atti di intervento preventivo nella formazione di rapporti giuridici privati | 8 |
| 3.2. | Atti di intervento nella formazione o nella rettificazione dello stato dei soggetti | 9 |
| 3.3. | Atti di conferimento e di revoca di uffici | 9 |
| 3.4. | Atti di natura cautelare | 9 |
| 3.5. | Atti di documentazione | 9 |

Capitolo II L'intervento del Notaio nella volontaria giurisdizione

| | | |
|------|--|----|
| 1. | La facoltà di sottoscrivere e presentare ricorsi e suoi limiti | 11 |
| 1.1. | La legittimazione del Notaio | 11 |
| 1.2. | Necessario collegamento | 12 |
| 1.3. | Non necessità della procura | 12 |
| 1.4. | Autorità diversa da quella del distretto. | 12 |

| | | |
|------------------|--|----|
| 1.5. | Legittimazione del Notaio al reclamo | 13 |
| 1.6. | Provvedimento ottenuto da Notaio diverso | 13 |
| <i>Caso tipo</i> | | 14 |
| <i>Caso n. 1</i> | | 17 |

Capitolo III La competenza

| | | |
|------------------|---|----|
| 1. | Concetti generali | 21 |
| 1.1. | Nozione di competenza in tema di volontaria giurisdizione | 21 |
| 1.2. | Il sistema legislativo | 21 |
| 2. | La competenza per materia | 22 |
| 2.1. | Generalità | 22 |
| 2.2. | La previsione legislativa. | 22 |
| 2.3. | La norma di chiusura | 24 |
| 2.4. | Alienazione beni ereditari. | 26 |
| 3. | L'introduzione del giudice unico: riflessi sulla volontaria giurisdizione | 28 |
| 3.1. | Premessa | 28 |
| 3.2. | La volontaria giurisdizione in particolare. | 29 |
| 3.3. | Gli incapaci | 30 |
| 3.4. | Conclusioni | 31 |
| 4. | La competenza per territorio | 32 |
| 4.1. | Generalità | 32 |
| 4.2. | La previsione legislativa. | 32 |
| 4.3. | Le varie teorie proposte in mancanza di previsione legislativa | 33 |
| 4.4. | La teoria preferibile | 34 |
| <i>Caso n. 2</i> | | 36 |
| <i>Caso n. 3</i> | | 38 |
| 5. | La competenza per connessione | 39 |
| 5.1. | Generalità | 39 |
| 5.2. | Tesi dell'inammissibilità in tema di volontaria giurisdizione | 40 |
| 5.3. | Tesi della derogabilità della competenza | 40 |
| <i>Caso n. 4</i> | | 41 |
| 6. | Effetti dell'incompetenza | 44 |
| 6.1. | Generalità | 44 |
| 6.2. | La c.d. « apparenza titolata ». Rinvio. | 45 |
| 6.3. | Responsabilità del Notaio. | 45 |

Capitolo IV Il procedimento di volontaria giurisdizione

| | | |
|------|--|----|
| 1. | Generalità | 47 |
| 1.1. | Caratteristiche comuni dei procedimenti di volontaria giurisdizione. | 47 |
| 1.2. | La normativa | 48 |
| 2. | Il ricorso | 48 |
| 2.1. | Nozione | 48 |
| 2.2. | Legittimazione | 48 |

| | | |
|------------------|---|----|
| 2.3. | Capacità | 50 |
| 3. | Il parere | 51 |
| 3.1. | Generalità | 51 |
| 3.2. | Natura giuridica | 51 |
| 3.3. | In particolare, il parere del giudice tutelare. | 52 |
| 3.4. | Altri casi di pareri in tema di volontaria giurisdizione | 53 |
| 3.5. | Effetti dell'omissione del parere. | 53 |
| 4. | La procedura | 53 |
| 4.1. | Nomina del giudice e pareri. | 53 |
| 4.2. | Istruttoria | 54 |
| 4.3. | Il provvedimento - Cenni e rinvio | 54 |
| 4.4. | Le impugnazioni - Cenni e rinvio | 54 |
| 4.5. | I cc.dd. procedimenti anomali | 54 |
| 5. | Il provvedimento | 55 |
| 5.1. | Generalità | 55 |
| 5.2. | Atti di intervento nella formazione dei rapporti giuridici privati | 56 |
| 5.3. | Atti di intervento nella formazione e nella rettificazione dello stato dei soggetti | 56 |
| 5.4. | Atti di conferimento e revoca di uffici | 57 |
| 5.5. | Atti contenenti disposizioni cautelari. | 57 |
| 5.6. | Atti di documentazione | 57 |
| 5.7. | Efficacia del provvedimento. | 57 |
| 6. | L'autorizzazione. | 58 |
| 6.1. | Nozione | 58 |
| 6.2. | Natura giuridica | 60 |
| 6.3. | Carattere preventivo dell'autorizzazione | 61 |
| 6.4. | Rapporti fra autorizzazione e negozio | 62 |
| 6.5. | La responsabilità del Notaio. | 64 |
| <i>Caso n. 5</i> | | 65 |
| <i>Caso n. 6</i> | | 67 |
| <i>Caso n. 7</i> | | 69 |
| 7. | L'iscrizione nel registro delle imprese. | 70 |
| 7.1. | Nozione e natura giuridica | 70 |
| 7.2. | Iscrizione delle sedi secondarie | 71 |
| 7.3. | Effetto dell'iscrizione dell'atto costitutivo | 71 |
| 7.4. | Gli atti compiuti a nome della società | 72 |
| 7.5. | Considerazioni conclusive. | 73 |
| 8. | Le impugnazioni | 73 |
| 8.1. | Generalità | 73 |
| 8.2. | Il reclamo | 74 |
| 8.3. | Nozione di revoca in tema di volontaria giurisdizione | 78 |
| 8.4. | Disciplina della revoca | 78 |
| 8.5. | Impugnativa in sede contenziosa. | 79 |
| 8.6. | Altri rimedi | 80 |
| 9. | La tutela dei terzi e in particolare la c.d. « apparenza titolata » | 80 |
| 9.1. | Generalità | 80 |
| 9.2. | La posizione di terzo | 81 |
| 9.3. | La buona fede | 81 |
| 9.4. | La convenzione | 82 |

| | | |
|-------------------|--|----|
| 9.5. | L'esistenza del provvedimento. | 82 |
| 9.6. | Rapporti con la normativa sull'annullamento per incapacità | 82 |
| 9.7. | Ipotesi discusse. | 82 |
| <i>Caso n. 8</i> | | 84 |
| <i>Caso n. 9</i> | | 87 |
| <i>Caso n. 10</i> | | 89 |

Capitolo V

Ordinaria e straordinaria amministrazione

| | | |
|-------------------|--|-----|
| 1. | Concetto di amministrazione - Sua differenza dalla rappresentanza | 91 |
| 1.1. | Amministrazione e rappresentanza. | 91 |
| 1.2. | Amministrazione e disposizione | 93 |
| 2. | Criteri distintivi | 94 |
| 2.1. | La teoria economica | 94 |
| 2.2. | La teoria della funzione dell'atto | 95 |
| 2.3. | La teoria del rischio | 95 |
| 2.4. | La teoria della contrapposizione tra reddito e capitale. | 96 |
| 2.5. | La teoria normativa | 96 |
| 2.6. | La teoria (preferibile) del criterio normativo integrato dal criterio del capitale e del reddito | 96 |
| 2.7. | Rilevanza della distinzione | 97 |
| 3. | Categorie di atti. | 98 |
| 3.1. | Alienazioni | 98 |
| 3.2. | Acquisti | 99 |
| 3.3. | Adempimento delle obbligazioni. | 99 |
| 3.4. | Atti di acquisto gratuito. | 99 |
| 4. | Il reimpiego nell'ambito della volontaria giurisdizione | 100 |
| 4.1. | Generalità | 100 |
| 4.2. | Giudice competente e modalità di reimpiego | 101 |
| 4.3. | Inosservanza dell'obbligo del reimpiego: obbligo posto a carico del solo rappresentante legale. | 102 |
| 4.4. | Obbligo del reimpiego posto a carico del Notaio | 103 |
| 4.5. | Obbligo del reimpiego posto a carico del <i>solvens</i> | 103 |
| 4.6. | Reimpiego come condizione di efficacia del negozio. | 104 |
| 4.7. | Termine entro il quale va effettuato il reimpiego | 104 |
| <i>Caso n. 11</i> | | 104 |
| <i>Caso n. 12</i> | | 107 |

Capitolo VI

La procura conferita dal rappresentante legale

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Il problema della delega della funzione | 109 |
| 1.1. | Le varie teorie | 109 |
| 1.2. | Compatibilità astratta fra rappresentanza legale e mandato | 110 |
| 1.3. | Mandato generale, mandato generico e mandato speciale | 112 |
| 1.4. | Mandato di ordinaria e mandato di straordinaria amministrazione . | 113 |

| | | |
|------|--|-----|
| 1.5. | La preposizione institoria | 114 |
| 2. | La collaborazione nell'attività materiale. | 115 |
| 2.1. | Generalità | 115 |
| 2.2. | L'ambasceria. | 117 |

Capitolo VII

Il conflitto di interessi

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Generalità | 119 |
| 1.1. | Nozione e caratteri del conflitto di interessi | 119 |
| 1.2. | Il conflitto indiretto di interessi | 122 |
| 1.3. | Il contratto con se stesso | 122 |
| 2. | Il conflitto di interessi in tema di volontaria giurisdizione. | 124 |
| 2.1. | Generalità | 124 |
| 2.2. | Casi espressamente previsti | 126 |
| 2.3. | Il conflitto di interessi nei casi non previsti | 127 |
| | <i>Caso n. 13</i> | 128 |
| | <i>Caso n. 14</i> | 129 |
| | <i>Caso n. 15</i> | 130 |
| | <i>Caso n. 16</i> | 131 |
| | <i>Caso n. 17</i> | 133 |

PARTE SECONDA

GLI ISTITUTI A PROTEZIONE DEGLI INCAPACI

Capitolo I

La responsabilità genitoriale

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | La nuova disciplina della responsabilità genitoriale. | 137 |
| 2. | Brevi cenni sulla nozione e sulla natura giuridica della responsabilità genitoriale | 138 |
| 3. | I poteri dei genitori. Generalità. | 139 |
| 3.1. | Titolarità ed esercizio della responsabilità genitoriale | 139 |
| 3.2. | Esercizio esclusivo della responsabilità genitoriale. | 141 |
| 3.3. | Impedimento di entrambi i genitori | 143 |
| 3.4. | L'impedimento nei riguardi dei terzi. | 144 |
| 4. | I poteri relativi alla persona del figlio | 144 |
| 4.1. | Generalità | 144 |
| 4.2. | Il potere educativo | 145 |
| 4.3. | Il potere di istruzione. | 145 |
| 5. | I poteri relativi al patrimonio del figlio | 146 |
| 5.1. | Generalità | 146 |
| 5.2. | La rappresentanza | 147 |
| 5.3. | Applicazione alla rappresentanza legale delle norme sulla rappresentanza volontaria | 149 |
| 5.4. | L'amministrazione. Sua differenza dalla rappresentanza. Cenni e rinvio | 150 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 5.5. | Usufrutto legale. Cenni e rinvio | 150 |
| 6. | Compimento di atti di straordinaria amministrazione in luogo dei genitori | 150 |
| 7. | L'usufrutto legale | 151 |
| 7.1. | Generalità | 151 |
| 7.2. | Natura giuridica | 151 |
| 7.3. | Differenza dall'usufrutto ordinario. | 151 |
| 7.4. | Oggetto | 152 |
| 7.5. | Estinzione dell'usufrutto legale | 152 |
| 8. | Esclusione e limitazione del potere di amministrazione | 153 |
| 8.1. | Generalità | 153 |
| 8.2. | Esclusione per inadempimento dei genitori | 153 |
| 8.3. | Esclusione indipendente dall'inadempimento dei genitori | 154 |
| 8.4. | Limitazioni per inadempimento dei genitori | 154 |
| 8.5. | Limitazioni non dipendenti dall'inadempimento. | 155 |
| 9. | Responsabilità genitoriale nei confronti dei figli nati | 155 |
| 9.1. | Il concetto di nascita | 155 |
| 9.2. | Tutela patrimoniale accordata ai nati | 156 |
| 9.3. | Il contratto a favore di terzi nati | 156 |
| 9.4. | Natura della rappresentanza dei nati. | 157 |
| 10. | Responsabilità genitoriale sui figli nati fuori del matrimonio | 157 |
| 10.1. | Equiparazione della filiazione | 157 |
| 10.2. | Responsabilità genitoriale sui figli non riconoscibili | 158 |
| 11. | Responsabilità genitoriale dei genitori adottivi. | 159 |
| 11.1. | Brevi cenni sull'adozione | 159 |
| 11.2. | Le forme di adozione. | 160 |
| 11.3. | La responsabilità genitoriale dei minori abbandonati | 161 |
| 11.4. | La responsabilità genitoriale nell'adozione in casi particolari. | 162 |
| 11.5. | Cessazione della responsabilità sull'adottato | 164 |
| 12. | L'affidamento dei minori. | 164 |
| | <i>Caso n. 18</i> | 165 |
| | <i>Caso n. 19</i> | 166 |
| | <i>Caso n. 20</i> | 168 |
| | <i>Caso n. 21</i> | 169 |
| | <i>Caso n. 22</i> | 170 |
| | <i>Caso n. 23</i> | 174 |
| | <i>Caso n. 24</i> | 176 |
| | <i>Caso n. 25</i> | 181 |
| | <i>Caso n. 26</i> | 183 |
| | <i>Caso n. 27</i> | 185 |
| | <i>Caso n. 28</i> | 186 |
| | <i>Caso n. 29</i> | 187 |
| | <i>Caso n. 30</i> | 189 |
| | <i>Caso n. 31</i> | 189 |
| | <i>Caso n. 32</i> | 191 |
| | <i>Caso n. 33</i> | 193 |
| | <i>Caso n. 34</i> | 195 |
| | <i>Caso n. 35</i> | 196 |
| | <i>Caso n. 36</i> | 197 |
| | <i>Caso n. 37</i> | 200 |

Capitolo II

La tutela

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Generalità | 203 |
| 1.1. | Nozione e natura giuridica | 203 |
| 1.2. | Specie di tutela. | 204 |
| 1.3. | Presupposti della tutela | 206 |
| 2. | Gli organi della tutela | 206 |
| 2.1. | Generalità | 206 |
| 2.2. | Il giudice tutelare | 207 |
| 2.3. | Il tutore | 209 |
| 2.4. | Il tutore provvisorio | 215 |
| 2.5. | Il protutore | 216 |
| 2.6. | Curatore speciale. | 217 |
| 2.7. | In particolare il curatore speciale per l'amministrazione dei beni donati o lasciati ad incapaci | 217 |
| 3. | Il procedimento | 220 |
| 3.1. | Apertura della tutela dei minori | 220 |
| 3.2. | Costituzione | 221 |
| 3.3. | Trasferimento della tutela. | 222 |
| 3.4. | Assunzione dell'ufficio | 222 |
| 3.5. | Cessazione della tutela | 224 |
| 4. | L'interdizione in particolare | 225 |
| 4.1. | Presupposti dell'interdizione | 225 |
| 4.2. | Il procedimento | 226 |
| 4.3. | Norme applicabili alla tutela degli interdetti | 227 |
| | <i>Caso n. 38</i> | 228 |
| | <i>Caso n. 39</i> | 229 |
| | <i>Caso n. 40</i> | 231 |
| | <i>Caso n. 41</i> | 233 |
| | <i>Caso n. 42</i> | 234 |
| | <i>Caso n. 43</i> | 235 |
| | <i>Caso n. 44</i> | 237 |

Capitolo III

La curatela

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | Generalità | 239 |
| 1.1. | Nozione | 239 |
| 1.2. | Specie di curatela | 239 |
| 2. | Gli organi della curatela | 240 |
| 2.1. | Generalità | 240 |
| 2.2. | Gli organi giudiziari | 240 |
| 2.3. | Il curatore | 241 |
| 2.4. | Natura giuridica dell'atto di assistenza in particolare | 241 |
| 2.5. | Il curatore speciale | 242 |
| 3. | L'emancipazione in particolare | 243 |
| 3.1. | Generalità | 243 |

| | | |
|-------------------|---|-----|
| 3.2. | Gli atti di natura personale | 244 |
| 3.3. | Gli atti di natura patrimoniale. | 245 |
| 3.4. | Amministrazione dei beni appartenenti ai figli del minore emancipato in particolare | 246 |
| 3.5. | Cessazione dell'emancipazione | 246 |
| 4. | L'inabilitazione in particolare | 247 |
| 4.1. | Generalità | 247 |
| 4.2. | Presupposti dell'inabilitazione | 247 |
| 4.3. | Il procedimento | 249 |
| 4.4. | L'amministrazione dei beni | 249 |
| 4.5. | Cessazione dell'inabilitazione | 250 |
| <i>Caso n. 45</i> | | 251 |
| <i>Caso n. 46</i> | | 252 |
| <i>Caso n. 47</i> | | 255 |
| <i>Caso n. 48</i> | | 257 |
| <i>Caso n. 49</i> | | 258 |
| <i>Caso n. 50</i> | | 259 |
| <i>Caso n. 51</i> | | 260 |
| <i>Caso n. 52</i> | | 265 |
| <i>Caso n. 53</i> | | 266 |

Capitolo IV

L'amministrazione di sostegno

| | | |
|-------------------|---|-----|
| 1. | Generalità | 269 |
| 1.1. | Nozione | 269 |
| 2. | Il procedimento | 270 |
| 2.1. | Il ricorso. | 270 |
| 2.2. | Amministratore di sostegno provvisorio | 272 |
| 2.3. | Amministratore di sostegno rappresentante o assistente | 273 |
| 2.4. | Autorizzazioni del giudice per il compimento degli atti | 274 |
| 2.5. | Conflitto di interessi | 275 |
| 2.6. | Norme applicabili all'amministratore di sostegno | 275 |
| 2.7. | Estensione della disciplina dell'interdizione e dell'inabilitazione all'amministrazione di sostegno | 277 |
| 2.8. | Atti compiuti in violazione di norme di legge o delle autorizzazioni del giudice | 278 |
| 2.9. | Cessazione dell'amministratore di sostegno. | 278 |
| <i>Caso n. 54</i> | | 279 |
| <i>Caso n. 55</i> | | 281 |

Capitolo V

Le misure a protezione degli incapaci negli ordinamenti europei

| | | |
|----|--|-----|
| 1. | Introduzione | 285 |
| 2. | <i>Sachwalterschaft</i> austriaca e <i>Betreuung</i> tedesca. | 285 |
| 3. | <i>Tutelle, Curatelle e Sauvegarde de justice</i> in Francia | 288 |

| | | |
|----|--|-----|
| 4. | Il sistema di <i>Common law</i> | 290 |
| 5. | Grecia e Spagna. | 291 |
| 6. | Unione Europea e Convenzioni Internazionali. | 293 |

PARTE TERZA
SCOMPARSA, ASSENZA E MORTE PRESUNTA

Capitolo I

I fenomeni della scomparsa, assenza e morte presunta

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | L'incertezza dell'esistenza | 297 |
| 1.1. | Generalità | 297 |
| 1.2. | Nozione | 297 |
| 1.3. | Effetti della scomparsa | 298 |
| 1.4. | Natura giuridica | 299 |
| 2. | Il curatore dello scomparso. Generalità | 300 |
| 2.1. | Nozione | 300 |
| 2.2. | Natura giuridica | 300 |
| 3. | Il procedimento di nomina | 301 |
| 3.1. | Legittimazione | 301 |
| 3.2. | Il provvedimento di nomina | 301 |
| 3.3. | La revoca | 302 |
| 4. | I poteri del curatore | 303 |
| 4.1. | Generalità | 303 |
| 4.2. | Il contenuto del provvedimento | 304 |
| 4.3. | Casistica | 304 |
| 5. | In particolare l'immissione nel possesso dei beni dell'assente e la sua natura giuridica | 305 |
| 6. | La figura dell'immesso ed i suoi poteri | 306 |
| 6.1. | Generalità | 306 |
| 6.2. | Natura della posizione giuridica dell'immesso. | 307 |
| 6.3. | Poteri dell'immesso. | 308 |
| 7. | La cessazione dei poteri dell'immesso. | 308 |
| 8. | Il concetto di morte e la sua rilevanza giuridica | 309 |
| 8.1. | La cessazione della persona fisica in generale. Morte biologica e morte clinica | 309 |
| 8.2. | Unicità giuridica del momento della morte | 310 |
| 9. | Generalità dell'istituto della morte presunta | 310 |
| 9.1. | Nozione | 310 |
| 9.2. | Natura giuridica | 311 |
| 9.3. | Il momento della morte presunta | 311 |
| 9.4. | Disciplina | 312 |
| 9.5. | Effetti | 314 |
| | <i>Caso n. 56</i> | 317 |
| | <i>Caso n. 57</i> | 319 |
| | <i>Caso n. 58</i> | 320 |

PARTE QUARTA
**LA VOLONTARIA GIURISDIZIONE
 NEL DIRITTO INTERNAZIONALE PRIVATO**

Capitolo I
Volontaria giurisdizione e diritto internazionale privato

| | | |
|----|---|-----|
| 1. | Generalità | 325 |
| 2. | Disciplina | 326 |
| 3. | Scomparsa, assenza e morte presunta | 327 |
| 4. | Società | 329 |
| 5. | Rapporti genitori-figli e incapaci | 330 |
| 6. | Adozione | 332 |
| 7. | Successioni | 332 |
| | <i>Caso n. 59</i> | 336 |
| | <i>Caso n. 60</i> | 337 |

PARTE QUINTA
LE FUNZIONI CONSOLARI IN MATERIA DI VOLONTARIA GIURISDIZIONE

Capitolo I
Le funzioni consolari

| | | |
|----|--|-----|
| 1. | Generalità | 343 |
| | <i>Bibliografia</i> | 347 |
| | <i>Indice dei Casi</i> | 357 |
| | <i>Indice delle Sentenze</i> | 359 |
| | <i>Indice analitico</i> | 363 |