

IL RICONOSCIMENTO DEI FIGLI NELLE COPPIE SAMESEX

AFFIDAMENTO ETEROFAMILIARE, STEPHCHILD ADOPTION, CERTIFICATO DI NASCITA: IL PUNTO DI VISTA DELLA GIURISPRUDENZA

1) E' POSSIBILE DISPORRE UN AFFIDAMENTO ETEROFAMILIARE DI MINORI A COPPIE SAME SEX?

sì

- art. 4 l. 184/1983

- **Tribunale di Parma - Ufficio Giudice Tutelare 3/07/2013.** Decreto reclamato dal P.M. e confermato dal Tribunale Minorenni di Bologna;

Motivazioni:

1) scopo dell'affidamento eterofamiliare: perseguire il miglior interesse del minore
———> l'essere dello stesso sesso non può quindi a priori considerarsi ostativo all'interesse;

2) non esistono evidenze scientifiche circa danni allo sviluppo del bambino cresciuto in famiglie omosessuali;

2) NEL NOSTRO ORDINAMENTO LA C.D. STEPCHILD ADOPTION HA AVUTO RICONOSCIMENTO?

SI'

LA PERSONA IN COPPIA SAME SEX PUÒ ADOTTARE AI SENSI DELL'ART. 44 LETT. D) L. 184/1983 IL FIGLIO MINORENNE DEL PARTNER

. **Cass. Civ. 12962/2016**

—-> prescinde dallo stato di abbandono dell'adottante

—-> condizioni d'accesso: impossibilità di affidamento preadottivo

“poiché all'adozione in casi particolari prevista dall'art. 44, comma 1, lett. d), possono accedere sia le persone singole che le coppie di fatto, l'esame dei requisiti e delle condizioni imposte dalla legge [...] non può essere svolto - neanche indirettamente - dando rilievo all'orientamento sessuale del richiedente e alla conseguente natura della relazione da questo stabilita col proprio partner”

. **Cass. Civ. S.U. 12193/2019.** Pur pronunciando su altra questione che esamineremo a breve, richiama l'orientamento della n. 12962/2016.

La Giurisprudenza di merito segue le indicazioni della Corte di Cassazione

. Tribunale Minorenni Bologna: 25/06/2020

Conferma la *stepchild adoption* e riconosce la sussistenza di un vincolo di parentela tra i figli biologici dell'adottante e l'adottato figlio del partner

—→ diversamente vi sarebbe discrasia tra il dato giuridico e quello relazionale

3) E' POSSIBILE PER LA MADRE INTENZIONALE CHE HA PRESTATO IL CONSENSO ALLA FECONDAZIONE ETEROLOGA RICONOSCERE IL FIGLIO NATO IN ITALIA E CONCEPITO MEDIANTE IL RICORSO A TECNICHE DI PMA DALLA DONNA CON CUI È UNITA CIVILMENTE?

NO

. CASS. CIV. N. 7668/2020; 8029/2020; 23320/2021

La PMA di tipo eterologo cui fa ricorso una coppia di donne, attribuisce lo *status* di figlio solo rispetto alla madre biologica.

La donna unita civilmente a colei che l'ha partorito non può riconoscerlo

→ L. 40/2004 art. 4 c. 3

Non contrasta con i principi CEDU

Conferma la Corte Costituzionale n. 221/2019 (*l'infertilità fisiologica della coppia omosessuale non è equiparabile a quella della coppia eterosessuale affetta da patologie riproduttive*)

4) L'ATTO DI NASCITA ESTERO CON CUI UN MINORE CONCEPITO TRAMITE PMA DI TIPO ETEROLOGO VIENE INDICATO COME FIGLIO SIA DELLA MADRE BIOLOGICA CHE DELLA MADRE INTENZIONALE, UNITE CIVILMENTE, È TRASCRIVIBILE IN ITALIA?

sì

. Cass. Civ. n. 19599/2016; n. 14878/2017; 23319/2021

L'atto di nascita che si forma all'estero viene riconosciuto pur restando estraneo all'ordinamento italiano che si limita a consentire la produzione degli effetti.

Non vi è contrasto con l'ordine pubblico nazionale.

5) SI POSSONO RICONOSCERE EFFETTI AL PROVVEDIMENTO STRANIERO DI ADOZIONE DI MINORE DA PARTE DI COPPIA OMOAFFETTIVA MASCHILE CHE ATTRIBUISCE LO STATUS GENITORIALE SECONDO IL MODELLO DELL'ADOZIONE LEGITTIMANTE?

sì

. Cass. Civ. S.U. 9006/2021

—> è contraria, o meno, all'ordine pubblico la sentenza straniera di cui si chiede il riconoscimento?
Il limite va ricercato nei principi di ordine pubblico internazionale

“non contrasta con i principi di ordine pubblico internazionale il riconoscimento degli effetti di un provvedimento giurisdizionale straniero di adozione di minore da parte di coppia omoaffettiva maschile che attribuisca lo status genitoriale secondo il modello dell'adozione piena o legittimante, non costituendo elemento ostativo il fatto che il nucleo familiare del figlio minore adottivo sia omogenitoriale OVE SIA ESCLUSA la preesistenza di un accordo di SURROGAZIONE di maternità a fondamento della filiazione”

Perché?

I requisiti dell'eterosessualità e dell'unione matrimoniale quali requisiti per l'adozione piena non possono essere inclusi tra i principi dell'ordine pubblico e sono recessivi rispetto ai principi del best interest of Child di mantenere lo status filiationis e crescere nella famiglia che l'ha accolto.

6) E' TRASCRIVIBILE IL PROVVEDIMENTO STRANIERO DI RETTIFICAZIONE DELL'ATTO DI NASCITA DEL FIGLIO IN CUI VENGONO INDICATI COME GENITORI IL PADRE BIOLOGICO E IL COMPAGNO DELLO STESSO CHE HANNO FATTO RICORSO ALLA GESTAZIONE PER ALTRI?

NO

. Cass. Civ. S.U. 12193/2019

*il riconoscimento dell'efficacia del provvedimento straniero con cui sia stato accertato il rapporto di filiazione fra un minore nato all'estero mediante ricorso alla **MATERNITA' SURROGATA** e il genitore d'intenzione cittadino italiano trova ostacolo nel divieto di surrogazione di maternità previsto dalla Legge 40, sanzionato penalmente e qualificabile come principio di ordine pubblico in quanto posto a tutela di valori fondamentali come la dignità della gestante e l'adozione. La tutela di tali valori è ritenuta **prevalente** sull'interesse del minore a conservare lo status filiationis*

LA DOTTRINA

E' DIVISA TRA CHI:

—-> si realizza una discriminazione in base al genere con penalizzazione delle coppie same sex maschili
(Prof. Alberto Figone)

—-> la prospettiva sta assumendo connotazioni eccessivamente adultocentrica, troppo incline a valorizzare l'aspirazione ad essere genitori con il rischio di una mercificazione dei minori e delle gestanti
(Prof. Giuseppe Recinto)

Ora più che mai sarebbe necessario un chiaro intervento del legislatore

. Corte Cost. 32/2021 auspica

GRAZIE A TUTTI PER L'ASCOLTO