

STUDI E PUBBLICAZIONI DELLA
RIVISTA DI DIRITTO INTERNAZIONALE PRIVATO E PROCESSUALE

66

BENEDETTA UBERTAZZI

LA CAPACITÀ DELLE PERSONE FISICHE NEL DIRITTO INTERNAZIONALE PRIVATO



CASA EDITRICE DOTT. ANTONIO MILANI
2006

INDICE-SOMMARIO

<i>Abbreviazioni</i>	XIII
----------------------------	------

CAPITOLO PRIMO

LE LINEE DEL SISTEMA

A – Le fonti esaminate

1. Le fonti relative alla capacità: il diritto materiale degli Stati, le convenzioni di d.i.pr., il diritto comunitario 3
2. Le fonti di d.i.pr. interno in materia di capacità; esse abbracciano le regole relative a commorienza, scomparsa, assenza e morte presunta, a “condizioni” e “presupposti” riguardanti matrimonio, riconoscimento di figlio e adozione, e al trattamento dello straniero..... 19
3. I metodi di trattamento di fattispecie internazionali utilizzati dalle disposizioni di d.i.pr. convenzionali e interne sulla capacità 32
4. Le regole di applicazione necessaria e di ordine pubblico relative alla capacità..... 36

B – Le linee generali delle fonti

5. La linea tradizionale dell’applicazione del *dépeçage* in materia di capacità: nel diritto italiano e nelle convenzioni di d.i.pr. 45
6. Il carattere recessivo del *dépeçage*, la crescita delle capacità sottoposte alla *lex substantiae actus*, e le ragioni di opportunità di questa crescita 53

7. L'area residua di applicazione del <i>dépeçage</i> in materia di capacità.....	65
8. Capacità e statuti internazionalprivatistici della persona: la categoria di d.i.pr. dello statuto personale; i criteri di collegamento adottati dalle convenzioni; quelli seguiti dai sistemi di <i>civil law</i> , di <i>common law</i> e dagli Stati a ordinamento plurilegislativo; i tentativi di armonizzazione internazionale; i criteri di collegamento utilizzati dal d.i.pr. italiano	66
C – Categorie e criteri di collegamento	
9. Le categorie civilistiche relative alla capacità.....	92
10. La loro qualificazione internazionalprivatistica	100
11. Le diverse categorie di d.i.pr. riguardanti la capacità. Il carattere unitario di quella delle capacità speciali.....	114
12. Il contenuto delle categorie di d.i.pr. relative alla capacità.....	119
13. I diversi criteri di collegamento utilizzati in materia di capacità;	120
14. in particolare quello della nazionalità	122
15. L'adattamento in caso di divergenza tra la legge regolatrice della capacità e quella della sostanza dell'atto.....	127

CAPITOLO SECONDO

LA CAPACITÀ GENERALE

A – La capacità giuridica generale

16. Introduzione	129
17. Il concepimento, la soggettività del concepito, le sue ulteriori capacità di ricevere per testamento e per donazione. Il <i>nondum conceptus</i>	131
18. La nascita e la vitalità.....	151
19. L'interruzione volontaria di gravidanza e la sperimentazione sull'embrione.....	154
20. La morte naturale, il momento del decesso, la certificazione della morte, la sepoltura dei defunti, la sorte degli organi <i>post mortem</i>	156

21. Il disconoscimento della capacità giuridica: le caste, la schiavitù, l'apostasia. La legge applicabile alla capacità dei rifugiati.....	171
B – La capacità di agire generale	
22. Introduzione.....	175
23. La maggiore età	176
24. La minore età	178
25. Gli incapaci maggiorenni: la donna celibe, la puerpera, la donna coniugata, il soldato in tempo di guerra, gli infermi di mente..	181
26. I nuovi istituti a tutela degli incapaci costituiti da <i>trust</i> , <i>mandat d'inaptitude</i> , mandato misto, <i>living will</i> ; la legge regolatrice delle relative capacità; la capacità di scegliere la loro <i>lex causae</i>	196
27. La capacità di consentire il trapianto e altri interventi sanitari	205
28. La capacità di lavoro	208
29. La capacità di obbligarsi per fatto illecito.....	217
30. La capacità matrimoniale	218
31. La capacità relativa al riconoscimento di figli naturali	225
32. La capacità di adottare e di consentire la propria adozione	228
33. La capacità di testare e di donare. La capacità di ricevere per testamento e per donazione	233
34. La capacità del fallito. Il riconoscimento in Italia dell'incapacità derivante dal fallimento estero.....	241
35. La capacità del condannato penale. Il riconoscimento in Italia dell'incapacità derivante da condanna penale estera.....	243
36. La capacità processuale.....	245
37. La capacità di porre in essere convivenze registrate tra persone di sesso diverso e unioni omosessuali	250
38. L'incapacità naturale.....	265

CAPITOLO TERZO

LE CAPACITÀ SPECIALI

39. Introduzione.....	271
40. La capacità di <i>trustee</i> , "curatori" di minori e maggiori, amministratori di società, arbitri	272

41. La capacità dei coniugi.....	275
42. La capacità relativa a immobili e terreni agricoli.....	276
43. La legittimazione a contrarre matrimonio, a riconoscere il figlio naturale, ad adottare, a ricevere per testamento o per donazione, a celebrare-registrare unioni, e ad agire in giudizio: rinvio	282

CAPITOLO QUARTO

LA CAPACITÀ NEGOZIALE

A – La capacità negoziale generale, le capacità negoziali speciali e quella soggetta alla <i>lex loci</i>	
44. Le quattro categorie di capacità negoziale soggette alla legge nazionale e rispettivamente alla <i>lex substantiae actus</i> propria delle capacità speciali, alla <i>lex loci</i> , e alla <i>lex substantiae actus</i> applicabile alla capacità negoziale relativa al commercio internazionale	283
45. La capacità soggetta alla <i>lex loci</i> : il caso e la regola <i>Lizardi</i> ; gli artt.23.2, 23.3 e 23.4.....	288
46. La capacità soggetta alla <i>lex loci</i> : le convenzioni di Roma del 1980 e di Ginevra del 1930 e del 1931; il loro coordinamento con gli artt.23.2, 23.3 e 23.4.....	292
47. L'insufficienza del criterio della <i>lex loci</i>	296
B – La capacità negoziale relativa al commercio internazionale	
48. Le ragioni di opportunità che suggeriscono questa categoria e la sua soggezione alla <i>lex substantiae actus</i>	299
49. L'inapplicabilità del criterio della legge nazionale: per effetto del diritto comunitario	300
50. e di quello del WTO.....	315
51. L'applicabilità della <i>lex substantiae actus</i> e la vicinanza della categoria della capacità negoziale relativa al commercio internazionale a quella delle capacità speciali.....	323
52. L'impostazione rinunciataria della convenzione di Roma del 1980.....	327
53. L'applicazione integrativa della <i>lex loci</i>	328

C – Consumatori, titoli di credito, scelta di legge	
54. La capacità negoziale dei consumatori.....	329
55. La capacità negoziale riguardante i titoli di credito	331
56. La capacità relativa alla scelta di legge, di giurisdizione e di arbitrato	332

CAPITOLO QUINTO

LE ALTRE REGOLE SULLA CAPACITÀ

A – La commorienza	
57. Il rilievo dell’istituto	343
58. Il diritto materiale degli Stati e il possibile conflitto di qualificazione	344
59. Il d.i.pr. italiano previgente	347
60. La regola attuale dell’art.21 l. d.i.pr.	350
B – L’assenza	
61. Il rilievo dell’istituto	358
62. Il diritto materiale degli Stati e il possibile conflitto di qualificazione	358
63. Il d.i.pr italiano previgente	364
64. La regola attuale dell’art.22.1 l. d.i.pr.	365
C – La reciprocità	
65. Il problema della vigenza dell’art.16 co.1 disp.prel. c.c.	371
66. Trattamento dello straniero e capacità	375
67. Eseggesi dell’art.16 co. 1 disp.prel. c.c.	377

CAPITOLO SESTO

IL PROCESSO

68. La capacità processuale e quella relativa alla scelta di giurisdizione e di arbitrato: rinvio. Le questioni di giurisdizione in materia di capacità.....	381
--	-----

69. Il riconoscimento e l'esecuzione di provvedimenti stranieri riguardanti la capacità	388
70. Cenni sulla prova in materia di capacità	392
71. Processo relativo alla capacità e metodi di trattamento delle fattispecie internazionali	393
Indice delle fonti	395
Indice della giurisprudenza	401
Indice degli autori	409