

TI_GERICHTE 11.2015.88 vom 18. Oktober 2016

TI Tribunale d'appello, 2016-10-18, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_11.2015.88

FR: TI_GERICHTE 11.2015.88 du 18 octobre 2016

IT: TI_GERICHTE 11.2015.88 del 18 ottobre 2016

Erwägungen

E. 000

franchi (art. 308 cpv. 2 CPC). In concreto tale requisito non si pone, il principio del divorzio essendo una questione senza valore litigioso. Circa la tempestività dell'appello, la decisione impugnata è giunta alla patrocinatrice dell'istante il 10 settembre 2015. Il termine di ricorso sarebbe scaduto così sabato 10 ottobre 2015, salvo protrarsi al lunedì 12 ottobre 2015 in virtù dell'art. 142 cpv. 3 CPC. Introdotto l'ultimo giorno utile, l'appello è dunque ricevibile.

E. 2

Premesso che nelle cause di divorzio la competenza per territorio deve sussistere sin dal momento in cui la procedura è introdotta, il Pretore aggiunto ha ricordato che il foro dell'art. 23 cpv. 1 CPC al domicilio di una parte è imperativo. Ciò posto, egli ha accertato che nel settembre del 2013 AP 1 si è trasferita a Lon_____ a mero scopo di formazione, ma che lì essa ha acquistato una casa e lì viveva con i figli. Inoltre quando tornava in Ticino essa soleva recarsi piuttosto dal compagno a Los_____ anziché dalla madre ad As_____. A mente del Pretore aggiunto, quindi, AP 1 doveva considerarsi domiciliata a Lon_____. A suo avviso, poi, al momento di introdurre l'azione di divorzio, il 30 aprile 2014, non si ravvisavano elementi oggettivi per ritenere che il centro degli interessi di lei riconoscibile a terzi fosse As_____. Gli indizi adottati (domicilio amministrativo ad As_____, amicizie nel Ticino, medici curanti ticinesi, mobilio depositato a casa dalla madre, fiscalista ad As_____ e conto bancario principale mantenuto presso un istituto di As_____) “appaiono poco indicativi” rispetto a quelli che “hanno una forte visibilità esterna”, come l'acquisto della casa a Lon_____ abitata con i figli. Tale residenza costituiva dopo separazione dal marito “il centro dei suoi interessi, la sua famiglia, tanto che da quando [i figli] sono andati a vivere con lei a Lon_____ i ritorni in Ticino di AP 1 e figli non sono [più stati] riconducibili alla presenza di sua madre e nonna dei bambini, ma alla nascente relazione sentimentale con F_____”. In definitiva il Pretore aggiunto ha escluso la sua competenza per territorio e, con ciò, la ricevibilità dell'azione.

E. 3

L'appellante ribadisce di essersi trasferita con i figli da Z_____ ad As_____ nella casa in proprietà comune con il fratello, su cui sua madre beneficia di un diritto di usufrutto e di abitazione vita natural durante. Lì ha costituito il suo domicilio, mentre a Lon_____ essa si è recata solo per uno stage di formazione. Il successivo trasferimento dei figli in Inghilterra è dovuto a problemi di salute della madre e non ha mutato lo scopo del soggiorno, né ha creato particolari legami con Lon_____. L'acquisto della casa a Lon_____ – essa argomenta – è stata una scelta obbligata, tant'è che il mobilio è rimasto ad As_____, la locazione di un appartamento non

entrando in linea di conto per i prezzi proibitivi del luogo. L'appellante rileva inoltre di essere rientrata ad As_____ frequentemente, di avere insegnato ai figli l'italiano e di avere un nuovo compagno nel Ticino, di modo ch'essa non ha mai inteso fare di Lon_____ il centro dei suoi interessi. Anzi, se non As_____, il centro dei suoi interessi era se mai Los_____, dov'è domiciliato il compagno, ciò che basterebbe per fondare la competenza territoriale del giudice adito. Ad As_____ l'appellante fa valere inoltre di avere la madre e il fratello, le amicizie, i medici curanti suoi e dei figli, la fiscalista, un conto bancario e un collegamento telefonico. Infine – essa soggiunge – l'iscrizione nel registro degli abitanti indizia il domicilio ad As_____, tanto più che dal giugno del 2015 essa è tornata stabilmente ad As_____ con i figli.

E. 4

Giusta l'art. 23 cpv. 1 CPC per le azioni di diritto matrimoniale il foro del domicilio di una parte, determinato secondo il Codice civile (art. 10 cpv. 2 CPC), è imperativo (art. 9 cpv. 2 CPC; sentenza del Tribunale federale 5A_875/2015 del 22 aprile 2016, consid. 3.2.3 con riferimenti). Determinante in una procedura di divorzio è la situazione al momento in cui è promossa causa (art. 62 cpv. 1 CPC), anche per evitare cambiamenti di domicilio strumentali (sentenza del Tribunale federale 5A_903/2013 del 29 gennaio 2014, consid. 2.2, con rinvii a DTF 116 II 9 consid. 5 e 116 II 212 consid. 2b/bb; v. anche Rep. 1996 pag. 146). Successivi cambiamenti di domicilio non importano (perpetuatio fori : Sutter-Somm/Lötscher in: Sutter-Somm/Hasenböhler/Leuenberger [curatori], Kommentar zur Schweizerischen ZPO, 3^a edizione, n. 7 ad art. 23; Siehr/Bähler in: Basler Kommentar, ZPO, 2^a edizione, n. 7 ad art. 23; Spycher in: Berner Kommentar, Schweizerische ZPO, Berna 2012, n. 21 con rinvii ad art. 23).

E. 5

Conformemente all'art. 23 cpv. 1 CC il domicilio di una persona è nel luogo in cui questa dimora con l'intenzione di stabilirvisi durevolmente. Il domicilio presuppone due requisiti cumulativi: l'uno oggettivo, consistente nella residenza effettiva in un determinato luogo, l'altro soggettivo, consistente nell'intenzione di stabilirsi durevolmente in quel luogo. L'interessato deve dunque fare del luogo in questione il centro dei suoi interessi personali, familiari e professionali, ciò che va stabilito in base a circostanze oggettive e riconoscibili, non semplicemente in funzione dei suoi propositi (DTF 137 II 126 consid. 3.6, 137 III 600 consid. 3.5). Di regola il domicilio corrisponde al centro delle relazioni individuali, ovvero al luogo in cui il soggetto dorme, trascorre il tempo libero, ha i suoi effetti personali, dispone usualmente di un indirizzo postale e di un collegamento telefonico. Indicazioni figuranti in documenti amministrativi (per esempio licenze di circolazione e di condurre), come pure il deposito di certificati o di documenti d'identità in un dato luogo costituiscono seri indizi per un domicilio civile, al punto da istituire una presunzione di fatto, ma rimangono pur sempre indizi alla stregua delle attestazioni che rilascia la polizia degli stranieri, l'autorità fiscale o un organismo delle assicurazioni sociali. E tale presunzione è refragabile (DTF 141 V 535 consid. 5.2, 136 II 410 consid. 4.3; sentenze del Tribunale federale 5A_812/2015 del 6 settembre 2016, consid. 5.1.2 con rinvii e 5A_875/2015 del 22 aprile 2016, consid. 3.2.3 con rinvii).

E. 6

Trattandosi di una dimora in un luogo “a scopo di formazione”, essa non costituisce domicilio (art. 23 cpv. 1 seconda frase CC, che riprende l'art. 26 vCC). Ciò non esclude che

in casi particolari la persona possa stabilire nel luogo di dimora il centro dei suoi interessi, sicché quel luogo diventi il domicilio. Occorrono però seri elementi a tal fine (v. DTF 137 II 122 consid. 3.6; Meier/de Luze, *Droit des personnes*, articles 11–89a CC, Ginevra/Zurigo/Basilea 2014, pag. 192 n. 402; Steinauer/Fountoulakis, *Droit des personnes physiques et de la protection de l'adulte*, Berna 2014, pag. 124 n. 364; D. Staehlin in: *Basler Kommentar, ZGB I*, 5^a edizione, n. 19d ad art. 23; Eigenmann in: *Commentaire romand, CC I*, Basilea 2010 n. 6 ad art. 26 vCC; E. Bucher in: *Berner Kommentar*, edizione 1976, n. 3 ad art. 26 vCC). Non assurge a domicilio il luogo di residenza se lo studente rientra regolarmente dai genitori il fine settimana o durante le vacanze semestrali. Diventa domicilio invece il luogo di residenza ove lo studente stabilisca con quel luogo un legame particolarmente stretto, allentando sensibilmente i legami con il domicilio anteriore (sentenza del Tribunale federale 9C_946/2008 dell'11 febbraio 2009, consid. 4.1 con riferimenti).

E. 7

In concreto risulta dagli atti che dopo la separazione dei coniugi, intervenuta il 1° maggio 2012, AP 1 si è domiciliata il 30 luglio 2013 ad As _____ (doc. B), dove essa possiede in proprietà comune con il fratello un'abitazione sulla quale la madre B _____ beneficia di un diritto d'usufrutto e di abitazione a vita (doc. E, allegato 5). In quello stesso luglio del 2013 essa è stata ammessa a frequentare il corso triennale per ottenere il Master of Arts _____ presso il _____ di Lon _____ (doc. E allegato 1) e nell'agosto successivo ha acquistato una casa in quella città. Il corso è iniziato il 30 settembre 2013 e quasi settimanalmente essa è rientrata ad As _____ dai figli, rimasti con la nonna (doc. E, allegato 5 e 7). Nel novembre del 2013 AP 1 ha allacciato una relazione con F _____ di Los _____ (doc. E, allegato 6). Alla fine di gennaio del 2014 i figli Am _____ e O _____ hanno raggiunto la madre a Lon _____, dove il 3 febbraio 2014 hanno cominciato a frequentare la _____ School (doc. 1A e 4). Il 26 giugno 2014 madre e figli si sono annunciati all'ufficio del controllo abitanti di As _____, partenti “ per trasferimento a Lon _____: _____, _____ ” (doc. 2). Se non che, nel maggio del 2015 AP 1 ha interrotto gli studi ed è rientrata con i figli ad As _____, dove è stata registrata nel sistema generalizzato ticinese dei dati anagrafici (MovPop).

E. 8

Sentita personalmente, AP 1 ha dichiarato che la sua intenzione iniziale era di trasferirsi insieme con i figli direttamente da Z _____ a Lon _____, tanto da avere già preiscritto i ragazzi a una scuola privata, e che tale volontà è sussistita anche dopo essere rimasta qualche mese ad As _____. Il proposito tuttavia è stato abbandonato, il marito prospettando una denuncia per rapimento di minori. Essa ha ammesso l'acquisto di una casa a Lon _____, pensata anche per accogliere i figli, “ poiché gli affitti costavano troppo ”, ma ha dichiarato che durante le ferie scolastiche è sempre tornata ad As _____ con i ragazzi. E in quel Comune, oltre a risiedere la madre e il fratello, si trovano i suoi medici curanti, così come il pediatra dei figli, la sua fiscalista, e ad As _____ ha sede la banca in cui essa detiene il suo conto principale. Quanto alla relazione con F _____, l'appellante lo vede ogni volta che torna nel Ticino (interrogatorio del 1° aprile 2015). B _____ ha rammentato da parte sua l'acquisto dell'immobile a Lon _____ da parte della figlia, finanziato con l'accensione di un mutuo ipotecario sulla casa di As _____, riconoscendo di essersi occupata della custodia dei nipoti tra il luglio del 2013 e il gennaio del 2014, mentre la figlia rientrava il “giovedì se quel giorno non aveva

corsi o il venerdì fino alla domenica sera”, salvo durante il diritto di visita paterno. Dopo il trasferimento dei nipoti a Lon_____ essa non è stata di grado di ricordare “la frequenza con la quale essi sono ritornati”, salvo un periodo di dieci giorni dopo la partenza “quando hanno preso il gatto”, né ha potuto confermare che circa ogni 6 settimane i nipoti tornavano nel Ticino. Essa ha riferito nondimeno che la figlia ha portato a Lon_____ solo lo stretto necessario, che il resto dei mobili provenienti da Z_____ è rimasto ad As_____ e che da quando la figlia ha una nuova relazione la frequenza dei rientri in Ticino “si è fatta più intensa” (deposizione del 1° aprile 2015: verbali, pag. 5 e 6). F_____ ha confermato la relazione con AP 1 dal dicembre del 2013, precisando di averla vista con una frequenza che varia, “ma ritengo possa essere di 3-4 settimane”, incontrandola nel Ticino anche durante tutte le vacanze “e penso a Natale, Carnevale e Pasqua e Ognissanti”. A suo parere, la rete sociale della compagna è nel Ticino, mentre a Lon_____ essa si limitava a occuparsi dei figli e a seguire i corsi. Tra di loro Am_____ e O_____ parlano inglese e in inglese rispondono alla madre, la quale si rivolge loro in inglese o in italiano (deposizione del 1° aprile 2015: verbali, pag. 7 e 8).

E. 9

Ciò posto, nemmeno il marito pretende che, dopo la partenza da Z_____ intervenuta nel luglio del 2013, il centro delle relazioni di AP 1 non sia divenuto As_____. In quel luogo del resto l'appellante è nata e cresciuta, in quel luogo vivono sua madre e suo fratello e in quel luogo essa è comproprietaria di una casa d'abitazione. D'altro lato è pacifico che nel settembre del 2013 AP 1 si è recata a Lon_____ solo per frequentare un corso e ottenere un master in ceramica al Royal College of Art . Essa rientrava regolarmente – se non settimanalmente – ad As_____, dove nel dicembre del 2013 ha allacciato una relazione con F_____. Il suo centro degli affetti e delle relazioni sociali è quindi rimasta As_____. Poco giova che a Lon_____ essa abbia acquistato un immobile, dato che ciò non le impediva di tornare assiduamente nel Ticino. Sussisteva così la presunzione del domicilio ad As_____ giusta l'art. 23 cpv. 1 seconda frase CC. Spettava a AO 1 sovvertirla, dimostrando l'esistenza di un centro d'interessi a Lon_____.

E. 10

Da parte sua il convenuto si è limitato ad allegare che la competenza per territorio spetta in concreto al giudice di Zu_____ perché le parti si sono sposate e hanno vissuto nella Svizzera tedesca, perché i figli sono nati là, perché quel giudice ha già statuito in via cautelare, perché egli non parla italiano e perché i figli parlano poco quell'idioma. Si tratta di argomentazioni che non sono lontanamente atte a sovvertire la presunzione del domicilio ad As_____. Per il resto il convenuto si limita ad allegare che la moglie ha acquistato casa a Lon_____, dove a un determinato momento ha trasferito i figli (verbale del 21 ottobre 2014, pag. 1 in fine, pag. 2 in alto e pag. 4), di modo che per finire essa ha – a suo dire – trasferito nella capitale inglese il centro dei suoi interessi effettivi. Ma simile affermazione non basta per dimostrare ch'egli abbia “portato gli elementi atti a dimostrare che la residenza di Lon_____ dell'appellante non fosse per meri scopi di perfezionamento professionale ” .

E. 11

Non si disconosce che con il trasferimento dei figli a Lon_____ (alla fine di gennaio del 2014) e la loro scolarizzazione, il legame dell'appellante con la capitale inglese si sia intensificato. Non al punto tuttavia da denotare una delocalizzazione del centro d'interessi. Che a quel momento il legame affettivo dell'appellante con i figli fosse più forte rispetto a quello con la madre o con il nuovo compagno, la relazione sentimentale essendo solo agli albori, è possibile. Sta di fatto che, anche dopo il trasferimento dei figli, Lon_____ è rimasta per l'appellante un mero luogo di formazione, AP 1 non risultando avere stretto amicizie particolari, avere intrattenuto rapporti sociali o intrapreso un'attività qualsiasi fuori degli studi. Anzi, secondo F_____ l'appellante si limitava a seguire i corsi e a occuparsi dei ragazzi (deposizione del 1° aprile 2015: verbali, pag. 7). Per di più, non appena poteva (e sempre durante le vacanze scolastiche), essa tornava ad As_____, dove con il compagno frequentava le amicizie. Che dopo l'arrivo dei figli i rientri si siano diradati è comprensibile, data la scolarizzazione dei figli. Poco importa tuttavia che – come assume il Pretore aggiunto – tali rientri fossero destinati a incontrare F_____ a Los_____ piuttosto che la madre ad As_____. Per tacere del fatto che, come rileva l'appellante, anche Los_____ ricade sotto la giurisdizione di Locarno Campagna, determinante è che AP 1 non avesse allentato i legami con il luogo di domicilio. E ad As_____ essa conservava una parte ragguardevole dei suoi legami familiari, aveva instaurato un legame affettivo, manteneva la sua rete sociale e disponeva di un immobile con recapito postale.

E. 12

Che i medici di fiducia dell'appellante e dei figli fossero ad As_____ e che AP 1 abbia conservato determinati servizi in Svizzera (conto bancario, assicurazione malattia e collegamento telefonico cellulare prepagato) non sono – di per sé – fatti di particolare rilievo, ancorché corroborino la circostanza che l'interessata non avesse interrotto i contatti con il Ticino. È vero inoltre che il 26 giugno 2014 madre e figli si sono annunciati all'ufficio del controllo abitanti di As_____, dichiarandosi partenti per Lon_____, i ragazzi non potendo altrimenti essere iscritti alle scuole pubbliche inglesi. Sta di fatto che per finire a Lon_____ moglie e figli si sono limitati a disporre dello stretto necessario, la gran parte dei mobili e delle suppellettili portate da Z_____ essendo rimasta ad As_____ (deposizione B_____ del 1° aprile 2015: verbali, pag. 6). Ponderate tutte le circostanze del caso nel loro insieme, le circostanze esteriori accreditano dunque quanto l'appellante assevera, ovvero che i legami con Lon_____ non erano preponderanti rispetto a quelli con As_____, dove era rimasta focalizzata la maggior parte degli elementi inerenti alla sua vita personale e sociale, e con ciò il suo domicilio.

E. 13

Né va trascurato il fatto, per concludere, che sin dall'inizio AP 1 ha sempre espresso la volontà di rientrare ad As_____ una volta conclusa la formazione. Non che un domicilio dipenda da semplici intenzioni soggettive (sopra, consid. 5). Alla prova dei fatti però l'appellante è effettivamente rientrata ad As_____, e ciò ancor prima del termine della formazione, il che attesta come gli intenti iniziali fossero reali e non strumentali alla procedura di divorzio. Ne segue che AO 1 non ha recato prove sufficienti per dimostrare che all'introduzione dell'azione di divorzio Lon_____ fosse diventata il domicilio della moglie. E siccome la presunzione dell'art. 23 cpv. 1 seconda frase CC non è stata capovolta, As_____ è rimasta il centro delle relazioni e degli interessi di AP 1, onde

la competenza per territorio del Pretore adito. Fondato, l'appello merita così accoglimento e la decisione impugnata va riformata di conseguenza.

E. 14

Le spese processuali e le ripetibili del giudizio odierno seguono la soccombenza del convenuto (art. 106 cpv. 1 CPC). L'esito dell'attuale giudizio impone anche una modifica del dispositivo sulle spese e le ripetibili di prima sede, che segue identica sorte.

E. 15

Quanto ai rimedi esperibili contro la presente sentenza sul piano federale (art. 112 cpv. 1 lett. d LTF), un eventuale ricorso in materia civile è ammissibile senza riguardo a questioni di valore (sopra, consid. 1). Per questi motivi, decide: I. L'appello è accolto e la sentenza impugnata è riformata come segue: 1. L'eccezione di incompetenza per territorio è respinta. 2. Le spese processuali complessive fr. 1500.– sono poste a carico di AO 1, che rifonderà all'attrice fr. 3000.– per ripetibili. II. Le spese di appello di fr. 1500.–, da anticipare dall'appellante, sono poste a carico di AO 1, che rifonderà alla controparte fr. 2000.– per ripetibili. III. Notificazione a: – avv.; – avv.. Comunicazione a: – Pretura della giurisdizione di Locarno Campagna; – Bezirksgericht Zürich, 1. Abteilung, Einzelgericht (FE 140339-L/Z06). Per la prima Camera civile del Tribunale d' appello Il presidente

La vicecancelliera Rimedi giuridici Nelle cause senza carattere pecuniario il ricorso in materia civile al Tribunale federale, 1000 Losanna 14, è ammissibile contro le decisioni finali, parziali, pregiudiziali e incidentali previste dagli art. 90 a 93 LTF per i motivi enunciati dagli art. 95 a 98 LTF entro 30 giorni dalla notificazione della decisione impugnata. Nelle cause aventi carattere pecuniario il ricorso in materia civile è ammissibile soltanto se il valore litigioso ammonta ad almeno 30 000 franchi; quando il valore litigioso non raggiunge tale somma, il ricorso in materia civile è ammissibile se la controversia concerne una questione di diritto di importanza fondamentale (art. 74 LTF). Laddove non sia ammissibile il ricorso in materia civile è dato, entro lo stesso termine, il ricorso sussidiario in materia costituzionale al Tribunale federale per i motivi previsti dall'art. 116 LTF (art. 113 LTF). Il termine di ricorso al Tribunale federale è sospeso durante le ferie giudiziarie, ma non nei procedimenti concernenti l'effetto sospensivo né altre misure provvisorie (art. 46 cpv. 2 LTF).

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.