

TRIBUNALE ORDINARIO DI FIRENZE I SEZIONE CIVILE

ORDINANZA 11 settembre 2024

ex art. 23, comma 3, L. 1 marzo 1953, n.87 nel procedimento cautelare ante causam promosso da _____ rappresentata difesa dagli avv.

contro

Centro Procreazione Assistita _____ rappresentata e difesa dagli Avv.

con l'intervento ad adiuvandum di _____ e del _____ entrambi difesi e rappresentati dagli Avv.

1. L'oggetto del contendere

_____ ha proposto ricorso a questo Tribunale "affinchè voglia ordinare, disattesa ogni contraria istanza, eccezione e deduzione, ai sensi e per gli effetti degli artt. 669-bis es. e 700 c.p.c., con decreto inaudita altera parte, e in subordine, previa fissazione dell'udienza per la comparizione delle parti, i provvedimenti necessari alla rimozione dei pregiudizi di cui in premessa e quindi: nel merito e in via principale, preso atto in forza dell'art. 6/2 del Trattato di Lisbona ratificato il 1° dicembre 2009, disapplicare l'art. 5 della legge n. 40 del 16 febbraio 2004 per contrasto con gli artt. 8 e 14 della CEDU e per l'effetto dichiarare il diritto della ricorrente di:

- a) ricorrere alle tecniche di procreazione medicalmente assistita che il caso consiglia e con anche eterologa maschile (Corte cost. sent. n. 162/2014);
- b) sottoporsi ad un protocollo di PMA adeguato ad assicurare le più alte probabilità di risultato utile compatibilmente a quanto stabilito nella sentenza Corte costituzionale n. 151 del 2009;
- c) sottoporsi ad un trattamento medico eseguito secondo tecniche e modalità compatibili con un elevato livello di tutela della salute della donna nel caso concreto;

- per l'effetto, ordini al Centro Procreazione Assistita _____ in persona del legale rappresentante pro tempore, di accogliere la richiesta di accesso alla tecnica di fecondazione assistita di tipo eterologo con utilizzo di gamete maschile di un donatore terzo e anonimo inoltrata dalla ricorrente _____ e, conseguentemente, di avviare la procedura medica de qua a carico del Servizio Sanitario Regionale.

Nella denegata ipotesi in cui non siano ritenuti sussistenti i presupposti per l'emissione del decreto inaudita altera parte, Voglia il Tribunale fissare l'udienza di comparizione delle parti, con concessione dei termini di legge alla parte ricorrente per la notifica alla controparte del ricorso d'urgenza unitamente al decreto di fissazione d'udienza, e, previa assunzione -se del caso- di sommarie informazioni e/o di ogni altro accertamento ritenuto utile, disporre con ordinanza l'obbligo, in capo a Centro Procreazione Assistita, di accoglimento della richiesta di accesso alle tecniche di procreazione medicalmente assistita già formulata da _____

- in via subordinata, per le ragioni sopra richiamate, dichiarare il diritto della ricorrente ut supra formulato e sollevare la questione di legittimità costituzionale dell'art. 5 della legge n. 40 del 2004, nella parte in cui prevede che "possono accedere alle tecniche di procreazione medicalmente assistita coppie di maggiorenni di sesso diverso, coniugate o conviventi", escludendo così irragionevolmente e illegittimamente dall'accesso a suddette pratiche la donna singola, in riferimento agli artt. 2, 3, 13, 32 e 17 Cost. quest'ultimo in riferimento agli artt. 8 e 14 CEDU per i motivi meglio esposti nella parte in diritto del presente ricorso, che debbono intendersi integralmente riportati e richiamati, considerata al loro rilevanza ai fini della definizione della materia del contendere e la loro non manifesta infondatezza per tutti i motivi già ampiamente esposti."

La ricorrente ha esposto di avere inviato al Centro Procreazione Assistita un'email con la richiesta di un appuntamento per accedere alla fecondazione medicalmente assistita di avere ricevuto diniego alla richiesta motivato sul divieto di accesso alle tecniche di procreazione medicalmente assistita alle persone singole di cui alla legge n. 40/2004. La medesima ha sostenuto che tale diniego sia irragionevole e contrasti con gli artt. 2,3, 13, 32 e 17 Cost., quest'ultimo in riferimento agli artt. 8 e 14 CEDU.

Il Centro Procreazione Assistita ha dedotto "di non potere far altro che opporre il proprio diniego in ragione dell'art. 5 della Legge 40/2004, secondo cui possono accedere alle tecniche di procreazione medicalmente assistita le sole "coppie di maggiorenni di sesso diverso"; ha concordato sull'irragionevolezza del divieto suddetto soprattutto in un contesto come quello europeo in cui l'accesso alla fecondazione eterologa è consentito alle donne singole in molti Stati. Il resistente ha concluso rimettendosi alla decisione del Tribunale.

Nel presente giudizio è intervenuta ad adiuvandum [] la quale ha riferito di trovarsi nella medesima situazione di fatto della ricorrente ed ha rilevato che un eventuale accoglimento della domanda principale della ricorrente determinerebbe un vantaggio anche nei suoi confronti, dal momento che la sua analoga richiesta al medesimo Centro resistente è stata respinta con le medesime motivazioni.

E' altresì intervenuta ad adiuvandum [] rilevando che detta Associazione ha svolto diverse azioni in materia di procreazione assistita negli anni al fine di superare il divieto di accesso alle tecniche di fecondazione assistita da parte delle persone singole e sostenendo che un eventuale accoglimento del ricorso determinerebbe un vantaggio anche nei confronti di detta Associazione.

2. Ammissibilità degli interventi

Gli interventi effettuati nel presente giudizio da e dall'Associazione sono da ritenersi ammissibili. Si tratta di due interventi adesivi dipendenti, nei quali entrambi fanno valere un

loro diritto autonomo, la sig.ra con riguardo al diritto di accedere da donna single alla procreazione medicalmente assistita e l'Associazione associazione portatrice di interessi collettivi per i propri associati che ha svolto azioni in materia di accesso alle tecniche di procreazione medicalmente assistite.

3. L'applicabilità della L. n. 40/2004

La presente vertenza è regolamentata dall'art. 5 della Legge sopra richiamata, che prevede l'accesso alle tecniche di procreazione medicalmente assistita alle "coppie di maggiorenni di sesso diverso, coniugate o conviventi, in età potenzialmente fertile, entrambi viventi". Tale disposizione prevede pertanto il divieto all'accesso a tali tecniche di procreazione assistita alle persone singole. Il testo della norma individua in maniera chiara e precisa i soggetti che possono accedere a tali tecniche e non consente di effettuare interpretazioni estensive o analogiche, stante il preciso dettato normativo.

Ad avviso di questo Giudice però la norma che si dovrebbe applicare presenta plurimi profili di incostituzionalità, di tal che la questione di legittimità costituzionale è rilevante, dipendendo da essa la decisione della controversia nel senso preteso dalla ricorrente.

4. La non manifesta infondatezza della questione di legittimità costituzionale dell'art. 5 della Legge n. 40/2004 nella parte in cui prevede che "possono accedere alle tecniche di procreazione medicalmente assistite coppie di maggiorenni di sesso diverso, coniugate o conviventi"

L'art. 5 della legge ora richiamata, laddove nega alla donna di accedere alle tecniche di procreazione assistita tramite la fecondazione eterologa, fecondazione questa resa legittima nel nostro ordinamento in forza della sentenza n. 162/2014 della Corte Costituzionale, contrasta con il dettato normativo dell'art. 3 della Costituzione.

L'art. richiamato prevede un'irragionevole disparità di trattamento, senza che possa tale disparità essere giustificata da alcun interesse costituzionalmente rilevante, tra categorie di soggetti, a seconda che si tratti di coppia o di single, sebbene nel nostro ordinamento venga ammessa e tutelata la famiglia monogenitoriale (vedi adozione di persone singole in casi particolari) e a seconda delle risorse economiche. Difatti qualora la donna si rechi all'estero per accedere alla procedura di fecondazione assistita, il rapporto di filiazione che ne scaturisce in Italia è riconosciuto dal nostro ordinamento: la prassi applicativa del cd turismo procreativo conduce quindi al superamento del divieto normativo palesando l'irragionevolezza di detto divieto. Del resto, la stessa Corte Costituzionale con la sentenza n. 161/2023 ha consentito alla donna rimasta sola di procedere con l'impianto in utero dell'embrione precedentemente formato, garantendo la possibilità di nascere anche in un contesto familiare conflittuale. Il Ministero della Salute ha previsto con decreto pubblicato

nella G.U. n. 107/2024 espressamente che la donna separata o vedova ha il diritto al trasferimento in utero dell'embrione fecondazione sia avvenuta.

L'art. 5 citato contrasta con gli art. 2e 31 della Costituzione, in quanto non tutela, sacrificando le esigenze di procreazione riconosciute dalla sentenza n. 151/2009 della Corte Costituzionale e il diritto incoercibile della persona di scegliere di costituire una famiglia anche con figli non genetici (vedi sentenza della Corte Costituzionale n. 162/2014), comportando una violazione della libertà di autodeterminazione con riferimento alle scelte procreative.

L'art. 5 richiamato contrasta con l'art. 32 della Costituzione in quanto il divieto di accesso alle tecniche di fecondazione assistita alla donna single viola il diritto alla salute della donna precludendo alla stessa la prospettiva di divenire madre, considerando anche il fattore temporale legato alla sua fertilità (vedi sentenza della Corte Costituzionale n. 161/2023).

L'art. 5 citato infine contrasta con l'art. 17 primo comma della Costituzione in relazione agli artt. 8 e 14 della Convenzione Europea dei Diritti dell'Uomo e agli artt. 3, 7, 9 e 35 della Carta di Nizza: il divieto normativo in rilievo, difatti, confligge con il diritto al rispetto della vita privata e familiare e con il diritto all'integrità fisica e psichica in quanto non rispetta al libertà di autodeterminazione e di scelta in ordine alla propria sfera privata con particolare riguardo al diritto di ciascuno alla costituzione del proprio modello di famiglia.

PQM

Il Tribunale, come sopra costituito, così provvede:

dichiara rilevante e non manifestamente infondata la questione di legittimità costituzionale dell'art. 5 della Legge n. 40 del 16.02.2004 per contrasto con gli artt. 2, 3, 13, 32 e 17 della Costituzione;

dispone l'immediata trasmissione degli atti relativi al procedimento ala Corte Costituzionale e sospende il procedimento di cui in epigrafe; dispone che a cura della Cancelleria la presente ordinanza sia notificata alle parti ed al presidente del Consiglio dei Ministri e comunicata ai Presidenti della Camera dei Deputati e del Senato della Repubblica.

Firenze il

Il Giudice