



TRIBUNALE ORDINARIO di BOLOGNA
PROTEZIONE INTERNAZIONALE CIVILE

Nella causa civile iscritta al n. r.g. **14953/2017** promossa da:

(C.F. _____), con il patrocinio dell'avv.
LAGHI NICOLA e dell'avv. _____, elettivamente domiciliato in VIA XX SETTEMBRE 29 48018
FAENZA presso il difensore avv. LAGHI NICOLA

ATTORE/I

contro

MINISTERO DELL'INTERNO (C.F. _____), con il patrocinio dell'avv. AVVOCATURA DELLO STATO e dell'avv. _____, elettivamente domiciliato in VIA GUIDO RENI 4 BOLOGNA presso il difensore avv. AVVOCATURA DELLO STATO

PREFETTURA DI BOLOGNA (C.F. _____), con il patrocinio dell'avv. AVVOCATURA DELLO STATO e dell'avv. _____, elettivamente domiciliato in VIA GUIDO RENI 4 BOLOGNA presso il difensore avv. AVVOCATURA DELLO STATO

Avente ad oggetto: ricorso avverso il provvedimento di rigetto- emesso dalla Prefettura di Bologna in data 01.08.2017 (Rif n. 50823/2017 Area IV bis) .del ricorso gerarchico avverso il diniego del permesso di soggiorno per motivi di famiglia (decreto della Questura di Bologna di diniego del 28.04.2017)

Il Giudice dott. Ivana Tisselli,
a scioglimento della riserva assunta all'udienza del 13/02/2018,
ha pronunciato la seguente

ORDINANZA

Il ricorso di _____ merita accoglimento.

L'Avvocatura dello Stato depositava breve nota di costituzione in data 01.02.2018 , ulteriore nota di costituzione in data 02.02.2018; la Prefettura depositava in data 01.02.2018 documentazione afferente la fase amministrativa della vicenda in esame

Dal contenuto del ricorso _____, della documentazione prodotta e dal tenore delle difese di parte resistente e' emerso che: _____

-il ricorrente e' coniuge della cittadina naturalizzata italiana _____ nata il _____ nella Repubblica Dominicana, con cui ha contratto matrimonio in data 16 gennaio 2012 (all. 2 del ricorso) e su tale rapporto di coniugio aveva già ottenuto un primo permesso di soggiorno per motivi familiari;

- i motivi del diniego della concessione del rinnovo del permesso di soggiorno per motivi familiari sono unicamente fondati sulla asserita mancata convivenza dei coniugi _____, come si evince sia dal contenuto del provvedimento di diniego della Prefettura sia da quello della Questura _____, a nulla rilevando eventuali contestazioni generiche e differenti contenute in successivi scritti della Difesa opponente .

Tanto premesso _____, si osserva quanto segue



La posizione giuridica di _____ permette l'applicazione al caso in esame di quanto previsto dall'art. 23 D.Lgs. 30/07 denominato "*Applicabilità ai soggetti non aventi la cittadinanza italiana che siano familiari di cittadini italiani*", il quale stabilisce che le disposizioni del D.Lgs. 30/07 se più favorevoli, si applicano ai familiari di cittadini italiani non aventi la cittadinanza italiana.

Il Testo Unico Immigrazione all'art. 28 co. 2 prevede che "*ai familiari stranieri di cittadini italiani o di uno Stato membro dell'Unione Europea continuano ad applicarsi le disposizioni del decreto del Presidente della Repubblica 30 dicembre 1965, n. 1656, fatte salve quelle più favorevoli del presente testo unico o del regolamento di attuazione*".

Piu' precisamente ai sensi dell'art. 10 D.Lgs. 30/07 "*I familiari del cittadino dell'Unione non aventi la cittadinanza di uno Stato membro, di cui all'articolo 2, trascorsi tre mesi dall'ingresso nel territorio nazionale, richiedono alla questura competente per territorio di residenza la Carta di soggiorno di familiare di un cittadino dell'Unione*", e ai sensi dell'art. 2 co. 1 lett. b) n. 1 della medesima normativa tra i famigliari aventi diritto al rilascio di tale titolo di soggiorno vi è espressamente menzionato il coniuge.

La richiamata disciplina normativa di cui al D.Lgs. 30/07, prescinde dall'accertamento dell'effettività della convivenza, (in questo senso Cass. Civ. Sez. VI – 1 sent. n. 12745 del 23.05.2013; Cass. Civ. sez. I sent. n. 17346 del 23.07.2010) ed e' senza dubbio applicabile all'odierno ricorrente in quanto disciplina a lui più favorevole, rispetto alla previsione ex art 19 co . 2 lett.c T.U 286/99.

A conferma di ciò, è altresì previsto ai sensi degli artt. 11 e 12 del D. Lgs. 30/07 il diritto alla conservazione ed al mantenimento del diritto di soggiorno del familiare del cittadino dell'Unione Europea anche in caso di partenza o di decesso del cittadino comunitario nonché in caso di divorzio o annullamento del matrimonio, dunque nei casi di cessazione della convivenza.

Anche la Recentemente la Suprema Corte di Cassazione sesta sezione civile in data 7 marzo 2017 con l'ordinanza n. 5732 ha enunciato il seguente principio di diritto "[...]ai fini del rinnovo del permesso di soggiorno in favore del familiare di cittadino di uno stato membro dell'Unione Europea, nel regime introdotto con il D.Lgs. n. 30 del 2007, cit. -applicabile, se più favorevole, anche ai familiari di cittadini italiani, ai sensi dell'art. 28, comma 2, d.lgs. 25 luglio 1998, n. 286 – non è più necessario il requisito della convivenza, trattandosi di criterio rimasto estraneo all'art. 5, comma 1, lett. d), del medesimo decreto legislativo n. 30 (cfr. Cassazione 5030/2014, 12745/2013)".

Pertanto va riconosciuto il diritto del sig. _____ a conseguire la carta di soggiorno ex art. 10 D.Lgs. 30/07, previo annullamento del provvedimento di rigetto-emesso dalla Prefettura Di Bologna in data 01.08.2017 Rif n. 50823/2017 Area IV (bis) _____, qui impugnato e per l'effetto del provvedimento del Questore di Bologna (emesso il del 28.04.2017 e notificato il 18.05.2017)di diniego del rinnovo del permesso di soggiorno per motivi di famiglia

La natura della controversia è tale da giustificare l'integrale compensazione delle spese.

P.Q.M.

Il Giudice in accoglimento del ricorso proposto dal ricorrente

Pagina 2



- **Annulla** il provvedimento di rigetto- emesso in sede di ricorso gerarchico dalla Prefettura di Bologna in data 01.08.2017 (Rif n. 50823/2017 Area IV bis) , qui impugnato ,e per l'effetto del provvedimento del Questore di Bologna (emesso il 28.04.2017 e notificato il 18.05.2017)di diniego del rinnovo del permesso di soggiorno per motivi di famiglia .

- **Riconosce** il diritto di _____ nato il _____
nella Repubblica Dominicana al rilascio di carta di soggiorno di familiare di cittadino dell'Unione Europea ex art. 10 D. Lgs 30 .

Spese compensate.

Dispone trasmettersi gli atti alla Prefettura Di Bologna ed alla Questura di Bologna per quanto di competenza

Bologna, 18 febbraio 2018

Il Giudice on
dott. Ivana Tisselli

