



GOVERNING INHERITANCE STATUTES
AFTER THE ENTRY INTO FORCE
OF EU SUCCESSION REGULATION

GOINEU



This Project is funded
by the European Union's
Justice Programme 2014-2020

The polygamous marriage

Giovanni Berti de Marinis

Researcher of Private law
University of Perugia

The content of this document represents the views of the author only and it is his/her sole responsibility. The European Commission does not accept any responsibility for use that may be made of the information it contains.

This Project is implemented by Coordinator



UNIVERSITÀ
DEGLI STUDI
FIRENZE
DSG
DIPARTIMENTO DI
SCIENZE GIURIDICHE

Partners



ELTE LAW
FACULTY OF LAW



UNIVERSITAT
ID VALÈNCIA

Centro de
Direito da
Família



Fondazione
Italiana
del Notariato



Associazione Avvocati
Matrimonialisti Italiani
Sezione Distrettuale di Firenze



GOVERNING INHERITANCE STATUTES
AFTER THE ENTRY INTO FORCE
OF EU SUCCESSION REGULATION

GOINEU



This Project is funded
by the European Union's
Justice Programme 2014-2020

El matrimonio polígamo

Giovanni Berti de Marinis

Investigador de Derecho privado
Universidad de Perugia

The content of this document represents the views of the author only and it is his/her sole responsibility. The European Commission does not accept any responsibility for use that may be made of the information it contains.

This Project is implemented by Coordinator



UNIVERSITÀ
DEGLI STUDI
FIRENZE
DSG
DIPARTIMENTO DI
SCIENZE GIURIDICHE

Partners



ELTE LAW
FACULTY OF LAW



VNIVERSITAT
ID VALÈNCIA

Centro de
Direito da
Família



Fondazione
Italiana
del Notariato



Associazione Avvocati
Matrimonialisti Italiani
Sezione Distrettuale di Firenze

...

- The European Regulation (EU) No 650/2012 identifies the law applicable to the succession with connecting elements
- In the event of death it will be applied the law of the place of residence of the deceased
- Depending on the applicable law, are identified the heirs and their respective shares among other things
- The problem to be addressed is the right to succeed of the spouse in a polygamous marriage



...

- El Reglamento europeo de sucesiones determina la ley aplicable a las sucesiones con elementos de extranjería.
- En caso de muerte del *de cuius* se aplica la ley del lugar de residencia de este ultimo.
- En función de la ley aplicable se determinan, entre otras cosas, los herederos y sus respectivas cuotas hereditarias.
- El problema que se pretende afrontar es el del derecho a la sucesión del cónyuge en el caso de un matrimonio poligámico.



...

- The historical reasons of the monogamous model are legal certainty and, today, protection of the dignity of the spouses
- The Italian Civil Code requires the free status to contract marriage (Article 86 cc) also to the foreigner who intends to marry (Article 116 of the Civil Code) and establishes the contestability of the marriage contract in violation, inter alia, of the art. 86 c.c. (Article 117 of the Civil Code)
- Polygamy is therefore the cause of the nullity of the marriage but this does not mean that the same can not produce significant effects in terms of succession pursuant to art. 128 c.c. and 584 c.c.
 - The putative marriage produces its effects in favor of the spouse in good faith until the decision of nullity is pronounced
 - The putative marriage always produces its effects in favor of the children even if both spouses were in bad faith and the cause of nullity depends on bigamy (Legislative Decree December 28, 2013, No. 154)
 - From a criminal point of view, bigamy is a crime sanctioned by art. 556 penal code



...

- Razones históricas del modelo monogámico: certeza del derecho y, en la actualidad, tutela de la dignidad de los cónyuges.
- El código civil italiano requiere estar soltero para poder contraer matrimonio (art. 86 c.c.), también al extranjero que pretenda casarse (art. 116 c.c.), y considera inválido el matrimonio contraído concurriendo el impedimento de ligamen del art. 86 c.c. (art. 117 c.c.).
- La poligamia es, por lo tanto, causa de nulidad de matrimonio, pero esto no significa que el mismo no puede producir ciertos efectos sucesorios desde la perspectiva de los arts. 128 c.c. y 584 c.c.
 - El matrimonio putativo produce efectos en favor del cónyuge de buena fe hasta que recaiga la sentencia de nulidad.
 - El matrimonio putativo produce siempre sus efectos en favor de los hijos, también si ambos cónyuges tienen mala fe y la causa de nulidad es la bigamia (d.lg. 28 diciembre 2013, n. 154)
- Desde el punto de vista penal, la bigamia es un delito sancionado por el art. 556 del código penal.



...

- The socio-normative structure that characterizes the Italian legal system (and European in general) causes strong difficulties in recognizing the validity and effectiveness of polygamous marriages contracted abroad
- This finds justification in the opposition to public order as it would violate one of the cornerstones of our society founded on the monogamous family
- Cass. March 2, 1999, n. 1739: the heirs of an Italian de cuius contest the status of heir of his married wife according to the Islamic rite, which, admitting polygamy and repudiation, is contrary to public order
 - There is a general disvalue for the forms of marriage that admit polygamy and repudiation
 - However, it is considered that marriage validly contracted abroad may produce effects in terms of succession
 - It comes in prominent place, in particular, that the couple had not actually order established a polygamous relationship and the marriage had not been formally challenged



...

- El marco socio/normativo que caracteriza el ordenamiento italiano (y europeo en general) provoca grandes dificultades para reconocer la validez y la eficacia de los matrimonios poligámicos contraídos en el extranjero.
- Tales uniones serían contrarias al orden público, en tanto que violarían uno de los principios básicos de nuestra sociedad sobre la familia monogámica.
- Cass. 2 marzo 1999, n. 1739: los herederos de un *de cuius* italiano niegan la cualidad de herederos según el rito islámico, que, admitiendo la poligamia y el repudio, resulta contrario al orden público.
 - Se expresa un juicio de valor genérico hacia formas de matrimonio que admiten la poligamia y el repudio.
 - Sin embargo, se considera que el matrimonio válidamente contraído en el extranjero pueda producir efectos sucesorios.
 - En particular, se puso de relieve que, de hecho, la pareja no había instaurado un matrimonio poligámico y que el matrimonio no había sido formalmente impugnado.



...

- Therefore, under a succession profile there are a series of problems:
 - Competition of the polygamous wife with the other legitimaries (their own children and the children of the other wives who, no doubt, are necessary heirs of the husband)
 - Competition of wives in their inheritance share
- From this point of view, it can help the jurisprudence in matters of survivability in the event of the death of one of the spouses in which the social benefit is recognized in the amount of 50% to one of the wives of the deceased married under polygamy (TS, 24 January 2018)
- Is polygamy the new frontier of family law?
 - We surely have partial openings: in addition to the previous hypotheses, see Cass., April 13, 2001, n. 5537 which annuls the prefectural provision for expulsion of the foreign spouse who had contracted marriage abroad with an Italian citizen already married in Italy because, formally, the second marriage had not been declared invalid for bigamy.



...

- Desde el punto de vista sucesorio se plantean una serie de problemas:
 - Concurso de la mujer polígama con los otros legitimarios (los propios hijos y los hijos de otras mujeres que, sin duda, son herederos forzosos del marido)
 - Concurso de las mujeres en las cuotas hereditarias que a ellas les corresponde
- Puede ayudar, en este punto, la jurisprudencia en tema de pensión de viudedad, que, en caso de muerte del marido, se reconoce en la medida del 50% a cada una de las mujeres del difunto casado en régimen de poligamia (STS 24 enero 2018)
- ¿Es la poligamia la nueva frontera del derecho de familia?
 - Seguramente no faltan aperturas parciales: además, de las hipótesis precedentes, véase Cass., 13 abril 2001, n. 5537, la cual anula la providencia del prefecto de expulsión del cónyuge extranjero que había contraído matrimonio en el extranjero con un ciudadano italiano ya casado en Italia, porque, formalmente, la validez del segundo matrimonio no había sido impugnado por bigamia.



...

- Wishes and rights: we tend to demand to the law that recognize the legality of an intimate “desire”
- Family can be understood as a place of development of personality, or of personalities, in which the system can not criticized ethical, religious, cultural choices, etc. of the spouses?
- Is the evolution in which we are witnessing in relation to homosexual marriage prospectable for polygamic marriage?
- In any case, it seems appropriate to recognize partial effects to the polygamous marriages from the point of view of succession: if their illegitimacy is based on the violation of the dignity of the spouse, it would be improper to continue to penalize the same also in terms of succession



...

- Deseos y derechos: se tiende a pretender que el derecho reconozca la juridicidad de un «deseo» íntimo de los sujetos.
- ¿Puede la familia ser entendida como un lugar de desarrollo de la propia personalidad o de las personalidades, respecto de las que el ordenamiento jurídico no puede juzgar las opciones éticas, religiosas, culturales, etc., de los cónyuges?
- ¿Se puede prever respecto del matrimonio poligámico una evolución semejante que la que se ha producido respecto del matrimonio homosexual?
- En todo caso, parece oportuno algún reconocimiento, al menos, desde el punto de vista del derecho sucesorio, a los matrimonios polígamos: si su ilegitimidad se funda en la violación de la dignidad del cónyuge, no sería conveniente penalizarlo también en el ámbito sucesorio.

