

SOMMARIO

Introduzione alla Seconda Edizione	XXIII
---	--------------

SEZIONE I

La prova nel processo civile

A cura di Alessandro Izzo

Capitolo 1 - La prova nel procedimento di primo grado

1.1. La classificazione dei mezzi di prova	5
<i>(Daniele Roncarà)</i>	
1.1.1. Significato di prova	5
1.1.2. Prova diretta, prova indiretta	6
1.1.3. Presunzioni semplici	6
1.1.4. Presunzioni legali.	10
1.1.5. Prova piena, prova semipiena e prova di verosimiglianza	11
1.1.6. Argomenti di prova	12
1.1.7. Prove precostituite e prove costituenti	16
1.1.7.1. Prove precostituite	16
1.1.7.2. Prove costituenti	19
1.1.8. Prova contraria	20
1.1.9. Fatto notorio	21
1.2. I poteri delle parti: le preclusioni istruttorie	24
<i>(Ginevra Proia)</i>	
1.2.1. Premessa	25
1.2.2. Scansioni temporali e decadenze	25
1.2.3. Il terzo intervenuto	29
1.2.4. Il ruolo del giudice	30
1.2.5. Preclusioni istruttorie nel rito del lavoro	32
1.2.6. Preclusioni istruttorie nel procedimento dinanzi al giudice di pace	34
1.2.7. Preclusioni istruttorie nel procedimento sommario.	35
1.2.8. La rimessione in termini	36
1.2.9. Produzione irrituale	37

1.3.	I poteri del giudice nella valutazione delle prove	39
	<i>(Ginevra Proia)</i>	
1.3.1.	Premessa	39
1.3.2.	Il prudente apprezzamento del giudice	42
1.3.3.	Le massime d'esperienza	45
1.3.4.	Libero convincimento e prove atipiche	47
1.3.5.	Gli argomenti di prova	49
1.3.6.	Il principio di non contestazione	52
1.4.	La prova testimoniale	54
	<i>(Daniele Roncarà)</i>	
1.4.1.	Nozione di prova testimoniale	54
1.4.2.	Limite di valore	55
1.4.3.	Patti aggiunti o contrari al contenuto di un documento	58
1.4.4.	Patti aggiunti o contrari posteriori alla formazione di un documento	60
1.4.5.	Eccezioni al divieto di prova testimoniale	61
1.4.5.1.	In presenza di un principio di prova per iscritto	62
1.4.5.2.	Impossibilità morale o materiale di procurarsi una prova scritta	62
1.4.5.3.	Il contraente ha perduto il documento che gli forniva la prova	63
1.4.6.	Limiti soggettivi alla facoltà di deporre	65
1.4.7.	La citazione dei testi	67
1.4.8.	Deduzione della prova per testi	69
1.4.9.	La testimonianza scritta	70
1.4.10.	Le dichiarazioni scritte dei terzi	72
1.5.	La confessione giudiziale e l'interrogatorio formale	74
	<i>(Rossana Minnino)</i>	
1.5.1.	La confessione giudiziale	74
1.5.1.1.	Nozione e oggetto	74
1.5.1.2.	Natura giuridica	78
1.5.1.3.	Efficacia probatoria	79
1.5.1.4.	Le dichiarazioni contenute negli atti processuali	80
1.5.1.5.	Revoca	82
1.5.2.	L'interrogatorio formale	83
1.5.2.1.	Natura strumentale ed oggetto	83
1.5.2.2.	Mancata risposta	85

1.5.2.3.	Procedimento contumaciaale	88
1.5.2.4.	Legale rappresentante	88
1.5.2.5.	Efficacia probatoria	89
1.6.	Il giuramento	91
<i>(Rossana Minnino)</i>		
1.6.1.	Introduzione	91
1.6.2.	Il giuramento decisorio	92
1.6.2.1.	Le condizioni di ammissibilità	93
1.6.2.2.	La c.d. decisorietà della formula	94
1.6.2.3.	Le modalità della delazione	96
1.6.2.4.	(Segue): la formula del giuramento e la capi- tolazione	99
1.6.2.5.	(Segue): il potere di deferimento	100
1.6.2.6.	Aspetti procedurali: la verbalizzazione	101
1.6.2.7.	(Segue): la notificazione dei provvedimenti	102
1.6.3.	Il giuramento suppletorio	103
1.6.3.1.	La natura e l'oggetto	103
1.6.3.2.	Il potere del giudice di deferire il giuramento suppletorio	104
1.6.3.3.	Le condizioni di ammissibilità: la c.d. semiple- na probatio	105
1.6.3.4.	La determinazione della formula	106
1.6.3.5.	Aspetti procedurali: la verbalizzazione	109
1.6.4.	Il giuramento estimatorio	109
1.6.4.1.	La finalità e le condizioni di ammissibilità	109
1.6.4.2.	Il giuramento in materia di rendimento del conto	110
1.6.4.3.	La formula del giuramento	111
1.7.	La querela di falso	114
<i>(Giulia Aghemio-Rossana Mininno)</i>		
1.7.1.	Nozione e oggetto	114
1.7.2.	Presupposto necessario	116
1.7.3.	Forma, modo e tempo di proposizione	118
1.7.3.1.	Modo di proposizione della querela: principi generali	119
1.7.3.2.	Proposizione in via principale	121
1.7.3.3.	Proposizione in via incidentale	122
1.7.4.	Fase istruttoria	125
1.7.5.	Decisione sulla querela, contenuto ed esecuzione	127

1.8. La consulenza tecnica	129
<i>(Ginevra Proia)</i>	
1.8.1. Premessa	129
1.8.2. L'ordinanza di ammissione della consulenza tecnica	132
1.8.3. Astensione e ricusazione del consulente	133
1.8.4. Giuramento del consulente	134
1.8.5. Attività del consulente	134
1.8.6. Nullità della consulenza	138
1.8.7. La relazione	140
1.8.8. Consulente tecnico di parte	141
1.8.9. Il decreto di liquidazione del compenso del C.T.U.	143

Capitolo 2 - La prova nel giudizio di appello

(Federica Laviola-Simona Sambughi) - Aggiornamento curato da S. Sambughi

1. L'onere della prova nel giudizio di appello	150
2. I <i>nova</i> in appello	154
3. Il concetto di "prova nuova"	156
4. Le eccezioni al divieto dello <i>jus novorum</i>	159
4.1. L'indispensabilità del mezzo istruttorio	160
4.2. La causa non imputabile	165
4.3. Il giuramento decisorio	166
5. La prova documentale nell'interpretazione dottrinale e giurisprudenziale della previgente formulazione dell'art. 345, Comma 3, c.p.c.	167
5.1. I documenti reperiti <i>ex novo</i>	174
6. I mezzi di prova disponibili d'ufficio	175
7. Eccezioni al divieto di prove nuove	177

Capitolo 3 - La prova nel giudizio di cassazione

(Angela Marino) - L'aggiornamento è stato operato dal curatore della Sezione, Alessandro Izzo

1. Finalità della norma	183
2. Ambito della preclusione	186
3. Nullità della sentenza	189
4. Ammissibilità del ricorso e del controricorso	195
4.1. Cessazione della materia del contendere	198
4.2. Il giudicato esterno	200
5. Tempi e modi della produzione	203

SEZIONE II

Prova e tutela dei diritti

Capitolo 1 -Prova e diritti della personalità

(Flaviano Sanzari)

1.	Introduzione	212
2.	La tutela	216
3.	Prova e diritto alla riservatezza	219
3.1.	Introduzione	219
3.2.	L'art. 15, D.Lgs. n. 196/2003	220
3.3.	L'art. 82 del regolamento UE 2016/679	225
3.4.	Il bilanciamento tra il diritto alla riservatezza ed altri interessi e la sua qualificazione come diritto della personalità	225
3.5.	Il consenso al trattamento	227
3.6.	Il rito applicabile ai procedimenti in materia di <i>privacy</i>	228
3.7.	Il diritto all'oblio	229
3.8.	Il diritto all'oblio nel Regolamento UE 2016/679	232
4.	Prova e diritto al nome	234
4.1.	Il sistema di tutela legislativa	234
4.2.	Il risarcimento dei danni	237
4.3.	La tutela per le persone giuridiche	237
5.	Prova e diritto all'identità personale	239
6.	Prova e diritto all'onore ed alla reputazione	242
6.1.	Introduzione	242
6.2.	Il reato di ingiuria	243
6.3.	Il reato di diffamazione	244
6.4.	La tutela civilistica dei diritti all'onore e alla reputazione	245
6.5.	Diritto all'onore ed alla reputazione e diritto di cronaca	247
6.6.	Diritto all'onore ed alla reputazione e diritto di critica e di satira	249
6.7.	Diritto all'onore ed alla reputazione ed espressioni artisti- che	252
6.8.	Gli strumenti di tutela	256
6.9.	Il danno non patrimoniale. Allegazione e prova	257
6.10.	Quantificazione del danno non patrimoniale	263
6.11.	Il danno patrimoniale, la rettifica e la riparazione pecuniaria	264
7.	Prova e diritto all'immagine	267
7.1.	Diritto all'immagine: riferimenti normativi e osservazioni generali	267

7.2. Consenso dell'interessato all'utilizzo della propria immagine da parte di terzi	268
7.3. Casi in cui il consenso non è necessario	271
7.4. Utilizzazioni in ogni caso illecite	273
7.5. Violazione del diritto	275
7.6. Tutela del diritto: azione inibitoria e risarcimento del danno	277
7.7. Tutela del diritto <i>post mortem</i>	280

Capitolo 2 - La prova ed il diritto di famiglia

(Carla Previti)

1. Premessa sul rito camerale e la prova	287
2. La prova nel procedimento di separazione	289
2.1. La fase presidenziale ed i provvedimenti temporanei ed urgenti nell'interesse dei coniugi e della prole (assegnazione casa coniugale, affidamento figli, mantenimento figli e coniuge). Gli elementi di prova addotti dalle parti ed utilizzati dal giudice	289
2.2. La reclamabilità in corso di causa dei provvedimenti temporanei ed urgenti e la prova	292
2.3. La fase istruttoria	294
2.3.1. La prova dell'effettivo tenore di vita e del reddito dei coniugi	299
2.3.2. La richiesta di affidamento esclusivo e la prova	304
2.3.3. La domanda di addebito e la prova	309
2.3.4. La prova dell'autosufficienza economica del figlio maggiorenne	312
3. Aspetti peculiari della prova nel procedimento di divorzio	313
3.1. La fase presidenziale ed i provvedimenti temporanei e urgenti nell'interesse dei coniugi e della prole (assegnazione casa coniugale, affidamento figli, mantenimento figli e coniuge). Gli elementi di prova addotti dalle parti ed utilizzati dal giudice	313
3.2. La reclamabilità in corso di causa dei provvedimenti temporanei ed urgenti e la prova	316
3.3. La fase istruttoria	317
3.3.1. La prova dell'autosufficienza economica del figlio maggiorenne	321
3.3.2. La prova della riconciliazione	323
4. La prova nei procedimenti di disconoscimento ed accertamento giudiziale della paternità: gli elementi di prova utilizzati dal giudice e la prova del DNA	324

5.	La prova nel procedimento di modifica delle condizioni di separazione e di divorzio	329
5.1.	La prova dell'intervenuta modifica sostanziale della situazione patrimoniale di uno o di entrambi i coniugi, rispetto al momento della separazione o del divorzio	330
5.2.	La prova nella fase di reclamo dei provvedimenti emessi in sede di procedimento di modifica delle condizioni di separazione e di divorzio	336
6.	La nuova procedura di convenzione di negoziazione assistita da un avvocato nella separazione, nel divorzio ed in caso di modifica delle condizioni di separazione o di divorzio ed il procedimento semplificato su richiesta congiunta dei coniugi dinanzi all'ufficiale dello stato civile	337

Capitolo 3 - Prova e diritto assicurativo

(Michelino Villani)

1.	Presentazione del capitolo	348
1.1.	Brevi cenni introduttivi sul contratto assicurativo	349
2.	La prova del rapporto assicurativo e la forma <i>ad probationem</i> prevista dall'art. 1888 c.c.	352
2.1.	La prova <i>inter partes</i> del rapporto assicurativo	354
3.	La prova degli elementi costitutivi del diritto all'indennizzo nell'assicurazione contro i danni e nell'assicurazione della responsabilità civile	360
3.1.	La prova del danno indennizzabile	364
3.2.	La prova del massimale e delle cause di esclusione dell'indennizzo	367
3.3.	L'obbligo di salvataggio	371
4.	Il tema della prova nel contratto di assicurazione della responsabilità civile per i danni derivanti dalla circolazione di veicoli o natanti	374
4.1.	Le procedure di risarcimento del danno previste dal Codice delle assicurazioni private	375
4.2.	L'onere di preventiva richiesta stragiudiziale e la sua incidenza sul successivo giudizio	383
4.3.	La prova del rapporto assicurativo nell'azione diretta del terzo danneggiato e le eccezioni opponibili dall'assicuratore	390
4.4.	La prova del sinistro (e della responsabilità aquiliana)	394
4.4.1.	Il modulo di constatazione amichevole d'incidente .	396
4.4.2.	I verbali della pubblica autorità	400
4.4.3.	La prova testimoniale. Le modifiche introdotte dalla legge per la concorrenza dell'agosto 2017	401

4.4.4.	Le c.d. scatole nere	405
4.4.5.	Gli altri mezzi di prova	405
4.5.	La prova del danno	407
4.5.1.	La prova del danno patrimoniale	408
4.5.2.	La prova del danno non patrimoniale	415
4.5.2.1.	La quantificazione del danno non patrimoniale e i problemi inerenti al danno morale. Le modifiche introdotte dalla legge per la concorrenza dell'agosto 2017	418
4.5.3.	Il danno arrecato ai prossimi congiunti	423
4.6.	La <i>mala gestio</i>	427
4.7.	L'azione risarcitoria nei confronti del Fondo di garanzia per le vittime della strada	429
4.8.	L'azione risarcitoria del terzo trasportato	432
5.	Questioni in tema di prova nel contratto di assicurazione sulla vita: rinvio alla trattazione precedente	435
5.1.	La prova della qualifica di terzo beneficiario	438
6.	La procedura di negoziazione assistita in materia di controversie per il risarcimento del danno da circolazione di veicoli o natanti ...	440

Capitolo 4 - Prova e responsabilità medica

(Flaviano Sanzari-Michelino Villani) - All'aggiornamento ha contribuito il dott. Pietro Maria Mascolo

1.	La prova nel processo civile	448
1.1.	La differente ripartizione degli oneri probatori fra ambito contrattuale e ambito extracontrattuale	450
2.	L'orientamento tradizionale circa la distribuzione degli oneri probatori nelle ipotesi di responsabilità medica	453
2.1.	(Segue): Gli interventi di facile esecuzione	454
2.2.	(Segue): Gli interventi di difficile esecuzione	457
3.	I recenti interventi normativi e giurisprudenziali in materia di riparto degli oneri probatori in caso di inadempimento contrattuale	458
3.1.	(Segue): Conseguenze in ambito di responsabilità medica ...	460
4.	L'istruzione probatoria e la consulenza tecnica d'ufficio	466
4.1.	(Segue): La rinnovazione della consulenza tecnica d'ufficio in appello	468
5.	Il nesso causale	470
5.1.	Nesso causale e il riparto dell'onere probatorio	470
5.1.1.	(Segue): Il criterio probabilistico	473
5.1.2.	Le condotte omissive. La probabilità "logica"	477
5.1.3.	(Segue): Omissione propria ed impropria	477

5.1.4	(Segue): Il rispetto delle linee guida	478
5.1.5.	(Segue): Il nesso causale in sede penale in caso di omissione medica	481
5.2.	La "probabilità logica" in sede civile. Il concorso di cause nella verifica del danno	485
6.	La perdita di <i>chances</i>	490
7.	I risvolti processuali della legge gelli	494
8.	Le azioni risarcitorie per i danni prodotti dall'installazione di protesi difettosa	497
8.1.	La domanda risarcitoria per responsabilità da prodotto difettoso: caratteristiche generali	498
8.2.	L'applicazione del rimedio al caso della protesi difettosa: questioni in tema di prova	502
8.3.	Brevi cenni sui possibili profili di responsabilità del medico e della struttura sanitaria: implicazioni in tema di prova	513

Capitolo 5 - Prova e diritti di privativa industriale

(Vincenzo Colarocco)

1.	Disciplina del marchio e normativa di riferimento	520
1.1.	Il marchio: funzione e registrazione	520
2.	Requisiti di validità del marchio	522
2.1.	Prova e capacità distintiva del marchio	523
2.1.1.	Denominazione generica e indicazione descrittiva: prova della descrittività	526
2.1.2.	I marchi dichiarati nulli perché meramente descrittivi ...	530
2.2.	Il marchio forte e il marchio debole	531
2.3.	Il <i>secondary meaning</i> : la prova d'acquisizione della capacità distintiva	534
2.4.	La prova della volgarizzazione del marchio	539
2.5.	Marchi decettivi	544
3.	Tipologia di marchi	548
3.1.	Il marchio rinomato	548
3.2.	Marchi complessi e marchi d'insieme	553
3.2.1.	La prova del marchio complesso	553
3.2.2.	Il marchio d'insieme	559
3.3.	Il marchio alfabetico	560
3.4.	Il marchio di forma	562
4.	Il marchio di fatto	567
5.	Nomi di dominio	572
5.1.	La tutela cautelare del <i>domain name</i>	579

6.	La tutela dei diritti di proprietà industriale	581
6.1.	Giurisdizione e competenza	581
6.2.	Nullità del marchio: la prova	582
6.3.	Decadenza del marchio	585
6.4.	Contraffazione del marchio	591
6.5.	Confondibilità del marchio	593
7.	I singoli mezzi di prova	598
7.1.	La <i>discovery</i>	599
7.1.1.	La <i>discovery</i> repressiva	601
7.1.2.	Sanzioni per la mancata <i>discovery</i>	602
7.2.	Il diritto di informazione	602
7.3.	L'acquisizione documentale	603
7.4.	Descrizione e sequestro	604
8.	Il risarcimento del danno	606
8.1.	La liquidazione del danno	610
8.1.1.	La liquidazione del danno ex art. 125 comma secondo D.Lgs. 10.2.2005, n. 30	612
8.2.	Danno emergente	614
8.3.	Lucro cessante	615
8.4.	Retroversione degli utili	616

Capitolo 6 - Prova e diritto bancario

(Gabriele Claudio Fontana)

1.	Il sistema normativo	623
1.1.	La gerarchia delle fonti	623
1.2.	<i>Ius variandi</i> (art. 118 T.U.B.)	625
1.3.	Diritto alla consegna della documentazione bancaria (art. 119 T.U.B.)	629
2.	La prova del credito nel contenzioso bancario	635
2.1.	Il principio dispositivo e il riparto dell'onere della prova	635
2.2.	Estratto conto e saldaconto: efficacia probatoria a confronto	638
2.3.	Il conto corrente bancario	643
3.	L'efficacia probatoria dell'estratto conto nel giudizio di opposizione al decreto ingiuntivo	648
4.	L'ordine di esibizione ex art. 210 C.P.C. E la C.T.U.	654

Capitolo 7 - Prova e diritto dell'intermediazione finanziaria

(Gabriele Claudio Fontana)

1.	Le fonti normative	664
2.	La forma e l'oggetto del contratto quadro	664
3.	I singoli ordini di investimento	676

4. L'obbligo di informazione passiva (<i>know your customer rule</i>)	680
5. L'obbligo di informazione attiva (<i>know your merchandise rule</i>)	683
6. L'offerta fuori sede	696
7. L'adeguatezza dell'operazione	701
8. Il conflitto di interessi	710
9. Il nesso di causalità tra il danno lamentato dall'investitore ed il contegno dell'intermediario finanziario	716
10. La responsabilità dell'intermediario finanziario per l'attività svolta dal promotore	724
11. Il concorso dell'investitore nella causazione del danno (art. 1227 c.c.)	730

Capitolo 8 - La prova in internet

(Alessandro La Rosa)

Introduzione	742
Il diritto d'autore ed il web	743
1. L'opera audiovisiva	743
1.1. Fonti normative: diritto nazionale e comunitario	743
1.2. L'oggetto del diritto d'autore ed il perimetro dei diritti di sfruttamento economico sull'opera audiovisiva	744
1.3. Requisiti per la tutelabilità dell'opera	744
1.3.1. Le fonti normative	744
1.3.2. Le posizioni di dottrina e giurisprudenza	745
1.3.3. Gli elementi caratterizzanti il requisito della creatività	745
1.4. La creatività nell'opera audiovisiva: il " <i>format</i> "	747
2. La legittimazione attiva (prova della)	749
2.1. Sul piano sostanziale. La fonte normativa: artt. 8, 45, 99 bis LDA	749
2.2. La prova sul piano processuale. Fonte normativa: art. 167 LDA	752
2.3. I licenziatari	753
2.3.1. (Segue) il valore probatorio del documento nel conflitto tra più soggetti	753
2.4. La prova della titolarità dei diritti nel conflitto tra titolari	755
2.5. La prova della titolarità nel conflitto con i terzi	757
3. La tutela dell'opera audiovisiva in internet	758
3.1. Introduzione: gli attuali servizi forniti dagli <i>internet service provider</i> : le fonti normative	758
3.2. Il regime di responsabilità dell' <i>internet service provider</i> prima e dopo l'adozione del D.lgs. n. 70/2003 di recepimento della Direttiva 2000/31/CE	761
3.3. La prova della contraffazione digitale	768

3.4.	(Segue) i principi generali in materia di prova nell'applicazione giurisprudenziale	771
3.4.1.	Il principio di non contestazione	772
3.5.	La distinzione tra <i>provider</i> "attivo" e <i>provider</i> "passivo": la prova della consapevolezza dell'illecito	774
3.5.1.	La distinzione tra <i>provider</i> "attivo" e <i>provider</i> "passivo" ..	774
3.5.2.	La prova della consapevolezza dell'illecito	780
3.6.	I casi di contraffazione telematica di prodotti audiovisivi più rilevanti a livello comunitario	783
3.6.1.	Il caso "Catch Up-Ip TV": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 7 marzo 2013, C-607/2011	783
3.6.2.	Il caso "Svensson": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 13 febbraio 2014, C-466/12	785
3.6.3.	Il caso "The Pirate Bay": il <i>decisum</i> della Corte Europea dei Diritti dell'Uomo, 13 marzo 2013, Appl. 40397/12	785
3.6.4.	Il caso "Telekabel": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 27 marzo 2014, C-466/12	787
3.6.5.	Il caso "GS Media": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 8 settembre 2016, C-160/15	787
3.6.6.	Il caso "C More Entertainment": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 26 marzo 2015, C-279/13	788
3.6.7.	Il caso "Bestwater": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 21 ottobre 2014, C-384/13	789
3.6.8.	Il caso "Filmspeler": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 26 aprile 2017, C-527/15	790
3.6.9.	Il caso "The Pirate Bay": il <i>decisum</i> della Corte di Giustizia UE, 14 giugno 2017, C-610/15	792
4.	L' <i>enforcement</i> del diritto d'autore	793
4.1.	Il dato normativo comunitario	793
4.2.	Artt. 6 e 7 della Direttiva <i>Enforcement</i> e art. 156 <i>bis</i> LDA	793
4.3.	La descrizione	799
4.4.	L'accertamento tecnico preventivo	800
5.	Internet e i diritti della personalità	801
5.1.	Onore e reputazione	801
5.2.	La possibile equiparazione della diffamazione <i>on line</i> a quella su carta stampata	802
5.3.	La responsabilità del <i>provider</i>	807

Capitolo 9 - La prova nel diritto del lavoro

(Carlo de Marchis-Francesca Frezza-Riccardo Piroli)

Premessa	820
1. I procedimenti di primo grado	820
1.1. Ricorrente	820
1.2. Convenuto	823
1.3. Riparto dell'onere della prova	828
1.3.1. Subordinazione	829
1.3.2. Differenze retributive	829
1.3.3. Mansioni superiori	832
1.3.4. Dequalificazione	833
1.3.5. Licenziamento	835
1.3.6. Mobbing e straining	838
1.4. Danno biologico	840
1.5. Prova testimoniale	840
1.6. Prova documentale	843
1.7. Ispezione e accesso in loco	844
1.8. Informativa oo.ss.	845
1.9. Giuramento	845
1.10. Riproduzione informatiche e meccaniche	846
2. La fase istruttoria e i poteri del giudice	848
2.1. L'udienza di discussione e le irregolarità sanabili	848
2.2. La comparizione personale delle parti ed il tentativo di conciliazione	849
2.3. L'interrogatorio libero e formale	850
2.4. I poteri istruttori del giudice	852
2.5. La consulenza tecnica d'ufficio	854
3. L'istruzione probatoria nel processo di appello	856
3.1. L'istruttoria in appello	856
4. I giudizi sommari in tema di discriminazione	859
4.1. Le controversie in materia di discriminazione	859
4.1.1. L'onere della prova nelle controversie di discriminazione	859
4.1.2. La prova statistica ai fini del giudizio probabilistico ..	861
4.2. La prova nelle controversie del codice delle pari opportunità: le discriminazioni di genere e le molestie sui luoghi di lavoro	863

Capitolo 10 - La prova nel "processo societario"

(Daniele Franzini-Marcello Izzo)

1.	Il giudizio di impugnazione delle delibere assembleari nelle s.p.a. E nelle s.R.L.; Ipotesi di nullità e di annullabilità delle delibere	868
1.1.	Brevi cenni sulla riforma del "diritto societario"	868
1.2.	Le categorie della inesistenza, della annullabilità e della nullità delle deliberazioni assembleari nelle s.p.a.	870
1.3.	Annullabilità delle deliberazioni nella s.p.a. (art. 2377 c.c.)	872
1.3.1.	I motivi di impugnazione	873
1.3.2.	I soggetti legittimati	874
1.3.3.	La legittimazione passiva	876
1.3.4.	Il termine per impugnare	877
1.3.5.	I limiti all'impugnazione	878
1.3.6.	La tutela risarcitoria	879
1.3.7.	La sostituzione della deliberazione	879
1.3.8.	Gli effetti della sentenza di annullamento	881
1.4.	Il regime delle prove nel procedimento di annullabilità delle deliberazioni assembleari nelle s.p.a.	882
1.5.	Nullità delle deliberazioni nella s.p.a. (art. 2379 c.c.)	885
1.5.1.	Inquadramento	885
1.5.2.	La mancata convocazione dell'assemblea	886
1.5.3.	La mancata verbalizzazione della deliberazione	887
1.5.4.	L'illiceità e l'impossibilità dell'oggetto	888
1.5.5.	Il termine per impugnare	889
1.5.6.	La legittimazione attiva ed il rilievo d'ufficio della nullità	890
1.5.7.	L'efficacia della deliberazione nulla	892
1.5.8.	La disciplina della delibera nulla (rinvio)	893
1.5.9.	Il regime delle prove nel procedimento di nullità delle deliberazioni assembleari nelle s.p.a.	893
1.6.	Invalidità delle deliberazioni di aumento o di riduzione del capitale sociale e della emissione di obbligazioni nella s.p.a. (art. 2379 Ter c.c.)	894
1.6.1.	Nullità speciale delle delibere nelle società chiuse ...	895
1.6.2.	Nullità speciali nelle società che fanno appello al mercato del capitale di rischio	896
1.6.3.	Il regime delle prove nel procedimento di invalidità delle deliberazioni assembleari ex art. 2379 Ter c.c. ...	898
1.7.	Invalidità delle decisioni dei soci nella s.r.l. (art. 2479 ter c.c.)	900
1.7.1.	Inquadramento	900

1.7.2.	L'inesistenza	901
1.7.3.	L'annullabilità	901
1.7.4.	Il conflitto di interessi del socio	903
1.7.5.	La nullità delle deliberazioni	905
1.7.6.	I richiami contenuti nell'art. 2479 <i>ter</i> , comma 4, c.c.	909
1.8.	Il regime delle prove nel procedimento di invalidità delle decisioni dei soci nelle s.r.l.	909
2.	Azioni di responsabilità nei confronti degli amministratori nelle s.p.a. E nelle s.r.l.	912
2.1.	I principi a base dell'azione di responsabilità verso gli amministratori di s.p.a.	912
2.2.	Responsabilità verso la società (art. 2392 c.c.)	913
2.2.1.	Inquadramento	913
2.2.2.	Le specifiche competenze ed il ruolo della perizia	915
2.2.3.	L'insindacabilità delle scelte gestorie. La business judgment rule	916
2.2.4.	La responsabilità dell'amministratore subentrante	918
2.2.5.	L'obbligo di vigilanza	919
2.3.	Azione sociale di responsabilità (art. 2393 c.c.)	921
2.3.1.	Natura dell'azione e oneri probatori	922
2.3.2.	Legittimazione all'esercizio dell'azione e delibera di autorizzazione	927
2.3.3.	La legittimazione passiva	928
2.3.4.	Il giudice competente	929
2.3.5.	La revoca degli amministratori	929
2.3.6.	Termini per l'esercizio dell'azione	930
2.3.7.	Rinuncia e transazione	930
2.4.	Azione sociale di responsabilità esercitata dai soci (art. 2393 <i>bis</i> c.c.)	932
2.4.1.	Inquadramento	933
2.4.2.	La natura giuridica dell'azione	934
2.4.3.	La legittimazione e l'instaurazione del giudizio. La chiamata in causa della società	935
2.4.4.	La rinuncia e la transazione	937
2.4.5.	La prova nel giudizio <i>ex art.</i> 2393 <i>bis</i> c.c.	937
2.5.	Responsabilità verso i creditori sociali (art. 2394 c.c.)	939
2.5.1.	Inquadramento	940
2.5.2.	La natura dell'azione dei creditori	940
2.5.3.	La legittimazione attiva	942
2.5.4.	L'obbligo di conservazione dell'integrità del patrimonio sociale	943

2.5.5.	L'insufficienza del patrimonio sociale	944
2.5.6.	La prescrizione	944
2.5.7.	La rinuncia e la transazione	946
2.5.8.	L'onere della prova nel giudizio ex art. 2394 c.c.	946
2.6.	Azioni di responsabilità nelle procedure concorsuali (art. 2394 <i>bis</i> c.c.)	948
2.6.1.	Inquadramento	948
2.6.2.	Le azioni esperibili dall'organo della procedura concorsuale	949
2.6.3.	Il carattere derivato dell'azione e l'onere della prova	950
2.6.4.	L'onere della prova e la decorrenza della prescrizione	952
2.6.5.	Il danno nelle azioni esercitate nelle procedure concorsuali. Il problema del criterio della differenza tra attivo e passivo	953
2.7.	Azione individuale del socio e del terzo (art. 2395 c.c.)	957
2.7.1.	Inquadramento	957
2.7.2.	La natura dell'azione e l'onere della prova	958
2.7.3.	Il requisito del danno diretto	960
2.7.4.	La responsabilità della società	962
2.8.	Responsabilità degli amministratori e controllo dei soci (art. 2476 c.c.)	963
2.8.1.	Inquadramento	964
2.8.2.	Il diritto di controllo dei soci	964
2.8.3.	La responsabilità degli amministratori	968
2.8.4.	L'azione sociale di responsabilità	968
2.8.5.	La revoca cautelare degli amministratori	971
2.8.6.	Segue. La natura strumentale o anticipatoria del provvedimento di revoca	972
2.8.7.	La responsabilità verso i singoli soci ed i terzi e la prova del danno	974
2.8.8.	La responsabilità verso i creditori sociali	975
2.8.9.	La responsabilità gestoria dei soci	977

Capitolo 11 - Le prove penali nel giudizio civile

(Armando Macrillò-Luca Cercola)

Parte 1

1.	Le prove penali come prove atipiche	984
1.1.	(Segue) condizioni di ammissibilità e criteri di valutazione ...	986
2.	L'utilizzabilità nel giudizio civile dei verbali di prove dichiarative ...	991

3. La trasmigrazione in sede civile delle perizie eseguite nel corso di un giudizio penale	995
4. L'utilizzabilità nel processo civile delle intercettazioni telefoniche disposte in sede penale	997
4.1. (Segue) modalità d'ingresso delle intercettazioni nel processo civile	1000
5. Intercettazioni e riproduzioni meccaniche <i>ex art. 2712 c.c.</i> : Differenze	1003
Parte 2	
1. Una prova civile <i>sui generis</i> : la <i>res iudicata penale</i>	1005
1.1. (Segue) la sospensione del processo civile ai sensi dell'art. 75 c.p.p.	1007
2. L'efficacia delle sentenze penali di condanna nei giudizi civili di danno	1012
3. L'efficacia delle sentenze di assoluzione nei giudizi civili di danno	1015
4. L'efficacia extrapenale del proscioglimento per lieve entità	1018
5. L'efficacia extrapenale delle sentenze penali di condanna e di assoluzione dei giudizi civili diversi da quelli di danno	1020
6. L'efficacia extrapenale delle sentenze penali emesse sulla base di prove acquisite in incidente probatorio	1022
7. Interferenze fra giudizio civile e decisioni penali in tema di risarcimento danni, provvisoriale, e condanna generica	1025
8. Il giudizio civile conseguente all'estinzione del reato (o alla mitigazione della pena) per condotte riparatorie	1028
9. Interventi di depenalizzazione e introduzione dei <i>punitive damages</i> in sede civile	1031
Indice analitico	1037

