

## INDICE

### CAPITOLO I

#### L'OGGETTO DELLA PROVA

1. Il fatto da provare . . . . .	1
2. La rilevanza del fatto . . . . .	3
3. La prova del fatto negativo . . . . .	4
4. Le domande di accertamento negativo . . . . .	7
5. La prova della norma consuetudinaria, antica o straniera . . . . .	10
6. I fatti non soggetti a prova . . . . .	13
6.1. I fatti non contestati. Il principio di non contestazione nell'art. 115 c.p.c. . . . .	13
6.2. I fatti notori . . . . .	23
6.3. La « scienza privata » del giudice e il « notorio giudiziale ». . . . .	28
7. Gli argomenti di prova . . . . .	29
<i>Bibliografia</i> . . . . .	31
<i>Giurisprudenza</i> . . . . .	42

### CAPITOLO II

#### LA DISPONIBILITÀ DELLE PROVE

1. La « costruzione » del fatto . . . . .	51
2. L'incerto fondamento normativo del principio dispositivo nel codice di procedura civile e nella <i>Zivilprozessordnung</i> . . . . .	54
3. Disponibilità delle prove e scopo del processo civile . . . . .	57
4. Disponibilità delle prove e poteri del giudice . . . . .	59
5. Disponibilità delle prove e fatti non specificamente contestati . . . . .	64
6. Fatti non contestati, ammissione e valutazione delle prove . . . . .	68
<i>Bibliografia</i> . . . . .	71
<i>Giurisprudenza</i> . . . . .	74

### CAPITOLO III

#### LA REGOLA DELL'ONERE

1. Premessa . . . . .	77
-----------------------	----

2.	Funzioni ed ambito di applicazione dell'art. 2697 c.c. . . . .	79
3.	Onere della prova e principio dispositivo . . . . .	82
4.	Onere della prova e « onere dell'allegazione ». . . . .	86
5.	Onere della prova in senso soggettivo e onere della prova in senso oggettivo. . . . .	92
6.	Onere della prova astratto e onere della prova concreto . . . .	98
7.	Onere della prova e « obbligo di chiarimento » . . . . .	100
8.	L'accertamento del fatto e la questione di diritto . . . . .	105
9.	Interpretazione e prova. Certezza del diritto e certezza della valutazione del fatto . . . . .	107
10.	Lacune « in fatto » e onere della prova . . . . .	110
11.	Accertamento giudiziale e stragiudiziale . . . . .	112
12.	Onere della prova e « rischio » della prova. . . . .	114
13.	Il diritto di fornire la prova . . . . .	120
14.	Il diritto alla esibizione della prova . . . . .	126
15.	La natura dell'art. 2697 c.c. e le ragioni di una regolamenta- zione dell'onere della prova nel codice civile . . . . .	129
	<i>Bibliografia.</i> . . . . .	131
	<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	147

## CAPITOLO IV

## LA RIPARTIZIONE DELL'ONERE DELLA PROVA

## Sezione I

*Le regole generali*

1.	Origini e funzioni dell'art. 2697 c.c. . . . .	155
2.	La <i>Normentheorie</i> . . . . .	157
3.	Il parziale distacco dalla <i>Normentheorie</i> nell'esperienza tedesca .	159
4.	Fatti costitutivi e impeditivi . . . . .	164
5.	Controprova e prova di fatti impeditivi, modificativi o estintivi .	171
6.	Norma generale, norme particolari sull'onere della prova e presunzioni legali . . . . .	175
7.	<i>Segue.</i> Insufficienza della norma generale sull'onere della prova e varie funzioni delle presunzioni legali . . . . .	180
8.	Regolamentazione sostanziale del rapporto e inversione del- l'onere della prova . . . . .	183
	<i>Bibliografia.</i> . . . . .	185
	<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	194

## Sezione II

*Esempi di ripartizione dell'onere della prova*

1. La presunzione di colpa in caso di inadempimento dell'obbligazione . . . . .	199
2. <i>Segue.</i> La « presunzione di persistenza del diritto » . . . . .	202
3. La ripartizione dell'onere della prova nella compravendita . . . . .	206
4. La prova del nesso di causalità . . . . .	208
5. Responsabilità del medico e della struttura sanitaria . . . . .	210
6. Le presunzioni di colpa nella responsabilità extracontrattuale . . . . .	212
7. <i>Segue.</i> Danno da prodotto . . . . .	216
8. Responsabilità precontrattuale . . . . .	220
9. Usi negoziali e condizioni generali di contratto . . . . .	221
10. Possesso . . . . .	225
11. Promessa di pagamento e ricognizione di debito . . . . .	228
12. Regime patrimoniale della famiglia . . . . .	232
13. <i>Segue.</i> Assegno di divorzio . . . . .	235
14. Il testamento olografo . . . . .	238
15. Licenziamento del prestatore di lavoro subordinato e altre questioni . . . . .	249
16. Azione surrogatoria e azione revocatoria . . . . .	253
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	255
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	281

## CAPITOLO V

## LA VALUTAZIONE DELLE PROVE

1. La scarsa attenzione della dottrina italiana per il principio del libero convincimento . . . . .	299
2. Valutazione delle prove e libero convincimento . . . . .	301
3. Cenni sulle origini storiche del principio . . . . .	303
4. Il fondamento normativo: l'art. 116 c.p.c. . . . .	305
5. Il « prudente apprezzamento » delle prove e l' <i>an</i> del convincimento . . . . .	307
6. Libero convincimento e diversi metodi di decisione sul fatto . . . . .	311
7. <i>Segue.</i> L'esperienza tedesca . . . . .	315
8. Convincimento e inversione dell'onere della prova. Finzioni e « ambiti di rischio » . . . . .	320
9. Libero convincimento e consulenza tecnica . . . . .	321
10. Precomprensione, prevalutazione e convincimento « provvisorio » . . . . .	323

<i>Bibliografia</i> . . . . .	326
<i>Giurisprudenza</i> . . . . .	338

## CAPITOLO VI

## I PATTI PROBATORI

1. L'inversione pattizia dell'onere della prova . . . . .	343
2. L'inversione determinata dal comportamento processuale . . . . .	348
3. L'offerta di prova della parte non gravata dall'onere . . . . .	350
4. Natura ed effetti dei patti sull'onere della prova . . . . .	355
5. Patti sull'onere della prova e forma convenzionale . . . . .	356
6. I limiti . . . . .	358
7. Altre ipotesi di convenzioni probatorie . . . . .	361
<i>Bibliografia</i> . . . . .	362
<i>Giurisprudenza</i> . . . . .	371

## CAPITOLO VII

## L'ONERE DELLA PROVA NEL GIUDIZIO ARBITRALE

1. La rara presenza di norme sull'onere della prova nei regolamenti di arbitrati nazionali e internazionali . . . . .	375
2. I fatti non soggetti a prova: i fatti notori . . . . .	379
3. I fatti non contestati . . . . .	380
4. L'onere di provare l'esistenza di una norma giuridica . . . . .	381
5. Onere della prova e standard di prova . . . . .	382
6. Onere della prova e <i>expert witness</i> . . . . .	384
7. Accordi sull'onere della prova . . . . .	385
<i>Bibliografia</i> . . . . .	389

## CAPITOLO VIII

## LA PROVA DOCUMENTALE

1. Premessa . . . . .	393
2. L'evoluzione della prova documentale . . . . .	394
3. La nozione di documento . . . . .	396
4. Il documento in senso giuridico e il documento rilevante nel processo . . . . .	400
5. Elemento materiale e contenuto del documento . . . . .	402
6. I requisiti del documento . . . . .	402
7. Il documento come <i>res</i> e i diritti sul documento. . . . .	404

8.	L'attività di documentazione e i vari tipi di documento . . . . .	405
9.	Documentazione a fini di validità dell'atto e documentazione a fini di prova . . . . .	406
10.	<i>Segue.</i> Documentazione e forma <i>ad substantiam</i> . . . . .	408
11.	Il documento quale strumento di prova legale . . . . .	409
12.	Interpretazione del documento e valutazione delle prove . . .	411
13.	Autore del documento e sottoscrizione . . . . .	412
14.	<i>Segue.</i> Il documento sottoscritto senza previa lettura. . . . .	414
15.	I nuovi documenti e la « crisi » della sottoscrizione . . . . .	418
16.	I documenti non espressamente disciplinati e la teoria delle prove atipiche . . . . .	419
17.	La distruzione, la perdita e la ricostruzione del documento . .	423
	<i>Bibliografia.</i> . . . . .	425
	<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	433

#### CAPITOLO IX L'ATTO PUBBLICO

1.	Premessa . . . . .	439
2.	L'atto pubblico nel sistema della prova documentale . . . . .	440
3.	La definizione di atto pubblico. L'atto pubblico quale documento . . . . .	442
4.	La redazione dell'atto pubblico. . . . .	443
5.	La sottoscrizione dell'atto pubblico . . . . .	446
6.	La funzione dell'atto pubblico e la competenza del pubblico ufficiale . . . . .	447
7.	Casi in cui il pubblico ufficiale è « autorizzato » ad attribuire « pubblica fede » . . . . .	449
8.	Gli atti di notorietà e le dichiarazioni sostitutive . . . . .	451
9.	Atto pubblico e ambito della prova « piena » . . . . .	452
10.	L'atto pubblico quale prova legale . . . . .	454
11.	L'esclusione della prova contraria . . . . .	455
12.	L'oggetto della prova « piena »: la provenienza del documento, le dichiarazioni delle parti e gli altri fatti . . . . .	458
13.	L'atto pubblico falso e la querela di falso . . . . .	460
14.	Atto pubblico e clausole vessatorie . . . . .	461
15.	L'atto pubblico come titolo esecutivo . . . . .	463
16.	La cosiddetta conversione formale. . . . .	464
17.	I vizi che determinano la conversione e il requisito della sottoscrizione delle parti . . . . .	467

18. L'efficacia probatoria e la validità del negozio . . . . .	469
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	471
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	482

## CAPITOLO X

## LA SCRITTURA PRIVATA ED ALTRI DOCUMENTI

## Sezione I

*La scrittura privata*

1. La scrittura privata e i documenti ad essa equiparati. . . . .	493
2. Il contenuto della scrittura privata e il suo autore . . . . .	495
3. L'efficacia probatoria . . . . .	496
4. La sottoscrizione e la data . . . . .	497
5. La cosiddetta sottoscrizione elettronica . . . . .	498
6. La scrittura privata non sottoscritta da una parte. . . . .	499
7. Il biancosegno . . . . .	500
8. Il riconoscimento della sottoscrizione . . . . .	503
9. La sottoscrizione legalmente considerata come riconosciuta . .	506
10. Il disconoscimento della sottoscrizione e la verificaione . . . .	507
11. La verificaione « in via principale » . . . . .	508
12. La querela di falso. . . . .	510
13. L'efficacia probatoria delle scritture provenienti da terzi . . . .	514
14. L'equiparazione dell'autenticazione al riconoscimento . . . . .	516
15. La cosiddetta autentica minore, la « conferma » delle sottoscri- zioni e la legalizzazione delle firme . . . . .	518
16. La data certa della scrittura privata . . . . .	520
17. L'accertamento della data delle dichiarazioni unilaterali non recettizie . . . . .	522
18. L'accertamento della data nelle quietanze . . . . .	524
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	525
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	535

## Sezione II

*Il telegramma e le riproduzioni meccaniche*

1. Premessa . . . . .	551
2. L'efficacia probatoria del telegramma. . . . .	552
3. Il telex. . . . .	554

4. Telegramma e telex nella Convenzione di Vienna sui contratti di vendita internazionale di beni mobili . . . . .	555
5. La presunzione di conformità tra originale e riproduzione. . .	556
6. La presunzione di mancanza di colpa nel caso di divergenze. .	557
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	558
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	560

### Sezione III

#### *Le carte ed i registri domestici*

1. La nozione di carte e registri domestici . . . . .	561
2. Le ipotesi di rilevanza e l'efficacia probatoria . . . . .	562
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	564

### CAPITOLO XI

#### LE SCRITTURE CONTABILI

1. I libri e le scritture contabili. . . . .	565
2. L'efficacia probatoria e la regola della inscindibilità . . . . .	567
3. L'efficacia probatoria tra imprenditori . . . . .	568
4. La vidimazione e la regolare tenuta della contabilità. . . . .	570
5. La conservazione informatica delle scritture contabili . . . . .	571
6. Scritture contabili e estratti di saldaconti bancari . . . . .	573
7. La comunicazione integrale e l'esibizione dei libri contabili. . .	574
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	576
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	581

### CAPITOLO XII

#### LE RIPRODUZIONI MECCANICHE E INFORMATICHE

1. L'ambito di applicazione. . . . .	587
2. Le riproduzioni informatiche . . . . .	589
3. Le nuove sottoscrizioni. . . . .	593
4. L'efficacia probatoria . . . . .	597
5. Riproduzioni meccaniche e tutela dei diritti della persona . . .	600
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	601
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	606

## CAPITOLO XIII

## LE TAGLIE O TACCHE DI CONTRASSEGNO

1. La nozione di taglia . . . . .	609
2. L'efficacia probatoria . . . . .	610
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	612
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	613

## CAPITOLO XIV

## LE COPIE DEGLI ATTI

1. La nozione di copia . . . . .	615
2. L'efficacia probatoria delle copie di atti pubblici e le copie di copie degli atti pubblici. . . . .	616
3. Le copie di scritture private originali depositate . . . . .	617
4. La mancanza dell'atto pubblico originale e l'efficacia probatoria della copia difettosa. . . . .	618
5. La mancanza della scrittura privata originale e l'efficacia probatoria della copia difettosa . . . . .	619
6. L'efficacia probatoria delle altre copie . . . . .	620
7. Il riconoscimento delle altre copie prive dei requisiti e le copie parziali . . . . .	621
8. Le copie fotografiche di scritture e le fotocopie . . . . .	622
9. L'efficacia probatoria delle copie fotografiche di scritture e delle fotocopie . . . . .	623
10. Il disconoscimento e l'efficacia probatoria della copia fotostatica disconosciuta . . . . .	625
11. Il telefax. . . . .	625
12. Gli atti di ricognizione e di rinnovazione . . . . .	630
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	631
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	638

## CAPITOLO XV

## LA PROVA TESTIMONIALE

1. Il concetto di testimonianza . . . . .	646
2. La c.d. testimonianza tecnica e l'interpretazione della prova testimoniale. . . . .	650
3. Testimonianza e perizia . . . . .	651
4. La testimonianza della parte . . . . .	654
5. La testimonianza dall'avvocato . . . . .	655



6. Testimonianza, conoscenza e verità . . . . .	656
7. Forma scritta e prova testimoniale . . . . .	659
8. Il valore dei contratti quale limite di ammissibilità della prova testimoniale. . . . .	661
9. Divieti di prova testimoniale e « diritto alla prova ». . . . .	665
10. Le deroghe al limite di valore. . . . .	667
11. L'ampio ricorso della giurisprudenza alla facoltà di deroga . .	670
12. La valutazione discrezionale del giudice e la motivazione. . . .	671
13. Testimonianza e libero convincimento . . . . .	672
14. La testimonianza scritta . . . . .	675
15. Testimonianza e documento . . . . .	676
16. <i>Segue</i> . Accordo stipulato in forma scritta e integrazioni o modifiche in forma orale . . . . .	679
17. L'allegazione di patti aggiunti o contrari anteriori o coevi alla formazione del documento . . . . .	680
18. L'ambito di applicazione. . . . .	682
19. Prova testimoniale e interpretazione del documento contrattuale . . . . .	683
20. Patti contrari al contenuto di un documento e simulazione: il rapporto tra l'art. 2722 e l'art. 1414 c.c. . . . .	684
21. La prova testimoniale del negozio fiduciario. . . . .	687
22. Il patto aggiunto o contrario posteriore alla formazione del documento . . . . .	688
23. Patti posteriori alla formazione del documento e tolleranza . .	689
24. La verosimiglianza delle aggiunte e delle modificazioni verbali.	691
25. Verosimiglianza e probabilità . . . . .	694
26. Verosimiglianza e c.d. prova dell'apparenza. . . . .	695
27. Le eccezioni al divieto di prova testimoniale. . . . .	697
28. Il principio di prova per iscritto . . . . .	698
29. La verosimiglianza del fatto allegato. . . . .	701
30. L'impossibilità di procurarsi una prova scritta. . . . .	702
31. La perdita incolpevole del documento . . . . .	704
32. Contratti per i quali è richiesta la prova per iscritto . . . . .	706
33. Casi per i quali è richiesta la forma scritta sotto pena di nullità .	708
34. Negozi formali e prova del fatto <i>de relato</i> . . . . .	711
35. La prova del pagamento e della remissione . . . . .	711
36. La prova del pagamento mediante quietanza . . . . .	712
37. La prova della remissione del debito . . . . .	713
<i>Bibliografia</i> . . . . .	714
<i>Giurisprudenza</i> . . . . .	733

CAPITOLO XVI  
LE PRESUNZIONI

1.	Prova e presunzioni: considerazioni introduttive . . . . .	764
2.	La presunzione come conseguenza probabile . . . . .	767
3.	I tipi di presunzione . . . . .	769
4.	<i>Segue.</i> Presunzioni semplici, c.d. presunzioni giurisprudenziali e presunzioni legali . . . . .	774
5.	Presunzioni e massime di esperienza . . . . .	778
6.	Presunzioni legali relative, norme sull'onere della prova e verità interinali . . . . .	781
7.	Presunzioni di colpa e norme di ripartizione dell'onere della prova . . . . .	783
8.	Presunzione di esistenza del rapporto fondamentale e norme di ripartizione dell'onere della prova. . . . .	786
9.	Presunzioni di vessatorietà e norme di ripartizione dell'onere della prova . . . . .	790
10.	Presunzioni e valutazione delle prove. . . . .	793
11.	Classificazioni e schema riassuntivo dei vari tipi di presunzione. . . . .	795
12.	La sufficienza delle presunzioni legali (relative e assolute) a costituire prova piena . . . . .	796
13.	Fatto presunto e onere di allegazione. . . . .	798
14.	Presunzioni legali relative e diritto alla prova . . . . .	800
15.	Presunzioni legali relative e fatti impeditivi nella responsabilità contrattuale. . . . .	802
16.	Presunzioni legali relative e fatti impeditivi nella responsabilità extracontrattuale . . . . .	806
17.	La presunzione dell'esistenza di atti discriminatori. . . . .	807
18.	Le due categorie di presunzioni assolute . . . . .	811
19.	Presunzioni assolute e finzioni . . . . .	813
20.	Fondamento e funzione delle presunzioni semplici . . . . .	815
21.	I requisiti dell'efficacia probatoria: la gravità, la precisione e la concordanza. La c.d. <i>praesumptio de praesumpto</i> . . . . .	817
22.	Presunzioni e argomenti di prova . . . . .	820
23.	<i>Segue.</i> Presunzioni semplici, argomenti di prova e valutazione dei fatti . . . . .	822
24.	La « costruzione » della presunzione semplice. . . . .	824
25.	Presunzioni semplici e principio del contraddittorio. . . . .	827
26.	Il frequente ricorso alle presunzioni semplici nella giurispru- denza in tema di risarcimento del danno. . . . .	830
27.	<i>Segue.</i> Il ragionamento della Corte di cassazione . . . . .	833

28. Prova mediante presunzione semplice e possibilità di prova contraria . . . . .	835
29. Presunzioni e c.d. prove atipiche. . . . .	838
30. Presunzioni e diritto alla difesa . . . . .	842
31. Il divieto di ammettere presunzioni semplici . . . . .	843
32. La presunzione semplice come strumento di prova « oltre il diritto » . . . . .	846
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	847
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	870

## CAPITOLO XVII LA CONFESSIONE

1. Il concetto di confessione e il libero convincimento . . . . .	887
2. La confessione come dichiarazione di fatti . . . . .	890
3. Confessione, dichiarazione ricognitiva e negozio di accertamento . . . . .	894
4. Confessione, ammissione e mancata contestazione . . . . .	898
5. La confessione quale <i>relevatio ab onere probandi</i> e quale « accertamento senza prova » . . . . .	901
6. Il c.d. <i>animus confitendi</i> . . . . .	904
7. La natura giuridica della confessione . . . . .	906
8. Il principio d'inscindibilità. Confessione semplice, qualificata e complessa . . . . .	909
9. Confessione e verità. . . . .	911
10. I tipi di confessione . . . . .	915
11. La capacità . . . . .	918
12. La confessione resa da un rappresentante . . . . .	918
13. La revoca quale atto d'invalidazione, nonché quale atto dispositivo e di rettifica . . . . .	919
14. La confessione determinata da errore di fatto o da violenza . . . . .	920
15. La confessione determinata da dolo e la confessione simulata . . . . .	922
16. La confessione veridica estorta e la confessione scientemente falsa . . . . .	924
17. La confessione giudiziale. . . . .	924
18. Confessione giudiziale, interrogatorio formale e interrogatorio libero . . . . .	926
19. Il principio di inscindibilità . . . . .	927
20. La confessione stragiudiziale . . . . .	930
21. La natura giuridica . . . . .	932

22. La confessione contenuta in un testamento . . . . .	934
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	936
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	948

CAPITOLO XVIII  
IL GIURAMENTO

1. Il giuramento quale dichiarazione di verità . . . . .	957
2. Le specie di giuramento . . . . .	958
3. Il giuramento quale strumento di decisione della lite . . . . .	961
4. Il giuramento nel quadro della prova legale . . . . .	965
5. Il giuramento decisorio . . . . .	969
6. Il giuramento suppletorio . . . . .	973
7. Giuramento suppletorio e decisione basata sul « più probabile che non » . . . . .	976
8. Effetti del giuramento e prove precedentemente acquisite . . .	978
9. Il giuramento falso e il risarcimento del danno . . . . .	981
10. Il giuramento nel caso di litisconsorzio necessario . . . . .	982
11. I limiti di ammissibilità del giuramento decisorio . . . . .	983
12. I requisiti oggettivi del giuramento . . . . .	985
13. Il c.d. giuramento <i>de veritate</i> e il c.d. giuramento <i>de scientia</i> . . .	987
<i>Bibliografia.</i> . . . . .	989
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	993

CAPITOLO XIX  
LE PROVE ATIPICHE

<i>Bibliografia.</i> . . . . .	1004
<i>Giurisprudenza.</i> . . . . .	1004
<i>Indice degli autori.</i> . . . . .	1005
<i>Indice analitico.</i> . . . . .	1067