

INDICE

| | | | | | |
|---|------|-----|--|------|----|
| Presentazione..... | pag. | VII | | col. | 52 |
| PRIMA PARTE | | | | | |
| ACCERTAMENTI TECNICI PREVENTIVI E CONDIZIONI DI ACCESSO ALLA GIURISDIZIONE | | | | | |
| CAPITOLO I - I MODULI PROCESSUALI TECNICO-VALUTATIVI IN TEMA DI RESPONSABILITÀ MEDICO-SANITARIA (Carmela Perago) | | | | | |
| 1. Moduli processuali e accertamento tecnico nel rischio clinico. Inquadramento della questione | col. | 5 | | | |
| 2. L'accertamento tecnico preventivo in tema di diritto alla salute: l'apertura del modulo cautelare all'istruttoria anticipata in tema di risarcimento del danno da medical malpractice. Evoluzione giurisprudenziale..... | » | 7 | | | |
| 3. Dall'accertamento tecnico preventivo alla consulenza tecnica preventiva ai fini della conciliazione della lite: introduzione e <i>ratio</i> dell'art. 696 <i>bis</i> c.p.c..... | » | 11 | | | |
| 4. Analogie e differenze tra l'art. 696 c.p.c. e 696 <i>bis</i> c.p.c..... | » | 12 | | | |
| 5. Natura e finalità dell'art. 696 <i>bis</i> c.p.c. | » | 14 | | | |
| 5.1. La disciplina processuale applicabile | » | 16 | | | |
| 5.2. Gli esiti dell'attività del consulente | » | 18 | | | |
| 6. La natura del provvedimento e la sua (contestata) irreclamabilità | » | 20 | | | |
| 7. I poteri d'indagine del c.t.u..... | » | 22 | | | |
| 8. L'accertamento tecnico-valutativo: da anticipazione della prova a condizione di procedibilità (art. 8 l. 24/17). Il modulo bifasico..... | » | 24 | | | |
| CAPITOLO II - L'ASSOLVIMENTO DELLA CONDIZIONE DI PROCEDIBILITÀ DELLA DOMANDA NELLE AZIONI DI RESPONSABILITÀ MEDICA E SANITARIA (...UN'ALTERNATIVITÀ TUTTA DA VERIFICARE) (Olga Desiato) | | | | | |
| 1. Premessa..... | » | 33 | | | |
| 2. Le valutazioni discrezionali poste alla base dell'alternatività sancita dall'art. 8 l. 24/17 | » | 36 | | | |
| 3. L'assolvimento della condizione di procedibilità in caso di rigetto dell'istanza <i>ex art.</i> 696 <i>bis</i> c.p.c..... | » | 38 | | | |
| CAPITOLO III - L'ACCERTAMENTO TECNICO PREVENTIVO OBBLIGATORIO EX ART. 445 BIS C.P.C.: STRUTTURA E QUESTIONI (Domenico Dalfino) | | | | | |
| 1. Il "filtro" di procedibilità in materia assistenziale e previdenziale nel contesto della "giurisdizione condizionata" | » | 41 | | | |
| 2. L'ambito di applicazione..... | » | 44 | | | |
| 3. Il procedimento: la disciplina applicabile e la tecnica dei rinvii | » | 44 | | | |
| 4. Il deposito del ricorso e gli effetti della domanda..... | » | 46 | | | |
| 5. La notificazione del ricorso e del decreto di fissazione di udienza..... | » | 47 | | | |
| 6. L'oggetto dell'accertamento tecnico preventivo e l'oggetto del successivo ed eventuale giudizio a cognizione piena | » | 48 | | | |
| 7. Le verifiche preliminari in rito. La questione relativa alla sussistenza dell'interesse ad agire.... | » | 50 | | | |
| 8. Il rigetto dell'istanza nel merito | » | 52 | | | |
| 9. Le operazioni di consulenza | col. | | | 52 | |
| 10. I possibili sviluppi del procedimento e il decreto di omologa..... | » | | | 52 | |
| 11. I rimedi avverso il decreto di omologa e il regime delle spese | » | | | 54 | |
| 12. L'assenza di esecutività del decreto di omologa..... | » | | | 55 | |
| 13. Il diniego dell'omologa..... | » | | | 55 | |
| 14. Il problema della omologa parziale | » | | | 56 | |
| 15. La contestazione dei risultati della consulenza tecnica..... | » | | | 57 | |
| 16. Il giudizio a cognizione piena..... | » | | | 58 | |
| 16.1. Il problema della deducibilità dell'aggravamento delle condizioni sanitarie | » | | | 60 | |
| 16.2. L'inappellabilità della sentenza..... | » | | | 60 | |
| SECONDA PARTE | | | | | |
| L'ORGANIZZAZIONE RAZIONALE DEL LAVORO DEI GIUDICI E DEGLI AVVOCATI, TRA PRECLUSIONI E MUTATIO LIBELLI | | | | | |
| CAPITOLO I - DOMANDE NUOVE E MODIFICATE NEL PRIMO GRADO DI GIUDIZIO A RITO ORDINARIO (Alessandro Motto) | | | | | |
| 1. Oggetto e scopo del lavoro | » | | | 69 | |
| 2. L'innovativo principio di diritto enunciato da Cass., sez. un., 12310/15..... | » | | | 71 | |
| 3. L'adesione della giurisprudenza successiva al principio enunciato dalla sentenza 12310/15: nelle cause relative alle situazioni giuridiche autodeterminate..... | » | | | 73 | |
| 4. <i>Segue</i> : nelle cause relative alle situazioni giuridiche eterodeterminate | » | | | 76 | |
| 5. Analisi ragionata della giurisprudenza: A) le variazioni della <i>causa petendi</i> | » | | | 78 | |
| 6. <i>Segue</i> : B) le variazioni del <i>petitum</i> (mediato e immediato)..... | » | | | 84 | |
| 7. Quadro di sintesi e alcune proposte per il superamento dei (non molti) profili dubbi. | » | | | 90 | |
| CAPITOLO II - DEL DOVERE DEL GIUDICE DI (RI)QUALIFICARE LA DOMANDA GIUDIZIALE IN BASE ALLA LEGGE SOSTANZIALE STRANIERA (Elena D'Alessandro) | | | | | |
| 1. Delimitazione dell'ambito di indagine..... | » | | | 97 | |
| 2. Ruolo delle allegazioni in diritto nella individuazione della domanda giudiziale: diritti autodeterminati | » | | | 99 | |
| 3. <i>Segue</i> : ... diritti eterodeterminati..... | » | | | 101 | |
| 4. <i>Segue</i> : ... diritti potestativi | » | | | 106 | |
| 5. Conclusioni..... | » | | | 107 | |
| CAPITOLO III - LA MUTATIO E L'EMENDATIO LIBELLI NEL PROCESSO DEL LAVORO (Giovanna Reali) | | | | | |
| 1. I confini tra <i>mutatio</i> ed <i>emendatio libelli</i> nella recente giurisprudenza delle sezioni unite..... | » | | | 109 | |
| 2. La discussa operatività del nuovo concetto di «modifica consentita» nel processo del lavoro | » | | | 112 | |
| 3. Le condizioni per l' <i>emendatio libelli</i> : i «gravi motivi» e il provvedimento autorizzativo del giudice del lavoro | » | | | 115 | |
| 4. La distinzione tra <i>mutatio</i> ed <i>emendatio</i> nel giudizio di impugnativa del licenziamento | » | | | 118 | |
| 5. La questione della rilevanza d'ufficio della nullità del licenziamento..... | » | | | 120 | |

CAPITOLO IV - LA MODIFICAZIONE DELLA DOMANDA IN APPELLO E I LIMITI DELLA RES IN JUDICIUM DEDUCTA (Antonio Carratta)

| | |
|---|----------|
| 1. Premessa..... | col. 125 |
| 2. Di un nuovo modo di intendere la modificazione della domanda..... | » 126 |
| 3. Il divieto di domande nuove o mutate in appello e l'appello come <i>revisio prioris instantiae</i> | » 127 |
| 4. <i>Mutatio libelli</i> e oggetto del giudizio d'appello.. | » 128 |
| 5. Le crescenti incertezze della giurisprudenza.... | » 131 |
| 6. La lenta emersione di una nozione «ampia» di modificazione della domanda..... | » 132 |
| 7. Oggetto della domanda e <i>res in judicium deducta</i> | » 133 |
| 8. Modificazione «ampia» della domanda e preclusioni allegative e probatorie..... | » 137 |

CAPITOLO V - MUTATIO ED EMENDATIO LIBELLI IN APPELLO. POTERI DELLE PARTI E LIMITI OGGETTIVI DEL GIUDICATO

(Beatrice Gambineri)

| | |
|--|-------|
| 1. La modifica della domanda..... | » 141 |
| 2. Modifica della domanda e variazioni relative al <i>petitum</i> | » 143 |
| 3. Modifica della domanda e variazioni relative alla <i>causa petendi</i> . In particolare, i diritti autodeterminati..... | » 144 |
| 4. Modifica della domanda e azioni di impugnativa negoziale..... | » 145 |
| 5. Modifica della domanda e riqualificazione giuridica della fattispecie | » 145 |
| 6. Modifica della domanda e variazione dei fatti storici | » 147 |
| 7. La introduzione di nuovi fatti in appello..... | » 150 |
| 8. Nuovi fatti e diritto di azione e di difesa..... | » 152 |
| 9. Nuovi fatti, rimedi delle parti e limiti oggettivi del giudicato..... | » 152 |

CAPITOLO VI - LE PRECLUSIONI NEL PROCEDIMENTO DI DIVISIONE (Mauro Bove)

| | |
|--|-------|
| 1. Premessa..... | » 157 |
| 2. Il problema delle preclusioni..... | » 160 |
| 3. Il procedimento di divisione come giudizio dichiarativo | » 161 |
| 4. Il procedimento di divisione non è un giudizio dichiarativo | » 165 |
| 5. Il procedimento di divisione come svolgimento di giurisdizione volontaria | » 169 |
| 6. Valorizzazione delle scarse tracce normative negli articoli di riferimento? | » 171 |
| 7. Conclusioni..... | » 173 |

TERZA PARTE

LA GIURISPRUDENZA DELLA CASSAZIONE, TRA NOMOFILACHIA, PREVEDIBILITÀ DELLE DECISIONI E VINCOLO DEL PRECEDENTE

CAPITOLO I - LA CASSAZIONE E IL RAFFORZAMENTO DELLA FUNZIONE NOMOFILATTICA NEGLI ULTIMI INTERVENTI NORMATIVI (Giuseppe Trisorio Liuzzi)

| | |
|---|-------|
| 1. Premesse..... | » 181 |
| 2. Dalla legge delega n. 40 del 2005 alla legge n. 197 del 2016..... | » 182 |
| 3. L'enunciazione del principio di diritto..... | » 183 |
| 4. Il principio di diritto nell'interesse della legge. La richiesta del procuratore generale..... | » 185 |
| 5. <i>Segue</i> : Il principio di diritto enunciato di ufficio della Cassazione | » 188 |
| 6. Il principio di diritto enunciato dalle sezioni unite ed il vincolo per le sezioni semplici..... | » 192 |

| | |
|---|----------|
| 7. Il ricorso per cassazione per violazione o falsa applicazione dei contratti e accordi collettivi nazionali di lavoro..... | col. 193 |
| 8. Il principio di diritto affermato dalla Cassazione relativamente all'efficacia, validità o interpretazione di una clausola di un contratto o accordo collettivo nazionale di lavoro..... | » 195 |

CAPITOLO II - LA FUNZIONE NOMOFILATTICA: PER UNA (TENDENZIALMENTE UNICA E NON SOLTANTO) "UNIFORME INTERPRETAZIONE DELLA LEGGE" (Giuseppe Miccolis)

| | |
|---|-------|
| 1. Premessa..... | » 197 |
| 2. Cenni sulle origini della funzione nomofilattica esercitata dalla Cassazione..... | » 198 |
| 3. L'art. 65, 1° comma, della legge sull'ordinamento giudiziario e il codice di procedura civile del 1940 | » 200 |
| 4. L'art. 111 Cost., la crisi della Cassazione e l'interesse per la funzione nomofilattica | » 202 |
| 5. L'implementazione della funzione nomofilattica con la riforma del 2006 | » 205 |
| 6. La nomofilachia nella semplificazione della decisione sulla impugnazione..... | » 208 |
| 7. La funzione nomofilattica esercitata dalle sezioni unite..... | » 210 |
| 8. La nomofilachia tra "questione di particolare importanza" e "particolare rilevanza della questione di diritto" | » 214 |
| 9. Conclusioni..... | » 215 |

CAPITOLO III - LA FUNZIONE NOMOFILATTICA DELLA CORTE DI CASSAZIONE TRA MITO E REALTÀ (Francesco Saverio Damiani)

| | |
|--|-------|
| 1. La nascita del mito | » 217 |
| 2. Funzione nomofilattica della Cassazione e Costituzione..... | » 220 |
| 3. La nomofilachia nelle riforme delle leggi processuali fino agli anni Novanta..... | » 222 |
| 4. L'aggravarsi della crisi della Cassazione e le riforme delle leggi processuali degli anni Duemila | » 224 |
| 5. Per un approccio più realistico alla risoluzione della crisi..... | » 228 |

CAPITOLO IV - PER UNA DEFINIZIONE DI «GIURISPRUDENZA DELLA CORTE»: COEFFICIENTE NORMATIVO MARGINALE DELLA DECISIONE E METODI QUANTITATIVI DI MISURA (Ferruccio Auletta)

| | |
|---|-------|
| 1. La «giurisprudenza della corte» nella fattispecie legale del ricorso per cassazione..... | » 233 |
| 2. «Giurisprudenza della corte» e «orientamento della stessa» | » 234 |
| 3. Giurisprudenza e precedente..... | » 235 |
| 4. Avulsione della norma dal precedente e formazione della giurisprudenza | » 236 |
| 5. Metodi di misurazione del coefficiente normativo marginale del precedente | » 238 |
| 6. Opzioni di valore e tecniche quantitative | » 239 |
| 7. Istituzioni e organizzazioni pubbliche deputate | » 240 |
| 8. I lavori in corso: in particolare, il progetto «Certanet»..... | » 242 |
| 9. Le correzioni di metodo e la proposta (nel solco di qualche esperienza pionieristica)..... | » 244 |
| 10. Conseguenze ordinamentali e processuali nella disciplina della Corte di cassazione..... | » 245 |
| 11. La missione storicamente determinata dell'Ufficio del massimario | » 246 |