

# INDICE

*pag.*

## CAPITOLO I

### LA TUTELA D'URGENZA: DALL'INTRODUZIONE NEL CODICE DI RITO ALLE FATTISPECIE DI *PERICULUM IN MORA* PRESUNTO

1.	La portata atemporale dei provvedimenti d'urgenza: corsi e ricorsi storici	1
1.1	Brevi riflessioni sulla introduzione nel codice di rito dei provvedimenti d'urgenza	6
1.2.	Dai dibattiti alla scelta del codice del processo civile	8
2.	La tutela d'urgenza nella prospettiva costituzionale	11
3.	La funzione anticipatoria della tutela cautelare d'urgenza e i suoi limiti	13
4.	La tutela costituzionale del procedimento d'urgenza e il ricorso introduttivo	16
5.	L'estensione dell'oggetto della tutela d'urgenza: la delimitazione dell'area del pregiudizio e dell'area dei diritti tutelabili	19
5.1.	La portata concettuale dei requisiti della imminenza e della irreparabilità del pregiudizio	19
5.2.	Irreparabilità del pregiudizio	22
5.3.	Imminenza del pregiudizio	23
5.4.	L'estensione dell'oggetto della tutela d'urgenza	25
6.	La tutela costituzionale del procedimento d'urgenza e la memoria del resistente	28
7.	Le condizioni della tutela cautelare d'urgenza	30
8.	Cenni sui mezzi di contestazione del provvedimento di accoglimento	32
9.	Conclusioni e transizione	35

## CAPITOLO II

### SULL'ONERE DELLA PROVA IN GENERALE

1.	La regola fissata dall'art. 2697 c.c. come regola di giudizio	37
----	---	----

	<i>pag.</i>
2. Il principio dispositivo	41
3. L'onere di allegazione	46
4. Allegazione, prova e corrispondenza tra chiesto e pronunciato	49
5. Le presunzioni. Cenni	52
5.1. <i>Segue.</i> Le presunzioni giurisprudenziali	56
6. Premessa di metodo: il pericolo di pregiudizio presunto come regola giurisprudenziale di distribuzione dell'onere della prova	60

### CAPITOLO III

#### ANALISI PROCESSUALE

#### DEL *PERICULUM IN MORA* NEI NUOVI DIRITTI

##### SEZIONE I

##### IL FENOMENO DELLA C.D. PROVA *IN RE IPSA* DEL *PERICULUM IN MORA* NEI PROCEDIMENTI D'URGENZA

1. Premessa di metodo	63
2. Sulle fattispecie giuridiche per le quali tradizionalmente il pericolo è considerato presunto	65
2.1 <i>Segue.</i> La cancellazione della iscrizione ipotecaria	65
2.2 <i>Segue.</i> La cancellazione del protesto illegittimamente levato	66
2.3 <i>Segue.</i> La tutela d'urgenza in materia di diritto societario	67
2.4 <i>Segue.</i> La tutela d'urgenza nelle controversie del diritto del lavoro	70
2.5 <i>Segue.</i> La tutela d'urgenza nelle ipotesi di cancellazione della illegittima segnalazione in centrale rischi	72
3. Sulla prova dei presupposti del ricorso d'urgenza per i «nuovi diritti» cautelabili	74
3.1. Diritto alla procreazione medicalmente assistita	77
3.2. Il diritto al trattamento destinato alle cure palliative e il diritto al ricorso alle cure mediante metodo stamina	78
3.3. Il diritto al trasferimento intrauterino	80
3.4. Il diritto alla inibizione di condotte distorsive della concorrenza	81
3.5. Il diritto alla rimozione dalla rete di messaggi, informazioni o diapositive	83
3.6. Il diritto a chiedere il divieto di indebito utilizzo di nomi a dominio	85
3.7. Il diritto di accesso alla piattaforma Ebay e al social network Facebook Ireland Ltd	86
3.8. La tutela dell'affidamento e del mantenimento dei figli nati fuori dal matrimonio	87

	<i>pag.</i>
3.9. Il diritto ad ottenere una CTU per l'accertamento di paternità del nascituro	87
4. Sulla individuazione delle ipotesi in cui la presunzione del pericolo di pregiudizio è prevista dalla legge o dalla fattispecie sostanziale (o processuale)	88
4.1. Sul diritto soggettivo di iscrizione anagrafica alla luce dell'art. 4, primo comma <i>bis</i> , d.l. n. 142/2015, come modificato dall'art. 3 del d.l. n. 113/2018	89
4.2. I provvedimenti cautelari previsti nella legge fallimentare	90
4.3. I provvedimenti cautelari previsti nel nuovo Codice della Crisi e dell'Insolvenza	96
5. Le motivazioni tradizionali della giurisprudenza alla base del riconoscimento di un pericolo di pregiudizio presunto	100
6. Conclusione e transizione	105

## SEZIONE II

IL *PERICULUM IN MORA IN RE IPSA* "ALLA PROVA" DEI PRINCIPI DELLA PROVA

7. Introduzione	107
8. Il pericolo di pregiudizio presunto e la regola di giudizio fondata sull'onere della prova	109
9. Il pericolo di pregiudizio presunto, il principio dispositivo e il principio di corrispondenza tra chiesto e pronunciato	111
10. Il pericolo di pregiudizio presunto e l'onere di allegazione	117
11. Il pericolo di pregiudizio presunto e la non contestazione	119
12. Il pericolo di pregiudizio presunto e il meccanismo presuntivo	124
12.1. <i>Segue</i> . Le presunzioni legali	125
12.2. <i>Segue</i> . Le presunzioni semplici	127
12.3. <i>Segue</i> . Le presunzioni giurisprudenziali	130

## CAPITOLO IV

## UNA ANALISI DEI RIMEDI STRANIERI

1. Introduzione	137
2. Il sistema cautelare dei <i>référés</i> francesi	138
2.1 Sui <i>référés</i> c.d. d' <i>urgence</i>	141
2.1.1. Sulla norma dell'art. 808 c.p.c. transalpino, <i>c'est-à-dire le référé classique</i>	142
2.1.2. Sulla norma dell'art. 809 c.p.c. transalpino, <i>c'est-à-dire le référé de prévention ou de remise en état</i>	146

	<i>pag.</i>
3. <i>Die Einstweilige Verfügungen</i>	152
3.1. <i>Einstweilige Verfügung bezüglich Streitgegenstand</i>	155
3.2. <i>Einstweilige Verfügung zur Regelung eines einstweiligen Zustandes</i>	156
4. Conclusioni. La Germania e la Francia al banco del pericolo presunto	157

CAPITOLO V  
CONCLUSIONI.  
SUI RIFLESSI CONCRETI  
DELL'APPROCCIO GIURISPRUDENZIALE  
DEL PERICOLO DI PREGIUDIZIO PRESUNTO

1. Introduzione	161
2. Riflessi sulla posizione del resistente nel suo primo atto difensivo	162
3. Riflessi sulla attività istruttoria (anche del magistrato)	168
4. Riflessi in sede di accoglimento del ricorso	172
5. Riflessi sul potere di proporre la revoca o il reclamo	185
6. Riflessi sulla futura (ed eventuale) causa di merito	191
7. Riflessi sulla irretrattabilità degli effetti della misura nelle ipotesi in cui non sia possibile il ripristino della situazione <i>ex ante</i>	193
8. Conclusioni	196
 <i>Indice analitico</i>	 203
 <i>Elenco degli autori citati</i>	 209