

INDICE SOMMARIO

<i>Prefazione</i>	XVII
<i>Abbreviazioni delle principali riviste</i>	XIX

PARTE PRIMA ASPETTI SOSTANZIALI

CAPITOLO 1 LA TUTELA GIURISDIZIONALE CAUTELARE: RILIEVI INTRODUTTIVI

1. L'art. 700 del codice di procedura civile	3
1.1. La tutela cautelare: profili generali	4
1.1.1. Fondamento costituzionale della tutela cautelare.....	7
2. Caratteri della tutela cautelare: sommarietà della cognizione.....	10
2.1. Strumentalità del provvedimento rispetto al giudizio di merito.	13
2.2. Provvisorietà del provvedimento cautelare.....	16
3. Ulteriori aspetti qualificanti dei provvedimenti cautelari.....	18
4. Provvedimenti cautelari anticipatori e conservativi.....	19

CAPITOLO 2 FUNZIONE E STRUTTURA DEI PROVVEDIMENTI D'URGENZA EX ART. 700 C.P.C.

1. Cenni storici	23
2. Natura cautelare dei provvedimenti d'urgenza e loro funzione.....	25
3. Sussidiarietà o residualità dell'art. 700 c.p.c.....	28
4. Atipicità dei provvedimenti d'urgenza ex art. 700 c.p.c.	33
5. La questione della riqualificazione giuridica della misura cautelare proposta dal ricorrente.....	35
6. Tutela d'urgenza e arbitrato: cenni	37
7. Sui rapporti tra 'giurisdizione condizionata' e tutela cautelare d'urgenza.....	40

CAPITOLO 3**APPLICAZIONI PRATICHE DEL LIMITE DELLA SUSDARIETÀ: IPOTESI DI CONCORSO TRA MISURE CAUTELARI TIPICHE E ART. 700 C.P.C.**

1. Ambito di applicazione dei provvedimenti d'urgenza.....	45
2. Art. 700 c.p.c. e regime di efficacia di altre misure cautelari tipiche....	47
3. Art. 700 c.p.c. ed effetti di un precedente provvedimento d'urgenza.	48
4. Art. 700 c.p.c. e modifica o sospensione dell'efficacia esecutiva di un provvedimento giurisdizionale.....	49
5. Tutela d'urgenza e processo esecutivo.....	52
6. Tutela d'urgenza e assegno alimentare in via provvisoria ex art. 446 c.c.	57
7. Art. 700 c.p.c. e reintegrazione del lavoratore nel posto di lavoro (art. 18 Statuto dei lavoratori).....	58
8. Tutela d'urgenza in materia societaria (rinvio).....	60
9. Rapporti tra art. 700 c.p.c. e procedimenti sommari speciali	61
9.1. Tutela d'urgenza e condotta antisindacale	62
9.2. Art. 700 c.p.c. e procedimento per convalida di sfratto	63
9.3. Art. 700 c.p.c. e assegno di mantenimento nelle more dell'udienza presidenziale di separazione personale dei coniugi	63
9.4. Art.700 c.p.c. e rimozione delle discriminazioni basate sul sesso (art. 15 l. 903/1977)	65
9.5. Protesto illegittimo (rinvio)	66
10. Provvedimenti d'urgenza e cancellazione della trascrizione di domanda giudiziale	66
11. Tutela d'urgenza e processi di separazione e divorzio.....	72
12. Art. 700 c.p.c. e tutela possessoria.....	74
13. Altre ipotesi	75
14. Quadro di sintesi: operatività del principio di residualità	77
15. Considerazioni finali.....	78

CAPITOLO 4**LE SITUAZIONI GIURIDICHE SOSTANZIALI TUTELABILI: DIRITTO DA FAR VALERE IN VIA ORDINARIA**

1. Diritti soggettivi	81
2. La tutela d'urgenza dei diritti di credito	83
3. Caratteri del diritto soggettivo cautelando.....	87
4. La portata dell'espressione diritto da « far valere... in via ordinaria »...	88
5. Interessi semplici e interessi legittimi. Brevi note sulla tutela cautelare atipica nel processo amministrativo.....	90
5.1. Tutela d'urgenza e Pubblica Amministrazione: cenni.....	96

6.	Tutela d'urgenza e questione di costituzionalità della norma assunta a fondamento della richiesta cautelare.....	97
6.1.	<i>Segue</i> : l'accoglimento dell'istanza cautelare.....	100
6.2.	<i>Segue</i> : la sospensione del procedimento d'urgenza.....	102
7.	Art. 700 c.p.c. e norme comunitarie.....	105

CAPITOLO 5 I PRESUPPOSTI DEI PROVVEDIMENTI D'URGENZA

1.	Gli elementi fondamentali della tutela d'urgenza: il <i>fumus boni iuris</i> ..	109
2.	Il <i>periculum in mora</i> : rilievi preliminari	113
2.1.	Il <i>periculum in mora</i> : l'imminenza del pericolo.....	114
2.2.	<i>Segue</i> : attualità della condotta lesiva	118
2.3.	L'irreparabilità del pregiudizio	122
2.3.1.	<i>Segue</i> : la posizione della dottrina	125
2.3.2.	L'irreparabilità del pregiudizio rispetto ai: a) diritti a contenuto e a funzione non patrimoniale.....	129
2.3.3.	<i>Segue</i> : b) diritti a contenuto patrimoniale ma funzione non patrimoniale.....	130
2.3.4.	<i>Segue</i> : c) diritti a contenuto e a funzione esclusivamente patrimoniale.....	132
2.3.5.	Altre ipotesi di irreparabilità del pregiudizio	133
2.3.6.	Breve casistica giurisprudenziale	134

CAPITOLO 6 CONTENUTO DEI PROVVEDIMENTI D'URGENZA

1.	Provvedimenti conservativi e anticipatori.....	137
1.1.	<i>Segue</i> : i provvedimenti anticipatori	139
2.	I poteri del giudice; la questione della irreversibilità degli effetti del provvedimento d'urgenza	142
3.	Provvedimenti a tutela degli effetti di sentenze di mero accertamento.....	147
4.	Provvedimenti a tutela degli effetti di sentenze costitutive	152
5.	Provvedimenti a tutela degli effetti di sentenze di condanna.....	155
6.	L'ordine ex art. 700 c.p.c. volto all'adempimento di obblighi di non fare o fare infungibili.....	158
7.	La pubblicazione del provvedimento d'urgenza	161

PARTE SECONDA ASPETTI PROCESSUALI**CAPITOLO 7 IL RITO CAUTELARE UNIFORME:
CENNI INTRODUTTIVI**

1. Quadro normativo di riferimento 167
2. Ambito di applicazione della normativa (art. 669-*quaterdecies* c.p.c.). 168

CAPITOLO 8 LA DOMANDA CAUTELARE

1. I soggetti legittimati. La tutela del terzo 171
2. Forma e contenuto della domanda cautelare 174
 - 2.1. Procura *ad litem* e domanda cautelare *ante causam* 179
 - 2.2. Contestuale formalizzazione della domanda cautelare con quella di merito; la questione dell'ammissibilità di una richiesta cautelare orale in corso di causa 180
 - 2.3. *Segue*: ancora sul contenuto del ricorso cautelare 183
 - 2.4. Il principio di corrispondenza tra il chiesto e il pronunciato (art. 112 c.p.c.) 188
 - 2.4.1. *Segue*: rapporti tra il principio di corrispondenza tra il chiesto e il pronunciato ed i provvedimenti d'urgenza ex art. 700 c.p.c. 189
3. La domanda cautelare in via riconvenzionale 192
4. Domanda cautelare e preventivo esperimento obbligatorio della procedura di mediazione 193

CAPITOLO 9 L'AUTORITÀ GIUDIZIARIA COMPETENTE A PRONUNCIARE I PROVVEDIMENTI CAUTELARI

1. Competenza *ante causam* 197
2. *Segue*: competenza *ante causam*: casistica 200
3. Eccezioni alla regola della corrispondenza tra giudice della cautela e giudice del merito 202
4. Competenza derogabile ex art. 28 c.p.c.; ipotesi di sussistenza di più fori concorrenti 205
5. Questioni inerenti la competenza *ante causam*. 207
6. Competenza in corso di causa 209
 - 6.1. *Segue*: la previsione normativa (art. 669-*quater* c.p.c.) 211

CAPITOLO 10 IL PROCEDIMENTO E L'ISTRUTTORIA CAUTELARE

1. Aspetti qualificanti del procedimento cautelare (art. 669- <i>sexies</i> c.p.c.).....	215
2. Svolgimento del procedimento cautelare a contraddittorio pieno	216
2.1. L'attività istruttoria	218
2.2. Mezzi di prova ammissibili.....	220
3. Il procedimento (eccezionale) a contraddittorio differito (art. 669- <i>sexies</i> , 2° co., c.p.c.).....	224
3.1. Aspetti procedurali	226
3.2. La conversione del decreto in ordinanza	230

CAPITOLO 11 LA DECISIONE DELLA DOMANDA CAUTELARE

1. Decisione della domanda cautelare e forma del provvedimento	235
2. Il provvedimento negativo (ovvero di rigetto) per incompetenza	236
2.1. Il provvedimento negativo (ovvero di rigetto) per ragioni di merito o di rito diverse dall'incompetenza	238
2.2. <i>Segue</i> : cessazione della materia del contendere	241
2.3. La pronuncia sulle spese di lite	242
3. Il provvedimento di accoglimento della misura cautelare.....	245
3.1. <i>Segue</i> : i termini per l'inizio del giudizio di merito.....	247
3.2. <i>Segue</i> : ulteriori questioni inerenti l'instaurazione del giudizio di merito dopo l'accoglimento della misura cautelare	250
4. Le rilevanti novità introdotte dalla l. 14.5.2005, n. 80: la c.d. 'attenuazione' del nesso di strumentalità	252
4.1. <i>Segue</i> : sulla indicazione nel ricorso ex art. 700 c.p.c. dell'oggetto del futuro giudizio di merito	254
4.2. Altre questioni inerenti la strumentalità 'attenuata'	257
4.3. Art. 700 c.p.c. e strumentalità 'attenuata'	259
4.4. La pronuncia sulle spese dei provvedimenti cautelari anticipatori	262
5. La cauzione (art. 669- <i>undecies</i> c.p.c.).....	265

CAPITOLO 12 L'INEFFICACIA DEL PROVVEDIMENTO CAUTELARE

1. Le singole ipotesi di inefficacia del provvedimento cautelare (art. 669- <i>novies</i> c.p.c.).....	271
2. <i>Segue</i> : altre ipotesi di inefficacia.....	274
3. Aspetti di natura processuale: a) il giudice competente a dichiarare l'inefficacia del provvedimento cautelare	278

- 3.1. *Segue: b)* il procedimento *ex art. 669-novies*, 2° co., c.p.c 280
 3.2. *Segue: c)* il ripristino della situazione precedente 283

CAPITOLO 13 **MODIFICABILITÀ E REVOCABILITÀ DEI PROVVEDIMENTI CAUTELARI**

1. Revoca e modifica dei provvedimenti cautelari (art. 669-*decies* c.p.c.) 287
 2. Natura e presupposti 289
 3. Competenza 293
 4. Procedimento 295

CAPITOLO 14 **IL RECLAMO AVVERSO I PROVVEDIMENTI CAUTELARI**

1. Il reclamo *ex art. 669-terdecies* c.p.c.: rilievi preliminari 299
 2. Natura giuridica e motivi del reclamo 300
 3. Provvedimenti reclamabili 303
 4. Il giudice competente e i soggetti legittimati a proporre reclamo 306
 5. Il procedimento di reclamo 309
 6. La decisione in sede di reclamo 313
 7. La sospensione dell'esecuzione del provvedimento cautelare in fase di reclamo 315
 8. Potere del collegio adito in sede di reclamo di pronunciarsi sulle spese della fase cautelare 317
 9. Rapporti tra reclamo e revoca/modifica in breve 320

CAPITOLO 15 **L'ATTUAZIONE DEI PROVVEDIMENTI CAUTELARI**

1. Rilievi introduttivi 321
 2. Attuazione dei provvedimenti cautelari aventi ad oggetto somme di denaro 324
 3. Attuazione dei provvedimenti cautelari aventi ad oggetto obblighi di consegna, rilascio, fare o non fare 327
 3.1. *Segue: aspetti procedurali; il regime delle opposizioni* 330
 4. L'attuazione dei provvedimenti cautelari aventi ad oggetto obblighi infungibili. L'art. 614-*bis* c.p.c. 333
 5. Il reclamo dei provvedimenti adottati in sede di attuazione 337

PARTE TERZA APPLICAZIONI GIURISPRUDENZIALI**CAPITOLO 16 LA TUTELA D'URGENZA IN MATERIA DI LAVORO**

1. Aspetti preliminari	343
2. Licenziamento	344
3. Trasferimento	347
4. Demansionamento.....	348
5. Diritto alla retribuzione del lavoratore	350
6. La tutela d'urgenza invocabile dal datore di lavoro.....	351

CAPITOLO 17 LA CANCELLAZIONE DELLE ISCRIZIONI IPOTECARIE

1. La previsione normativa.....	353
2. Iscrizione ipotecaria illegittima o non più dovuta.....	354
3. Riduzione d'ipoteca	356

CAPITOLO 18 CONTRATTI AUTONOMI DI GARANZIA

1. Il contratto autonomo di garanzia in breve.....	359
2. I presupposti della tutela d'urgenza.....	360
3. Contratto autonomo di garanzia e tutela ex art. 700 c.p.c.	362

CAPITOLO 19 INTERVENTI D'URGENZA IN MATERIA SOCIETARIA

1. Soggetti preposti all'amministrazione della società	365
2. Regolare formazione e/o funzionamento dell'organo deliberante; sospensione della convocazione dell'assemblea.....	368
3. Sospensione dell'esecuzione delle delibere assembleari.....	372
4. Sospensione degli effetti della delibera di approvazione del bilancio d'esercizio	375
5. Consultazione dei libri sociali; iscrizione nel libro dei soci.....	376
6. Associazioni non riconosciute e associazioni riconosciute.....	378

CAPITOLO 20 RAPPORTI BANCARI

1. Diritto di accesso alla documentazione bancaria	381
2. Segnalazioni alla Centrale dei Rischi della Banca d'Italia	385

2.1. Tutela cautelare d'urgenza e illegittima segnalazione alla Centrale dei rischi	387
2.2. <i>Fumus boni iuris e periculum in mora</i>	390
3. Altri casi di utilizzazione dell'art. 700 c.p.c. nell'ambito dei rapporti bancari	391

CAPITOLO 21 TUTELA D'URGENZA DEL DIRITTO ALLA SALUTE

1. Rilievi introduttivi	395
2. Provvedimenti d'urgenza nei confronti del Servizio sanitario nazionale: casistica trattamenti indifferibili e insostituibili	397
3. Tutela cautelare d'urgenza e portatori di handicap	399
4. Immissioni di rumore intollerabili	401
5. Esposizione a campi elettromagnetici	403
6. Altre fattispecie di utilizzo dell'art. 700 c.p.c. a tutela del diritto alla salute	404

CAPITOLO 22 UTENZE VARIE

1. Telefonia	409
1.1. Riattivazione del servizio telefonico	411
2. Erogazione di energia elettrica	413
3. Diritto alla fornitura dell'acqua	414

CAPITOLO 23 RAPPORTI CONDOMINIALI

1. Aspetti relativi all'amministrazione condominiale	415
2. Restituzione della documentazione condominiale	416
3. Condomini morosi	418
4. Dati sensibili di un condomino	418
5. Tabelle millesimali. Diritto al riscaldamento	420
6. Animali e rumori molesti	421
7. Riparazioni	422
8. Sistemi di videosorveglianza	424
9. Condomino portatore di handicap	426

CAPITOLO 24 ART. 700 C.P.C. E PROTESTO ILLEGITTIMO

1. Inquadramento della questione	429
2. Protesto e natura dell'attività svolta dalla Camera di commercio	431

3.	La pubblicazione del protesto come mera operazione materiale della Camera di commercio	433
4.	La carenza di legittimazione passiva della Camera di commercio	434
5.	L'evoluzione normativa: l'art. 12 l. 12.6.1973, n. 349.....	436
6.	L'ammissibilità della tutela d'urgenza: l'intervento delle Sezioni Unite della Corte di cassazione e della Corte costituzionale.....	440
7.	La tutela d'urgenza avverso un protesto illegittimamente levato nel quadro normativo vigente	444
7.1.	Rapporti tra l'art. 700 c.p.c. e il procedimento amministrativo ex art. 4, 3° co., l. 77/1955	447
7.2.	Ambito di operatività dell'art. 700 c.p.c. avverso un protesto illegittimo.....	450
7.3.	Aspetti processuali: protesto illegittimo e oggetto del procedimento d'urgenza.....	453
7.4.	Legittimazione attiva e passiva.....	455
7.4.1.	Segue: la legittimazione passiva della Camera di commercio.....	458
7.5.	Il Tribunale competente.....	461
8.	Art. 700 c.p.c. ed assegno protestato emesso in funzione di garanzia.	461

CAPITOLO 25 MATERIA LOCATIZIA

1.	Lavori di riparazione e manutenzione dell'immobile locato	465
2.	Pagamento dei canoni di locazione.....	467
3.	Contratto di affitto d'azienda.....	467
4.	Fattispecie varie.....	469

CAPITOLO 26 ART. 700 C.P.C. E ATTIVITÀ D'IMPRESA

1.	Abuso di posizione dominante	473
2.	Inibitoria all'uso del marchio	474
3.	Concorrenza e sviamento della clientela	476

<i>Indice analitico</i>	481
-------------------------------	-----