

INDICE

pag.

CAPITOLO I

LA CONTUMACIA NELLA DINAMICA PROCESSUALE: PROFILI RICOSTRUTTIVI

PARTE I

LA CONTUMACIA VOLONTARIA

1. Rilievi introduttivi: costituzione e contumacia nel processo di primo grado	1
2. Contumacia ed assenza: la prospettiva formale del subprocedimento di costituzione	5
2.1. <i>Segue.</i> La prospettiva sostanziale della “presentazione ufficiale al giudice”: il processo davanti al giudice di pace e quello arbitrale	7
3. Una <i>ratio</i> comune: la autonomizzazione della posizione di chi richiede la tutela dalle scelte di strategia difensiva della controparte	14
4. Contumacia e “contraddittorio formale”	18
4.1. <i>Segue.</i> La parte contumace tra interesse all’esito favorevole della lite, “interesse in prosecuzione” (art. 306, 1° comma) ed interesse alla decisione (artt. 181, 2° comma e 290)	23
5. Collaborazione della parte e “contraddittorio formale”	26
6. <i>Segue.</i> La parte tra onere (della difesa) ed obbligo (della collaborazione)	29
7. La contumacia nei giudizi impugnatori	39
7.1. <i>Segue.</i> La (mancata) costituzione dell’attore nel giudizio di appello ed in Cassazione	39
7.2. <i>Segue.</i> La (mancata) costituzione dell’opponente nel giudizio di opposizione a decreto ingiuntivo	41
7.3. <i>Segue.</i> La (mancata) costituzione del convenuto nel giudizio d’appello ed in Cassazione	43
7.4. <i>Segue.</i> La (mancata) costituzione dell’opposto nell’opposizione a decreto ingiuntivo	44

PARTE II

LA CONTUMACIA INVOLONTARIA

- | | |
|---|----|
| 1. Premessa | 46 |
| 2. Le verifiche sulla valida instaurazione del contraddittorio: l'art. 291 e l'art. 164 | 47 |

SEZIONE I

LE NULLITÀ DELL'ATTO INTRODUTTIVO ED IL REGIME DEL LORO RILIEVO E DELLA LORO SANATORIA

- | | |
|---|----|
| 1. Le nullità della citazione: dinamica ed effetti del rilievo in primo grado (tra art. 164 e art. 294) ... | 49 |
| 1.1. <i>Segue</i> ... e in fase di impugnazione | 58 |
| 2. I vizi dell'atto d'appello e del ricorso in Cassazione | 63 |
| 3. I vizi dell'atto introduttivo dell'opposizione a decreto ingiuntivo | 66 |

SEZIONE II

NULLITÀ E RINNOVAZIONE DELLA NOTIFICAZIONE DELL'ATTO INTRODUTTIVO

- | | |
|--|----|
| 1. La nullità della notifica dell'atto introduttivo | 68 |
| 1.1. <i>Segue</i> . I processi introdotti da ricorso tra nullità ed inesistenza della notifica | 71 |
| 2. La dinamica della rinnovazione della notifica ed i suoi effetti | 76 |
| 2.1. <i>Segue</i> . Rilievo della nullità e rinnovazione della notifica dell'atto introduttivo del primo grado in fase di impugnazione | 81 |
| 3. Rilievo della nullità e rinnovazione della notifica dell'atto introduttivo delle fasi di impugnazione | 82 |
| 4. Rilievo della nullità della notifica e sua rinnovazione nell'opposizione a decreto ingiuntivo | 84 |
| 5. La rinnovazione della notificazione nulla nei processi tributario e contabile | 84 |
| 5.1. <i>Segue</i> . La sanatoria della notificazione nulla nel processo amministrativo: il quadro normativo alla vigilia della codificazione e le direttive di delega | 86 |
| 5.2. <i>Segue</i> . La forza espansiva delle regole processualcivilistiche espressive di "principi generali". La rinnovazione della notifica nulla ex art. 291 e la sua inapplicabilità al processo amministrativo secondo la Consulta | 90 |
| 5.3. <i>Segue</i> . L'efficacia sanante <i>ex tunc</i> della costituzione dell'intimato tra eccesso di delega e "principi generali": l'incostituzionalità dell'art. 44, 3° comma, c.p.a. | 93 |

SEZIONE III

CONOSCENZA DELLA PENDENZA DELLA LITE, CIRCOSTANZE
OSTATIVE ALLA COSTITUZIONE E RIMESIONE IN TERMINI DEL
“CONTUMACE CHE SI COSTITUISCE”

- | | |
|--|-----|
| 1. La costituzione del contumace involontario: l’art. 294 e la normativa pre-
supposta | 94 |
| 2. Vizi del contraddittorio e rimessione in termini | 97 |
| 2.1. <i>Segue</i> . Nullità della notificazione e conoscenza della pendenza della
lite | 98 |
| 2.2. Nullità della citazione e della sua notifica, nullità della notifica degli
atti di cui all’art. 292 e conoscenza della pendenza della lite nella lo-
gica dell’art. 327, 2° comma | 102 |
| 3. La causa non imputabile della mancata costituzione | 106 |
| 4. Profili procedurali ed effetti del provvedimento di rimessione in ter-
mini | 108 |

CAPITOLO II

IL DIBATTITO ITALIANO

- | | |
|--|-----|
| 1. Contumacia e <i>ficta contestatio</i> : il dato normativo ... | 113 |
| 2. <i>Segue</i> ... e l’inesausto dibattito italiano: la contumacia tra <i>ficta contestatio</i>
e <i>ficta confessio</i> | 120 |
| 3. La parabola del rito societario | 124 |
| 4. Contumacia e (non) contestazione ancora tra diritto positivo e aspirazioni
<i>de iure condendo</i> (con qualche suggestione d’oltremarica) | 128 |
| 5. Il dibattito su latitudine e significato della <i>ficta contestatio</i> : alcuni casi sin-
tomatici | 134 |
| 6. Al cuore del problema interpretativo: la contumacia tra <i>status</i> di parte e
<i>indefensio</i> | 137 |

CAPITOLO III

LA CONTUMACIA TRA “NEUTRALITÀ” E “CONCLUDENZA”:
LA NECESSITÀ DI DISTINGUERE

- | | |
|--|-----|
| 1. L’onere della prova tra regime legale e convenzionale | 141 |
| 2. <i>Ficta contestatio</i> e (non) contestazione/presa di posizione: due concetti da
non sovrapporre | 145 |
| 2.1. <i>Segue</i> . Regime legale dell’onere della prova e non contestazione nel
giudizio arbitrale | 153 |

	<i>pag.</i>
3. Il duplice volto della “neutralità” quale emanazione del contraddittorio formale	158
3.1. <i>Segue</i> . “Neutralità” della contumacia e giudizio arbitrale	165
4. La contumacia tra neutralità e concludenza: la necessità di distinguere	167

CAPITOLO IV

LA CONTUMACIA QUALE *INDEFENSIO*

1. La contumacia nel quadro generale dei poteri d’impulso delle parti nel processo di primo grado	171
2. La rinuncia agli atti	177
2.1. <i>Segue</i> . Rinuncia del creditore al decreto ingiuntivo e accettazione del debitore ingiunto	179
3. La mancata costituzione dell’attore e i possibili sviluppi del processo: la invalida costituzione	180
3.1. <i>Segue</i> ... e la dichiarazione di contumacia	185
4. Le regole del processo e la posizione dell’attore contumace	188
5. <i>Segue</i> . La contumacia del convenuto ...	192
5.1. <i>Segue</i> ... e le regole del processo	195
6. <i>Segue</i> . La contumacia quale <i>indefensio</i> e l’interpretazione dell’art. 292	196
6.1. <i>Segue</i> . Domande nuove e limiti all’interpretazione estensiva dell’art. 292	203
6.2. <i>Segue</i> . L’ordinanza che ammette l’interrogatorio formale o il giuramento e i verbali attestanti la produzione di scritture a firma del contumace	207
6.3. <i>Segue</i> . La sentenza	209
7. La costituzione tardiva	212
7.1. <i>Segue</i> . La posizione della parte tardivamente costituita. Il disconoscimento delle scritture	214
8. L’indennizzabilità per irragionevole durata del processo: le scelte della giurisprudenza e le conferme del legislatore	217
9. La contumacia dell’appellato e l’applicabilità dell’art. 346	219
9.1. <i>Segue</i> . Declinazioni del carattere “devolutivo” dell’impugnazione e rilievo dell’ <i>indefensio</i>	226
10. La contumacia nei processi riassunti davanti ad un diverso giudice	228

CAPITOLO V

LA CONTUMACIA QUALE *STATUS* DELLA PARTE

1. Il contumace quale parte: il monitoraggio sull’andamento del processo e l’impugnazione della sentenza	239
--	-----

	<i>pag.</i>
1.1. <i>Segue</i> . La rinuncia agli atti	240
1.2. <i>Segue</i> . Parte non costituita, argomenti di prova <i>ex art.</i> 116, 2° comma e condanna alle spese	241
1.3. <i>Segue</i> . Il giuramento decisorio e il giuramento suppletorio	243
1.4. <i>Segue</i> . L'interrogatorio formale	245
1.5. <i>Segue</i> . L'interrogatorio libero e gli argomenti di prova <i>ex art.</i> 116, 2° comma	251
1.6. <i>Segue</i> . Gli ordini di ispezione e di esibizione	255
2. L'art. 292 tra interpretazione estensiva e inapplicabilità. L'intreccio tra <i>status</i> di parte e contumacia nella notifica dell'atto di riassunzione del processo ...	258
2.1. <i>Segue</i> ... nella comunicazione del decreto che fissa l'udienza di discussione del progetto di divisione nello scioglimento delle comunioni	260
2.2. <i>Segue</i> ... e nella notifica dell'istanza cautelare <i>lite pendente</i>	262
3. Agli estremi confini della distinguibilità tra onere della difesa ed obbligo di produzione documentale. La p.a. intimata nel processo amministrativo ...	264
3.1. <i>Segue</i> ... e la p.a. irrogatrice della sanzione nel processo civile: un intreccio inestricabile?	274
CONCLUSIONI	279
BIBLIOGRAFIA	283
INDICE ANALITICO	303