

INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Introduzione</i>	1
CAPITOLO I	
ESISTENZA E ABUSO DEL POTERE GENERALE DI CAUTELA	
A) SEZIONE I	
NECESSITÀ E ABUSO DELLA TUTELA CAUTELARE NEL PROCESSO CIVILE ITALIANO	
1. La doppia “rivoluzione copernicana”. Coordinate sistematiche della formazione giudiziale del diritto sostanziale e processuale ad opera della tutela cautelare atipica <i>ex art. 700 c.p.c.</i>	8
2. Tra efficienza e garanzie: presupposti di un apparente equilibrio	14
3. Fronti recenti della creazione giurisprudenziale del diritto in sede di tutela urgente <i>ex art. 700 c.p.c.</i>	21
4. Premesse per un’indagine: il problema dell’esistenza di un potere generale di cautela in capo al giudice civile, l’abuso del processo cautelare, il controllo dei provvedimenti cautelari avanti alle Corti Supreme ed i poteri cautelari di queste ultime	29
5. Sul concetto di “modello” processuale: lo studio dei sistemi, interno e comparatistico, attraverso la tutela cautelare	34
B) SEZIONE II	
IL POTERE GENERALE DI CAUTELA ALLA LUCE DELLE RECENTI INNOVAZIONI LEGISLATIVE	
1. Dal potere generale di cautela all’azione generale cautelare. Termini del dibattito: autonomia dell’azione cautelare e sua emancipazione dalla forte connotazione pubblicistica. Distinzione tra strumentalità strutturale e funzionale dei provvedimenti d’urgenza	38
2. Sviluppi a partire da recenti innovazioni legislative: il potere cautelare degli arbitri; conferma dell’assenza di correlazione tra potestà cautelare e potere d’imperio del giudice ordinario. Possibili affinamenti in via interpretativa e <i>de iure condendo</i>	46

	<i>pag.</i>
3. (<i>Segue</i>). Il negato potere cautelare del Giudice di pace	53
4. (<i>Segue</i>). Il potere generale di sospensione dell'efficacia delle deliberazioni degli enti ad esito della riforma dell'art. 669- <i>octies</i> c.p.c. attuata dal d.lgs. 149/2022	58
5. (<i>Segue</i>). Le misure cautelari e protettive nel CCII a presidio di una necessità generalizzata di cautela strumentale alla regolazione della crisi o dell'insolvenza	64
6. (<i>Segue</i>). Introduzione di una sanzione pecuniaria per la responsabilità aggravata dovuta ad esecuzione del provvedimento cautelare senza la normale prudenza <i>ex</i> art. 96, commi 2 e 4, c.p.c.	71
7. (<i>Segue</i>). I provvedimenti indifferibili nell'ambito del procedimento in materia di persone, minorenni e famiglie	75
8. Conclusioni: esistenza di una necessità generalizzata (con correlato potere in capo all'organo giurisdizionale competente) di tutela urgente dei diritti soggettivi, svincolata dal potere d'imperio del giudice ordinario	78

CAPITOLO II
 ASPETTI DELLA TUTELA CAUTELARE E DEL POTERE
 GENERALE DI CAUTELA NELLA PROSPETTIVA
 COMPARATISTICA. LA TUTELA CAUTELARE
 NELL'ORDINAMENTO DEGLI STATI UNITI

1. Cenni comparatistici sulla tutela cautelare e sul potere generale di cautela. Modelli di riferimento	81
2. La tutela cautelare nel sistema statunitense: premessa	87
3. <i>Temporary Restraining Orders (TROs)</i> e <i>preliminary injunctions</i> : cenni sull'origine storica, procedimento, presupposti	94
4. Regime istruttorio, cauzione, esecuzione mediante <i>Contempt of Court</i>	106
5. Regime delle impugnazioni. Tutela urgente avanti alla Corte Suprema (rinvio)	115
6. Ancora sui presupposti: la (faticosa) ricerca di uno <i>standard</i> tra opposte concezioni del processo. Evoluzioni della concezione di equità e del ruolo delle misure equitative nel sistema dei <i>remedies</i>	117
7. <i>Nationwide injunctions</i> : disapplicazione in via cautelare di norme sospette di incostituzionalità, uso politico della <i>preliminary injunction</i> , tra <i>judicial review</i> e <i>de facto class action</i>	130
8. (<i>Segue</i>). I contrapposti orientamenti della dottrina	140
9. (<i>Segue</i>). Possibile punto di compromesso	146
10. Uno sguardo all'evoluzione della <i>preliminary injunction</i> durante l'amministrazione Biden: <i>Climate change litigation – Corporate social responsibility</i>	151

	<i>pag.</i>
11. (<i>Segue</i>). <i>Covid-19 litigation</i>	159
12. Ruolo delle <i>preliminary injunctions</i> in ambito concorsuale nell'inibire le iniziative aggressive dei creditori fino (e oltre) alla codificazione del c.d. <i>automatic stay</i> nel <i>Banckruptcy Code</i> . Possibili argomenti in ordine alla ricostruzione della natura giuridica delle misure protettive nel CCII	164
13. Considerazioni di sintesi conclusive: risposta tendenzialmente armonica degli ordinamenti alla domanda di tutela cautelare, nella dialettica tra effettività della tutela giurisdizionale e contenimento della discrezionalità del giudice	166

CAPITOLO III TUTELA CAUTELARE E CORTI SUPREME

1. Funzione pubblicistica delle Corti Supreme. La natura <i>lato sensu</i> politica della Corte Suprema degli Stati Uniti	171
2. (<i>Segue</i>). La Corte costituzionale, tra natura giurisdizionale e politica	178
3. (<i>Segue</i>). La Corte di cassazione in crisi d'identità, nella contrapposizione tra <i>ius litigatoris</i> e <i>ius constitutionis</i>	182
4. Appunti sulla tutela urgente avanti la Corte Suprema degli Stati Uniti. Profili critici dell'ascesa della tecnica decisoria di cui alla c.d. <i>shadow docket</i>	193
5. Tutela urgente e Corte costituzionale. Il problema dell'esistenza di un processo costituzionale e di un diritto processuale costituzionale. Tutele differenziate e assenza di un rito qualificabile come "ordinario"	200
6. (<i>Segue</i>). I poteri cautelari nei giudizi costituzionali	206
7. (<i>Segue</i>). Il recente esercizio dei poteri cautelari della Corte costituzionale: effettiva natura giuridica del potere interinale esercitato	210
8. (<i>Segue</i>). Sulla possibilità di applicazione in via analogica della previsione <i>ex art. 35, l. 11 marzo 1953, n. 87</i> , espressione del potere generale di cautela, ai giudizi in via incidentale: cautele ad effetti materiali irreversibili e zone franche del controllo di costituzionalità	217
9. Tutela cautelare e Suprema Corte di cassazione. Delimitazione del campo d'indagine	225
10. (<i>Segue</i>). Assenza di poteri interinali propri della Corte di cassazione	226
11. (<i>Segue</i>). Non ricorribilità per cassazione dei provvedimenti cautelari emessi ad esito del reclamo <i>ex art. 669-terdecies c.p.c.</i>	228
12. (<i>Segue</i>). Impugnazione del capo sulle spese di lite. Controversie in merito all'inefficacia del provvedimento cautelare <i>ex art. 669-novies c.p.c.</i>	231
13. Tutela cautelare e funzione nomofilattica. La soluzione del principio di diritto nell'interesse della legge <i>ex art. 363 c.p.c.</i>	237

	<i>pag.</i>
14. Argomenti a sostegno degli unici rimedi <i>de iure condito</i> astrattamente percorribili al fine di consentire l'esercizio della funzione nomofilattica in relazione ai provvedimenti cautelari	243
15. (<i>Segue</i>). Sulla possibilità di rinvio pregiudiziale <i>ex art. 363-bis</i> c.p.c. nell'ambito del procedimento cautelare	247
16. (<i>Segue</i>). Sulla possibilità di domandare la revoca o la modifica del provvedimento cautelare <i>ex art. 669-decies</i> c.p.c. ovvero riproporre la domanda cautelare <i>ex art. 669-septies</i> c.p.c. a seguito della pronuncia del principio di diritto nell'interesse della legge <i>ex art. 363</i> c.p.c.	253
17. Riflessioni conclusive su tutela cautelare e Corti Supreme negli ordinamenti analizzati	258

CAPITOLO IV COMPETITIVITÀ DELLA TUTELA CAUTELARE

1. A mo' di premessa: sintesi dei principali risultati raggiunti	263
2. Innovazioni legislative nell'epoca della sommarizzazione e dell'efficienza	268
3. Competitività della tutela cautelare, efficiente perché garantista: rispetto ad altre forme di tutela sommaria o comunque volte alla celere definizione dei giudizi civili	271
4. Competitività della tutela cautelare rispetto al rito ordinario a cognizione piena ed esauriente	274
5. Equilibrio della tutela d'urgenza, in quanto cautelare	281
<i>Bibliografia</i>	285