

INDICE SOMMARIO

	<i>pag.</i>
Presentazione	XIX
Introduzione	XXIII
1. Il problema dell'obbligo di verità delle parti nel processo civile	XXV
2. Alcuni esempi per entrare subito <i>in medias res</i>	XXXII
3. Clausole generali ed «eterna giovinezza» dell'ordinamento giuridico	XXXV

PARTE PRIMA

ACCERTAMENTO DEI FATTI E FUNZIONE DELL'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI

CAPITOLO I

IL PRINCIPIO DELLA RICERCA DELLA VERITÀ NEL PROCESSO CIVILE

1. La verità come corrispondenza della narrazione ai fatti storici	3
2. Fatto e valore nel processo	7
3. Convenzioni semantiche e verità	11
4. La costruzione dei fatti giuridici	17
5. Il processo come discorso	21
6. L'accertamento della verità come scopo intermedio del processo civile	26
7. La ricerca del vero nel processo fra pubblico e privato	35
8. Codice di procedura civile e principio di ricerca della verità	37
9. Funzione «dimostrativa» e teoria «argomentativa» della prova	39
10. Natura argomentativa della «dimostrazione» dei fatti	43
11. L'argomentazione fra dati empirici e logica razionale	44

	<i>pag.</i>
12. Il metodo dialettico di ricerca della verità	46

CAPITOLO II

RISCHIO DELL'ERRORE E STRATEGIE PROCESSUALI DELLE PARTI

1. Principio di ricerca della verità e rischio dell'errore	51
2. Il problema filosofico e giuridico della «sentenza ingiusta»	55
3. <i>Veriphobia</i> e <i>Wahrheitsliebe</i>	58
4. Carattere probabile del giudizio di fatto e relativismo epistemico	59
5. Specificità della prova giudiziaria e scetticismo processuale	63
6. La critica agli ostacoli processuali alla ricerca del vero	66
7. Il ruolo delle parti ai fini dell'accertamento dei fatti	75
8. L'influenza della regola di giudizio fondata sull'onere della prova	77
9. Giudizio di fatto e onere dell'allegazione	80
10. Rischio probatorio e asimmetrie informative	82
11. <i>Veritatis immutatio in praeiudicium adversarii</i>	84
12. Rifiuto di collaborare all'accertamento dei fatti	86
13. Contestazione di prove veritiere e uso di prove false	87
14. False <i>declarationes</i> della parte con effetti probatori a sé favorevoli	88
15. Condotta processuale <i>contra se</i> e «verità negoziata»	89
16. Funzione correttiva dell'obbligo di verità delle parti	91

PARTE SECONDA

PROFILI STORICO-COMPARATISTICI
DELL'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI

CAPITOLO III

STORIA DELL'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI

1. <i>Mendacium</i> delle parti e <i>jusjurandum calumniae</i> nel processo romano classico	99
2. <i>Calumnia</i> e <i>temeritas</i> nelle <i>extraordinariae cognitiones</i> e nel processo giustiziano	105

	<i>pag.</i>
3. <i>Interrogationes in iure</i> e <i>actio ad exhibendum</i> nell'esperienza processuale romana	107
4. Giuramento sulla verità e duello giudiziario nell'antico processo germanico	109
5. La menzogna processuale dei litiganti nell' <i>ordo judicarius</i> medioevale	114
6. Interrogatori e posizioni nel processo romano-canonico	118
7. « <i>De processibus abbreviandis per poenam mendacii</i> »	122
8. La svolta «autoritaria» nelle codificazioni prussiane del Settecento	124
9. La menzogna processuale nel regolamento giudiziario austriaco di Giuseppe II	128
10. Il comportamento delle parti secondo il modello francese: dal <i>code Louis</i> al <i>code Napoléon</i>	130
11. La «liberale» <i>Civilprozessordnung</i> del 1877 e la disputa tedesca intorno all'obbligo di verità delle parti	136
12. « <i>Die schuldbafte Parteibehandlung</i> » nel pensiero di Franz Klein e l'ordinanza austriaca del 1895	139
13. L'inquietante riforma tedesca del 1933: la <i>Wahrheits- und Vollständigkeitspflicht</i> delle parti nel processo civile «nazionalsocialista»	141

CAPITOLO IV

L'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI NEI PAESI DI «CIVIL LAW»

1. L'attuale significato della <i>Wahrheits- und Vollständigkeitspflicht</i> delle parti in Germania	145
2. La menzogna e la reticenza dei litiganti nell'odierno processo civile austriaco	149
3. La teoria della <i>allgemeine Aufklärungspflicht der Parteien</i> di Rolf Stürner in funzione della tutela dei diritti individuali	152
4. La coriacea resistenza della dottrina e della giurisprudenza tedesche	160
5. Obbligo di chiarificazione delle parti e «principio inquisitorio attenuato» nella <i>österreichische Zivilprozessordnung</i>	163
6. Il nuovo codice svizzero e l'obbligo di cooperazione (<i>Mitwirkungspflicht</i>)	170
7. <i>L'obligation de collaborer à la manifestation de la vérité</i> in Francia e in Belgio	173
8. <i>Dever de veracidade das partes</i> e <i>litigância de má-fé</i> in Portogallo e in Brasile	177
9. Modello cooperativo del processo e <i>dever de cooperação</i> delle parti	182
10. Il <i>deber de decir la verdad</i> nei paesi dell'America latina	192
11. Il <i>principio de la buena fe procesal</i> nel processo civile spagnolo	195
12. Diritto processuale europeo e obblighi di collaborazione delle parti	199

CAPITOLO V

L'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI NEI SISTEMI DI «COMMON LAW»

1. Struttura bifasica del processo di <i>common law</i> e collaborazione fra le parti nella <i>pre-trial phase</i>	207
2. <i>American exceptionalism</i> e <i>discovery</i> nel processo civile degli Stati Uniti	210
3. Il problema del c.d. <i>abuse of discovery</i>	219
4. Informazioni <i>discoverable</i> e principio di proporzionalità	221
5. Principio di plausibilità della domanda e accesso al sistema di <i>discovery</i>	225
6. <i>Managerial judge</i> e obbligo di cooperazione	229
7. <i>Disclosure of documents</i> e «giustizia proporzionata» nel processo civile inglese	236
8. Ispezione dei documenti e <i>information requests</i>	244
9. <i>Non-compliance</i> dei litiganti e poteri del giudice	246
10. Atti processuali di parte e <i>statement of truth</i>	250
11. <i>Misrepresentation</i> dei fatti e <i>misleading discovery</i> nel processo nordamericano	253
12. La menzogna della <i>party as witness</i> negli ordinamenti di <i>common law</i>	257

CAPITOLO VI

OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI E FUTURO DEL PROCESSO CIVILE

1. Divergenze fra sistemi giuridici e modelli di chiarificazione processuale	259
2. Radici culturali ed etiche dell'obbligo di verità delle parti	262
3. Movimenti di convergenza e principio di collaborazione limitata	270
4. Controversie transnazionali e conflitti fra giurisdizioni	275
5. Assunzione di prove all'estero e obblighi di collaborazione delle parti	280
6. La « <i>découverte des documents</i> » nel progetto europeo della Commissione Storme	283
7. Il diritto di accesso alle prove come « <i>common minimum standard</i> » del diritto processuale europeo	286
8. Arbitrato internazionale e « <i>discovery attenuata</i> »	289
9. Gli obblighi delle parti e degli avvocati nei principi e nelle regole di <i>Transnational Civil Procedure</i>	297
10. L'accesso alle informazioni e alle prove con la collaborazione dell'avversario	301
11. Verso il futuro del processo civile	307

PARTE TERZA

STRUTTURA DELL'OBBLIGO
DI VERITÀ DELLE PARTI

CAPITOLO VII

IL DIVIETO DI MENZOGNA E L'OBBLIGO DI COMPLETEZZA

1. Per una definizione dell'obbligo processuale di verità delle parti	311
2. L'obbligo di verità «in senso stretto» (<i>Wahrheitspflicht</i>), ossia il divieto di menzogna	313
3. I fatti storici come oggetto del divieto di menzogna	315
4. Rilevanza delle bugie processuali e limiti del divieto di menzogna	317
5. L'obbligo di «completezza» (<i>Vollständigkeitspflicht</i>), ossia il divieto di reticenza	318
6. Limiti oggettivi dell'obbligo di completezza	320
7. Completezza interna e completezza esterna delle dichiarazioni spontanee	322
8. Obbligo di completezza e sviluppo dialettico del processo	326
9. Principio di non contestazione e obbligo di completezza	327
10. Menzogna, reticenza e ambiguità	329
11. Narrazioni «equivocche» e narrazioni «partigiane»	332
12. Il divieto dello spergiuro	334
13. Obbligo di verità delle parti e istruzione probatoria	336
14. Il divieto di contestare prove veritiere e il divieto di utilizzare prove false	338
15. Obbligo di completezza e omessa presentazione di prove	341

CAPITOLO VIII

L'OBBLIGO DI CHIARIFICAZIONE

1. L'obbligo di chiarificazione (<i>Aufklärungspflicht</i>) come obbligo di collaborare all'accertamento dei fatti	343
2. Differenze fra obbligo di chiarificazione e obbligo di completezza	349
3. L'obbligo di prendere posizione sui fatti in modo categorico (<i>Erklärungspflicht</i>)	353

	<i>pag.</i>
4. L'obbligo di chiarificazione mediante comunicazione di informazioni (<i>Aufklärungspflicht durch Auskunft</i>)	356
5. Obbligo di esibizione delle prove (<i>Vorlegungspflicht</i>) e obbligo di tolleranza delle ispezioni (<i>Duldungspflicht</i>)	358
6. Struttura del processo e obbligo di chiarificazione delle parti	359
7. Limiti oggettivi dell'obbligo di chiarificazione	362
8. Obbligo di chiarificazione e informazioni «privilegiate»	375
9. L'adempimento dell'obbligo di chiarificazione secondo verità e completezza	379
10. Obbligo primario e obbligo secondario di chiarificazione	381
11. Obbligo di chiarificazione e «sfida» del giuramento	383
12. L'obbligo di specificità e il divieto di ambiguità nella prospettiva dell'obbligo di chiarificazione	384
13. L'inversione, la modificazione e la riduzione del rischio probatorio	385
14. Principio di «vicinanza della prova» e obbligo di chiarificazione delle parti	391
15. L'onere secondario di allegazione (<i>sekundäre Behauptungslast</i>) come strumento automatico di chiarificazione	394
16. Obbligo processuale di chiarificazione e obblighi sostanziali di informazione (<i>materiellrechtliche Informationspflichten</i>)	396
17. La combinazione delle tecniche per il superamento delle asimmetrie informative	398

CAPITOLO IX

PROFILI SOGGETTIVI DELL'OBBLIGO DI VERITÀ

1. L'obbligo di verità delle parti come obbligo di veridicità soggettiva	401
2. « <i>Pure heart and empty mind</i> »	404
3. L'obbligo di ricerca della verità (<i>Erkundigungspflicht</i>)	405
4. Obbligo di ricerca e obbligo di conservazione delle prove	410
5. Il difetto di memoria della parte	413
6. L'errore di percezione dei fatti	415
7. L'errore di rappresentazione della propria conoscenza	416
8. L'obbligo di rettifica e l'obbligo di supplemento della parte obbligata incorsa in errore	416
9. L'obbligo di correzione e l'obbligo di integrazione a carico dell'avversario	419
10. I soggetti obbligati al rispetto dell'obbligo di verità	420
11. L'obbligo di verità della parte contumace	423

	<i>pag.</i>
12. Obbligo di verità della parte e dovere di verità dell'avvocato	428

CAPITOLO X

SANZIONI E RIMEDI CONTRO IL «MENDAX» E IL «TACITURNUS»

1. Le sanzioni contro la menzogna e la reticenza della parte	435
2. Rimborso delle spese e risarcimento dei danni	438
3. Multe processuali e sanzioni penali	440
4. Ulteriori sanzioni processuali nei confronti del <i>mendax</i>	441
5. Le sanzioni a carico dell'avvocato	442
6. La rimozione straordinaria della decisione ingiusta	442
7. Le conseguenze della violazione dell'obbligo di chiarificazione delle parti	445
8. Sanzioni dirette contro la parte non cooperativa e il suo difensore	446
9. Acquisizione forzata delle prove e misure di coercizione indiretta	447
10. Perdita di poteri processuali e sentenza contumaciale coatta (<i>judgement by default</i>)	448
11. Sanzioni probatorie e finzione di verità (<i>Wahrheitsfiktion</i>)	449
12. Obbligo o onere di chiarificazione (<i>Aufklärungspflicht oder Aufklärungs- last</i>)?	451
13. L'inversione, la modificazione e la riduzione «dinamica» del rischio probatorio come sanzioni contro il rifiuto delle parti di collaborare	457
14. Obbligo di chiarificazione e <i>fictio</i> di non contestazione	459
15. Sistema sanzionatorio ed effettività del diritto all'informazione	461

PARTE QUARTA

LA DISPUTA ITALIANA
SULL'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI

CAPITOLO XI

L'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI NELLA STORIA DEL PROCESSO ITALIANO

1. Dolo processuale e lite temeraria negli stati preunitari italiani	465
--	-----

	<i>pag.</i>
2. Causa ingiusta e menzogna dei litiganti nel regolamento giudiziario per il Regno Lombardo-Veneto	469
3. Il reato di «bugia giudiziale» nel codice barbacoviano per il Principato di Trento	471
4. L'interrogatorio dei litiganti nella legge processuale trentina	475
5. Accertamento dei fatti e condotta delle parti negli altri codici preunitari	477
6. Disciplina delle posizioni e negazione del vero nelle costituzioni sabaude	483
7. I codici sardi e «l'obbligazione universale di dichiarare in giudizio la verità» secondo Matteo Pescatore	485
8. Le opinioni della dottrina sotto la vigenza del codice «liberale» del Regno d'Italia	488
9. Il «divieto di dire cosa consapevolmente contraria al vero» nel pensiero di Giuseppe Chiovenda	491
10. Un famoso caso giurisprudenziale e la disputa dottrinale sulla collusione processuale delle parti	493
11. Interrogatorio delle parti e obbligo di verità nelle riflessioni dei <i>Patres</i>	495
12. Lacune del codice di rito in materia di ispezione e di esibizione giudiziale	497
13. I progetti di riforma del codice di procedura civile «fra gerarchi e processualisti»	500
14. L'obbligo delle parti «di esporre i fatti secondo verità» nel progetto preliminare Solmi e le critiche della dottrina	507

CAPITOLO XII

CODICE VIGENTE E DOTTRINE DELL'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI

1. L'obbligo di lealtà processuale nel codice del 1940 e le interpretazioni restrittive della dottrina	515
2. Sul «diritto di mentire» e sul «diritto alla reticenza» delle parti	518
3. Sul «diritto di non collaborare» al chiarimento dei fatti	520
4. Lealtà e verità nel pensiero di Guido Calogero	523
5. Le ambiguità e la «penna fatata» di Piero Calamandrei	524
6. Le oscillazioni di Francesco Carnelutti e gli «obblighi relativi all'informazione processuale» delle parti	528
7. L'iniziale sostegno e l'enigmatico ripensamento di Gian Antonio Micheli	530
8. La dottrina favorevole al «divieto di menzogna» e all'«obbligo di completezza» delle parti	532
9. L'«obbligo di completezza e verità» e la «testimonianza della parte» nel pensiero di Mauro Cappelletti	537

	<i>pag.</i>
10. Il «dovere di verità e completezza» dei litiganti secondo Antonio Carratta	540
11. Le riflessioni dottrinali sull'«obbligo di collaborazione» delle parti	542
12. Disagi sistematici della dottrina in materia di effettività del «diritto alla prova»	547
13. Rifiuto di collaborazione delle parti e «argomenti di prova» nel pensiero di Giuseppe Ruffini	550
14. «Dovere di verità» e «giusto processo» secondo Luigi Paolo Comoglio e Sergio Chiarloni	555
15. Rilievi critici e proposte <i>de jure condendo</i> di Claudio Consolo	559
16. Riforme settoriali e obblighi processuali a carico dei litiganti	562
17. L'obbligo di verità delle parti nei tentativi di riforma del codice di procedura civile	569

PARTE QUINTA

L'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI
NEL SISTEMA DEL PROCESSO CIVILE

CAPITOLO XIII

OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI E IDEOLOGIE DEL PROCESSO CIVILE

1. La tesi dell'inconciliabilità dell'obbligo di verità delle parti con i principi fondamentali del processo civile	575
2. La presunta natura pubblicistica e autoritaria del «dovere di verità» delle parti	580
3. Critica al principio della ricerca della «verità materiale» negli ordinamenti socialisti	583
4. Natura privatistica dell'«obbligo di verità» delle parti	585
5. Il «dovere pubblico di verità» dei litiganti nello stato democratico	590
6. L'obbligo di verità delle parti fra teoria del «processo come situazione giuridica» e teoria del «rapporto giuridico processuale»	591
7. Il mito della «moralizzazione del processo» e il lato oscuro del «liberalismo processuale»	595
8. Il divieto di «barare» e l'obbligo di «mostrare le carte» come possibili «regole del gioco» processuale	598
9. Analisi giuridica e analisi economica del processo civile	601

	<i>pag.</i>
10. Obbligo di verità delle parti e poteri istruttori del giudice	604
11. Principio dispositivo e divieto di menzogna delle parti	606
12. Potere di determinazione dell'oggetto del processo e obbligo di completezza delle parti	609
13. L'obbligo di chiarificazione dei litiganti nel «processo dispositivo»	613
14. Contro la logica proprietaria del principio di «disponibilità» delle allegazioni e delle prove	615
15. Poteri di «direzione materiale» del processo e obbligo di verità delle parti	616

CAPITOLO XIV

ANALISI CRITICA DEL PRINCIPIO «NEMO TENETUR EDERE CONTRA SE»

1. La tesi dell'incompatibilità fra obbligo di verità e diritto di difesa delle parti	621
2. Libertà d'opinione e obbligo di <i>dicere verum</i>	623
3. Il diritto al silenzio dell'imputato nel processo penale (<i>nemo tenetur se detegere</i>)	625
4. Inesistenza del principio <i>nemo tenetur edere contra se</i> nel processo civile	631
5. Obbligo di <i>edere contra se</i> e tecniche alternative per il superamento delle asimmetrie informative	634
6. Il divieto di «indagini esplorative» nei confronti delle parti	636
7. Compatibilità fra diritto di difesa e «richieste informative»	642
8. Il presupposto della «indispensabilità» dell'ispezione e dell'esibizione	646
9. Il limite della «necessità» dei documenti da esibire	649
10. Il diritto al segreto come eccezione all'obbligo delle parti di collaborare all'accertamento dei fatti	655
11. Istruzione probatoria e tutela del diritto alla riservatezza	656
12. Processo civile e privilegio delle parti rispetto al rischio di auto-incriminazione	661
13. Il divieto della «tortura giudiziaria» come limite ai mezzi di acquisizione della conoscenza	665
14. Sanzioni contro la parte non collaborativa e ordine pubblico processuale	669
15. Limiti dell'obbligo di <i>edere contra se</i> e principio di proporzionalità	674

pag.

CAPITOLO XV

L'OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI NELLA TEORIA DEL GIUDIZIO DI FATTO

1. Su di un presunto contrasto dell'obbligo di verità delle parti con il sistema probatorio	677
2. Rapporto di non necessaria correlazione fra «testimonianza della parte» e obbligo di verità	679
3. Decisione mediante giuramento e obbligo di verità della parte	682
4. Obbligo di verità delle parti e onere della prova in senso soggettivo	683
5. Piena compatibilità fra l'obbligo di verità delle parti e l'onere della prova inteso come regola finale di giudizio	685
6. Prova, verità e obbligo di verità delle parti	688
7. Obbligo di <i>dicere verum</i> e falsità della confessione	690
8. Il silenzio della parte rispetto alle false affermazioni dell'avversario	692
9. L'omissione <i>contra se</i> nella prospettiva dell'obbligo di completezza e dell'obbligo di chiarificazione della parte	694
10. Il diritto di rettifica e di supplemento della parte incorsa in errore incolpevole	695
11. La tutela dei diritti dei terzi e dell'ordine pubblico a fronte della difettosa attività delle parti	698
12. Principio di autoresponsabilità dei litiganti e principio di acquisizione processuale	702
13. Prove contrastanti con la confessione della parte e dottrina dell' <i>animus confitendi</i>	705
14. Critica della teoria del difetto di interesse ad agire	708

CAPITOLO XVI

GIUSTIZIA DEL PROCESSO E OBBLIGO DI VERITÀ DELLE PARTI

1. L'obbligo di verità delle parti come questione di diritto vigente	711
2. Giustizia della decisione e giustizia del processo	713
3. La bugia e la reticenza di una parte in danno dell'altra come fonte di responsabilità processuale	716
4. Dolo processuale e revocazione straordinaria della sentenza	723
5. Il rifiuto di una parte di fornire informazioni e prove come violazione del diritto di difesa dell'avversario	727
6. Ragionevolezza e irragionevolezza dei limiti dell'istruzione probatoria	730
7. L'oggetto dello « <i>jus interrogandi</i> » delle parti nel «giusto processo»	731

	<i>pag.</i>
8. Esibizione dei documenti e principio di specificità attenuata	734
9. L'esercizio dei poteri del giudice nella prospettiva del «diritto alla prova» delle parti	737
10. Le sanzioni probatorie come garanzia sufficiente sotto il profilo costituzionale	740
11. Critica della teoria del c.d. «onere di collaborazione» delle parti	743
12. Obbligo di verità delle parti e principio di lealtà processuale	746
13. La lealtà delle parti nei confronti dei terzi	751
14. Il dovere processuale di probità delle parti	754

RISULTATI DELL'INDAGINE

1. Divieto di menzogna, obbligo di completezza, obbligo di chiarificazione	759
2. Compatibilità con il sistema del processo civile	761
3. Fondamento costituzionale e riscontri nel diritto positivo	763
4. Verità, lealtà, probità	764