

INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Premessa</i>	IX

CAPITOLO I RIFORME PROCESSUALI E NOMOFILACHIA

1. Premessa	1
2. Il diritto che non c'è	7
3. Il nuovo «principio di diritto» e la «nomofilachia consultiva»	11
4. La soppressione del sindacato sulla motivazione: riflessi (più o meno) occulti sulla nomofilachia	19
5. La «giurisprudenza» della Corte <i>ex art. 360-bis</i> c.p.c. e la nomofilachia della nomofilachia	30
6. Il «precedente»	37
7. La nomofilachia anticipata: l'accertamento pregiudiziale <i>ex art. 420-bis</i> c.p.c.	40
8. Due Cassazioni (... anzi, tre!) in una	51
9. Conclusioni	57

CAPITOLO II GIURISPRUDENZA CONSULTIVA

1. Premessa	61
2. Tra libertà e vincoli: interpretare <i>vs.</i> decidere	64
3. Nomofilachia e teorie del ragionamento giuridico	72
3.1. Teoria del sillogismo	73
3.2. Teorie ermeneutiche del ragionamento giuridico	76
3.3. Nuova retorica	81
3.4. Teorie analitiche del ragionamento giuridico	85
3.5. Rilievi di sintesi	88
4. Interpretare senza decidere: i «pareri» della Cassazione	91
5. Esempi moderati di «giurisprudenza consultiva»: Francia e Spagna	94

	<i>pag.</i>
6. Esempi estremi di «giurisprudenza consultiva»: la «giurisprudenza paranormativa»	99
6.1. La « <i>súmula vinculante</i> » brasiliana	100
6.2. I «chiarimenti direttivi» del <i>Plenum</i> della Corte suprema dell'URSS e i «chiarimenti» del <i>Plenum</i> della Corte suprema e della Corte superiore d'arbitrato della Federazione Russa	104
6.3. Le sentenze e i decreti interpretativi dell'assemblea generale della Corte di cassazione e della Corte suprema amministrativa della Bulgaria	108
6.4. Le «istruzioni» del Consiglio del Governo del Tribunale Supremo Popolare di Cuba	109
7. Considerazioni conclusive	110

CAPITOLO III LA MASSIMA

1. Premessa	117
2. Profilo istituzionale: l'Ufficio del Massimario	119
3. Struttura e funzione: la massima come enunciato normativo	125
4. Massima e potere	132
4.1. La massima come mezzo di comunicazione	133
4.2. Massima e riduzione della complessità: la funzione catalitica della massimazione delle sentenze	135
4.3. La rivincita silente delle «massime consolidate»: <i>certalex</i> , <i>certanet</i> e la «super-giurisprudenza»	138
5. Massima e tempo	144
6. Massima e precedente	146
7. Massima e interpretazione	153
7.1. Massima e principio di diritto	155
7.2. Massima, <i>ratio decidendi</i> e <i>obiter dictum</i>	159
7.3. Massima, <i>obiter dicta</i> e giurisprudenza consultiva occulta	173
8. Massime mentitorie	174
9. Conclusioni	180

CAPITOLO IV IL PRECEDENTE

1. Premessa	185
2. Il precedente in Inghilterra e la regola dello <i>stare decisis</i>	191

	<i>pag.</i>
3. Dimensione (intrinsecamente) comparatistica del precedente	195
3.1. Il precedente negli ordinamenti di <i>common law</i>	197
3.2. Il precedente negli ordinamenti di <i>civil law</i>	201
3.2.1. Francia	201
3.2.2. Germania	204
3.2.3. Italia	206
3.2.3.1. Un caso di «precedente vincolante» nel diritto coloniale	207
3.2.3.2. L'efficacia vincolante del precedente di Cassazione?	208
3.2.4. Spagna	212
3.2.5. Ungheria e Bulgaria	214
3.2.6. Messico e Brasile	215
3.2.7. Cuba, <i>ex</i> URSS e Federazione Russa	217
3.3. Il «precedente comunitario»	218
4. Inattendibilità (e inutilità) della distinzione tra «precedente vincolante» e «precedente persuasivo»	230
5. «Culture del precedente»: differenze più attendibili (e più utili) tra precedente in <i>civil law</i> e in <i>common law</i>	242
5.1. L'estensione del precedente: <i>ratio decidendi</i> e <i>obiter dictum</i>	243
5.2. La direzione del precedente: chi «fa» il precedente?	254
5.3. La posizione del precedente: tra fatto e diritto	261
6. Conclusioni	266

CAPITOLO V

MUTAMENTI DI GIURISPRUDENZA E DIRITTO PROCESSUALE: IL «*PROSPECTIVE OVERRULING*»

1. Posizione del problema	273
2. Origini ed evoluzione dell'istituto del <i>prospective overruling</i> negli Stati Uniti	280
3. Eccentricità dell'istituto e sua diffusione in <i>civil law</i> e in <i>common law</i>	283
4. Il <i>prospective overruling</i> in Italia	289
4.1. Genesi: bisogno di <i>prospective overruling</i>	289
4.2. Tecniche di attuazione del <i>prospective overruling</i>	292
4.3. Un <i>prospective overruling</i> all'italiana?	304
5. Cautele a «doppio taglio» per gli <i>overruling</i> processuali	307
5.1. Resistenza della giurisprudenza e forza del precedente	311
5.2. <i>Prospective overruling</i> , precedente vincolante e diritto processuale civile	312

	<i>pag.</i>
6. Un male da curare o da prevenire?	315
6.1. Processo civile e principio di legalità	320
6.2. Etica del cambiamento e direttive interpretative	326
6.3. Diritto processuale civile e interpretazione: un problema (anche) istituzionale	330
6.4. Modelli prescrittivi dell'interpretazione e formanti nel sistema del diritto processuale civile	340
 <i>Postilla</i>	 343
 <i>Riferimenti bibliografici</i>	 347