

# *Indice*

*pag.*

## **Parte I** *Aspetti della giustizia civile*

### **1. L'accesso alla giustizia. Considerazioni critiche**

1. Introduzione	3
2. Accesso per chi?	4
2.1. Per i poveri?	4
2.2. La tutela collettiva	7
3. Accesso a che cosa?	9

### **2. Riflessioni su garantismi e garanzie**

1. Significati di “garantismo”	15
2. Quali garanzie	16
3. Un significato inadeguato di “garantismo”	20
4. Quale crisi della giustizia civile?	24

### **3. La cultura dell'imparzialità nei paesi di common law e di diritto continentale**

1. Introduzione	27
2. Indipendenza e imparzialità del giudice: il sistema statunitense	28
3. Indipendenza e imparzialità del giudice: il sistema inglese	30
4. L'imparzialità del giudice negli ordinamenti di <i>civil law</i>	32
5. L'imparzialità del giudice nel corso del processo	36
6. La motivazione come garanzia <i>ex post</i>	40

### **4. Leggendo Ferrajoli: considerazioni sulla giurisdizione**

1. La giurisdizione come garanzia	43
-----------------------------------	----

	<i>pag.</i>
2. La natura della giurisdizione	44
3. Discrezionalità e creazione del diritto	48
4. La legittimazione della giurisdizione	50

### **5. L'abuso del processo**

1. Un dubbio introduttivo	53
2. Atto illecito e atto abusivo	56
3. Libertà o abuso?	58
4. Buona fede, lealtà e probità	60
5. I "valori del sistema"	62
6. Un dubbio conclusivo	65

### **6. Dimensioni transculturali della giustizia civile**

1. Multiculturalismo processuale	67
2. Globalizzazione e processo civile	76
3. Differenze culturali e giustizia civile	79
4. Interpretazione transculturale	87
5. Un esperimento mentale	91
6. Rilievi conclusivi	94

## **Parte II** **Sulla verità**

### **7. Il fatto e l'interpretazione**

1. Alcune premesse	99
2. Il "fatto"	102
3. Quale "fatto" ?	106
4. Quale decisione?	109

### **8. Verità e prova nel processo**

1. Teorie del processo	113
2. Teorie della decisione	114
2.1. Applicazione del diritto	116
3. La verità nel processo	117
4. Natura della prova	120
4.1. La valutazione della prova	121

pag.

**9. Tre divagazioni intorno alla verità**

1. Una premessa	125
2. Ma Lenin era tomista?	125
3. Verità e narrazioni	127
4. Sulla postverità	130

**10. Considerazioni su dubbi e verità**

1. Dubbi	132
2. Verità	138
3. Verità e dubbio ragionevole	142

**11. Verità negoziata?**

1. Alcune ipotesi	145
2. La determinazione dei fatti	153
3. Natura dell'allegazione	156
4. Contestazione e non contestazione dei fatti	158
5. Le conseguenze della non contestazione	162

**12. Processo e verità nella transizione**

1. Introduzione	167
2. Quale verità	170
3. Contro la verità	174
4. Le "Commissioni per la Verità"	176
5. I processi penali	179
6. Due esempi di transizione: a) Brasile; b) Colombia	181

**Parte III**  
***Sulla prova***

**13. Il concetto di "prova" nel diritto processuale**

1. Introduzione	187
2. Variazioni linguistiche (e concettuali)	188
3. Funzioni della prova	190

	<i>pag.</i>
4. Oggetto e struttura della prova	193
5. Metafore	196

#### **14. Aspetti del regime probatorio**

1. L'onere della prova	199
2. Linee di tendenza	202

#### **15. Aspetti logici della valutazione della prova**

1. La struttura dell'inferenza	205
2. Inferenze complesse. La concatenazione lineare	209
2.1. Inferenze convergenti	211
2.2. <i>Quod singula non probant ...</i>	212
2.3. Inferenze divergenti	214
2.4. La prova contraria	215
3. Tipologia delle situazioni probatorie	216
4. La decisione	223

#### **16. Considerazioni sulle prove per induzione**

1. Introduzione	227
2. Le presunzioni semplici	229
2.1. Presunzioni di secondo grado	236
3. Gli argomenti di prova	238
3.1. L'efficacia probatoria dell'argomento di prova	242

#### **17. Considerazioni sulle massime d'esperienza**

1. Origine e limiti del concetto	247
2. Tipi di massime d'esperienza	249
3. Funzioni delle massime d'esperienza	254
4. Criteri per l'uso delle massime d'esperienza	259

#### **18. La prova per indizi**

1. Struttura dell'indizio	263
2. L'inferenza probatoria e l'indizio	265

	<i>pag.</i>
3. Inferenze complesse. La concatenazione lineare	268
4. Segue. Inferenze convergenti	269

### ***19. Note sparse su probabilità e logica della prova***

1. Introduzione	273
2. Rilevanza	274
3. Probabilità	275
3.1. Probabilità <i>a priori</i>	275
3.2. Chi determina la probabilità	278
4. <i>Much ado for nothing</i>	280
5. Conclusione	281

### ***20. La scienza nel processo: problemi e prospettive***

1. Il caso Daubert e i suoi effetti	283
2. Scienza e verità nel processo	285
3. La scienza e le scienze	287
4. Rilevanza delle prove scientifiche	289
5. Le tecniche forensi	291
6. La valutazione delle prove scientifiche	292

### ***21. Le prove genetiche nel processo civile e penale***

1. Le prove scientifiche. Cenni generali	297
2. L'ammissione delle prove genetiche	299
3. L'acquisizione delle prove genetiche	301
4. La valutazione delle prove genetiche	304
4.1. Il rifiuto di sottoporsi ai test genetici	308

### ***22. Processo e neuroscienze. Cenni generali***

1. Introduzione	309
2. Nel processo civile	310
3. Il problema della capacità	310
4. Nel diritto penale	312
5. Sulla menzogna	313
6. Conclusioni	315

### **23. Carnelutti e la teoria della prova**

1. Introduzione	317
2. La fissazione formale del fatto	317
3. La prova come rappresentazione	321
4. Dissolvenze	323

### **24. Per una rilettura dell'art. 115 cod. proc. civ.**

1. Introduzione	325
2. Il principio dispositivo in materia di prove. Il significato letterale dell'art. 115	327
2.1. La volontà del legislatore	328
2.2. Funzione del principio dispositivo	331
2.3. Segue. Un principio "categorico"?	337

### **25. L'onere come figura processuale**

1. L'onere nel processo	345
2. Natura privatistica e pubblicistica dell'onere processuale	347
3. L'onere della prova	348
4. Le manipolazioni degli oneri probatori	349

## **Parte IV**

### **Sulla decisione**

### **26. Idee per una teoria della decisione giusta**

1. Introduzione	357
2. Il problema della decisione giusta	359
3. Criteri di giustizia della decisione	360
4. Natura dei criteri di giustizia della decisione	362
5. Applicazione dei criteri di giustizia	364

### **27. Note su certezza e coerenza della decisione giudiziale**

1. Sulla certezza	369
2. Sulla coerenza narrativa	372
2.1. L'inferenza alla migliore spiegazione	376
2.2. La plausibilità relativa	379

## **28. Sulla complessità della decisione giudiziaria**

1. Introduzione	383
2. La dimensione dialettica	384
3. La dimensione epistemica	386
4. La dimensione giuridica	387
5. La dimensione logica	389
6. La dimensione assiologica	390
7. La dimensione del senso comune	392
8. Una esclusione: la dimensione retorica	394
9. Una conclusione	395

## **29. Considerazioni su prova e motivazione**

1. La scelta della razionalità	397
2. La concezione razionale della prova	401
3. La motivazione del giudizio di fatto	405
4. Ideologie della decisione sui fatti	407

## **30. Brevi note sulla motivazione della sentenza**

1. Crisi della motivazione	409
2. La giurisprudenza	410
3. Il “minimo costituzionale”	411
4. Aspetti della crisi	414

## **31. Un vertice giudiziario astratto**

1. Modelli di corti supreme	417
2. Uniformità della giurisprudenza	419
3. Gradi di astrattezza	420
4. Pronunce interpretative	421
5. Il precedente giudiziale	422
6. La selezione dei ricorsi	426
7. Universalismo vs particolarismo	428

## **32. Note sparse sul precedente giudiziale**

1. Introduzione	433
2. Fondamento del precedente	435

	<i>pag.</i>
3. Sulla <i>ratio decidendi</i>	437
4. L'efficacia del precedente	438
5. Efficacia vincolante?	440
6. Precedente e nomofilachia	442
7. Punti di vista	446