

INDICE SOMMARIO

pag.

CAPITOLO I

PROVA ILLECITA E «COMPIUTEZZA» DELL'ORDINAMENTO

1. Premesse	1
1.1. Oggetto dell'indagine	1
1.2. Ragioni dell'indagine	2
1.3. Metodo dell'indagine	8
1.4. Limiti dell'indagine	10
1.5. Ipotesi di lavoro e scopi dell'indagine	11
2. Prova illecita e «incompiutezza» dell'ordinamento	12
2.1. Lacune normative e lacune assiologiche	16
2.2. Prova illecita e lacune normative	24
2.3. Prova illecita e lacune assiologiche	31
2.4. La prova illecita presa sul serio: un <i>hard case</i> (processuale) da risolvere tra regole e principi	37
2.5. Prova illecita e antinomie	50
3. Prova illecita e sovra- / sotto-inclusività delle regole sulle prove	58
4. Conclusioni provvisorie	60

CAPITOLO II

IL CONTROVERSO CONCETTODI «PROVA ILLECITA» NEL PROCESSO CIVILE

1. Incertezze terminologiche e concettuali intorno alla nozione di «prova illecita»	63
1.1. Definizione dei rapporti tra illecito e inammissibile nella disciplina delle prove secondo la dottrina nel trentennio 1930-1960	64
1.2. L'apporto della comparazione alla impostazione del problema della prova illecita	67
1.3. Una nozione ristretta di «prova illecita»	69
1.4. L'ampliamento del concetto di «prova illecita»	71
2. Una differente prospettiva per il processo penale?	76

CAPITOLO III

LA PROVA ILLECITA IN SENSO SOSTANZIALE

1. Profili critici e incertezze nel concetto di prova illecita oggi: la «illiceità in senso sostanziale»	85
1.2. Possibili critiche al concetto di «prova illecita in senso sostanziale»	89
1.3. Il problema della distinzione tra norme processuali e norme sostanziali: tracce di relatività nella dottrina italiana e tedesca della prima metà del Novecento	92
1.4. La relatività della distinzione tra norme sostanziali e norme processuali nella dottrina italiana e nordamericana più recente	99
1.5. L'onere come fattore di esclusione dell'illiceità	104
2. Le possibili declinazioni della prova illecita in senso sostanziale	114
2.1. Illiceità come contrarietà a qualsiasi norma di diritto sostanziale	114
2.2. Illiceità come contrarietà a norme costituzionali	118
2.3. Illiceità come contrarietà alle norme penali	123
2.4. Illiceità come contrarietà alle norme a tutela della <i>privacy</i>	127

CAPITOLO IV

FONDAMENTO DELLA ILLECITÀ DELLA PROVA

1. Intorno al concetto di «illiceità» della prova	131
2. La illiceità come contrarietà a una norma giuridica o come violazione di un obbligo giuridico	133
3. La illiceità come contrarietà a principi	136
4. La illiceità come presupposto per l'applicazione di una sanzione	139
5. Intorno al concetto di sanzione	142
6. Rilievi di sintesi sulla natura illecita della prova	146

CAPITOLO V

ELEMENTI PER UNA (RI-)DEFINIZIONE DI «PROVA ILLECITA»

1. Elementi per una definizione stipulativa di «prova illecita»	149
1.1. Problemi definitori e loro ricadute	150
1.2. Una possibile definizione di «prova illecita»	152
2. Ridefinizione dei rapporti tra prova illecita, atipica e illegittima	155
2.1. Prova atipica per atipicità della fonte e prova illecita	158
2.2. Prova atipica per atipicità del procedimento e prova illecita	164
2.3. Prova illecita e prova illegittima	172

CAPITOLO VI

CONSEGUENZE DELLA ILLICEITÀ DELLA PROVA

1. Premessa	183
2. Inammissibilità della prova illecita	186
3. «Inutilizzabilità» della prova illecita	193
4. Nullità vs inefficacia della prova illecita	199
5. Inattendibilità della prova illecita	207

CAPITOLO VII

IL PROBLEMA DELL'AMMISSIBILITÀ
DELLA PROVA ILLECITA
NEL DIRITTO PROCESSUALE

1. Premessa	217
2. La prova illecita nella vigenza del codice del 1865	221
3. La prova illecita nel codice del 1940-42	229
3.1. Importazione acritica delle tesi elaborate nella vigenza del codice del 1865	231
3.2. Prova illecita e onere della prova	233
3.3. Prova illecita e ordine di esibizione	236
3.4. Prova illecita e processo tributario	241
3.4.1. Specificità del contenzioso tributario: prova, procedimento, processo	241
3.4.2. I casi della lista Falciani e della lista Vaduz	248
3.4.3. Contributo della giustizia tributaria al dibattito sulla prova illecita: rilievi critici	256

CAPITOLO VIII

IL PROBLEMA DELL'AMMISSIBILITÀ
DELLA PROVA ILLECITA
NEL DIRITTO SOSTANZIALE

1. La prova illecita nel diritto sostanziale: premessa	259
2. La prova illecita nel diritto del lavoro	262
3. La prova illecita e il diritto alla <i>privacy</i>	271
4. La prova illecita e il diritto d'autore	281
5. La prova illecita e il diritto penale	284

CAPITOLO IX

PROVA ILLECITA, PRINCIPI COSTITUZIONALI
E SOVRANAZIONALI

1. La prova illecita e i precetti costituzionali	295
1.1. Prova illecita, prova incostituzionale e diritti fondamentali	300
1.2. Prova illecita e art. 111 Cost. tra etica e tecnica del giusto processo: la tesi di Comoglio	303
1.3. Prova illecita e art. 13 Cost.: la tesi di Mainardis	315
1.4. Prova illecita e artt. 13, 14, 15 e 21 Cost.: le tesi di Andrioli e di Trocker	319
1.4.1. Unitarietà dell'ordinamento e prova illecita	325
1.4.2. <i>Exceptio doli processualis</i> e prova illecita	327
1.5. Prova illecita e lettura costituzionalmente orientata delle norme ordinarie: le tesi di Graziosi e Pace	329
1.6. Prova illecita e potere pubblico: la tesi di Vigoriti	331
2. Una critica metodologica alle teorie che ricavano la regola dell'inammissibilità della prova illecita dai principi	334
3. La prova illecita e i principi della CEDU	346

CAPITOLO X

LA PROVA ILLECITA TRA «GIUSTO PROCESSO»
E ACCERTAMENTO DELLA VERITÀ

1. Premessa	353
2. Diritto alla prova e accertamento della verità	354
2.1. <i>De iure condito</i> : tecniche interpretative e regola di esclusione della prova illecita	359
2.2. <i>De iure condendo</i> : il legislatore e la regola di esclusione della prova illecita	366
3. Prova illecita e giusto processo	367
3.1. Principio di legalità processuale ed esclusione della prova illecita	368
3.2. Giusto processo e accertamento della verità	368
4. Il giusto processo ... alla prova	371
4.1. ... <i>de iure condito</i>	377
4.2. ... <i>de iure condendo</i>	381
5. Prova illecita e abuso del processo?	383
6. Conclusioni	388

pag.

CAPITOLO XI
LA PROVA ILLECITA
NEL SISTEMA DEL PROCESSO CIVILE

1. Premessa	391
2. La prova illecita come lacuna assiologica	392
3. L'importanza dei principi	394
4. La illiceità come concetto estraneo alla prova contraria a norme processuali: ricadute sistematiche e rapporti con la prova illegittima e atipica	397
5. La prova illecita e le sue ipotetiche conseguenze nel processo civile	400
6. Prova illecita, diritto positivo e principi costituzionali	402
 <i>Bibliografia</i>	 405
 <i>Indice degli Autori</i>	 441