

## INDICE SOMMARIO

<i>Prefazione</i> . . . . .	v
<i>Gli autori</i> . . . . .	XIII

### CAPITOLO 1

#### IL PROCEDIMENTO CAUTELARE UNIFORME

di *Andrea Penta*

1. Premesse generali. . . . .	3
2. L'ambito di applicazione dei provvedimenti cautelari. . . . .	5
2.1. I provvedimenti giudiziali inibitori pronunciati in via incidentale nell'ambito (per lo più) di processi costitutivi di annullamento. . . . .	6
2.2. Gli altri casi previsti fuori dal codice civile: i provvedimenti in ambito fallimentare. . . . .	7
2.3. I provvedimenti in ambito familiare... . . . .	8
2.4. Le inibitorie. . . . .	15
2.5. In Cassazione. . . . .	17
3. Le modalità di presentazione del ricorso cautelare. . . . .	17
3.1. Il contenuto del ricorso. . . . .	20
4. La competenza. . . . .	25
4.1. La natura inderogabile della competenza. . . . .	29
4.2. L'incompetenza del giudice cautelare. . . . .	30
5. Il contraddittorio nel procedimento cautelare. . . . .	32
6. La proponibilità della domanda riconvenzionale. . . . .	37
7. L'istruttoria nei procedimenti cautelari. . . . .	41
8. La compatibilità con l'incidente di costituzionalità. . . . .	47
8.1. La soluzione preferibile. . . . .	50
9. Il provvedimento negativo: i motivi di rito. . . . .	52
9.1. I motivi di merito. . . . .	53
9.2. La ripresentazione dell'istanza cautelare. . . . .	55
9.3. Le spese del procedimento cautelare. . . . .	56
10. Il provvedimento di accoglimento: i rapporti tra tutela cautelare e merito. . . . .	60
10.1. È necessaria la coincidenza tra giudice della cautela e giudice del merito? . . . . .	62
10.2. I provvedimenti conservativi (strumentalità forte) e quelli anticipatori (strumentalità debole). . . . .	67
10.3. Il regime di strumentalità attenuata ed i provvedimenti in via d'urgenza. . . . .	70
10.4. L'interesse ad instaurare il giudizio di merito. . . . .	73
11. L'attuazione dei provvedimenti cautelari: le due possibili alternative. . . . .	75
11.1. L'attuazione delle misure cautelari diverse da quelle aventi ad oggetto somme di denaro. . . . .	76

11.2. Le modalità di attuazione. . . . .	78
11.3. La posizione del terzo. . . . .	81

CAPITOLO 2

**I PROVVEDIMENTI IN VIA D'URGENZA**

di *Andrea Penta*

1. Premesse generali. . . . .	83
1.1. La rilevanza del profilo probatorio. . . . .	86
2. La sussidiarietà (o residualità). . . . .	87
2.1. Il presupposto della sussidiarietà. . . . .	89
2.2. L'ambito della famiglia. . . . .	89
2.3. I procedimenti speciali tipici a cognizione sommaria. . . . .	91
3. La distinzione rispetto alle misure tipiche. . . . .	95
3.1. Il sequestro giudiziario. . . . .	97
3.2. Il sequestro conservativo. . . . .	100
4. L'esaurimento integrale della tutela ottenibile in via ordinaria: la cancellazione dell'iscrizione ipotecaria. . . . .	101
5. La strumentalità rispetto all'azione di merito. . . . .	104
5.1. Il concetto di strumentalità "attenuata". . . . .	105
5.2. L'individuazione della instauranda azione di merito. . . . .	106
5.3. La medesimezza delle domande e dei soggetti. . . . .	110
5.4. La pronuncia sulle spese di lite. . . . .	111
6. Questioni particolari in tema di competenza. . . . .	112
6.1. Il <i>dies a quo</i> rilevante ai fini della decadenza. . . . .	115
7. La legittimazione attiva. . . . .	117
8. I requisiti del <i>fumus</i> e del <i>periculum in mora</i> . . . . .	117
8.1. Il <i>periculum</i> . . . . .	118
9. Le sentenze costitutive. . . . .	119
9.1. Gli obblighi "conseguenziali" alla pronuncia costitutiva. . . . .	120
9.2. L'orientamento più rigoroso. . . . .	126
9.3. La soluzione preferibile. . . . .	127
10. Le sentenze di mero accertamento. . . . .	128
10.1. L'orientamento favorevole. . . . .	134
10.2. L'ambito societario. . . . .	143
10.3. La proprietà industriale. . . . .	145
11. La tutela dei diritti assoluti e di credito. . . . .	147
11.1. Alcune fattispecie ricorrenti. . . . .	148
11.2. I diritti di credito. . . . .	149
11.3. I diritti derivanti dai rapporti obbligatori. . . . .	152
11.4. Le posizioni soggettive di carattere assoluto e relativo. . . . .	156
12. La tutela di un <i>facere</i> incoercibile. . . . .	161
13. L'imminenza del pregiudizio. . . . .	166
13.1. L'attualità del danno. . . . .	167
13.2. I momenti in cui può intervenire il giudice. . . . .	168
14. L'irreparabilità del danno. . . . .	169
14.1. I rapporti con la strumentalità attenuata. . . . .	171
14.2. La teoria dello scarto tollerabile. . . . .	172
14.3. La giurisprudenza comunitaria. . . . .	176

15.	La domanda riconvenzionale. . . . .	177
15.1.	Le critiche all'orientamento prevalente. . . . .	180
16.	I provvedimenti d'urgenza nei confronti della p.a. . . . .	180
17.	Gli effetti dei provvedimenti d'urgenza. . . . .	181
17.1.	L'invocabilità in un diverso processo. . . . .	181
17.2.	I mezzi di impugnazione proponibili. . . . .	182

CAPITOLO 3

**LA TUTELA CAUTELARE URGENTE DELLA PERSONA**

Sezione I. - *Tutela cautelare dei diritti personalissimi* di Maria Carolina De Falco

1.	La tutela innominata urgente del diritto all'identità personale. . . . .	185
2.	La tutela d'urgenza del diritto alla riservatezza: la residualità dell'art. 700 c.p.c. Il diritto alla rettifica. . . . .	191
3.	Lo spazio applicativo dell'art. 700 c.p.c. contro i contenuti diffamatori <i>on line</i> . . . . .	196
4.	Il diritto all'oblio ed i rimedi cautelari contro il <i>provider</i> . Il rimedio della deindicizzazione. . . . .	200
5.	Il pregiudizio grave e irreparabile al diritto alla salute: urgenza <i>in re ipsa</i> ? . . . . .	204
6.	L'inibitoria dalle "immissioni intollerabili". . . . .	210
7.	Il diritto alla (bi)genitorialità (anche da procreazione assistita): è tutelabile in via di urgenza? . . . . .	216

Sezione II. - *L'emergenza da diffusione del virus Covid-19 e la tutela cautelare urgente*

1.	Introduzione. La salvaguardia nel processo civile del diritto dell'urgenza in tempo di Covid-19. . . . .	224
2.	La pandemia e l'inadempimento contrattuale in ambito cautelare. . . . .	227
3.	Locazioni e Covid-19: l'interdizione all'esercizio dell'impresa e la conservazione dei contratti di locazione. La riduzione "cautelare" canone. . . . .	229
4.	Tutela cautelare nel settore bancario e Covid-19: la moratoria dei mutui, la scadenza degli assegni e le segnalazioni pregiudizievoli nelle banche dati gestite dalla Banca d'Italia. . . . .	235
5.	Emergenza e sospensione delle garanzie autonome in sede cautelare. . . . .	242
6.	Art. 700 c.p.c. e obbligo di sottoposizione alla vaccinazione da Sars-Covid-19. . . . .	245
7.	Emergenza sanitaria e frequentazione dei figli dei genitori separati: la frequentazione periodica sostituita dalle <i>video-calls</i> ? Quale spazio per la tutela cautelare innominata? . . . . .	252

CAPITOLO 4

**LA TUTELA CAUTELARE DEI DIRITTI DI CREDITO**

Sezione I. - *La tutela cautelare in ambito patrimoniale e consumeristico* di Maria Carolina De Falco

1.	La tutela cautelare dei diritti di credito: dalla negazione al riconoscimento condizionato all'infungibilità del bene o dell'utilità. Il ruolo discriminante dell'irreparabilità del pregiudizio. . . . .	259
2.	Art. 700 c.p.c. e contratti di erogazione di servizi essenziali. . . . .	265

3.	La tutela cautelare dei diritti potestativi e degli obblighi di fare infungibile. . . . .	270
4.	Casi critici: la restituzione dell'azienda in via d'urgenza in caso di inadempimento grave dell'affittuario e il rifiuto dell'appaltatore di consegnare l'opera al committente. . . . .	274
5.	Gli artt. 2932 c.c. e 700 c.p.c.: una relazione possibile? . . . . .	280
6.	La tutela cautelare in ambito consumeristico. . . . .	284
7.	Tutela cautelare e concorrenza. . . . .	296

Sezione II. - *La tutela cautelare in ambito bancario*

1.	La tutela cautelare d'urgenza in materia bancaria. La reputazione bancaria ed il merito creditizio. . . . .	304
2.	La tutela cautelare avverso le segnalazioni in Centrale Rischi Allarme Interbancario della Banca d'Italia. . . . .	307
2.1.	Ricorso all'Arbitro Bancario e Finanziario. Ipotesi di "litispendenza". . . . .	309
2.2.	Ricorso <i>ex art.</i> 700 c.p.c. e mediazione in materia di segnalazioni illegittime. . . . .	311
2.2.1.	Profili di ammissibilità. La residualità rispetto alla disciplina in materia di protezione dei dati personali. . . . .	312
2.2.2.	Profili di ammissibilità. La strumentalità rispetto all'azione di merito. . . . .	316
2.3.	Questioni di giurisdizione, competenza e rito applicabile. . . . .	318
2.4.	La legittimazione passiva della Banca d'Italia. . . . .	321
2.5.	Il <i>fumus boni iuris</i> . La casistica più frequente. . . . .	323
2.6.	Il <i>periculum in mora</i> . . . . .	327
2.6.1.	La differente tutela in materia cautelare del consumatore e dell'imprenditore commerciale in punto di "danni imminenti e irreparabili". Il caso della persona fisica socio di una società commerciale. . . . .	331
2.7.	Riproponibilità del ricorso all'esito del rigetto o della declaratoria di inammissibilità del rimedio: il giudicato cautelare in materia di segnalazione. . . . .	332
3.	Le SIC ed in particolare la Crif. L'ambito operativo dell'art. 700 c.p.c. . . . .	334
4.	La pubblicazione nel Registro Protesti presso la CCIAAA. Profili di ammissibilità e casistica nell'ambito del ricorso alla tutela d'urgenza. . . . .	336
5.	L'utilizzo del procedimento <i>ex art.</i> 700 c.p.c. in caso di illegittima segnalazione alla Centrale d'Allarme Interbancaria (CAI). . . . .	343
6.	La consegna dei documenti bancari: la tutela giudiziale urgente del correntista. . . . .	346
7.	Escussione abusiva delle garanzie autonome e tutela cautelare del debitore. . . . .	350

CAPITOLO 5

**LA TUTELA D'URGENZA IN AMBITO SOCIETARIO ED ESECUTIVO**

di *Emanuela Musi* (§§ 1-11) e *Andrea Penta* (§ 12)

1.	Premessa. . . . .	357
2.	Le caratteristiche e lo spettro di efficacia della sospensione prevista dall'art. 2378, terzo e quarto comma, c.c. . . . .	359
3.	Gli attuali spazi applicativi della tutela d'urgenza in tema di sospensione delle delibere assembleari. . . . .	367
4.	In particolare: gli spazi residuali della tutela d'urgenza in rapporto ai poteri cautelari degli arbitri. . . . .	374
5.	La sospensione cautelare delle delibere di esclusione del socio. . . . .	381
6.	La tutela d'urgenza dei diritti informativi e del diritto di controllo del socio. . . . .	394
7.	La strumentalità della revoca cautelare di amministratore di S.r.l. . . . .	397

8.	Clauseole statutarie illegittime e tutela cautelare d'urgenza dichiarativa. . . . .	411
9.	La tutela in via d'urgenza di pattuizioni parasociali. . . . .	417
10.	La tutela d'urgenza in materia di esecuzione forzata. . . . .	422
11.	Tutela d'urgenza ed esecuzione esattoriale. . . . .	430
12.	Le misure cautelari in ambito fallimentare: la legittimazione attiva. . . . .	435
12.1.	Il procedimento: il contraddittorio. . . . .	437
12.2.	La disciplina applicabile. . . . .	439
12.3.	La strumentalità: i requisiti del <i>fumus boni iuris</i> e del <i>periculum in mora</i> . . . . .	441
12.4.	Le sommarie informazioni e gli atti istruttori indispensabili. . . . .	443
12.5.	L'atipicità: la tipologia delle misure adottabili. . . . .	445
12.6.	Il blocco delle azioni esecutive e cautelari sul patrimonio. . . . .	448
12.7.	L'anticipazione degli effetti costitutivi della sentenza di fallimento. . . . .	450
12.8.	Il controllo dell'impresa da parte di organi del tribunale. . . . .	450
12.9.	Il coinvolgimento di terzi. . . . .	453
12.10.	La composizione negoziata per la soluzione della crisi d'impresa. . . . .	453

CAPITOLO 6

**LA TUTELA CAUTELARE D'URGENZA IN AMBITO GIUSLAVORISTICO**

di *Fernanda Annunziata*

1.	Premesse generali . . . . .	457
2.	Impugnativa del licenziamento: compatibilità e conflitti tra il Rito Fornero e l'art. 700 c.p.c. . . . .	465
2.1.	La riforma <i>ex l. n. 604/1966</i> ed il Collegato lavoro: (cenni) . . . . .	465
2.2.	Riforma Fornero: peculiarità e questioni processuali . . . . .	467
2.3.	In breve: sulla natura obbligatoria del rito Fornero . . . . .	469
3.	Rito Fornero e tutela d'urgenza: <i>quid iuris?</i> . . . . .	471
3.1.	Decadenza dall'impugnativa del licenziamento: la parola alla Corte costituzionale. . . . .	476
3.2.	<i>Jobs Act</i> : la sorte dell'art. 700 c.p.c., <i>quid iuris?</i> . . . . .	478
4.	Lavoro agile: tutela d'urgenza ai tempi del Covid-19 . . . . .	481
4.1.	Il quadro normativo . . . . .	481
4.2.	L'accesso d'urgenza al lavoro agile in epoca pandemica . . . . .	482
4.3.	Tutela d'urgenza ed <i>astreintes</i> . . . . .	485
5.	La tutela d'urgenza del diritto alla salute negli anni del Covid-19: <i>riders</i> e diritto ai DPI . . . . .	487
5.1.	Lavoratori della <i>gig economy</i> : tra autonomia e subordinazione: (cenni) . . . . .	487
5.2.	Tutela della salute e ricorso d'urgenza . . . . .	489
6.	Trasferimento del lavoratore: spazi operativi per la tutela d'urgenza . . . . .	491
7.	Demansionamento, dequalificazione professionale e tutela d'urgenza . . . . .	495

CAPITOLO 7

**L'ATTUAZIONE DEI PROVVEDIMENTI D'URGENZA**

di *Emanuela Musi*

1.	Premessa. . . . .	499
2.	L'attuazione delle misure aventi ad oggetto il pagamento di somme di danaro. . . . .	501
3.	L'attuazione delle misure aventi ad oggetto obblighi di consegna, rilascio, fare o non fare. . . . .	509

INDICE SOMMARIO

4. La tutela del terzo inciso dalla (attuazione della) misura d'urgenza. . . . .	518
5. Le <i>astreintes</i> quali modalità attuative dei provvedimenti cautelari atipici. . . . .	521
6. Le spese della fase attuativa. . . . .	532
<i>Indice analitico</i> . . . . .	539