

INDICE PER ARTICOLI

SEZIONE VII. DELL'ASTENSIONE, DELLA RICUSAZIONE E DELLA RESPONSABILITÀ DEI GIUDICI

| | | | |
|------------------------------------|--|------|---|
| Art. 51 | Astensione del giudice..... | pag. | 1 |
| Art. 78 disp. att. cod. proc. civ. | Astensione del giudice istruttore..... | » | 2 |

Sezione I. Profili generali e ambito di applicazione

| | | | |
|----|---|---|----|
| 1. | La capacità speciale soggettiva del giudice-persona in relazione all'affare..... | » | 5 |
| 2. | Rapporti tra la disciplina su astensione e ricusazione e principio di precostituzione per legge del giudice naturale (art. 25, 1° comma, Cost.): sussidiarietà delle norme in materia di astensione e ricusazione del giudice-persona rispetto alle regole, oggettive e precostituite, su giurisdizione, competenza e attribuzione degli affari..... | » | 9 |
| 3. | Ambito di applicazione delle norme su astensione e ricusazione, che valgono, sul piano oggettivo, quali che siano le funzioni e l'attività giurisdizionale commessa al giudice-persona fisica (ivi inclusa la giurisdizione volontaria)... | » | 12 |
| 4. | (<i>Segue</i>): ... e, sul piano soggettivo, anche per i giudici onorari... | » | 13 |
| 5. | (<i>Segue</i>): e per i giudici speciali..... | » | 19 |
| 6. | Capacità speciale soggettiva del giudice-persona, anche quando sia componente di organo giudiziario collegiale. | » | 22 |
| 7. | Varianti sistematiche e nominalistiche: incapacità soggettiva speciale (o in concreto), carenza di legittimazione e incompatibilità funzionale..... | » | 26 |
| 8. | (<i>Segue</i>): scopo delle norme su astensione e ricusazione del giudice è di tutelare la terzietà e l'imparzialità del giudice in rapporto con l'oggetto o con le parti della singola controversia: le ragioni di incompatibilità (di servizio od organica) stabilite dall'ordinamento giudiziario, in via generale e per l'esercizio delle funzioni, non costituiscono motivi di astensione obbligatoria o di ricusazione, se non in quanto collegate con l'affare assegnato a quel giudice-persona fisica | » | 31 |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|--|------|----|
| 9. | <i>Iudex inhabilis e iudex suspectus</i> : scomparsa della distinzione nel codice di procedura civile italiano (a differenza della ZPO tedesca) entro un crescente ordine processuale statale e asimmetrico anziché isonomico..... | pag. | 33 |
| 10. | Divieto di rimessione del processo ad altro ufficio giudiziario: astensione e ricsuzione riguardano ciascun giudice-persona | » | 38 |
| 11. | (Segue): un tentativo, tosto abortito, di «rimessione» della causa ad altro tribunale: brevissima storia dell'art. 30-bis cod. proc. civ. sul foro delle cause nelle quali siano parti magistrati addetti a uffici giudiziarii del distretto di corte d'appello..... | » | 45 |

Sezione II. La fallace tassatività dei casi di astensione obbligatoria e di ricsuzione

| | | | |
|-----|---|---|----|
| 12. | Tassatività dei casi di astensione obbligatoria e di ricsuzione <i>secundum legis litteram et intentionem conditoris</i> | » | 49 |
| 13. | «Fallacia descrittivista» della pretesa tassatività delle fattispecie di astensione obbligatoria e di ricsuzione: necessità di un'interpretazione elastica di quelli che sono concetti giuridici indeterminati e fattispecie meramente paradigmatiche..... | » | 53 |
| 14. | La tassatività dei motivi di ricsuzione nel processo penale (art. 37 cod. proc. pen.)..... | » | 58 |
| 15. | La naturale atipicità del «legittimo sospetto» di parzialità del giudice: cenni al sistema tedesco e a quello inglese..... | » | 60 |
| 16. | L'art. 6 CEDU (e l'art. 47 della Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea), nella consolidata interpretazione della Corte di Strasburgo, quali norme prevalenti sugli art. 51 e segg. cod. proc. civ., da applicare in armonia con i sovraordinati principi europei ovvero, in ipotesi di contrasto, da disapplicare caso per caso..... | » | 62 |
| 17. | Qualche timido e isolato precedente, che ammette l'applicazione analogica di norme del processo penale [segnatamente l'art. 37, lett. b), cod. proc. pen. sul divieto di indebita manifestazione del convincimento del giudice] e l'interpretazione estensiva dei casi di ricsuzione di cui all'art. 51, 1° comma, cod. proc. civ..... | » | 75 |
| 18. | Aperture giurisprudenziali, in ambito disciplinare, in caso di inosservanza del dovere di astensione discrezionale del giudice per «gravi ragioni di convenienza» <i>ex art. 51, 2° comma, cod. proc. civ.</i> , che includono anche il conflitto di interessi di cui all'art. 323 cod. pen. sull'abuso d'ufficio..... | » | 80 |

INDICE PER ARTICOLI

Sezione III. I motivi di astensione obbligatoria e di ricusazione: profili comuni e bipartizione generale in base alla tipologia della cagione di sospetto

- | | |
|---|---------|
| 19. I motivi di astensione (obbligatoria od anche facoltativa, <i>recte</i> discrezionale) debbono, di regola, essere estranei al fisiologico svolgimento dell'attività giurisdizionale..... | pag. 85 |
| 20. (<i>Segue</i>): il limite generale dell'eccesso di potere..... | » 89 |
| 21. Ordine casistico dei motivi di astensione obbligatoria e di ricusazione <i>ex art.</i> 51, 1° comma, cod. proc. civ., da ripartire in due gruppi, tra ipotesi che implicano un rapporto del giudice con l'oggetto del procedimento e ipotesi che implicano un rapporto del giudice con le parti..... | » 90 |
| 22. Distinzione sistematica nella <i>ZPO</i> tedesca (§§ 41 e 42) tra casi predeterminati di esclusione del <i>iudex inhabilis</i> (<i>Ausschließung</i>) e clausola generale di ricusazione del <i>iudex suspectus</i> (<i>Ablehnung</i>) per motivato e credibile timore di prevenzione (<i>Besorgnis der Befangtheit</i>)..... | » 94 |

Sezione IV. Rapporti del giudice con l'oggetto del procedimento:

A) l'interesse nella causa (art. 51, n. 1, cod. proc. civ.)

- | | |
|---|-------|
| 23. L'«interesse nella causa» (art. 51, n. 1, prima parte, cod. proc. civ.) quale clausola generale connotata da vaghezza socialmente tipica, da concretizzare secondo <i>standards</i> valutativi mutevoli nel tempo e in base al contesto..... | » 96 |
| 24. (<i>Segue</i>): l'interesse di cui al n. 1 dell'art. 51 cod. proc. civ. non significa <i>tout court</i> interesse del giudice a intervenire nella causa, in qualunque veste: qualora il giudice sia legittimato a intervenire, la sentenza è «inesistente»..... | » 100 |
| 25. L'interesse in altra causa «vertente su identica questione di diritto»..... | » 104 |
| 26. (<i>Segue</i>): interesse qualificato per comunanza di questioni di diritto o di fatto (connessione impropria): la legittimazione del giudice ad aderire all'azione di classe <i>ex art.</i> 140- <i>bis</i> cod. consumo su cui è chiamato a giudicare..... | » 106 |
| 27. (<i>Segue</i>): l'interesse del giudice a giovare di azioni promosse da associazioni consumeristiche, <i>ex art.</i> 140 cod. consumo, a tutela di interessi collettivi dei consumatori o degli utenti o per inibire l'uso di clausole vessatorie <i>ex art.</i> 37 cod. consumo. | » 109 |
| 28. L'interesse (anche non patrimoniale) del giudice, a mente dell'art. 323 cod. pen. | » 116 |
| 29. L'interesse morale, anche per <i>metus reverentialis</i> e «spirito di corpo»: il «maraviglioso caso» <i>Cane c. Cane</i> (Tribunale di Verbania, 1950)..... | » 118 |
| 30. Il giudice <i>lato sensu</i> «ideologizzato»: ricusabilità per interesse nella causa (o per grave inimicizia) soltanto quando vi siano | |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|---|------|-----|
| | comportamenti che manifestino e, così, giustifichino un concreto timore di pregiudizio nel singolo caso, in relazione al suo oggetto o verso una parte..... | pag. | 124 |
| 31. | (Segue): casistica sul timore di pregiudizio <i>lato sensu</i> ideologico del giudice..... | » | 128 |

Sezione V. Rapporti del giudice con l'oggetto del procedimento:

B) La «precognizione» (art. 51, n. 4, cod. proc. civ.)

| | | | |
|-----|--|---|-----|
| 32. | <i>Ratio</i> (coerente con il divieto di scienza privata del giudice) e <i>climax</i> (in certo modo ascendente) delle ipotesi riunite nel n. 4 dell'art. 51 cod. proc. civ. | » | 133 |
| 33. | La «precognizione» deve essersi normalmente formata <i>aliunde</i> , «in altro grado del giudizio» o in altro procedimento: le incompatibilità endoprocessuali di cui all'art. 34 cod. proc. pen. per precedente cognizione del giudice penale sul fatto di reato non sono trasferibili <i>sic et simpliciter</i> nel processo civile..... | » | 137 |
| 34. | La sentenza n. 326/1997, con cui la Corte costituzionale ha dichiarato infondata la questione di legittimità costituzionale dell'art. 51 cod. proc. civ., nella parte in cui non prevede l'obbligo di astensione per il giudice del merito che abbia pronunciato un provvedimento cautelare <i>ante causam</i> , considerate «le intrinseche diversità tra processo penale e processo civile»..... | » | 142 |
| 35. | Brevi cenni storico-comparatistici sul divieto di «precognizione»..... | » | 148 |
| 36. | La «precognizione» del magistrato «in altro grado»: le numerose pronunce della Consulta di rigetto delle questioni di incompatibilità di giudice «precognito» nel processo civile... .. | » | 157 |
| 37. | (Segue): ... e nelle procedure fallimentari..... | » | 161 |
| 38. | Le decisive aperture contenute nella sentenza (interpretativa di rigetto) sul procedimento per repressione di condotta antisindacale (art. 28 stat. lav.)..... | » | 164 |
| 39. | Le numerose novelle del legislatore intese a vietare la duplice cognizione <i>de eadem re</i> da parte dello stesso giudice: le procedure fallimentari (art. 25, 2° comma, e 99 legge fall.) e di composizione della crisi da sovraindebitamento (art. 10, 6° comma, legge 3/2012)..... | » | 169 |
| 40. | L'opposizione agli atti esecutivi avverso provvedimenti del giudice dell'esecuzione (art. 186- <i>bis</i> disp. att. cod. proc. civ.).. | » | 170 |
| 41. | Il divieto di ricusare il giudice che abbia formulato una proposta conciliativa <i>ex</i> art. 185- <i>bis</i> cod. proc. civ. | » | 173 |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|--|------|-----|
| 42. | Ermeneutica della proposizione «ne ha conosciuto come magistrato in altro grado del processo o come arbitro» <i>secundum tenorem rationis</i> (ivi inclusa la «precognizione» del giudice come p.m. o come arbitro)..... | pag. | 176 |
| 43. | (<i>Segue</i>) ...in linea anche con quanto prevede l'art. 37, lett. b), cod. proc. pen. nel processo penale, che fa divieto al giudice, nell'esercizio delle funzioni e prima che sia pronunciata la sentenza, di manifestare indebitamente il proprio convincimento sui fatti di causa, per consentire la piena esplicazione, anche sul piano diacronico-procedurale, del diritto di difesa | » | 179 |
| 44. | (<i>Segue</i>): formulazione di due criterii applicativi del divieto di «precognizione» del giudice: 1) per i rimedii impugnatorii e oppositivi; 2) per indebita anticipazione del giudizio con sviamento di potere (la cui utile tipizzazione è ricavabile dall'art. 2, d.lgs. 109/2006 sugli illeciti dei magistrati nell'esercizio delle funzioni)..... | » | 184 |
| 45. | Applicazione dei criterii ed esemplificazione casistica. a) Provvedimenti istruttori. b) Reclamo avverso ordinanza di estinzione del processo. c) Giudice istruttore in altro grado di giudizio. d) Sentenze non definitive e impugnazioni avverso altre sentenze non definitive o sentenze definitive emesse da diverso giudice-persona. e) Provvedimenti anticipatorii in corso di causa. f) Giudice della fase di ammissibilità delle azioni (ad es., nelle azioni di classe). g) Rimessione in primo grado e rinvio restitutorio (o improprio); regolamento necessario di competenza e riassunzione dinanzi al giudice dichiarato competente. h) Annullamento senza rinvio e riproposizione della domanda. i) Relazione nel procedimento camerale in Cassazione. l) Rinvio prosecutorio (o proprio). m) Revocazione e opposizione di terzo. n) Provvedimenti emessi <i>inaudita altera parte</i> (ad es., procedimento monitorio, procedimento ai sensi della legge Pinto, provvedimenti di liquidazione dei compensi di ausiliario di giustizia). o) Provvedimenti cautelari. p) Opposizioni in sede esecutiva. q) Giudizio di ottemperanza. r) Cause connesse. s) Estinzione del giudizio di appello o di rinvio, senza sopravvivenza della sentenza. t) Il procedimento di repressione di condotta antisindacale ex art. 28 stat. lav. u) Il rito speciale per i licenziamenti (art. 1, commi 47 e segg., legge 92/2012, c.d. «rito Fornero»)..... | » | 190 |
| 46. | Le altre ipotesi di cui al n. 4, tutte sussumibili nel divieto di «precognizione» dei fatti in vesti diverse da quella di giudice. a) «per aver dato consiglio». b) (<i>Segue</i>): «per aver prestato patrocinio» o «assistenza come consulente». c) (<i>Segue</i>): «per aver deposto come testimone»: divieto di conoscenza privata dei fatti <i>extra moenia processus</i> | » | 217 |

INDICE PER ARTICOLI

Sezione VI. Rapporti del giudice con le parti: A) parentela, coniugio, affinità, convivenza, commensalità abituale (art. 51, n. 2, cod. proc. civ.)

- | | | | |
|-----|--|------|-----|
| 47. | Obsolescenza e funzione puramente paradigmatica delle previsioni di cui al n. 2 dell'art. 51 cod. proc. civ. in un <i>climax</i> decrescente <i>quoad ligamina</i> | pag. | 229 |
| 48. | (Segue): parentela, coniugio, affinità, convivenza..... | » | 231 |
| 49. | (Segue): convivenza e commensalità abituale..... | » | 236 |

Sezione VII. Rapporti del giudice con le parti: B) causa pendente, grave inimicizia, debito o credito (art. 51, n. 3, cod. proc. civ.)

- | | | | |
|-----|---|---|-----|
| 50. | Generalità..... | » | 245 |
| 51. | L'espressione «causa pendente» significa <i>tout court</i> lite, connotata dagli elementi dell'interesse ad agire o resistere in giudizio <i>ex</i> art. 100 cod. proc. civ., che veda coinvolti il giudice (o il coniuge o il convivente di questi) e una delle parti (o dei difensori)..... | » | 246 |
| 52. | (Segue): la «grave inimicizia»..... | » | 249 |
| 53. | (Segue): casistica giurisprudenziale su «causa pendente» e «grave inimicizia» e contromisure di fronte a possibili abusi della parte o del difensore, che instaurino liti artificiali allo scopo di liberarsi di <i>iudex hostilis</i> | » | 251 |
| 54. | L'ipotesi dei «rapporti di credito o debito» tende a confluire in quella di «interesse nella causa», latamente inteso..... | » | 260 |
| 55. | (Segue): i rapporti di durata e, in particolare, i rapporti, anche pregressi, di prestazione d'opera intellettuale dei giudici onorari..... | » | 264 |

Sezione VIII. Rapporti del giudice con le parti: C) rappresentanza, assistenza, lavoro, collaborazione, immedesimazione organica, gestione d'affari (art. 51, n. 5, cod. proc. civ.)

- | | | | |
|-----|--|---|-----|
| 56. | Generalità..... | » | 267 |
| 57. | (Segue): tutore, curatore, amministratore di sostegno, procuratore di una delle parti..... | » | 270 |
| 58. | (Segue): le espressioni normative «agente» o «datore di lavoro» di una delle parti vanno intese con riferimento a rapporti di lavoro e di collaborazione non occasionali, attuali o pregressi, tra il giudice (per lo più onorario) e una delle parti o dei difensori di questa..... | » | 271 |
| 59. | (Segue): amministratore o gerente di un ente, di un'associazione anche non riconosciuta, di un comitato, di una società o stabilimento che ha interesse nella causa..... | » | 274 |

INDICE PER ARTICOLI

Sezione IX. L'astensione facoltativa (recte, discrezionale) per «gravi ragioni di convenienza»

- | | | | |
|-----|--|------|-----|
| 60. | Le «gravi ragioni di convenienza»..... | pag. | 278 |
| 61. | (<i>Segue</i>): L'astensione facoltativa (<i>recte</i> , discrezionale) costituisce un dovere del giudice, sanzionato in sede disciplinare..... | » | 281 |

Sezione X. Modalità ed effetti processuali dell'astensione obbligatoria e di quella discrezionale

- | | | | |
|----------|--|---|-----|
| 62. | L'astensione obbligatoria è esercitata attraverso dichiarazione del giudice comunicata al capo dell'ufficio e produce effetti immediati; quella discrezionale esige la previa autorizzazione del capo dell'ufficio e produce effetti solo a seguito di questa..... | » | 283 |
| 63. | (<i>Segue</i>): il procedimento amministrativo-giudiziario di astensione discrezionale..... | » | 285 |
| 64. | (<i>Segue</i>): effetti dell'astensione obbligatoria e di quella discrezionale: sostituzione del giudice astenuto..... | » | 289 |
| Art. 52. | Ricusazione del giudice | » | 292 |
| Art. 53. | Giudice competente | » | 292 |
| Art. 54. | Ordinanza sulla ricusazione. | » | 292 |

Sezione I. Profili generali: la natura del procedimento di ricusazione e la non impugnabilità autonoma e immediata dell'ordinanza conclusiva

- | | | | |
|----|--|---|-----|
| 1. | I motivi di ricusazione coincidono con quelli di astensione obbligatoria di cui al 1° comma dell'art. 51: rinvio e breve premessa alla disamina del procedimento di ricusazione..... | » | 296 |
| 2. | Il procedimento di ricusazione nel codice di procedura civile del 1865: contrapposizioni dottrinali tra chi vi ravvisava un incidente meramente interno alla causa principale e chi un vero e proprio «processo nel processo» tra ricusante e giudice ricusato, legittimato a impugnare e tenuto alla rifusione delle spese in caso di accoglimento della ricusazione..... | » | 299 |
| 3. | I lavori preparatori al codice di procedura civile del 1940..... | » | 307 |
| 4. | Brevi cenni di diritto comparato sul procedimento di ricusazione: i sistemi tedesco e austriaco, quello inglese, francese e spagnolo..... | » | 310 |
| 5. | Il procedimento di ricusazione nel codice di procedura penale... .. | » | 318 |
| 6. | ... nel codice del processo amministrativo | » | 323 |
| 7. | ... e nell'arbitrato..... | » | 325 |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|---|------|-----|
| 8. | La posizione della giurisprudenza sul procedimento di ricusazione per oltre mezzo secolo (dal 1950 al 2002): dalla concezione amministrativa a quella pienamente giurisdizionale, «fermo il resto» (cioè, essenzialmente, la non impugnabilità immediata e autonoma dell'ordinanza sulla ricusazione)..... | pag. | 328 |
| 9. | (<i>Segue</i>): la svolta del 2002: breve sintesi (e rinvio) sull'odierno «formante giurisprudenziale» <i>in subiecta materia</i> circa la natura giurisdizionale, non autonoma ma puramente incidentale, del procedimento di ricusazione..... | » | 335 |
| 10. | Le varie posizioni della dottrina sul procedimento di ricusazione prima e dopo la svolta giurisprudenziale del 2002-2003: la contrapposizione tra concezione meramente incidentale ed endoprocessuale e concezione giurisdizionale <i>toto caelo</i> (con particolare riguardo allo spinoso problema dell'impugnabilità immediata e autonoma dell'ordinanza sulla ricusazione mediante ricorso straordinario per cassazione <i>ex art. 111, 7° comma, Cost.</i>) dal caso <i>Cane c. Cane...</i> | » | 338 |
| 11. | (<i>Segue</i>): ... alla riproposizione delle ricostruzioni dogmatiche anteriori al codice di procedura civile del 1940... (in particolare Carnelutti e Costa)... | » | 341 |
| 12. | (<i>Segue</i>): ... il procedimento di ricusazione come procedimento di «volontaria giurisdizione» (Andrioli) o come mero incidente interno al processo, cui può seguire il ricorso straordinario per cassazione solo in caso di violazione dei motivi tassativamente indicati nell'art. 51 cod. proc. civ. (Satta): critica..... | » | 344 |
| 13. | (<i>Segue</i>) ... le tesi che vedono nel procedimento di ricusazione, amministrativo o giurisdizionale che sia, un mero procedimento incidentale destinato a risolvere rapidamente la questione di capacità soggettiva (o legittimazione) del giudice (Segrè, La China, Consolo)..... | » | 348 |
| 14. | (<i>Segue</i>): ... i sostenitori della natura giurisdizionale del procedimento di ricusazione, concepito come una causa autonoma e «pregiudiziale» rispetto alla causa di merito e il cui provvedimento conclusivo è autonomamente e immediatamente impugnabile con ricorso straordinario in Cassazione per violazione di legge (Dittrich e Panzarola)..... | » | 352 |
| 15. | (<i>Segue</i>): breve sintesi conclusiva della nostra posizione rispetto alle varie tesi dottrinali sin qui esaminate..... | » | 362 |
| 16. | Il dittico di primavera del 2002 sulla natura giurisdizionale del procedimento di ricusazione, con cui si realizza il fondamentale diritto all'imparzialità del giudice: Corte cost., 21 marzo 2002, n. 78 fissa i principi costituzionali <i>in subiecta materia</i> | » | 369 |

INDICE PER ARTICOLI

17. (*Segue*): ... il *revirement* di Cass., 26 marzo 2002, n. 4297, che abbandona la concezione amministrativa del procedimento di ricusazione, ritiene che l'ordinanza abbia efficacia decisoria perché vertente sul diritto soggettivo e fondamentale all'imparzialità del giudice, ma ne esclude l'impugnabilità immediata con ricorso straordinario per cassazione per mancanza del requisito di definitività. pag. 375
18. (*Segue*): rilievi critici e sviluppi: *i*) l'ordinanza sulla ricusazione non solo e non tanto è priva del carattere della definitività, ma anzitutto non ha efficacia decisoria, perché verte su un diritto soggettivo meramente processuale e strumentale alla situazione giuridica sostanziale; *ii*) occorre che l'accoglimento in appello della ricusazione di giudice di primo grado, ivi rigettata con ordinanza non autonomamente impugnabile, dia luogo ad annullamento della pronuncia resa sulla domanda di merito con rimessione della causa in primo grado..... » 380
19. L'avallo dato alla nuova concezione «giurisdizionale» del procedimento di ricusazione da Cass., sez. un., 20 novembre 2003, n. 17636 e la successiva giurisprudenza conforme: il ricorso straordinario per cassazione avverso l'ordinanza emessa sulla ricusazione resta, però, inammissibile per difetto di definitività di tale ordinanza, il cui eventuale errore si traduce in vizio di costituzione del giudice, con nullità della successiva pronuncia sulla domanda di merito, da far valere con i mezzi ordinari di impugnazione *ex art.* 161, 1° comma, cod. proc. civ. » 383
20. Conclusioni sui profili generali del procedimento di ricusazione, che: *i*) verte su una questione pregiudiziale di rito attinente alla capacità speciale soggettiva del giudice-persona; *ii*) introduce un mero incidente processuale, in forma di subprocedimento incidentale, che mira alla sostituzione del giudice-persona e si svolge nel contraddittorio tra le parti della causa principale, mentre il giudice ricusato non è parte del subprocedimento di ricusazione; *iii*) si conclude con ordinanza, che produce effetti solo endoprocessuali, non possiede natura decisoria e non è direttamente né autonomamente impugnabile con ricorso straordinario per cassazione..... » 391

Sezione II. Profili generali: ambito di applicazione della ricusazione

21. L'ideal-tipo tedesco e il sistema italiano: necessità di letture applicative che, conformemente alla ricostruzione sopra »

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|---|---|------|-----|
| | operata, superino la concezione burocratico-autoritaria del 1940, rispettando a un tempo le fondamentali garanzie delle parti e l'efficienza del subprocedimento incidentale di ricusazione, da trattare e risolvere <i>sine strepitu ac figura iudicii</i> | pag. | 399 |
| 22. | Ambito onnicomprensivo della ricusazione: <i>i</i>) sul piano oggettivo, in relazione a ogni tipologia di attività giurisdizionale (ivi inclusa la volontaria giurisdizione e le fasi <i>inaudita altera parte</i>)..... | » | 402 |
| 23. | (<i>Segue</i>): <i>ii</i>) sul piano soggettivo, con riguardo al giudice-persona (mai a un intero collegio, se non individualmente per ciascuno dei componenti), a prescindere dalla funzione esercitata (ad es., anche solo per delega nell'assunzione delle prove)..... | » | 404 |
| 24. | (<i>Segue</i>): la ricusazione «al quadrato»: sono ricusabili anche i giudici della ricusazione (limitatamente all'oggetto dell'incidente processuale e ai rapporti con le parti, i difensori o con il giudice ricusato), salvo reprimere severamente eventuali abusi del diritto di difesa attraverso ricusazioni reiterate..... | » | 408 |
| | | | |
| <i>Sezione III. Profili procedurali: fase introduttiva e termini di proposizione dell'istanza (art. 52, 1° e 2° comma, cod. proc. civ.)</i> | | | |
| 25. | Forma e sottoscrizione del ricorso per ricusazione, da proporsi sempre <i>pendente iudicio</i> e nei confronti di un giudice persona-fisica già designato, mai «in prevenzione»..... | » | 410 |
| 26. | (<i>Segue</i>): i requisiti di forma-contenuto del ricorso per ricusazione, con indicazione specifica dei motivi e dei mezzi di prova, a pena d'inammissibilità..... | » | 414 |
| 27. | Gli stringenti termini perentorii di proposizione del ricorso (che nuovamente confermano la natura incidentale ed endoprocessuale del procedimento di ricusazione). | » | 416 |
| 28. | (<i>Segue</i>): i motivi di ricusazione verificatisi o conosciuti successivamente: necessaria elasticità interpretativa, anche alla luce del generale principio di rimessione in termini per decadenze soggettivamente non imputabili (art. 153, 2° comma, cod. proc. civ.)..... | » | 420 |
| | | | |
| <i>Sezione IV. Profili procedurali: la sospensione del giudizio di merito (art. 52, 3° comma, cod. proc. civ.)</i> | | | |
| 29. | La sospensione «semiautomatica» del processo di merito a seguito del deposito del ricorso per ricusazione..... | » | 423 |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|---|------|-----|
| 30. | (<i>Segue</i>): in base alla giurisprudenza consolidatasi dopo le Sezioni Unite del 1989 (nn. 3947 e 3948), avallata da «doppia conforme» interpretativa di rigetto della Consulta, il giudice ricusato ha il potere di negare l'effetto sospensivo, quando l'istanza di ricusazione appaia «immediatamente» e «manifestamente» inammissibile o infondata per motivi di rito o di merito..... | pag. | 428 |
| 31. | (<i>Segue</i>): la previsione dell'art. 52, ultimo comma, cod. proc. civ. va letta come sospensione <i>ex lege</i> , non già <i>ope iudicis</i> , ma il giudice ricusato ha il potere di impedire l'effetto sospensivo, disponendo la prosecuzione del giudizio sul merito, quando ritenga l'istanza, <i>ictu oculi</i> e a prima lettura, inammissibile o pretestuosa..... | » | 433 |
| 32. | (<i>Segue</i>): regolamento necessario di competenza avverso provvedimenti (anomali) di sospensione..... | » | 437 |
| 33. | (<i>Segue</i>): istanze cautelari e altri atti urgenti (specie istruttori): applicazione generalizzata dell'art. 669- <i>quater</i> , 2° comma, cod. proc. civ. e designazione di altro giudice nelle more dell'incidente di ricusazione..... | » | 439 |
| 34. | (<i>Segue</i>): riassunzione del processo sospeso: si applicano le forme e i termini previsti dalla <i>lex generalis</i> di cui all'art. 297 cod. proc. civ. | » | 443 |
| 35. | Non vi è alcun nesso di pregiudizialità-dipendenza tra incidente di ricusazione e giudizio di merito..... | » | 445 |
| 36. | (<i>Segue</i>): tantomeno tra diversi incidenti di ricusazione nel medesimo processo..... | » | 449 |

Sezione V. Profili procedurali: criteri di «competenza» (recte, di attribuzione), composizione del collegio, parti, contraddittorio e istruzione nell'incidente di ricusazione (art. 53 cod. proc. civ.)

| | | | |
|-----|---|---|-----|
| 37. | La «competenza» a decidere sull'istanza di ricusazione..... | » | 451 |
| 38. | (<i>Segue</i>): la <i>potestas decidendi</i> del giudice della ricusazione non attiene alla competenza, ma è mera attribuzione dell'incidente sulla questione pregiudiziale di rito sulla capacità speciale soggettiva del giudice-persona nell'ambito dell'organizzazione degli uffici giudiziari..... | » | 459 |
| 39. | La composizione del collegio chiamato a decidere sulla ricusazione, di cui non può far parte il giudice ricusato..... | » | 461 |
| 40. | Le parti del subprocedimento incidentale sono tutte e soltanto quelle della causa in cui è proposta l'istanza di ricusazione: inammissibilità dell'intervento, volontario o coatto, di terzi nel solo incidente di ricusazione..... | » | 464 |
| 41. | (<i>Segue</i>): il giudice non è e non può essere considerato «parte» | » | 466 |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|--|------|-----|
| 42. | (<i>Segue</i>): l'intervento facoltativo del p.m. è possibile soltanto qualora vi sia interesse pubblico a intervenire nella causa di merito, non già con riferimento al solo incidente sulla ricusazione..... | pag. | 468 |
| 43. | Il procedimento di ricusazione e le modalità di osservanza del contraddittorio. L'audizione del giudice ricusato è adempimento meramente istruttorio, da svolgersi preferibilmente per iscritto..... | » | 472 |
| 44. | (<i>Segue</i>): il <i>thema probandum</i> verte sui motivi posti dal ricusante a fondamento di un ragionevole timore per l'apparenza di terzietà e imparzialità del giudice-persona..... | » | 479 |
| 45. | (<i>Segue</i>): istruzione deformalizzata e inapplicabilità della regola di giudizio dell'onere della prova: « <i>in dubio recusa vel abstine</i> »..... | » | 481 |

Sezione VI. Profili procedurali: il contenuto dell'ordinanza che decide sull'istanza di ricusazione e i suoi effetti (art. 54 cod. proc. civ.)

| | | | |
|-----|---|---|-----|
| 46. | Ordinanza di accoglimento e sostituzione del giudice ricusato, da designare attraverso il consueto sistema tabellare. | » | 486 |
| 47. | (<i>Segue</i>): supplenze o applicazioni in caso d'insufficienza del numero dei magistrati a seguito di accoglimento di plurime ricusazioni e divieto di rimessione ad altro ufficio giudiziario | » | 491 |
| 48. | (<i>Segue</i>): nullità degli atti compiuti dal giudice ricusato, a far tempo dal deposito del ricorso per ricusazione, per vizio di costituzione del giudice <i>ex</i> art. 158 cod. proc. civ. (soggetto alla regola di conversione in motivo di impugnazione, a norma dell'art. 161, 1° comma, cod. proc. civ.)..... | » | 493 |
| 49. | (<i>Segue</i>): effetti dell'accoglimento della ricusazione sugli atti compiuti dal giudice ricusato: rinnovazione degli atti nulli ed eventuale revoca o modifica degli atti pregressi (ancorché processualmente validi) da parte del nuovo giudice..... | » | 499 |
| 50. | Ordinanza di inammissibilità o di rigetto e provvedimenti accessori sulle spese... .. | » | 506 |
| 51. | (<i>Segue</i>): ... e sulla pena pecuniaria..... | » | 513 |
| 52. | Non luogo a provvedere in caso di astensione o, comunque, di sostituzione (anche per mere ragioni organizzative) del giudice ricusato | » | 517 |

Sezione VII. Rimedi impugnatori (indiretti) in caso erroneo rigetto dell'istanza di ricusazione

| | | | |
|-----|--|---|--|
| 53. | Non impugnabilità immediata e autonoma dell'ordinanza di rigetto, neppure mediante ricorso straordinario per | » | |
|-----|--|---|--|

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|-----|---|------|-----|
| | cassazione <i>ex art.</i> 111, 7° comma, Cost., né con regolamento di competenza né, tantomeno, dinanzi ad altre giurisdizioni: rinvio..... | pag. | 519 |
| 54. | Non impugnabilità, neppure indiretta, dell'ordinanza di accoglimento dell'istanza di ricusazione e di nomina del nuovo giudice..... | » | 522 |
| 55. | L'errore nel rigetto della ricusazione diviene vizio di costituzione del giudice <i>ex art.</i> 158 cod. proc. civ., che si converte in motivo di impugnazione (art. 161, 1° comma, cod. proc. civ.) avverso la pronuncia emessa sulla domanda di merito: rinvio..... | » | 523 |
| 56. | (<i>Segue</i>): inesistenza della pronuncia sulla domanda di merito emessa da <i>iudex in causa propria</i> (rinvio)..... | » | 525 |
| 57. | Rigetto della ricusazione del giudice di primo grado, appello avverso la successiva pronuncia sulla domanda di merito, annullamento di questa in via solo rescindente per vizio di costituzione del giudice <i>ex art.</i> 158 cod. proc. civ. (o per inesistenza ove emessa <i>a iudice in causa propria</i>) e rimessione della causa in primo grado: interpretazione adeguatrice degli art. 353 e 354 cod. proc. civ., in linea con i principii e le norme europee, o questione di legittimità costituzionale per violazione dei parametri di cui agli art. 3, 24, 111, 10 e 117 Cost. | » | 528 |
| 58. | L'erroneo rigetto dell'istanza di ricusazione nei procedimenti cautelari e camerali: reclamo, divieto di rimessione in prime cure e pronuncia sostitutiva sulla domanda..... | » | 533 |
| 59. | Il ricorso per cassazione avverso la pronuncia sulla domanda di merito che confermi, in secondo grado, il rigetto della ricusazione: <i>error in iudicando de iure procedendi</i> (art. 360, n. 3, cod. proc. civ.) e limiti del sindacato in sede di legittimità sulle «norme elastiche» contenute nell'art. 51, 1° comma, cod. proc. civ. | » | 534 |
| 60. | (<i>Segue</i>): violazioni procedurali (art. 360, n. 4, cod. proc. civ.), omesso esame circa un fatto decisivo per il giudizio sulla ricusazione, che è stato oggetto di discussione tra le parti (art. 360, n. 5, cod. proc. civ.) ed eventuale applicabilità della «doppia conforme» sulla <i>quaestio facti recusationis</i> | » | 537 |
| 61. | (<i>Segue</i>): in caso di accoglimento del ricorso per cassazione, si ha nullità del procedimento e della sentenza per vizio di costituzione del giudice <i>ex art.</i> 158 cod. proc. civ. (art. 360, n. 4, cod. proc. civ.) e annullamento con rinvio al grado di giudizio in cui ha svolto la propria attività il giudice ricusato | » | 539 |
| 62. | La conoscenza del motivo di parzialità del giudice sopravvenuta alla chiusura del grado, prima del giudicato formale..... | » | 541 |

INDICE PER ARTICOLI

| | | | |
|----------|--|------|-----------------|
| 63. | I rimedii <i>post iudicatum</i> : l' <i>actio nullitatis</i> avverso pronuncia resa a iudice in causa propria, id est a non iudice..... | pag. | 545 |
| 64. | (Segue): la revocazione straordinaria per dolo della parte e/o del giudice (art. 395, nn. 1 e 6, cod. proc. civ.)..... | » | 546 |
| Art. 55. | Responsabilità del giudice..... | » | 55 ^I |
| Art. 56. | Autorizzazione..... | » | 55 ^I |