

Romolo Donzelli

Pregiudizio effettivo  
e nullità degli atti processuali



Jovene editore

DIRITTI D'AUTORE RISERVATI

© Copyright 2020

ISBN 978-88-243-2665-0

JOVENE EDITORE

Via Mezzocannone 109 - 80134 Napoli - Italia  
Tel. (+39) 081 552 10 19 - Fax (+39) 081 552 06 87  
web site: [www.jovene.it](http://www.jovene.it) e-mail: [info@jovene.it](mailto:info@jovene.it)

I diritti di riproduzione e di adattamento anche parziale della presente opera (compresi i microfilm, i CD e le fotocopie) sono riservati per tutti i Paesi. Le riproduzioni totali, o parziali che superino il 15% del volume, verranno perseguite in sede civile e in sede penale presso i produttori, i rivenditori, i distributori, nonché presso i singoli acquirenti, ai sensi della L. 18 agosto 2000 n. 248. È consentita la fotocopiatura ad uso personale di non oltre il 15% del volume successivamente al versamento alla SIAE di un compenso pari a quanto previsto dall'art. 68, co. 4, L. 22 aprile 1941 n. 633.

Printed in Italy Stampato in Italia

## INDICE

Introduzione .....	p. XIII
--------------------	---------

### CAPITOLO PRIMO

#### IL PRINCIPIO DEL PREGIUDIZIO EFFETTIVO NELLE CODIFICAZIONI FRANCESI E PREUNITARIE ITALIANE

1. Considerazioni introduttive .....	» 1
2. L' <i>Ordonnance civile</i> dell'aprile del 1667 .....	» 3
3. Il <i>code de procédure civile</i> del 1806 .....	» 7
3.1. La consacrazione del principio « <i>pas de nullité sans texte</i> » ....	» 7
3.2. I profili critici della disciplina delle nullità formali dell'atto processuale .....	» 8
3.3. L'elaborazione del concetto di « <i>formalités essentielles</i> » o « <i>substantielles</i> » .....	» 9
3.4. La rivalutazione dottrinale del principio « <i>pas de nullité sans grief</i> » .....	» 13
4. L'influenza del codice napoleonico sui codici italiani preunitari ed il codice di procedura civile del 1865 .....	» 16
5. Il codice di procedura civile del 1940: primi cenni e rinvio .....	» 20
6. Le riforme del codice di procedura civile francese degli anni Trenta .....	» 24
6.1. Il ritorno del principio « <i>pas de nullité sans grief</i> » .....	» 24
6.2. I profili critici della nuova disciplina delle nullità formali dell'atto processuale .....	» 25
7. Il principio « <i>pas de nullité sans grief</i> » nel nuovo codice di procedura civile francese del 1975 .....	» 28
7.1. Considerazioni introduttive .....	» 28
7.2. La nuova disciplina dei requisiti di validità del processo .....	» 29
7.3. Il principio « <i>pas de nullité sans grief</i> » e le nullità formali dell'atto processuale .....	» 31
7.4. Luci ed ombre del principio « <i>pas de nullité sans grief</i> » nella nuova disciplina dei requisiti di validità del processo .....	» 32

7.4.1. La nozione di « <i>grief</i> » .....	p.	32
7.4.2. I problemi posti dall'ambito di applicazione del principio .....	»	36
7.4.3. Le principali soluzioni avanzate in giurisprudenza ed in dottrina per superare la rigidità della nuova disciplina .....	»	37
8. Considerazioni conclusive .....	»	42

## CAPITOLO SECONDO

L'EVOLUZIONE DEL PRINCIPIO  
DEL PREGIUDIZIO EFFETTIVO  
NELLA GIURISPRUDENZA

1. Considerazioni introduttive .....	»	45
2. Il principio giurisprudenziale del pregiudizio effettivo in materia di consulenza tecnica: profili evolutivi della regola .....	»	46
3. Il principio giurisprudenziale del pregiudizio effettivo in materia di omissione dell'interrogatorio libero obbligatorio delle parti: un argomento per corroborare orientamenti già consolidati .....	»	53
4. Il principio giurisprudenziale del pregiudizio effettivo nel caso dell'errore sul rito: due diverse regole a confronto .....	»	56
5. Il principio giurisprudenziale del pregiudizio effettivo nel caso della sentenza della terza via: verso il consolidamento della regola .....	»	60
6. La diffusione del principio e la sua incontrollata forza espansiva ...	»	67
7. Considerazioni conclusive .....	»	74

## CAPITOLO TERZO

IL PRINCIPIO DEL PREGIUDIZIO EFFETTIVO  
NELLE SISTEMAZIONI DELLA DOTTRINA

1. Considerazioni introduttive .....	»	79
2. Effettivo pregiudizio e nullità degli atti processuali civili in generale .....	»	82
3. La mancata «conoscenza del processo» ed i suoi rapporti con la nullità dell'atto processuale civile in alcune particolari fattispecie .....	»	87
3.1. Considerazioni generali .....	»	87
3.2. Il dibattito anteriore alle riforme degli anni Novanta .....	»	89
3.3. Il dibattito successivo alle riforme degli anni Novanta .....	»	93
3.4. Considerazioni di sintesi .....	»	97
4. Effettivo pregiudizio ed interesse ad impugnare .....	»	99
4.1. Considerazioni generali .....	»	99
4.2. L'interesse ad impugnare nell'appello fondato sulla sola nullità della sentenza .....	»	103

4.3. L'interesse ad impugnare in Cassazione per la «violazione dei principi regolatori del giusto processo» .....	p. 110
4.4. Considerazioni di sintesi .....	» 117
5. Effettivo pregiudizio e sentenza a sorpresa .....	» 119
5.1. Considerazioni generali .....	» 119
5.2. I primi studi favorevoli alla nullità della sentenza a sorpresa .....	» 120
5.3. L'entrata in scena del pregiudizio effettivo .....	» 122
5.4. Le divisioni della dottrina .....	» 124
5.5. Le più recenti posizioni dottrinali .....	» 128
5.6. Considerazioni di sintesi .....	» 133
6. Effettivo pregiudizio e omesso interrogatorio libero delle parti ....	» 134
7. Considerazioni conclusive .....	» 138

CAPITOLO QUARTO  
PREGIUDIZIO EFFETTIVO  
E NULLITÀ DELL'ATTO

1. Considerazioni introduttive .....	» 141
2. La mancata codificazione del principio del pregiudizio effettivo ...	» 143
3. Il principio di convalidazione oggettiva per raggiungimento dello scopo come opzione antiformalistica coerente con la natura astratta dei poteri processuali .....	» 146
4. Le diverse possibili nozioni di pregiudizio: pregiudizio processuale e pregiudizio di ingiustizia .....	» 156
5. Il pregiudizio effettivo processuale come condizione di nullità dell'atto processuale .....	» 159
6. Il pregiudizio effettivo processuale e d'ingiustizia come fondamento dell'interesse all'annullamento dell'atto processuale .....	» 164
7. Pregiudizio d'ingiustizia e principi costituzionali .....	» 167
8. Pregiudizio d'ingiustizia e abuso del diritto .....	» 173
8.1. Considerazioni generali .....	» 173
8.2. La figura dell'abuso come strumento di demolizione e successiva ristrutturazione dell'ordinamento civile e processuale civile .....	» 175
9. Conclusioni .....	» 182

CAPITOLO QUINTO  
PREGIUDIZIO EFFETTIVO,  
NULLITÀ DEL PROCEDIMENTO  
E DELLA SENTENZA

1. Considerazioni introduttive .....	» 185
2. I limiti di applicazione del principio del pregiudizio effettivo .....	» 189

3. Le diverse possibili concezioni della rilevanza della nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza: invalidità <i>vs</i> ingiustizia .....	p. 200
3.1. La nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza .....	» 200
3.2. Prima opzione: <i>a</i> ) il pregiudizio in astratto .....	» 211
3.3. Seconda opzione: <i>b</i> ) il pregiudizio effettivo processuale .....	» 214
3.4. Terza opzione: <i>c</i> ) il pregiudizio d'ingiustizia .....	» 220
3.5. Ulteriori considerazioni sul fondamento della regola del pregiudizio effettivo .....	» 228
3.6. Ulteriori precisazioni di natura operativa sui rapporti tra invalidità e ingiustizia nelle tre distinte concezioni della rilevanza della nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza .....	» 233
4. Le diverse concezioni della rilevanza della nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza in appello e in cassazione .....	» 237
4.1. Considerazioni generali .....	» 237
4.2. Il rapporto tra il problema della rilevanza della nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza e le diverse concezioni della natura del giudizio di appello .....	» 238
4.3. L'ininfluenza del nuovo art. 342 c.p.c. sul problema della rilevanza della nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza in appello .....	» 253
4.4. Il pregiudizio d'ingiustizia nel sindacato sulla ragionevole probabilità di accoglimento di cui agli artt. 348 <i>bis</i> e 348 <i>ter</i> c.p.c. ....	» 258
4.5. Rilievi di sintesi e transizione .....	» 262
4.6. La rilevanza della nullità del procedimento come motivo di impugnazione della sentenza alla luce del coordinato disposto degli artt. 156 ss., 160, comma 1, e 360, comma 1, n. 4, c.p.c. ....	» 264
4.7. Il problema dell'accertamento del pregiudizio d'ingiustizia in rapporto ai poteri cognitivi della Corte di cassazione .....	» 269
5. Conclusioni .....	» 284
<i>Indice degli autori citati</i> .....	» 293
<i>Indice analitico</i> .....	» 299