

**L'Unione Triveneta dei Consigli dell'Ordine degli Avvocati
in collaborazione con il Consiglio dell'Ordine degli Avvocati
di Vicenza**

I incontro 30 giugno 2026

ADR e arbitrato: la scelta dello strumento

Prof. Avv. Chiara Giovannucci Orlandi
già Alma Mater Studiorum – Università di Bologna

Strumenti alternativi/complementari di soluzione delle controversie

- Premessa per l'esistenza di strumenti negoziali, alternativi/complementari alla giurisdizione
 - **Disponibilità del diritto:**
 - **Art.1966** c.c. Capacità a transigere e disponibilità dei diritti
 - 1. Per transigere le parti devono avere la **capacità di disporre dei diritti che formano oggetto della lite** .
 - 2. La transazione è nulla se tali diritti, per loro natura o per espressa disposizione di legge, sono **sottratti alla disponibilità** delle parti.

Strumenti alternativi/complementari di soluzione delle controversie

- Premessa per l'esistenza di strumenti negoziali alternativi/complementari alla giurisdizione
 - Disponibilità del diritto:
- **Art. 806.** (Controversie arbitrabili)
 - 1) Le parti possono far decidere da arbitri le controversie tra di loro insorte che non abbiano per oggetto **diritti indisponibili**, salvo espresso divieto di legge.
 - 2) *omissis*

Strumenti alternativi/complementari di soluzione delle controversie

- **Premessa per l'esistenza di strumenti negoziali alternativi/complementari alla giurisdizione:**
 - **A) Disponibilità del diritto B) Inderogabilità della normativa :**
 - **A) Le parti hanno rispetto ad esso il potere negoziale completo**
Quindi riguarda **il «se»**
 - **B) le parti hanno il potere di disporre, ma rispettando alcune prescrizioni di legge**
Quindi riguarda **il «come»**

Strumenti alternativi/complementari di soluzione delle controversie

- **Natura negoziale :**

- Contratti che **risolvono la lite in via diretta** (transazione, negozio di accertamento) con o senza la partecipazione di un terzo (arbitrato irrituale)
- Contratti che si limitano ad individuare uno **strumento per la soluzione della lite**(convenzione di mediazione o di conciliazione, convenzione di negoziazione assistita, convenzione arbitrale) **non risolve la lite** ma impegna le parti per la via da seguire
- Contratti che **devolvono al terzo la determinazione di un elemento** integrativo di un contratto o di un intero contratto(arbitraggio, perizia contrattuale)

Strumenti alternativi/complementari di soluzione delle controversie

- **Decisori (alternativi, adjudicative):**
 - Arbitrato rituale/irrituale
- **Non decisori (complementari, non adjudicative):**
 - Conciliazione/mediazione
 - Transazione, Negoziazione assistita, Negoziazioni paritetiche,
 - (Early evaluation, rent a judge ecc.)

Negoziazione assistita

- Il decreto-legge 12 settembre 2014, n. 132 e successive modifiche.
- Si tratta di un accordo col quale le parti, assistite da uno o più avvocati, convengono di cooperare in buona fede e con lealtà per risolvere in via amichevole una controversia.

Conciliazione/Mediazione

- d.legisl.n.28 del 2010 e successive modifiche
- Una lite
- Un terzo
- Il terzo NON decide:
non ha il potere di emettere una decisione

Arbitrato rituale strumento alternativo

- **Una lite**
- **Un terzo**
- **Il potere/dovere del terzo di decidere secondo diritto o secondo equità (con un lodo equiparato ad una sentenza)**

Arbitrato irrituale strumento alternativo

- Una lite
- Un terzo
- Il potere/dovere del terzo **di decidere** secondo diritto o secondo equità (con un **lodo** che ha valore di **determinazione contrattuale**)

L'arbitrato

- Fonti legislative italiane: Codice di procedura civile, artt.806-840
- la riforma introdotta **nel 1994** con la legge n. 25 che ha avuto l'obiettivo di ammodernare la legislazione, adotta **il sistema dualista**
- (arbitrato domestico e internazionale) Inoltre **inserisce nel codice** la normativa per l'esecuzione e il riconoscimento in Italia delle decisioni straniere (**Convenzione di New York**);
- Il d.lgs n. 40 del **2006** che ha riformato il codice di procedura civile intervenendo anche sugli artt. relativi alla disciplina dell'arbitrato 806 e ss, ritornando ad un **sistema monista** (norme uniche per l'arbitrato domestico e internazionale) e **introducendo l'articolo 832 sull'arbitrato amministrato**

Decreto legislativo 10-12-2022, n.149

in G.U. n. 243 del 17 ottobre 2022, S.O.n.38

- Attuazione della legge **26 novembre 2021, n. 206, recante delega** al Governo per l'efficienza del processo civile e per la revisione della disciplina degli **strumenti di risoluzione alternativa delle controversie** (*arbitrato: art.1 comma 15 n.d.r.*) e misure urgenti di razionalizzazione dei procedimenti in materia di diritti delle persone e delle famiglie nonché in materia di esecuzione forzata.
- **Art.3 comma 51-56.** Al Libro IV, Titolo VIII (*Dell'arbitrato*), del codice di procedura civile sono apportate le seguenti modificazioni....*omissis*
- **Art.10**, Abrogazioni in materia di affiliazione commerciale e arbitrato societario, c. 2 «Al d. lgsl.17 gennaio 2003, n. 5, gli artt. da 34 a 37 sono abrogati». (artt.838 *bis*, 838 *quinquies cpc*)
- **Relazione illustrativa** al decreto legislativo 10 ottobre 2022, n. 149: (GU Serie Generale n.245 del 19-10-2022 - Suppl. Straordinario n. 5)

Arbitrato vs Giurisdizione

• Arbitrato

- Tempi di giustizia più rapidi
- Specifica competenza dell'organo decidente
- Deformalizzazione della procedura
- Maggiore stabilità della decisione
- Limiti all'impugnazione
- Riservatezza del procedimento.
- Mancanza di poteri coercitivi (?)
- Maggiore rischio di carenza di imparzialità e/o indipendenza (?)
- Costi: quantità e prevedibilità(?)

• Giurisdizione

- Tempi estremamente lunghi e non prevedibili
- Rischio di tre gradi di giurisdizione
- Assoluta garanzia di terzietà
- Dubbi sull'integrità della magistratura in paesi esteri
- Esecutività della decisione (?)

Le fonti contrattuali dell'arbitrato

- **Convenzione arbitrale :**
- **Clausola compromissoria** art.807 cpc
- **Compromesso**, art.808 cpc
- **Convenzione di arbitrato in materia non contrattuale**, art.808 bis
- **Prassi:** clausola med-arb o arb-med

Effetti della convenzione arbitrale

- **Effetto negativo:**
- **Rinuncia** alla giurisdizione (non può esserci il nulla di fatto, non è possibile rivolgersi al giudice)
- **Effetto positivo:**
- **Potere** agli arbitri di decidere

L'arbitrato tipologie e modelli

- Arbitrato rituale
- Arbitrato irrituale (art.808 ter)
- Arbitrato ad hoc
- Arbitrato amministrato
- Arbitrato domestico
- Arbitrato internazionale
- Arbitrato estero
- Arbitrati speciali (**societario art.838 bis-838 quinquies**, lavoro, appalti pubblici, sportivo ecc)

L'arbitrato tipologie e modelli

- **Arbitrato rituale:**
 - non implica il richiamo a tutte le norme del cpc., ma a quelle specifiche sull'arbitrato nel Titolo VIII Dell'arbitrato artt. 806-832
 - **Art.824-bis** Efficacia del lodo
 - Salvo quanto disposto dall'articolo 825, il lodo ha **dalla data della sua ultima sottoscrizione gli effetti della sentenza pronunciata dall'autorità giudiziaria.**
- **Arbitrato irrituale (art.808 ter)**
 - comma1, Le parti possono, con disposizione espressa per iscritto, stabilire che, in deroga a quanto disposto dall'articolo 824-bis, la controversia sia definita dagli arbitri **mediante determinazione contrattuale**. Altrimenti si applicano le disposizioni del presente titolo.
 - *omissis*

Art.808 *ter* Arbitrato irrituale

- 1) Le parti possono, con disposizione espressa per iscritto, stabilire che, in deroga a quanto disposto dall'articolo 824-bis, la controversia sia definita dagli arbitri mediante **determinazione contrattuale**. Altrimenti si applicano le disposizioni del presente titolo.
- 2) Il lodo contrattuale è **annullabile** dal giudice competente secondo le disposizioni dellibro I:
 - 1) se la convenzione dell'arbitrato è invalida, o gli arbitri hanno pronunciato su conclusioni che esorbitano dai suoi limiti e la relativa eccezione è stata sollevata nel procedimento arbitrale;
 - 2) se gli arbitri non sono stati nominati con le forme e nei modi stabiliti dalla convenzione arbitrale;
 - 3) se il lodo è stato pronunciato da chi non poteva essere nominato arbitro a norma dell'articolo 812;
 - 4) se gli arbitri non si sono attenuti alle regole imposte dalle parti come condizione di validità del lodo;
 - 5) **se non è stato osservato nel procedimento arbitrale il principio del contraddittorio**. Al lodo contrattuale non si applica l'articolo 825

Arbitrato irrituale strumento alternativo

- Una lite
- Un terzo
- Il potere/dovere del terzo **di decidere** secondo diritto o secondo equità (con un **lodo** che ha valore di **determinazione contrattuale**)

L'arbitrato tipologie e modelli

- **Arbitrato ad hoc :**
 - lasciato completamente alla disciplina voluta dalle parti
 - Vestito su misura sì ma rischio se scarsa competenza e, comunque, non prevedibilità
- **Arbitrato amministrato:**
 - La procedura arbitrale viene svolta davanti ad una Camera Arbitrale sulla base di un Regolamento Arbitrale che è considerato volontà delle parti. **Totale prevedibilità e controllo dei costi e della indipendenza e imparzialità degli arbitri**

L'arbitrato tipologie e modelli

- **Arbitrato domestico:** con sede in Italia. Il lodo diventa esecutivo con l'exequatur formale del Giudice ex art.825 c.p.c
- **Arbitrato internazionale (italiano):** con sede in Italia, ma con elementi di estraneità
- Il lodo diventa esecutivo con l'exequatur del Giudice Art.825 c.p.c
- **Arbitrato estero:** arbitrato con sede all'estero, deve essere riconosciuto in Italia artt.839-840 (Cap.VII dei lodi stranieri)
- **Arbitrati speciali (societario, lavoro, appalti pubblici, sportivo, ecc)**

Il ruolo dell'avvocato in arbitrato

L'inserimento della convenzione di arbitrato nel contratto o la proposta di compromesso

- Il ruolo di arbitro
- Il ruolo di difensore