

GIORGIO RECCHIA

L'ARBITRATO NEL DIRITTO COMPARATO

a cura di
TOMMASO EDOARDO FROSINI



CEDAM

CASA EDITRICE DOTT. ANTONIO MILANI

2014

INDICE - SOMMARIO

<i>Presentazione</i> di Tommaso Edoardo Frosini	pag.	V
---	------	---

CAPITOLO I PROFILI COMPARATISTICI DELL'ARBITRATO

.....	pag.	1
-------	------	---

CAPITOLO II COSTITUZIONE E ARBITRATO

1. Introduzione	pag.	15
2. Le garanzie costituzionali nel procedimento arbitrale	»	19
3. Osservazioni conclusive.....	»	25

CAPITOLO III ARBITRATO: DIRITTO COMPARATO E STRANIERO

1. Introduzione	pag.	30
1.1. Aspetti comuni dell'istituto	»	30
1.2. Istituti affini	»	32
1.3. Recenti riforme legislative: il <i>favor arbitrati</i> quale indirizzo di riforma	»	33
2. Paesi di <i>civil law</i> e Paesi di <i>common law</i>	»	36
2.1. Premesse storiche	»	36
2.1.1. Paesi di <i>civil law</i>	»	36
2.1.2. Paesi di <i>common law</i>	»	39
2.1.3. Tendenze comuni	»	41
2.2. La Francia	»	42
2.2.1. La clausola arbitrale	»	43

2.2.2. Gli arbitri	pag.	43
2.2.3. Il procedimento arbitrale	»	44
2.2.4. La decisione arbitrale	»	44
2.2.5. La fase post-arbitrale	»	45
2.2.6. Le riforme	»	46
2.3. Il Belgio	»	47
2.4. I Paesi Bassi	»	48
2.4.1. La clausola arbitrale	»	48
2.4.2. Gli arbitri	»	49
2.4.3. Il procedimento arbitrale	»	50
2.4.4. La decisione arbitrale	»	50
2.4.5. La fase post-arbitrale	»	51
2.5. La prassi arbitrale e i <i>bindend advies</i>	»	51
2.6. La Germania	»	52
2.7. La Confederazione Svizzera	»	54
2.7.1. La decisione arbitrale	»	55
2.7.2. La fase post-arbitrale	»	55
2.8. La Spagna	»	55
2.8.1. La clausola arbitrale	»	56
2.8.2. Gli arbitri	»	57
2.8.3. Il procedimento arbitrale	»	57
2.8.4. La decisione arbitrale	»	58
2.8.5. La fase post-arbitrale	»	58
2.9. Il Portogallo	»	59
2.10. Gli ordinamenti dell'America Latina	»	60
2.11. Gli ordinamenti di <i>common law</i> . Aspetti generali	»	61
2.11.1. La Gran Bretagna	»	61
2.11.1.1. La clausola arbitrale	»	62
2.11.1.2. Gli arbitri	»	63
2.11.1.3. Il procedimento arbitrale	»	64
2.11.1.4. La decisione arbitrale	»	65
2.11.1.5. La fase post-arbitrale	»	65
2.11.2. La Scozia	»	66
2.11.3. Gli Stati Uniti d'America	»	67
2.11.3.1. La clausola arbitrale	»	68
2.11.3.2. Gli arbitri	»	69
2.11.3.3. Il procedimento arbitrale	»	70
2.11.3.4. La decisione arbitrale	»	71
2.11.3.5. La fase post-arbitrale	»	72
2.11.4. Altri Paesi di <i>common law</i>	»	73

3.	I progetti di unificazione: aspetti generali	pag.	73
3.1.	L'unificazione regionale: premesse	»	73
3.2.	I progetti di unificazione «regionale» e «mon- diale»	»	74
3.2.1.	L'unificazione mondiale	»	75
3.3.	Unificazione e autonomia contrattuale: i rego- lamenti di arbitrato	»	76
4.	I Paesi dell'Europa orientale	»	77
4.1.	La Federazione Russa	»	77
5.	La Cina	»	79

CAPITOLO IV ARBITRATO FRA STATI

1.	Caratteri generali	pag.	81
1.1.	Definizione	»	81
1.2.	Arbitrato <i>ad hoc</i> e arbitrato istituzionalizzato..	»	82
1.3.	Arbitrato internazionale e altri mezzi per la ri- soluzione delle controversie	»	83
1.3.1.	Arbitrato e giurisdizione internazionale	»	84
1.4.	Natura giuridica dell'arbitrato internazionale ...	»	85
2.	Compromesso e clausola compromissoria	»	86
2.1.	Clausola arbitrale	»	86
2.2.	Compromesso per arbitrato <i>ad hoc</i>	»	86
2.3.	Clausola compromissoria	»	87
2.4.	Trattato generale d'arbitrato	»	87
2.5.	L'arbitrabilità delle controversie	»	88
3.	Arbitri	»	89
3.1.	Composizione dell'organo giudicante	»	89
3.2.	Qualifica dell'arbitro	»	89
3.3.	Procedimento di nomina	»	90
3.4.	Competenza arbitrale	»	90
4.	Procedimento arbitrale	»	91
4.1.	Regole di procedura	»	91
4.1.1.	Ricerca di regole uniformi e Modello delle Nazioni Unite	»	91
4.2.	Modalità del procedimento	»	92
4.2.1.	Forma del procedimento	»	93
4.2.2.	Principio del contraddittorio e giudizio in contumacia	»	93
4.2.3.	Prove	»	94
4.2.4.	Misure cautelari	»	94

4.3. Determinazione del diritto applicabile	pag.	95
4.3.1. Diritto sostanziale applicabile	»	45
4.3.2. Criteri per determinare il diritto applicabile	»	95
5. Sentenza arbitrale.....	»	96
5.1. Aspetti generali	»	96
5.1.1. Forma	»	96
5.1.2. Motivazione	»	96
5.2. Effetti della sentenza arbitrale	»	97
5.2.1. Carattere obbligatorio	»	97
5.2.2. Definitività della sentenza arbitrale	»	97
5.3. Invalidità e nullità della sentenza arbitrale	»	98
5.4. Revisione	»	98
5.5. Non esecutorietà delle sentenze arbitrali	»	99
6. Fonti normative	»	99

CAPITOLO V

LA MOTIVAZIONE NELLE SENTENZE ARBITRALI ESTERE:
ASPETTI DI DIRITTO COMPARATO

1. Introduzione	pag.	101
2. La mancanza di motivazione nei lodi esteri e l'ordine pubblico nella giurisprudenza italiana	»	103
3. Il collegamento tra motivazione e procedimento nella giurisprudenza francese.....	»	108
4. L'obbligatorietà della motivazione nelle convenzioni internazionali	»	109

CAPITOLO VI

DIRITTI FONDAMENTALI
E INTEGRAZIONE SOVRANAZIONALE.
RIFLESSIONI SUL PROCEDIMENTO ARBITRALE

1. Il Codice tipo nella tradizione del processo di integrazione latino-americano	pag.	114
2. Il Codice tipo quale legge modello	»	116
2.1. La legge modello Uncitral sull'arbitrato	»	117
2.2. L'apporto degli studi comparatistici nella elaborazione di leggi modello	»	118
2.3. Il metodo della comparazione e l'originalità del sistema latino-americano	»	120

3.	Le norme processuali internazionali del codice-tipo nella prospettiva di una integrazione interstatale attenta alla tutela dei diritti fondamentali	pag.	123
4.	L'integrazione comunitaria europea e la tutela dei diritti fondamentali	»	125
4.1.	Dalla giurisprudenza della Corte di giustizia all'Atto Unico	»	126
4.2.	Le cautele delle Corti costituzionali italiana e tedesca	»	129
4.3.	L'importanza dei ricorsi dei singoli e del valore unificante della Convenzione europea dei diritti dell'uomo	»	131
5.	L'affermazione del procedimento arbitrale ed il tramonto del c.d. «monopolio» statale della giustizia ...	»	133
5.1.	La riforma dell'arbitrato in Italia e l'efficacia vincolante del lodo	»	134
5.2.	Cenni sulle riforme legislative nei Paesi europei	»	136
5.3.	La Convenzione di New York del 1958 in America Latina	»	137
5.4.	Il processo arbitrale interno (o domestico) nel codice tipo	»	138
5.5.	Dal riconoscimento dei lodi esteri all'arbitrato internazionale	»	139
5.6.	L'espandersi dell'arbitrato internazionale e la tutela delle garanzie fondamentali	»	141
6.	La scelta del metodo comparatistico per il formarsi di una giurisprudenza arbitrale internazionale attenta alla tutela dei diritti fondamentali	»	142

CAPITOLO VII

ARBITRATO E CONVENZIONE EUROPEA DEI DIRITTI DELL'UOMO. PROSPETTIVE METODOLOGICHE

1.	Il contributo del metodo comparatistico alle grandi convenzioni	pag.	145
2.	Arbitrato e integrazione comunitaria negli studi comparatistici	»	148
3.	La Convenzione europea dei diritti dell'uomo negli studi comparatistici sull'arbitrato.....	»	152
4.	Le decisioni in materia arbitrale rese a Strasburgo	»	157
4.1.	L'arbitrato obbligatorio	»	158
4.2.	L'arbitrato volontario	»	163

4.3. L'orientamento complessivo sull'art. 6 della Convenzione	pag. 164
5. La normativa convenzionale nel nostro ordinamento e nell'arbitrato in controversie di lavoro.....	» 165
6. L'applicazione della normativa convenzionale nella giurisprudenza francese sull'arbitrato internazionale ..	» 169
7. Il ruolo della normativa convenzionale per la tutela delle garanzie fondamentali nell'arbitrato	» 170

CAPITOLO VIII

LA NUOVA LEGGE SULL'ARBITRATO
NEGLI STUDI DI DIRITTO COMPARATO

1. L'apporto del metodo comparatistico	pag. 173
2. L'introduzione di nuove norme sull'arbitrato internazionale quale avvicinamento alle esperienze estere ...	» 176
3. L'ammodernamento dell'arbitro rituale	» 182
3.1. La clausola arbitrale	» 182
3.2. La nomina dell'arbitro	» 184
3.3. La sede dell'arbitrato	» 185
3.4. La qualificazione degli arbitri	» 186
3.5. Il termine per rendere il lodo	» 188
3.6. Il rispetto del contraddittorio	» 189
3.7. I rapporti con l'autorità giudiziaria	» 189
3.8. Il lodo quale atto conclusivo dell'arbitrato	» 191
3.9. Il lodo parziale	» 192
3.10. La correzione del lodo	» 193
3.11. La fase post-arbitrale	» 193
4. Il riconoscimento e l'esecuzione dei lodi esteri	» 194
5. Verso norme uniformi	» 197

CAPITOLO IX

NUOVE NORME SULL'ARBITRATO IN SVEZIA

1. Introduzione	pag. 199
1.1. L'entrata in vigore della riforma legislativa e del regolamento (SCC Institute)	» 199
1.2. I profili essenziali della legge e del regolamento	» 201
1.3. Notazione metodologica	» 202
2. La fase pre-arbitrale	» 202
2.1. La clausola arbitrale e le controversie arbitrabili	» 202

2.2. La validità della clausola arbitrale	pag. 205
3. Il procedimento arbitrale	» 206
3.1. La domanda di arbitrato e la sede dell'arbitrato .	» 206
3.2. L'imparzialità dell'arbitro	» 207
3.3. La formazione del collegio arbitrale	» 209
3.4. L'attività istruttoria e le misure cautelari	» 210
3.5. Il lodo	» 213
4. La fase post-arbitrale	» 215
4.1. L'impugnativa del lodo	» 215
4.2. Il costo dell'arbitrato	» 216
5. Questioni internazionali	» 218
5.1. L'arbitrato internazionale	» 218
5.2. Il riconoscimento delle sentenze arbitrali stra- niere	» 219

APPENDICE

ELENCO DELLE PUBBLICAZIONI DI GIORGIO RECCHIA IN MATERIA DI ARBITRATO	pag. 221
BIBLIOGRAFIA	» 227