

**Fondazione
Nazionale dei
Commercialisti**
RICERCA



Ordine
dei Dottori Commercialisti
e degli Esperti Contabili
di Venezia



LA RIFORMA CARTABIA E LE NOVITÀ DEL PROCEDIMENTO DI ARBITRATO

Prof. Avv. Nicola Soldati
Professore associato di diritto dell'economia
Professore incaricato di diritto delle crisi di impresa
Professore incaricato di diritto e regolazione dell'economia
Professore incaricato di diritto pubblico dell'economia
Alma Mater Studiorum Università di Bologna
Avvocato in Modena
nicola.soldati@studiolegalesoldati.it
www.studiolegalesoldati.it

ARBITRATO

**METODO DI COMPOSIZIONE
DELLE CONTROVERSIE
AFFIDATO DALLE PARTI
A GIUDICI PRIVATI**

**LA SCELTA DELLE PARTI
DEVE
AVERE AD OGGETTO
MATERIE DISPONIBILI**

ARBITRATO

- C.P.C.
DIRITTO COMUNE

- C.P.C. **EX D.LGS. n.
5/2003 SOCIETARIO**

CONVENZIONE D'ARBITRATO

•prima della lite:

CLAUSOLA COMPROMISSORIA

•a lite insorta:

COMPROMESSO

ARBITRATO SOCIETARIO

**CONTRATTO DI
SOCIETÀ**

**PATTO
PARASOCIALE**

**TRASFERIMENT
O
PARTECIPAZION
I**

NULLITÀ CLAUSOLA COMPROMISSORIA

Art. 838 bis, comma 2, c.p.c.

La clausola deve prevedere il **numero** e le **modalità di nomina** degli arbitri, conferendo in ogni caso, **a pena di nullità**, il potere di nomina di tutti gli arbitri **a soggetto estraneo alla società**. Ove il soggetto designato non provveda, la nomina è richiesta al presidente del tribunale del luogo in cui la società ha la sede legale.

CLAUSOLA COMPROMISSORIA STATUTARIA

art. 838 *bis*, comma 1, c.p.c.

Gli atti costitutivi delle società, ad eccezione di quelle che fanno ricorso al mercato del capitale di rischio a norma dell'articolo 2325-bis del codice civile, **possono**, mediante clausole compromissorie, prevedere la devoluzione ad arbitri di **alcune** ovvero di **tutte** le controversie insorgenti tra i soci ovvero tra i soci e la società che abbiano ad oggetto diritti disponibili relativi al rapporto sociale.

**esatta indicazione
dell'oggetto**

**numero degli arbitri
e modalità di nomina**

CONTENUTO

**tipo di arbitrato
prescelto**

sede dell'arbitrato

organi sociali

**impugnazione
delibere**

CONTROVERSIE ORGANI SOCIALI

ESPRESSAMENTE PREVISTO

(art. 838 *bis*, comma 4, c.p.c.)

Gli atti costitutivi **possono** prevedere che la clausola abbia ad oggetto controversie promosse da amministratori, liquidatori e sindaci ovvero nei loro confronti e, in tale caso, essa, a seguito dell'accettazione dell'incarico, è vincolante per costoro.

IMPUGNAZIONE DELIBERE

ESPRESSAMENTE PREVISTO

(art. 838 *ter*, comma 4, c.p.c.)

La devoluzione in arbitrato, anche non rituale, di una controversia non preclude il ricorso alla tutela cautelare a norma dell'articolo 669-quinquies del codice di procedura civile, **ma se la clausola compromissoria consente la devoluzione in arbitrato di controversie aventi ad oggetto la validità di delibere assembleari** agli arbitri compete sempre il potere di disporre, con ordinanza non reclamabile, la sospensione dell'efficacia della delibera.

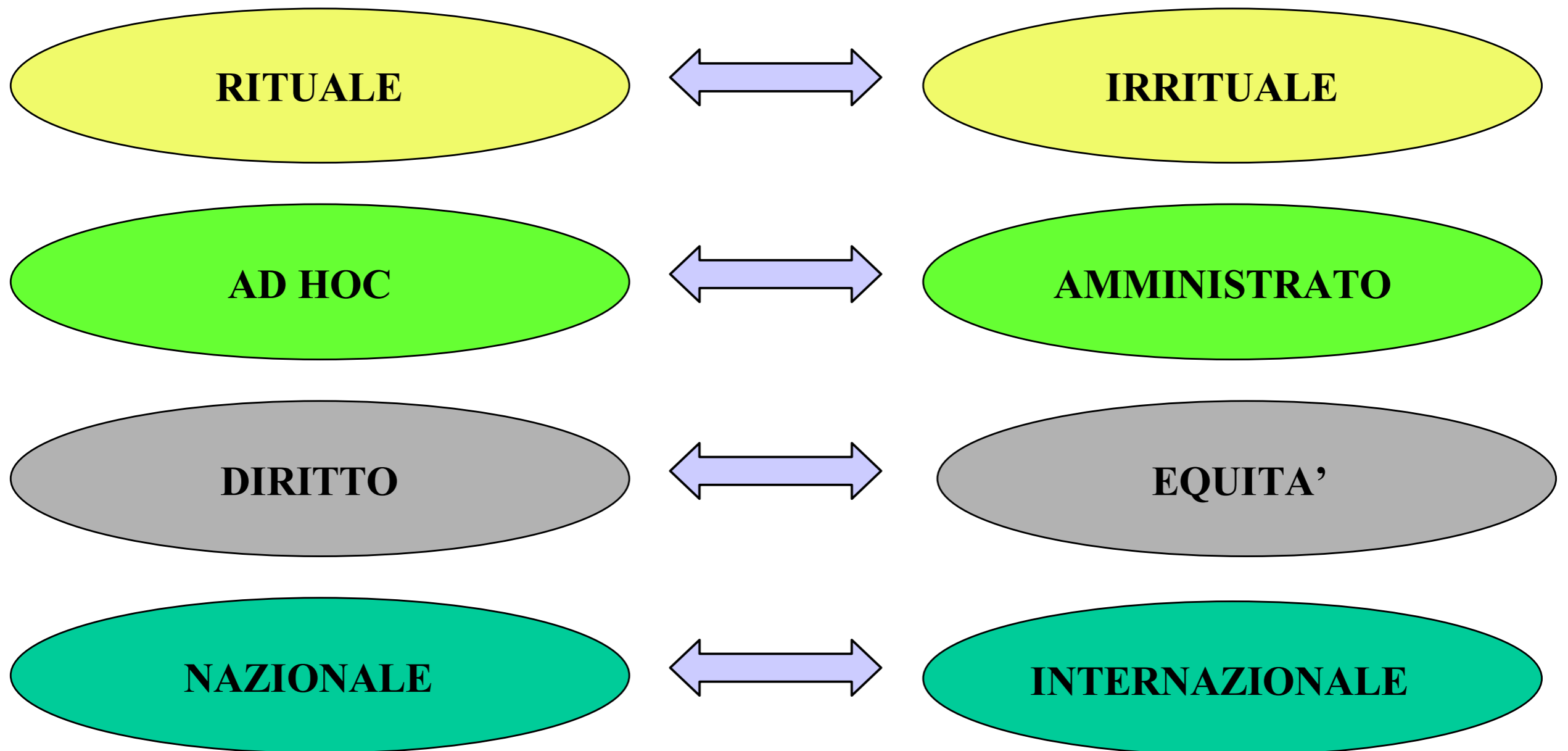
MODIFICHE CLAUSOLA

RISCHIO RECESSO

(art. 838 *bis*, comma 6, c.p.c.)

Le **modifiche** dell'atto costitutivo, **introduttive** o **soppressive** di clausole compromissorie, devono essere approvate dai soci che rappresentino almeno i due terzi del capitale sociale. I soci assenti o dissenzienti possono, entro i successivi novanta giorni, esercitare il **diritto di recesso**.

TIPI DI ARBITRATO



ARBITRATO IRRITUALE

- ⑩ determinazione della controversia mediante arbitrato contrattuale (art. 808 *ter* c.p.c.)
- ⑩ al lodo contrattuale non si applica la disposizione dell'art. 825 c.p.c.

COME SI IDENTIFICA LA CLAUSOLA RITUALE

- ⑩ uso della locuzione “**rituale**”;
- ⑩ riferimento ad attività **giurisdizionale** svolta dagli arbitri;
- ⑩ richiamo al **c.p.c. (?!)**;
- ⑩ riferimento a decisione da eseguirsi come **sentenza**;
- ⑩ uso della locuzione “**giudizio, controversia**”

COME SI IDENTIFICA LA CLAUSOLA IRRITUALE

- ⑩ uso della locuzione “**irrituale** riferimento a decisione con valore di volontà **contrattuale**;
- ⑩ rinvio all’art. **808 ter** c.p.c.;
- ⑩ riferimento alla **libertà di forme**;
- ⑩ riferimento a decisione da considerare come **accertamento sostitutivo** della volontà delle parti

COME SI IDENTIFICA LA CLAUSOLA DI EQUITÀ

- ⑩ riferimento alla locuzione “**equità**”;
- ⑩ riferimento alla locuzione “*pro bono et aequo*”
- ⑩ riferimento alla locuzione “**amichevoli compositori**”

COME SI IDENTIFICA LA CLAUSOLA DI DIRITTO

⑩ applicazione delle **norme di diritto** che regolano la materia del contendere;

⑩ la clausola si **presume di diritto** salvo diversa indicazione

DECISIONE SECONDO DIRITTO Art. 838 quater c.p.c.

Anche se la clausola compromissoria autorizza gli arbitri a decidere secondo equità ovvero con lodo non impugnabile, **gli arbitri debbono decidere secondo diritto**, con lodo impugnabile anche a norma dell'art. 829, comma 3, quando per decidere abbiano conosciuto di questioni non compromettibili ovvero **quando l'oggetto del giudizio sia costituito dalla validità di delibere assembleari**.

COME SI IDENTIFICA LA CLAUSOLA AMMINISTRATA

- ⑩ riferimento a **Regolamento** di arbitrato ex art. 832 c.p.c.;
- ⑩ possibilità di ricorrere a **clausola standard** che si può completare con: arbitri – sede - tipo di arbitrato;
- ⑩ subordinazione al Regolamento prescelto salvo deroghe

COME SI IDENTIFICA LA CLAUSOLA AD HOC

- ⑩ elaborata dalle parti;**
- ⑩ più analitica;**
- ⑩ deve prevedere elementi di salvaguardia;**
- ⑩ può prevedere una autorità di supporto.**

REGOLE PROCEDIMENTALI

- ⑩ La domanda di arbitrato proposta dalla società o in suo confronto è depositata presso il registro delle imprese ed è accessibile ai soci;

- ⑩ I dispositivi dell'ordinanza di sospensione e del lodo che decide sull'impugnazione devono essere iscritti, a cura degli amministratori, nel registro delle imprese

Le udienze arbitrali possono tenersi anche in luoghi diversi dalla sede dell'arbitrato

(se non disposto diversamente nella convenzione di arbitrato)

SEDE DELL'ARBITRATO

La sede indica la localizzazione territoriale dell'arbitrato ai fini dell'individuazione del tribunale competente

LA SEDE DELL'ARBITRATO VIENE DETERMINATA

dalle parti

**in mancanza
dagli arbitri nella loro
prima riunione**

LA SEDE INDICA IL GIUDICE COMPETENTE PER TERRITORIO

per la **correzione** del lodo

per la **ricusazione** dell'arbitro

per il **deposito** del lodo

per la **sostituzione** dell'arbitro

per **l'impugnazione** del lodo

per la **nomina** dell'arbitro

COMPETENZA IN CASO DI CONVENZIONE DI ARBITRATO ANCHE IRRITUALE IN PENDENZA DI GIUDIZIO ARBITRALE

se la controversia
è **oggetto di clausola
compromissoria**

se la controversia
è **compromessa
in arbitri**

se è **pendente
giudizio arbitrale**

la **domanda si propone**

al giudice che sarebbe competente per il merito

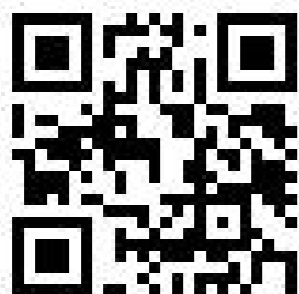
art. 669 quinquies c.p.c.

PROVVEDIMENTI CAUTELARI

GLI ARBITRI POSSONO SOSPENDERE

delibere

ove espressamente
concesso potere



STUDIO LEGALE SOLDATI
VIA VELLANI MARCHI, 20 - 41124 MODENA
VIA FLAMINIA, 171 - 47924 RIMINI
VIA DELLA PACE, 9 - 41049 SASSUOLO (MO)
VIA POSCOLLE, 58 - 33100 UDINE
TEL. 059/236387 - FAX 059/4394063

info@studiolegalesoldati.it

