



I requisiti di arbitrabilità: la disponibilità dei diritti

3 febbraio 2023

i Webinar

by Directio

Avv. Cristina Martinetti, partner Studio ELEXI

A cura dell'ODCEC di Torino

Codice di procedura civile

Art. 806 - Controversie arbitrabili. 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. Le controversie di cui all'articolo 409 possono essere decise da arbitri solo se previsto dalla legge o nei contratti o accordi collettivi di lavoro.

Regola generale

Sono arbitrabili i diritti non indisponibili

I diritti disponibili sono arbitrabili

Non c'è una definizione legislativa di «diritto disponibile» (superato il concetto di disponibilità per la transazione art. 1966 cc).

L'approccio della giurisprudenza e della dottrina varia a seconda delle circostanze e nel tempo

Disponibilità = rinunciabilità ? derogabilità?

Diritto disponibile / azione disponibile ?

Disponibilità del diritto e norme inderogabili (esempio diritto della concorrenza): arbitrabile

Disponibilità del diritto se si tratta delle mere conseguenze patrimoniali (risarcitorie) derivanti da diritti indisponibili (esempio in materia di diritto di famiglia il credito alimentare): arbitrabile

La giurisprudenza

Cassazione (da ultimo n. 24444 del 30/09/2019)

L'area della indisponibilità deve ritenersi circoscritta a quegli interessi protetti da norme inderogabili, la cui violazione determina una reazione dell'ordinamento svincolata da qualsiasi iniziativa di parte.

E' indisponibile un diritto allorquando la reazione dell'ordinamento avverso la violazione di esso sia svincolata da qualsiasi iniziativa di parte.

Non arbitrabilità sotto un profilo oggettivo

Cause dove è previsto l'intervento obbligatorio del Pubblico Ministero

Stato e capacità delle persone

Separazione e divorzi (anche se la negoziazione assistita ha aperto un nuovo orizzonte)

segue

Societario

«orientamento consolidato di questa Corte che le controversie in materie societarie ben possono, in linea generale, formare oggetto di compromesso con esclusione, peraltro, di quelle che hanno a oggetto interessi della società o che concernono la violazione di norme poste a tutela dell'interesse collettivo dei soci o dei terzi»

Cass. civ. 4956 /2020

Cass. civ. 24444/2019

Cass. civ. 14665/2019

Non arbitrabilità sotto un profilo soggettivo

Controversia con il consumatore

D.Lgs. n. 206 del 2005, art. 33, lett. t) (Codice del consumo)

Clausola arbitrale – clausola abusiva – nullità

Corte di Giustizia, sentenza 26 ottobre 2006 (C-168/05)

Corte di Giustizia , sentenza 6 ottobre 2009, C-40/08

Cass. n. 2558 del 27 gennaio 2023