

INDICE PER ARTICOLI

Decreto legislativo 4 marzo 2010, n. 28
Attuazione dell'articolo 60 della legge 18 giugno 2009, n. 69,
in materia di mediazione finalizzata alla conciliazione
delle controversie civili e commerciali

CAPO I. DISPOSIZIONI GENERALI

Art. 1	Definizioni	pag.	3
1.	Mediazione e ADR	»	3
2.	L'ADR movement e la mediation negli USA	»	8
	2.1. Dai primi modelli alla c.d. <i>Pound Conference</i> del 1976.....	»	9
	2.2. L'istituzionalizzazione	»	11
	2.3. I modelli di «mediazione».....	»	14
3.	ADR e mediazione in Europa.....	»	17
	3.1. Il quadro normativo e delle altre iniziative delle istituzioni europee	»	18
	3.2. Mediazione e «accesso alla giustizia». La direttiva 2008/52/CE.....	»	32
4.	La mediazione nei Paesi dell'Unione europea. Lo stato di implementazione della direttiva 2008/52/CE	»	43
	4.1. Regno Unito.....	»	46
	4.2. Francia.....	»	53
	4.3. Germania	»	65
	4.4. Spagna.....	»	73
	4.5. Paesi scandinavi	»	81
5.	Italia	»	87
6.	Dalla conciliazione societaria alla mediazione finalizzata alla conciliazione.....	»	95
7.	Mediazione e «accesso alla giustizia»	»	102

INDICE PER ARTICOLI

Art. 2	Controversie oggetto di mediazione.....	pag.	105
1.	Ambito generale di applicazione. Premessa.....	»	105
2.	«Secondo le disposizioni del presente decreto»	»	105
3.	Accesso alla mediazione: i soggetti	»	106
4.	Controversie civili e commerciali.....	»	107
5.	Diritti disponibili.....	»	109
6.	Controversie di lavoro: inapplicabilità.....	»	112
7.	Negoziazioni volontarie e paritetiche e procedure di reclamo...	»	114

CAPO II. DEL PROCEDIMENTO DI MEDIAZIONE

Art. 3	Disciplina applicabile e forma degli atti.....	»	119
1.	Le regole generali del procedimento e i regolamenti di procedura degli organismi di mediazione.....	»	119
2.	Il procedimento e il principio di informalità.....	»	126
3.	La mediazione secondo modalità telematiche. Gli ODR (<i>Online dispute resolutions</i>)	»	128
Art. 4	Oggetto di mediazione	»	142
1.	La domanda di mediazione: profili preliminari	»	142
2.	La domanda di mediazione: forma.....	»	144
3.	La domanda di mediazione: contenuto.....	»	146
3.1.	L'indicazione relativa all'organismo di mediazione	»	147
3.2.	L'indicazione relativa alle parti	»	153
3.3.	L'indicazione relativa all'«oggetto della pretesa» e al «valore della lite»	»	159
4.	Il «tempo della domanda».....	»	162
5.	Il «dovere» del difensore di informare l'assistito: funzione e struttura	»	164
5.1.	«All'atto di conferimento dell'incarico»	»	167
5.2.	«È tenuto ad informare»	»	169
5.3.	«L'assistito»	»	170
5.4.	«Chiaramente e per iscritto».....	»	172
5.5.	Le conseguenze dell'inosservanza del dovere di informazione.....	»	173
5.5.1.	Regime dell'annullabilità: legittimazione, prescrizione, eccezione di annullamento, convalida, ripetizioni, risarcimento del danno.....	»	175
6.	Dovere di allegazione e conseguenze della sua inosservanza	»	177
7.	Dovere di informazione e onere di effettività	»	179
Art. 5	Condizione di procedibilità e rapporti con il processo.....	»	182
1.	Premessa. L'obbligatorietà e la finalità deflativa.....	»	184
2.	La c.d. giurisdizione condizionata	»	187

INDICE PER ARTICOLI

3.	I tentativi obbligatori di conciliazione come «filtri» di accesso alla giurisdizione: il precedente della conciliazione obbligatoria in materia di lavoro e le altre ipotesi di procedure conciliative o di reclamo obbligatorie.....	pag.	192
4.	L'obbligatorietà del procedimento di mediazione come condizione di procedibilità (non di ammissibilità, né di proponibilità) della domanda giudiziale.....	»	207
5.	Profili critici. Profili di incostituzionalità	»	210
6.	Obbligatorietà ed eccesso (<i>rectius</i> , contrasto) di delega: Corte cost. 272/2012	»	216
7.	La riforma del 2013: il c.d. «decreto del fare» e il ripristino della mediazione obbligatoria	»	224
8.	Le novità contenute nella legge delega 206/2021: cenni e rinvio...	»	227
9.	L'ambito di applicazione della mediazione obbligatoria	»	228
10.	L'individuazione delle materie.....	»	230
	10.1. Diritti reali	»	233
	10.1.1. Con particolare riguardo alle controversie in materia di usucapione.....	»	235
	10.1.2. Le controversie sui diritti di proprietà industriale	»	240
	10.2. Locazione, comodato e affitto di azienda	»	242
	10.3. Condominio	»	243
	10.4. Successioni ereditarie e divisione	»	245
	10.5. Patti di famiglia	»	246
	10.6. Responsabilità medica e sanitaria	»	247
	10.7. Diffamazione con il mezzo della stampa o con altro mezzo di pubblicità.....	»	257
	10.8. Contratti assicurativi, bancari, finanziari.....	»	260
11.	Mediazione obbligatoria: esclusioni provvisorie o totali	»	267
	11.1. Il procedimento per ingiunzione, il procedimento per convalida di licenza o sfratto e il procedimento possessorio.....	»	268
	11.2. Mediazione obbligatoria e consulenza tecnica preventiva a fini conciliativi.....	»	279
	11.3. Le esclusioni totali. Procedimenti di opposizione o incidentali di cognizione endoesecutivi; procedimenti in camera di consiglio; azione civile esercitata nel processo penale	»	282
12.	Mediazione obbligatoria e procedimento sommario di cognizione	»	283
13.	Mediazione obbligatoria e azioni cautelari o urgenti.....	»	284
14.	Mediazione e trascrizione della domanda giudiziale.....	»	288
15.	Mediazione obbligatoria e azioni in materia di tutela di consumatori e utenti	»	290
16.	La condizione di procedibilità: operatività limitata nel tempo (quattro anni) e obbligo di assistenza tecnica.....	»	294
17.	Il regime della condizione di procedibilità	»	305
18.	Mediazione obbligatoria e domande successivamente proposte	»	314

INDICE PER ARTICOLI

19.	Dalla mediazione «delegata» alla mediazione «disposta» dal giudice. Precedenti e contesto di riferimento	pag.	319
20.	Conciliazione e ruolo del giudice: modelli a confronto.....	»	323
21.	Il modello della mediazione «disposta» dal giudice. Prassi ed esperienze applicative	»	336
	21.1. La mediazione «disposta» dal giudice: la disciplina applicabile	»	338
	21.2. I parametri di valutazione (e il rapporto con la conciliazione giudiziale)	»	339
	21.3. Una nuova ipotesi di condizione di procedibilità.....	»	343
	21.4. Forma, contenuto e regime del provvedimento che «dispone» la mediazione	»	348
	21.5. La valorizzazione e l'incentivazione della mediazione delegata nella legge 206/2021	»	350
22.	La mediazione da clausola: precedenti e natura.....	»	351
	22.1. Ambito di applicazione e contenuto della clausola di mediazione.....	»	358
	22.2. Inosservanza della clausola e regime di rilevabilità del «vizio».....	»	360
23.	Gli effetti della domanda di mediazione sulla prescrizione e sulla decadenza	»	362
24.	Le statistiche ministeriali relative all'applicazione e agli esiti dei «modelli» di mediazione	»	364
Art. 6	Durata	»	374
	1. Durata del procedimento e natura del termine.....	»	374
	2. Individuazione del <i>dies a quo</i>	»	377
	3. Inosservanza del termine di durata del procedimento: conseguenze	»	379
Art. 7	Effetti sulla ragionevole durata del processo.....	»	382
	1. Il testo precedente e quello risultante a seguito delle modifiche del 2013	»	382
	2. L'individuazione dei «periodi» sottratti all'applicazione dell'art. 2, legge 89/2001.....	»	386
Art. 8	Procedimento.....	»	388
	1. Premessa: procedimento di mediazione e processo	»	389
	2. Il procedimento di mediazione: struttura, principi, regole generali, durata	»	391
	3. L'avvio del procedimento di mediazione	»	396
	4. La figura del mediatore e la sua formazione.....	»	399
	5. La nomina del mediatore (e del co-mediatore)	»	406
	6. La fissazione della data per il «primo incontro»	»	410
	7. Il luogo della mediazione	»	412

INDICE PER ARTICOLI

8.	La mancata partecipazione al procedimento di mediazione	pag.	414
9.	(<i>Segue</i>): ... e le sanzioni applicabili.....	»	418
10.	Lo svolgimento del «primo incontro»: comparizione personale delle parti ed effettività della mediazione	»	424
11.	La nomina dell'esperto	»	433
Art. 9	Dovere di riservatezza	»	436
1.	Mediazione e riservatezza	»	436
2.	Mediazione e riservatezza in Europa	»	438
3.	La riservatezza nel d.lgs. 28/2010 e nei decreti ministeriali	»	440
4.	Il dovere di riservatezza di « <i>chiunque</i> » presti la propria opera o servizio nell'organismo o comunque nell'ambito del procedimento di mediazione	»	443
5.	Il dovere di riservatezza del mediatore nei confronti delle parti	»	444
6.	La violazione del dovere di riservatezza: conseguenze	»	447
7.	La riservatezza come diritto delle parti	»	449
Art. 10	Inutilizzabilità e segreto professionale.....	»	451
1.	La riservatezza nella direttiva 2008/52/CE e il recepimento da parte dell'ordinamento italiano.....	»	451
2.	I limiti all'utilizzabilità delle dichiarazioni rese e delle informazioni acquisite nel procedimento di mediazione	»	453
3.	L'esplicito limite alla prova testimoniale e al giuramento decisorio e il silenzio normativo in ordine agli altri mezzi di prova	»	459
4.	Il segreto professionale e le garanzie del mediatore.....	»	462
5.	Le deroghe al principio di riservatezza	»	465
Art. 11	Conciliazione.....	»	467
1.	I possibili esiti del procedimento di mediazione	»	468
2.	Il raggiungimento dell'accordo in via «amichevole»	»	468
3.	Il raggiungimento dell'accordo a seguito dell'accettazione della proposta conciliativa del mediatore.....	»	469
	3.1. La proposta su iniziativa del mediatore e su richiesta concorde delle parti	»	475
	3.2. Il contenuto della proposta.....	»	479
	3.3. La valutazione della proposta	»	481
4.	La sottoscrizione dell'accordo di conciliazione e del processo verbale e l'attività «certificativa» del mediatore. La necessità di autentica notarile ai fini della trascrizione	»	483
5.	Il contenuto dell'accordo di conciliazione. La «misura coercitiva» convenzionale.....	»	486
6.	La natura dell'accordo di conciliazione	»	490

INDICE PER ARTICOLI

7.	Il mancato raggiungimento della conciliazione.....	pag.	494
Art. 12	Efficacia esecutiva ed esecuzione	»	496
1.	L'efficacia esecutiva dell'accordo di conciliazione e la novella del 2013	»	496
2.	L'esecutività dell'accordo sottoscritto (dalle parti e) dagli avvocati	»	499
3.	Il procedimento di omologazione innanzi al presidente del tribunale	»	508
	3.1. La competenza funzionale del presidente del tribunale.....	»	510
	3.2. La natura del procedimento di omologazione e il regime di stabilità del decreto (di accoglimento o rigetto dell'istanza).....	»	512
	3.3. L'oggetto dell'attività cognitiva del presidente del tribunale	»	514
4.	L'idoneità dell'accordo di conciliazione a circolare in Europa...	»	515
Art. 13	Spese processuali.....	»	520
1.	Il generale disfavore del legislatore per l'atteggiamento «non collaborativo» delle parti	»	520
2.	Il rifiuto della proposta conciliativa: le ipotesi applicative e i precedenti	»	522
3.	La corrispondenza totale della sentenza alla proposta conciliativa rifiutata	»	524
4.	(<i>Segue</i>): il computo delle spese dovute e i possibili temperamenti alla severità del meccanismo	»	529
5.	La corrispondenza non totale del provvedimento giudiziale al contenuto della proposta. L'esclusione, «salvo diverso accordo», nei procedimenti arbitrali	»	531
Art. 14	Obblighi del mediatore	»	534
1.	Imparzialità, neutralità e indipendenza, come obblighi del mediatore e garanzie delle parti	»	534
2.	Gli obblighi (e i divieti) del mediatore, nello specifico.....	»	542
3.	Gli obblighi di imparzialità, indipendenza e neutralità del mediatore e i profili deontologico-disciplinari	»	549
4.	La sostituzione del mediatore	»	551
Art. 15	Mediazione nell'azione di classe	»	553
1.	Il riferimento all'(ormai abrogato) art. 140- <i>bis</i> cod. consumo e il rinvio (inevitabilmente implicito) agli art. 840- <i>bis</i> e segg. cod. proc. civ	»	553
2.	Gli strumenti di composizione stragiudiziale previsti dagli art. 840- <i>bis</i> e segg. cod. proc. civ	»	554
3.	Il mancato coordinamento tra gli art. 840- <i>bis</i> e segg. e il d.lgs. 28/2010	»	559

INDICE PER ARTICOLI

CAPO III. ORGANISMI DI MEDIAZIONE

Art. 16	Organismi di mediazione e registro. Elenco dei formatori.....	pag. 562
1.	La mediazione «amministrata»	» 563
2.	I soggetti abilitati a costituire organismi di mediazione.....	» 564
3.	L'iscrizione nel registro	» 569
4.	Gli effetti dell'iscrizione nel registro	» 574
5.	Gli obblighi conseguenti all'iscrizione nel registro e le possibili sanzioni	» 576
6.	La formazione dei mediatori e gli enti di formazione.....	» 580
7.	Gli organismi ADR.....	» 585
Art. 17	Risorse, regime tributario e indennità.....	» 590
1.	Le agevolazioni fiscali come incentivo alla mediazione e le indennità dovute all'organismo.....	» 591
2.	L'esenzione (totale) dall'imposta di bollo e da ogni spesa, tassa o diritto di qualsiasi specie e natura	» 594
3.	L'esenzione (parziale) dall'imposta di registro.....	» 596
4.	Il sistema delle indennità.....	» 601
5.	(Segue): l'esenzione dal pagamento delle indennità o del compenso.....	» 606
Art. 18	Organismi presso i tribunali.....	» 609
1.	Gli organismi di mediazione forensi istituiti «presso i tribunali» ...	» 609
2.	L'iscrizione nel registro e la «competenza» per materia.....	» 611
3.	Il funzionamento degli organismi di mediazione forensi	» 613
Art. 19	Organismi presso i consigli degli ordini professionali e presso le camere di commercio	» 615
1.	Gli organismi di mediazione istituiti presso i Consigli degli Ordini professionali.....	» 615
2.	Gli organismi di mediazione istituiti dalle Camere di commercio ...	» 617

CAPO IV. DISPOSIZIONI IN MATERIA FISCALE E INFORMATIVA

Art. 20	Credito di imposta	» 621
1.	Gli incentivi fiscali alla mediazione e il credito di imposta	» 622
2.	L'operatività del credito di imposta.....	» 623
Art. 21	Informazioni al pubblico	» 626
1.	L'informazione al pubblico e la diffusione della «cultura» della mediazione	» 626
2.	I livelli «conoscitivi» stabiliti dal d.lgs. 28/2010	» 630

INDICE PER ARTICOLI

CAPO V. ABROGAZIONI, COORDINAMENTI E DISPOSIZIONI TRANSITORIE

Art. 22	Obblighi di segnalazione per la prevenzione delle sistema finanziario a scopo di riciclaggio e di finanziamento del terrorismo...	pag.	631
1.	Normativa antiriciclaggio e dovere di riservatezza in mediazione...	»	631
2.	Il regime anteriore alla riforma del 2017	»	632
3.	Le novità introdotte nel 2017	»	635
Art. 23	Abrogazioni	»	637
1.	L'abrogazione delle norme in materia di conciliazione societaria	»	637
2.	Il rapporto con gli altri procedimenti obbligatori di conciliazione e mediazione, «comunque denominati»	»	639
Art. 24	Disposizioni transitorie e finali.....	»	642
1.	L'entrata in vigore della mediazione obbligatoria.....	»	642
2.	L'entrata in vigore degli altri «modelli» di mediazione	»	643