

# INDICE

*pag.*

## Introduzione

1. Oggetto e programma dell'indagine	1
2. Le decisioni equitative previste nell'ordinamento italiano	3
3. L'equità sostitutiva	10
4. La nozione di giudizio d'equità accolta	13

## CAPITOLO I

### L'impugnazione delle sentenze rese secondo equità

1. Premessa	19
2. Il controllo delle sentenze equitative del conciliatore nel codice di rito previgente	20
3. Le sentenze del conciliatore rese secondo equità nel codice di rito del 1942	23
3.1. Il ricorso straordinario per cassazione avverso le sentenze del conci- liatore	25
3.2. Le modifiche apportate dalla l. n. 399/84	29
3.3. I motivi di ricorso per cassazione deducibili nei confronti delle sen- tenze rese dal conciliatore secondo equità necessaria	30
3.3.1. ( <i>Segue</i> ). Le tesi favorevoli ad un controllo <i>in iudicando</i> delle sentenze equitative del conciliatore	32
3.3.2. ( <i>Segue</i> ). Controllo sulla motivazione ed esercizio dei poteri equitativi	36
4. Le controversie soggette al giudizio secondo equità necessaria del giudice di pace	37
4.1. Il ricorso per cassazione avverso le sentenze rese secondo equità. In particolare, l'impugnabilità per violazione di norme di diritto	43
4.2. ( <i>Segue</i> ). L'impugnazione <i>ex art.</i> 360, comma 1, n. 3, c.p.c. dopo la sentenza n. 206/04 della Corte costituzionale	46
5. L'introduzione dell'appello a critica vincolata avverso la sentenza secondo equità necessaria resa dal giudice di pace	49

	<i>pag.</i>
5.1. Disciplina e struttura dell'appello <i>ex art. 339</i> , comma 3, c.p.c.	54
5.2. I motivi d'appello. La violazione di norme sul procedimento	59
5.2.1. ( <i>Segue</i> ). La violazione delle norme sulla competenza	62
5.2.2. ( <i>Segue</i> ). I vizi attinenti alla motivazione	64
5.2.3. ( <i>Segue</i> ). La violazione di norme costituzionali e di rango comunitario. Il mancato richiamo degli obblighi internazionali	67
5.2.4. ( <i>Segue</i> ). La violazione dei principi regolatori della materia	70
5.3. Il criterio di decisione sul merito	74
6. Sentenze rese secondo equità necessaria e ricorso per cassazione	76
7. L'impugnazione della sentenza resa secondo equità concordata	78
7.1. ( <i>Segue</i> ). L'impugnazione <i>ex art. 360</i> , comma 1, n. 3, c.p.c.	80
8. La revocazione delle sentenze equitative	82

## CAPITOLO II

### L'impugnazione dei lodi equitativi

1. Premessa	88
2. La nullità del lodo equitativo per i motivi di cui all'art. 829, comma 1, c.p.c.	89
2.1. ( <i>Segue</i> ). La nullità del lodo per invalidità della convenzione di arbitrato (art. 829, comma 1, n. 1, c.p.c.)	90
2.1.1. ( <i>Segue</i> ). Le conseguenze della mancata eccezione di invalidità della convenzione di arbitrato	93
2.2. La nullità del lodo reso fuori dai limiti della convenzione di arbitrato o che ha deciso il merito in ogni altro caso in cui il merito non poteva essere deciso (art. 829, comma 1, n. 4, c.p.c.)	96
2.3. La nullità del lodo per omessa esposizione dei motivi (art. 829, comma 1, n. 5, c.p.c.). Premessa	98
2.3.1. ( <i>Segue</i> ). La portata dell'obbligo di motivazione del lodo arbitrato	99
2.3.2. ( <i>Segue</i> ). La motivazione in diritto del lodo d'equità	101
2.4. La nullità del lodo per violazione delle forme prescritte a pena di nullità dalle parti (art. 829, comma 1, n. 7, c.p.c.). In particolare, la violazione delle norme previste dalle parti in materia di assunzione probatoria	105
2.5. La contrarietà del lodo ad altro lodo non impugnabile o a sentenza passata in giudicato (art. 829, comma 1, n. 8, c.p.c.)	106
2.6. La nullità del lodo per violazione del principio del contraddittorio (art. 829, comma 1, n. 9, c.p.c.)	108
3. I limiti dell'esclusione dell'impugnazione del lodo equitativo per violazione di norme di diritto	109

	<i>pag.</i>
3.1. La nullità del lodo per <i>errores in iudicando</i>	115
3.2. L'arbitrato con elementi di estraneità. L'individuazione della legge applicabile ad opera dell'arbitro d'equità in assenza di scelta delle parti	116
3.3. La violazione di norme inderogabili. Il quadro interpretativo sino al 2006	118
3.3.1. ( <i>Segue</i> ). ... e nel vigente quadro normativo. L'impugnabilità per contrarietà all'ordine pubblico del lodo equitativo in contrasto con norme inderogabili. Critica	121
3.3.1.1. ( <i>Segue</i> ). L'impugnabilità del lodo equitativo per violazione di norme inderogabili quale violazione di legge rilevante <i>ex art.</i> 829, comma 3, c.p.c.	123
3.3.2. ( <i>Segue</i> ). Le norme comunitarie nel sistema dell'impugnazione del lodo equitativo	126
3.3.3. ( <i>Segue</i> ). Disposizioni contrattuali ed impugnazione del lodo equitativo. Premessa	130
3.3.3.1. ( <i>Segue</i> ). Cenni di diritto comparato	131
3.3.3.2. ( <i>Segue</i> ). La soluzione proposta	133
3.3.4. ( <i>Segue</i> ). Violazione delle norme sull'ammissibilità e sull'efficacia delle prove e della regola dell'onere della prova: considerazioni preliminari	135
3.3.4.1. ( <i>Segue</i> ). Il vincolo dell'arbitro d'equità alle norme in tema di ammissibilità ed efficacia delle prove	138
3.3.4.2. ( <i>Segue</i> ). L'onere della prova nell'arbitrato d'equità	139
3.4. <i>Errores in iudicando</i> e controversie in materia di lavoro	142
3.5. L'impugnazione per violazione di norme di diritto nell'arbitrato societario	144
3.5.1. ( <i>Segue</i> ). Arbitrabilità, disponibilità e divieto di decisione equitativa	146
3.5.2. ( <i>Segue</i> ). Questioni incidentali non compromettibili e divieto di decisione equitativa	149
4. Il criterio di decisione nel merito seguito dal giudice dell'impugnazione per nullità nella fase rescissoria	154
4.1. ( <i>Segue</i> ). La decisione equitativa a seguito dell'annullamento del lodo	157
4.2. ( <i>Segue</i> ). Annullamento parziale del lodo e parametro di decisione	158
5. Lodo irrituale equitativo ed impugnazione. Considerazioni preliminari sulla natura del lodo	160
5.1. ( <i>Segue</i> ). L'impugnazione del lodo irrituale equitativo per violazione di norme di diritto	162

## CAPITOLO III

## Decisione assunta secondo l'erroneo criterio di giudizio e impugnazioni

1. Premessa	167
2. Individuazione del mezzo di impugnazione della sentenza resa secondo l'erroneo parametro decisorio: enunciazione del problema	168
2.1. ( <i>Segue</i> ). L'erroneo ricorso all'equità da parte del giudice di diritto. Le posizioni di dottrina e giurisprudenza	169
2.2. ( <i>Segue</i> ). La soluzione proposta	172
2.3. La decisione resa secondo diritto dal giudice d'equità	174
2.4. Il ricorso all'erroneo criterio di decisione quale motivo di impugnazione. Il ricorso all'equità anziché al diritto	175
2.5. ( <i>Segue</i> ). Il ricorso al diritto anziché all'equità	177
3. Il lodo rituale assunto secondo l'erroneo parametro di decisione	179
3.1. L'erroneo ricorso all'equità da parte dell'arbitro di diritto: cenni di diritto comparato	180
3.1.1. ( <i>Segue</i> ). Il quadro in Germania	181
3.1.2. ( <i>Segue</i> ). ... in Svizzera	183
3.1.3. ( <i>Segue</i> ). ... in Francia	186
3.2. La sorte del lodo estero reso erroneamente secondo equità in sede di riconoscimento	188
3.3. Il ricorso all'erroneo criterio di decisione nell'ambito della Convenzione ICSID	191
3.3.1. Le ricadute applicative delle diverse tesi sul motivo di impugnazione per eccesso di potere (art. 52, par. 1, lett. b) della Convenzione di Washington del 1965)	193
3.4. L'impugnazione del lodo erroneamente pronunciato secondo equità. Le posizioni di dottrina e giurisprudenza	195
3.4.1. La soluzione proposta: l'erroneo ricorso all'equità quale violazione dei limiti della convenzione di arbitrato	198
3.4.1.1. ( <i>Segue</i> ). Critica alle tesi contrarie alla qualificazione dell'erroneo ricorso all'equità in termini di violazione dei limiti della convenzione di arbitrato	199
3.4.2. Individuazione dei casi di erroneo ricorso all'equità	201
3.5. La decisione secondo diritto dell'arbitro d'equità. Premessa	204
3.5.1. Cenni di diritto comparato	204
3.5.1.1. ( <i>Segue</i> ). Il quadro in Germania ed in Svizzera	204
3.5.1.2. ( <i>Segue</i> ). ... ed in Francia	207
3.5.2. Le soluzioni accolte nella vigenza del codice di rito del 1865	209

	<i>pag.</i>
3.5.3. ( <i>Segue</i> ). La decisione assunta secondo diritto dagli arbitri d'equità nel codice vigente. L'obbligo di decisione secondo equità	211
3.5.3.1. ( <i>Segue</i> ). L'impugnazione del lodo in caso di affermata coincidenza fra diritto ed equità	212
3.5.3.2. ( <i>Segue</i> ). ... in caso di facoltà per gli arbitri di ricorrere all'equità	213
3.5.3.3. ( <i>Segue</i> ). ... in caso di erroneo o ingiustificato ricorso al diritto	214
4. L'impugnazione del lodo irrituale reso secondo l'erroneo parametro di decisione	217

## CAPITOLO IV

## Le difese dei terzi nei confronti delle decisioni equitative

1. Premesse all'indagine. L'opposizione di terzo ordinaria nei confronti delle decisioni equitative	221
1.1. ( <i>Segue</i> ). ... e l'opposizione di terzo revocatoria	224
1.2. ( <i>Segue</i> ). L'equivalenza nei confronti dei terzi degli effetti della sentenza e del lodo rituale	227
2. L'efficacia <i>ultra partes</i> delle decisioni equitative	233
2.1. ( <i>Segue</i> ). La tesi che nega l'efficacia <i>ultra partes</i> della sentenza secondo equità concordata. Critica	235
2.2. ( <i>Segue</i> ). I rimedi concessi ai terzi titolari di rapporti dipendenti nei confronti delle decisioni equitative	238
3. Successione a titolo particolare nel diritto controverso e decisione equitativa. Premessa	239
3.1. ( <i>Segue</i> ). La tesi contraria all'estensione, a determinate condizioni, degli effetti della decisione equitativa nei confronti del successore a titolo particolare	242
3.2. ( <i>Segue</i> ). La validità e l'opponibilità al successore a titolo particolare della decisione resa a seguito di richiesta di decisione equitativa formulata dal dante causa	243
3.3. ( <i>Segue</i> ). Conclusioni sui rimedi offerti al successore a titolo particolare avverso le decisioni equitative	247
4. La decisione sull'opposizione di terzo: il criterio di giudizio	247
4.1. ( <i>Segue</i> ). Nell'opposizione ordinaria di terzo	249
4.2. ( <i>Segue</i> ). Nell'opposizione di terzo revocatoria	252

	<i>pag.</i>
5. Il mezzo di impugnazione esperibile contro la sentenza che ha deciso l'opposizione di terzo secondo un parametro di decisione differente da quello della sentenza impugnata	254
6. Rilievi di sintesi	256
 <i>Bibliografia</i>	 257
<i>Indice analitico</i>	295