

INDICE

| | |
|----------------------------|----|
| <i>Abbreviazioni</i> | xI |
|----------------------------|----|

INTRODUZIONE

| | |
|--|---|
| I. Il diritto delle parti all'arbitrato | 1 |
| II. La particolare importanza del rispetto della volontà delle parti nell'arbitrato commerciale internazionale | 4 |
| III. La rilevanza della dimensione transnazionale dell'arbitrato per il giudice dell' <i>enforcement</i> . Differenza tra <i>enforcement</i> ed esecuzione . | 9 |

CAPITOLO PRIMO

LA NOZIONE DI SENTENZA ARBITRALE DEL COMMERCIO INTERNAZIONALE

| | |
|-------------------|----|
| 1. Premessa | 17 |
|-------------------|----|

Sezione Prima

LA NOZIONE DI SENTENZA ARBITRALE

| | |
|---|----|
| 2. La nozione di sentenza arbitrale negli strumenti internazionali | 20 |
| 3. La nozione di sentenza arbitrale in alcuni ordinamenti interni | 29 |
| 4. La nozione di sentenza arbitrale nell'ordinamento italiano | 36 |
| 5. La sentenza arbitrale a effetti contrattuali nel quadro delle convenzioni internazionali | 47 |

Sezione Seconda

IL CARATTERE COMMERCIALE E INTERNAZIONALE

| | |
|--|----|
| 6. Il carattere commerciale della sentenza arbitrale | 52 |
| 7. Il carattere internazionale della sentenza arbitrale | 56 |
| 8. Il <i>floating arbitration</i> tra mito e realtà | 61 |
| 9. Il sistema <i>self-contained</i> realizzato dalla Convenzione di Washington e la perfetta internazionalità delle sentenze ICSID | 65 |

CAPITOLO SECONDO
LA JURISDICTION TO ENFORCE

- | | | |
|-----|---|----|
| 10. | La giurisdizione del giudice statale | 71 |
| | 10.1. <i>Segue</i> . Nei procedimenti di <i>enforcement</i> | 74 |

Sezione Prima

IL DINIEGO DI *EXEQUATUR* PER CARENZA DI *PERSONAL JURISDICTION*

- | | | |
|-----|---|-----|
| 11. | Cognizione e <i>jurisdiction to enforce</i> davanti ai giudici statunitensi . | 77 |
| 12. | Il diniego di <i>exequatur</i> per carenza di <i>jurisdiction</i> : problemi di compatibilità con il diritto pattizio | 81 |
| 13. | La Convenzione di New York quale fonte della giurisdizione internazionale | 83 |
| | 13.1. <i>Segue</i> . Alla luce delle leggi statali di alcuni Stati membri | 84 |
| | 13.2. <i>Segue</i> . Alla luce della giurisprudenza successiva | 89 |
| | 13.3. <i>Segue</i> . Alla luce della giurisprudenza USA in tema di immunità degli Stati | 91 |
| 14. | La compatibilità del diritto pattizio con il principio costituzionale del <i>due process</i> | 95 |
| 15. | La <i>jurisdiction to enforce</i> in assenza di beni da eseguire nel <i>forum executionis</i> | 97 |
| 16. | Panama e Washington come New York | 99 |
| 17. | La <i>jurisdiction to enforce</i> delle sentenze giudiziarie | 104 |

Sezione Seconda

IL *FORUM NON CONVENIENS* NEI PROCEDIMENTI DI *ENFORCEMENT*

- | | | |
|-----|--|-----|
| 18. | L'applicabilità del <i>forum non conveniens</i> ai procedimenti di <i>enforcement</i> | 107 |
| 19. | Il <i>forum non conveniens</i> nella giurisprudenza statunitense e la <i>transfer's rule</i> | 110 |
| | 19.1. <i>Segue</i> . Difficoltà operative in relazione ai procedimenti di <i>enforcement</i> | 112 |
| 20. | La distinzione tra <i>enforcement</i> ed esecuzione | 115 |
| 21. | La Convenzione di New York e l'onere della prova | 116 |

CAPITOLO TERZO
LA CONVENZIONE ARBITRALE

Sezione Prima

LA NOZIONE DI INVALIDITÀ DELLA CONVENZIONE ARBITRALE

- | | | |
|-----|--|-----|
| 22. | La convenzione di arbitrato: compromesso e clausola compromissoria | 119 |
| 23. | Atto di missione e <i>forum prorogatum</i> | 121 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 24. | L'invalidità della convenzione arbitrale negli strumenti internazionali | 127 |
| 25. | La legge applicabile alla convenzione arbitrale. Termini della questione | 130 |
| 26. | Nullità e inesistenza della convenzione arbitrale | 133 |
| 26.1. | <i>Segue.</i> La <i>confirmation</i> del lodo nei confronti dei terzi | 135 |

Sezione Seconda

LA LEGGE APPLICABILE ALLE PARTI: CAPACITÀ E POTERE DI COMPROMETTERE

| | | |
|-------|---|-----|
| 27. | La capacità di compromettere negli strumenti internazionali | 138 |
| 28. | Il rinvio agli ordinamenti statali e il <i>favor arbitrati</i> | 141 |
| 28.1. | <i>Segue.</i> Limiti alla volontà arbitrale derivanti da criteri ristretti di giurisdizione: esclusione | 144 |
| 29. | Il potere di compromettere. Il silenzio del diritto pattizio e l'orientamento della giurisprudenza | 145 |
| 30. | La capacità di compromettere di Stati ed enti pubblici: il superamento del meccanismo conflittuale | 148 |
| 30.1. | <i>Segue.</i> Cenni sull'immunità dalla giurisdizione | 153 |

Sezione Terza

LA LEGGE APPLICABILE AI PROFILI DI VALIDITÀ FORMALE E SOSTANZIALE DELLA CONVENZIONE ARBITRALE

| | | |
|-------|--|-----|
| 31. | La prospettiva conflittualistica scelta dal diritto pattizio | 158 |
| 32. | Rilevanza e limiti della volontà privata: la legge di autonomia | 160 |
| 32.1. | <i>Segue.</i> La scelta implicita delle parti | 162 |
| 32.2. | <i>Segue.</i> Inammissibilità del rinvio a principi generali di diritto, <i>lex mercatoria</i> e diritto internazionale | 164 |
| 33. | La rilevanza residuale della sede arbitrale | 166 |
| 34. | La prospettiva conflittualistica e le preclusioni processuali | 169 |
| 35. | I limiti della prospettiva conflittualistica | 173 |
| | a) Rispetto ai profili di validità sostanziale: eccesso di potere e incompromettibilità della controversia | 173 |
| | b) Rispetto ai profili di validità formale | 177 |
| 36. | La validità formale dell'accordo arbitrale nelle relazioni del commercio internazionale: il <i>favor executionis</i> e il principio <i>in dubio pro riconoscimento</i> | 181 |
| 37. | Cenni sui vizi del consenso | 185 |

CAPITOLO QUARTO

IL PROCEDIMENTO ARBITRALE

| | | |
|-----|----------------|-----|
| 38. | Premessa | 187 |
|-----|----------------|-----|

Sezione Prima

GLI *ERRORES IN PROCEDENDO*

| | | |
|-------|--|-----|
| 39. | La supremazia della volontà delle parti sulle norme imperative della <i>lex loci arbitratus</i> nel diritto internazionale pattizio | 192 |
| 40. | La diversa prospettiva degli ordinamenti interni | 197 |
| 41. | Il diverso grado di tutela accordato alla volontà delle parti nell'impugnativa per nullità. Il lodo arbitrale tra Scilla e Cariddi | 202 |
| 42. | Contro Scilla e Cariddi la necessità di una normativa processuale uniforme: i correttivi introdotti dalla Convenzione di Ginevra del 1961 .. | 206 |
| 43. | Questioni residuali | 209 |
| 43.1. | <i>Segue.</i> La definizione « internazionale » delle nozioni di tribunale e procedura arbitrale | 209 |
| 43.2. | <i>Segue.</i> L'impossibilità di far valere il vizio processuale in assenza di pregiudizio | 211 |
| 43.3. | <i>Segue.</i> Il necessario collegamento tra la violazione delle norme procedurali e il lodo. La sanatoria del vizio in corso di arbitrato e la sua rilevanza sugli esiti della controversia . | 211 |

Sezione Seconda

LA VIOLAZIONE DEL *DUE PROCESS*

| | | |
|-----|--|-----|
| 44. | L'inderogabilità del <i>due process</i> | 214 |
| 45. | Il <i>due process</i> nella prospettiva conflittuale | 216 |
| 46. | Il rapporto tra violazioni del <i>due process</i> ed <i>errores in procedendo</i> . | 218 |
| 47. | <i>Due process</i> e <i>public policy</i> : le ragioni del rinvio alla <i>lex fori executionis</i> | 219 |
| 48. | Il <i>due process</i> negli strumenti internazionali e nella giurisprudenza . | 222 |
| 49. | In tema di <i>proper notice</i> | 223 |
| 50. | In tema di violazione del contraddittorio in corso di arbitrato | 228 |
| 51. | Modalità e termini di contestazione delle violazioni del giusto processo | 231 |
| 52. | La rilevanza della volontà privata nella definizione delle regole procedurali | 234 |

CAPITOLO QUINTO

L'ECESSO DI POTERE

| | | |
|-------|---|-----|
| 53. | La scaturigine negoziale del potere iudicante dell'arbitro | 237 |
| 54. | L'eccesso di potere e l'inesistenza dell'accordo arbitrale | 240 |
| 55. | L'eccesso di potere negli strumenti internazionali. Esclusione della c.d. infra-petizione | 244 |
| 56. | Eccesso di potere e ultra-petizione | 247 |
| 57. | Sull'incidenza del comportamento processuale delle parti sull'eccesso di potere | 252 |
| 58. | Il rispetto della volontà privata nella definizione del merito della controversia | 255 |
| 59. | L'arbitrato di diritto. Il rapporto tra principi equitativi e <i>rules of law</i> . | 257 |
| 59.1. | <i>Segue.</i> In riferimento alla <i>lex mercatoria</i> | 260 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 60. | L'arbitrato di equità e la rilevanza delle <i>rules of law</i> | 262 |
| 60.1. | <i>Segue</i> . In riferimento alle norme imperative | 264 |
| 61. | <i>L'error in iudicando</i> : irrilevanza nei giudizi di <i>enforcement</i> | 266 |
| 61.1. | <i>Segue</i> . Specificità del problema relativo alla corretta applicazione delle norme conflittuali | 268 |
| 62. | L' <i>enforcement</i> parziale del lodo | 270 |

CAPITOLO SESTO

L'IMPUGNATIVA DELLE SENTENZE ARBITRALI

| | | |
|-------|---|-----|
| 63. | L'annullamento e l' <i>enforcement</i> del lodo nel diritto pattizio | 273 |
| 64. | L'autorità deputata all'annullamento del lodo | 276 |
| 65. | La giurisdizione del giudice della nullità e l'efficacia extraterritoriale della sentenza di annullamento | 280 |
| 66. | Conseguenze dell'annullamento nei giudizi di <i>enforcement</i> : la prassi giurisprudenziale | 282 |
| 67. | Sospensione e sospensione <i>ex lege</i> della sentenza arbitrale | 285 |
| 67.1. | <i>Segue</i> . In riferimento alla Convenzione di Washington | 288 |
| 68. | Nullità ed <i>enforcement</i> : il giusto contemperamento di interessi contrapposti realizzato dal diritto pattizio | 291 |
| 69. | L' <i>enforcement</i> di lodi annullati nel Paese di origine | 292 |
| 70. | Le critiche della dottrina | 296 |
| | i) Sulla non conformità alla Convenzione di New York | 296 |
| | ii) Sulla <i>policy</i> del diritto pattizio | 298 |
| | iii) Sulla legittima aspettativa delle parti | 299 |
| 71. | I consensi della dottrina | 301 |
| | i) Sulla conformità alla Convenzione di New York | 301 |
| | ii) Sulla <i>policy</i> del diritto pattizio | 303 |
| | iii) Sulla legittima aspettativa delle parti | 305 |
| 72. | La circolazione internazionale di lodi annullati nella prospettiva della denazionalizzazione dell'arbitrato. Ancora sul <i>floating arbitration</i> | 306 |
| 73. | La rilevanza dei <i>grounds for annulment</i> | 310 |
| 73.1. | <i>Segue</i> . Problematiche di diritto interno legate alla tutela delle parti | 312 |

CAPITOLO SETTIMO

ORDINE PUBBLICO E ARBITRABILITÀ DELLE CONTROVERSIE

| | | |
|-----|----------------|-----|
| 74. | Premessa | 315 |
|-----|----------------|-----|

Sezione Prima

LA CONTRARIETÀ DELLA SENTENZA ARBITRALE
ALL'ORDINE PUBBLICO DELL'ORDINAMENTO RICEVENTE

| | | |
|-----|--|-----|
| 75. | La diversa funzione dell'ordine pubblico nel diritto civile e nel diritto internazionale privato | 319 |
|-----|--|-----|

| | | |
|-----|---|-----|
| 76. | Ordine pubblico e norme di applicazione necessaria | 324 |
| | 76.1. <i>Segue</i> . In tema di norme imperative | 327 |
| 77. | La rilevanza del concetto di <i>Inlandsbeziehung</i> nella distinzione tra ordine pubblico interno e internazionale | 329 |
| 78. | L'esclusiva rilevanza dell'ordine pubblico internazionale nei giudizi di <i>enforcement</i> | 335 |
| | 78.1. <i>Segue</i> . L'ordine pubblico nei procedimenti di omologa dei lodi nazionali | 344 |
| 79. | Il concetto di ordine pubblico nella prassi giurisprudenziale | 349 |
| | 79.1. <i>Segue</i> . L'ordine pubblico processuale | 350 |
| | a) In relazione all'accordo arbitrale | 350 |
| | b) In relazione al procedimento arbitrale: l'imparzialità dell'arbitro | 351 |
| | c) Ancora in relazione al procedimento arbitrale: il principio del <i>due process</i> | 353 |
| | d) In relazione alla sentenza arbitrale | 356 |
| | 79.2. <i>Segue</i> . L'ordine pubblico sostanziale | 358 |
| 80. | La contrarietà del lodo a sentenza arbitrale o giudiziaria precedenti | 360 |
| 81. | Il carattere manifesto della violazione dell'ordine pubblico tra rilevanza <i>ex officio</i> e onere probatorio | 361 |

Sezione Seconda

LA NON COMPROMETTIBILITÀ PER ARBITRI DELLE CONTROVERSIE

| | | |
|-----|--|-----|
| 82. | L'arbitrabilità delle controversie e l'incidenza delle scelte interne dei legislatori statali | 364 |
| 83. | La compromettibilità per arbitri negli ordinamenti di <i>Common law</i> e <i>Civil law</i> : la prospettiva dell'ordine pubblico | 366 |
| 84. | La diversa valenza dell'ordine pubblico nella definizione dell'area del compromettibile | 369 |

CONSIDERAZIONI CONCLUSIVE

| | | |
|-----|---|-----|
| 85. | La specificità dell'arbitrato commerciale internazionale: conseguenze giuridiche | 373 |
| | 85.1. <i>Segue</i> . In tema di convenzione arbitrale | 377 |
| | 85.2. <i>Segue</i> . In tema di procedimento arbitrale | 379 |
| | 85.3. <i>Segue</i> . In tema di pronuncia arbitrale | 381 |
| | 85.4. <i>Segue</i> . Quanto all'esecuzione nell'ordinamento ricevente | 383 |
| 86. | Il superamento della prospettiva conflittuale e dell'arbitrato estero per una maggiore tutela della volontà delle parti | 384 |
| 87. | La <i>jurisdiction to enforce</i> | 385 |

| | |
|---------------------------|-----|
| <i>Bibliografia</i> | 387 |
|---------------------------|-----|