

---

**Mediazione  
come condizione di procedibilità.  
Controlli nel processo**

**Prof.ssa Silvana Dalla Bontà  
Università di Trento**

---



▶ **La riforma Cartabia e le sue 'anime'**

- **Efficienza del processo civile**
- **Revisione degli strumenti alternativi alla giurisdizione**

▶ **Complementarità**

- **Una nuova complementarità?**
  - **Mediazione e condizione di procedibilità**
  - **Effettività della mediazione**
    - **(1°) Incontro di mediazione**
    - **Partecipazione delle parti**
    - **Sanzioni processuali**
  - **Dovere di informativa & Incentivi fiscali / Sostegno economico**

---

# **La riforma del processo civile e le sue 'anime'**



## LE ANIME DELLA RIFORMA DELLA GIUSTIZIA CIVILE

- ▶ **Efficienza del processo civile**



**Co-esistenza**

**Co-efficienza**

- ▶ **Revisione degli strumenti alternativi**

---

**Verso una nuova complementarità?**

---



## **LE 'CONDIZIONI DI VITA' DELLA NUOVA COMPLEMENARITÀ**

- ▶ **Ruolo dell'avvocatura**
- ▶ **Ruolo della magistratura**
- ▶ **Organizzazione del 'servizio mediazione' e della macchina giudiziaria**

---

**La novella del d.lgs. n. 28 del 2010  
negli interventi del d.lgs. n. 149 del 2022**



---

**Promozione & Diffusione**  
**di una cultura della Giustizia consensuale**  
*versus*  
**‘processualizzazione’ della mediazione**

---



---

# **Mediazione come condizione di procedibilità**



# LA MEDIAZIONE COME CONDIZIONE DI PROCEDIBILITÀ

## TIPOLOGIE

- ▶ **Tentativo obbligatorio di mediazione**
  - ▶ ***Ex lege*** (art. 5, co. 1)
  - ▶ ***Iussu iudicis*** (art. 5-quater)
  - ▶ ***Ex contractu*** (art. 5-sexies)

---

**Mediazione**  
**come condizione di procedibilità**  
***ex lege***



## Art. 5

### Condizione di procedibilità e rapporti con il processo

I. Chi intende esercitare in giudizio un'azione relativa a una controversia in materia di condominio, diritti reali, divisione, successioni ereditarie, patti di famiglia, locazione, comodato, affitto di aziende, risarcimento del danno derivante da responsabilità medica e sanitaria e da diffamazione con il mezzo della stampa o con altro mezzo di pubblicità, contratti assicurativi, bancari e finanziari, **associazione in partecipazione, consorzio, franchising, opera, rete, somministrazione, società di persone e subfornitura**, è tenuto preliminarmente a esperire il procedimento di mediazione ai sensi del presente capo.

---

**Eccezione di improcedibilità  
della domanda giudiziale**



## Art. 5

### Condizione di procedibilità e rapporti con il processo

2. Nelle controversie di cui al comma 1 l'esperimento del procedimento di mediazione è condizione di procedibilità della domanda giudiziale. **L'improcedibilità è eccepita dal convenuto, a pena di decadenza, o rilevata d'ufficio dal giudice non oltre la prima udienza. Il giudice, quando rileva che la mediazione non è stata esperita o è già iniziata, ma non si è conclusa, fissa la successiva udienza dopo la scadenza del termine di cui all'articolo 6. A tale udienza, il giudice accerta se la condizione di procedibilità è stata soddisfatta e, in mancanza, dichiara l'improcedibilità della domanda giudiziale.**

## Art. 6 Durata

1. Il procedimento di mediazione ha **una durata non superiore a tre mesi**, prorogabile di ulteriori tre mesi dopo la sua instaurazione e prima della sua scadenza con accordo scritto delle parti.
2. Il **termine** di cui al comma 1 **decorre dalla data di deposito della domanda di mediazione o dalla scadenza del termine fissato dal giudice per il deposito della stessa e**, anche nei casi in cui il giudice dispone il rinvio della causa ai sensi dell'articolo 5, comma 2, ovvero ai sensi dell'articolo 5-quater, comma 1, non è soggetto a sospensione feriale.
3. Se pende il giudizio, le parti comunicano al giudice la proroga del termine di cui al comma 1.

---

**Quando è integrata  
la condizione di procedibilità?**



# CONTROLLI NEL PROCESSO

## ► **Piano**

### A. **Procedurale**

- **Quando** si deve svolgere il controllo?
- **Come** si deve svolgere il controllo?

### B. **'Meritale'**

- **Quando** è **integrata** la condizione di procedibilità?
- **Come** si deve/può **verificare** l'avvenuta integrazione?

### C. **Sanzionatorio**

- **Quali conseguenze** nel processo?

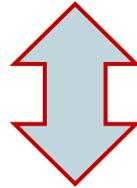
---

**I controlli nel processo:**

***B. Il piano 'meritale'***



- 
- **Quando è integrata la condizione di procedibilità?**
  - **Come si deve/può verificare l'avvenuta integrazione?**



**Effettività della mediazione**



---

# **Il (primo) incontro**

---



## Art. 8 Procedimento

4. Le parti partecipano **personalmente** alla procedura di mediazione. **In presenza di giustificati motivi**, possono delegare **un rappresentante a conoscenza dei fatti** e **munito dei poteri necessari per la composizione della controversia**. I soggetti diversi dalle persone fisiche partecipano alla procedura di mediazione avvalendosi di rappresentanti o delegati a conoscenza dei fatti e muniti dei poteri necessari per la composizione della controversia. **Ove necessario, il mediatore chiede alle parti di dichiarare i poteri di rappresentanza e ne dà atto a verbale.**

## Art. 8 Procedimento

6. **Al primo incontro**, il **mediatore** espone la funzione e le modalità di svolgimento della mediazione, e **si adopera affinché le parti raggiungano un accordo di conciliazione**. **Le parti e gli avvocati che le assistono cooperano in buona fede e lealmente al fine di realizzare un effettivo confronto sulle questioni controverse**. Del primo incontro è redatto, a cura del mediatore, verbale sottoscritto da tutti i partecipanti.

---

# **Pre- e post-riforma Cartabia**



## **QUESTIONI**

- 1. Chi deve essere presente al primo incontro?***
- 2. Quale è la funzione del primo incontro?***

---

**1<sup>a</sup> questione**

**Chi deve essere presente al primo incontro?**



## Art. 8 Procedimento

4. Le parti partecipano **personalmente** alla procedura di mediazione. **In presenza di giustificati motivi**, possono delegare **un rappresentante a conoscenza dei fatti** e **munito dei poteri necessari per la composizione della controversia**. I soggetti diversi dalle persone fisiche partecipano alla procedura di mediazione avvalendosi di rappresentanti o delegati a conoscenza dei fatti e muniti dei poteri necessari per la composizione della controversia. **Ove necessario, il mediatore chiede alle parti di dichiarare i poteri di rappresentanza e ne dà atto a verbale.**

---

# **Conseguenze della mancata partecipazione delle parti alla mediazione**



**Art. 12-bis**  
**Conseguenze processuali**  
**della mancata partecipazione al procedimento di mediazione**

1. **Dalla mancata partecipazione al primo incontro senza giustificato motivo** al procedimento di mediazione, il giudice può desumere **argomenti di prova** nel successivo giudizio ai sensi dell'articolo 116, secondo comma, del codice di procedura civile.
2. **Quando la mediazione costituisce condizione di procedibilità**, il giudice condanna la parte costituita **che non ha partecipato al primo incontro senza giustificato motivo** al versamento all'entrata del bilancio dello Stato di una somma di importo corrispondente al doppio del contributo unificato dovuto per il giudizio.
3. **Nei casi di cui al comma 2**, con il provvedimento che definisce il giudizio, il giudice, se richiesto, **può altresì condannare la parte soccombente al pagamento in favore della controparte di una somma equitativamente determinata** in misura non superiore nel massimo alle spese del giudizio maturate dopo la conclusione del procedimento di mediazione.
4. Quando provvede ai sensi del comma 2, **il giudice trasmette copia del provvedimento adottato nei confronti di una delle amministrazioni pubbliche** di cui all'articolo 1, comma 2, del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, **al pubblico ministero presso la sezione giurisdizionale della Corte dei conti, e copia del provvedimento adottato nei confronti di uno dei soggetti vigilati all'autorità di vigilanza competente.**

# MANCATA PARTECIPAZIONE COSTELLAZIONE DI IPOTESI

- A. ***Mancata partecipazione tout court della futura parte attrice al 1° incontro***
- ***Mancato assolvimento della condizione di procedibilità***
  - ***Eccezione ex officio o ex parte***
  - ***Ordine del giudice di avviare la mediazione + fissazione udienza a 3 mesi***
  - ***Verifica in codesta udienza dell'integrazione***

# MANCATA PARTECIPAZIONE COSTELLAZIONE DI IPOTESI

**B. Mancata partecipazione personale della futura parte (persona fisica) attrice al 1° incontro, ma partecipazione mediante rappresentante**

- **Quaestio: sussistenza o meno dei «giustificati motivi»?**
- **Assolta la condizione di procedibilità?**
- **Sanzioni?**

Interpretazione dei

**! «giustificati motivi» !**

# MANCATA PARTECIPAZIONE COSTELLAZIONE DI IPOTESI

**B. Mancata partecipazione personale della futura parte (persona fisica) attrice al 1° incontro, ma partecipazione mediante rappresentante**

- **Quaestio: sussistenza o meno dei «giustificati motivi»?**
- **Assolta la condizione di procedibilità?**
- **Sanzioni?**

**! «Procura» !**

# MANCATA PARTECIPAZIONE COSTELLAZIONE DI IPOTESI

- C. Mancata partecipazione tout court della futura parte convenuta al 1° incontro**
- **Nessun rilievo ai fini dell'assolvimento della condizione di procedibilità**
  - **Sanzioni?**

# MANCATA PARTECIPAZIONE COSTELLAZIONE DI IPOTESI

**D. Mancata partecipazione della futura parte (persona fisica) convenuta al 1° incontro, ma partecipazione con rappresentante**

- **Quaestio: sussistenza o meno dei «giustificati motivi»?**
- **Sanzioni?**

Interpretazione dei

**! «giustificati motivi» !**

**Art. 12-bis**  
**Conseguenze processuali**  
**della mancata partecipazione al procedimento di mediazione**

1. **Dalla mancata partecipazione al primo incontro senza giustificato motivo** al procedimento di mediazione, il giudice può desumere **argomenti di prova** nel successivo giudizio ai sensi dell'articolo 116, secondo comma, del codice di procedura civile.
2. **Quando la mediazione costituisce condizione di procedibilità**, il giudice condanna la parte costituita **che non ha partecipato al primo incontro senza giustificato motivo** al versamento all'entrata del bilancio dello Stato di una somma di importo corrispondente al doppio del contributo unificato dovuto per il giudizio.
3. **Nei casi di cui al comma 2**, con il provvedimento che definisce il giudizio, il giudice, se richiesto, **può altresì condannare la parte soccombente al pagamento in favore della controparte di una somma equitativamente determinata** in misura non superiore nel massimo alle spese del giudizio maturate dopo la conclusione del procedimento di mediazione.
4. Quando provvede ai sensi del comma 2, **il giudice trasmette copia del provvedimento adottato nei confronti di una delle amministrazioni pubbliche** di cui all'articolo 1, comma 2, del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, **al pubblico ministero presso la sezione giurisdizionale della Corte dei conti, e copia del provvedimento adottato nei confronti di uno dei soggetti vigilati all'autorità di vigilanza competente.**

---

## **2ª questione**

**Quale la funzione del primo incontro?**



## Art. 8 Procedimento

6. **Al primo incontro**, il **mediatore** espone la funzione e le modalità di svolgimento della mediazione, e **si adopera affinché le parti raggiungano un accordo di conciliazione**. **Le parti e gli avvocati che le assistono cooperano in buona fede e lealmente al fine di realizzare un effettivo confronto sulle questioni controverse**. Del primo incontro è redatto, a cura del mediatore, verbale sottoscritto da tutti i partecipanti.

# PRIMO INCONTRO COOPERAZIONE CON LEALTÀ E BUONA FEDE

- ***Verificabile?***
- ***Sanzionabile?***

**! «riservatezza  
della mediazione» !**

## **Art. 9**

### **Dovere di riservatezza**

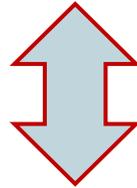
I. Chiunque **presta** la propria opera o il proprio servizio nell'organismo o **partecipa** al procedimento di mediazione è **tenuto all'obbligo di riservatezza rispetto alle dichiarazioni rese e alle informazioni acquisite durante il procedimento medesimo.**

---

**I controlli nel processo:**  
**A. Il piano ‘procedurale’**



- 
- **Quando** si deve svolgere il controllo?
  - **Come** si deve svolgere il controllo?



**Effettività della mediazione**



---

# **Profili processuali**



**Processo di cognizione secondo il rito ordinario**  
**Art. 163, co. 3 c.p.c.**  
**Atto di citazione**

**3. L'atto di citazione deve contenere:**

**[...]**

**3-bis) l'indicazione, nei casi in cui la domanda è soggetta a condizione di procedibilità, dell'assolvimento degli oneri previsti per il suo superamento;**

**Procedimento semplificato di cognizione**  
**Art. 281, undecies, co. 1 c.p.c.**  
**Forma della domanda e costituzione delle parti**

- I. La domanda si propone con ricorso**, sottoscritto a norma dell'articolo 125, che deve contenere le **indicazioni di cui ai numeri 1), 2), 3), 3-bis), 4), 5), 6)** e l'avvertimento di cui al numero 7) del terzo comma dell'articolo 163.

---

## **Il ruolo degli addetti all'UPP**



## Art. 5 d.lgs. n. 151/2022

### Compiti dell'ufficio per il processo civile presso i tribunali ordinari e le corti di appello

- I. **All'ufficio per il processo civile** costituito presso i tribunali ordinari e le corti di appello sono attribuiti **uno o più fra i seguenti compiti:**
  - a) attività preparatorie e di supporto ai compiti del magistrato, quali: studio del fascicolo, compilazione di schede riassuntive, preparazione delle udienze e delle camere di consiglio, selezione dei presupposti di mediabilità della lite, ricerche di giurisprudenza e dottrina, predisposizione di bozze di provvedimenti, assistenza alla verbalizzazione;
  - b) **supporto al magistrato nello svolgimento delle verifiche preliminari previste dall'articolo 171-bis del codice di procedura civile** nonché nell'individuazione dei procedimenti contemplati dall'articolo 348-bis del codice di procedura civile;

[...]

---

# Oggetto della verifica

---



## Art. 5

### Condizione di procedibilità e rapporti con il processo

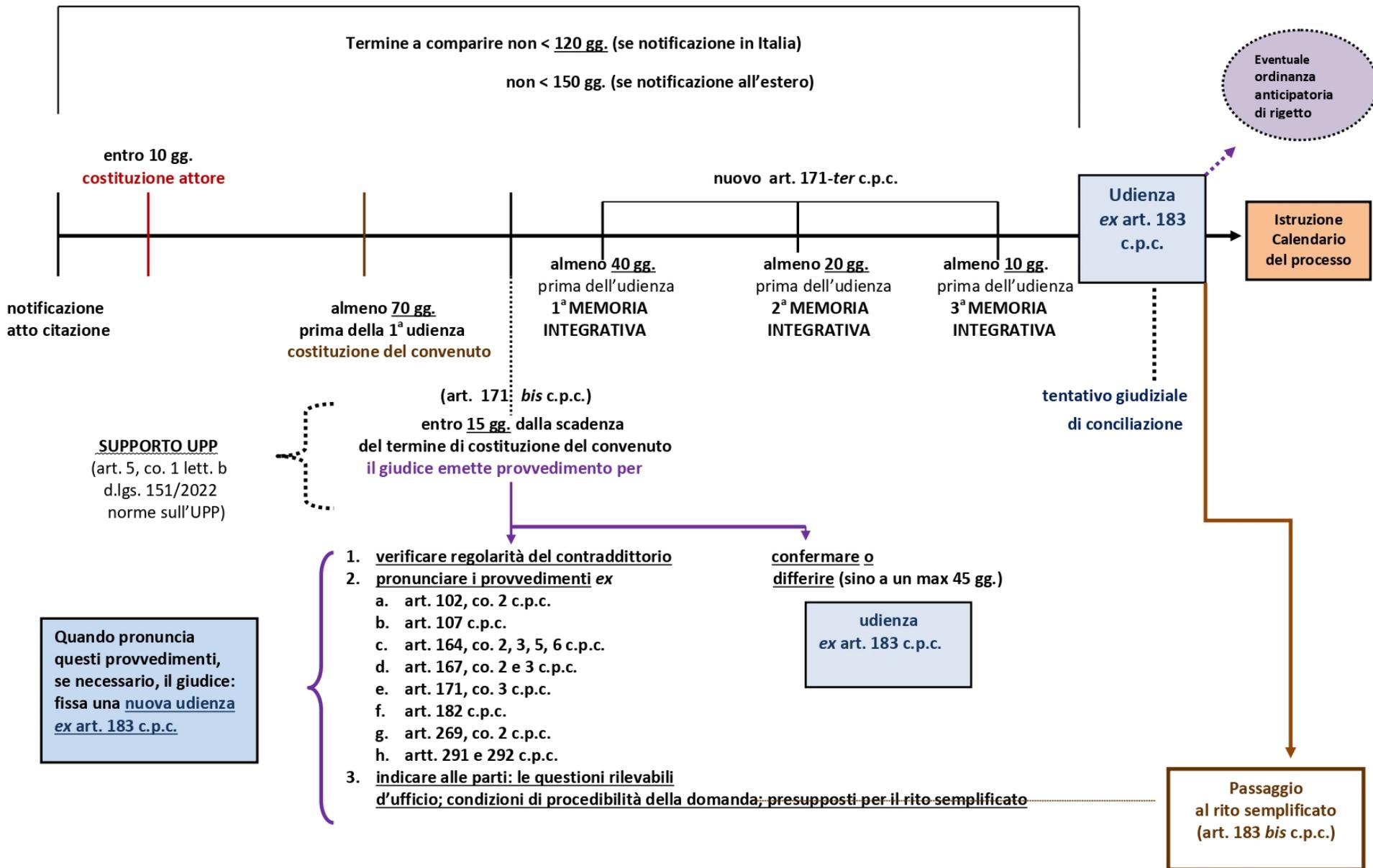
4. Quando l'esperimento del procedimento di mediazione è **condizione di procedibilità della domanda giudiziale**, la condizione si considera **avverata se il primo incontro dinanzi al mediatore si conclude senza l'accordo di conciliazione.**

---

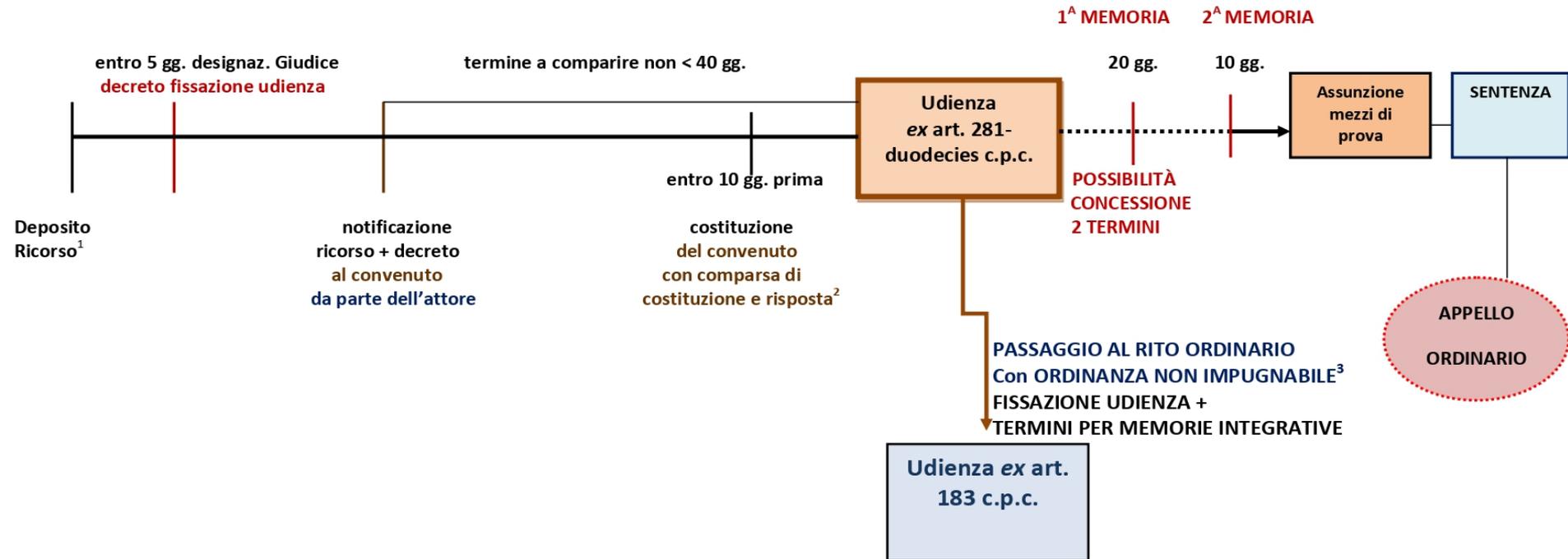
## **Momento della verifica**



# PROCESSO DI COGNIZIONE DI PRIMO GRADO SECONDO IL RITO ORDINARIO (art. 163 ss. c.p.c.)



# PROCEDIMENTO SEMPLIFICATO DI COGNIZIONE (ARTT. 281-DECIES – 281 TERDECIES, LIBRO II c.p.c.)



# ASSEMBLEA NAZIONALE DEGLI OSSERVATORI SULLA GIUSTIZIA CIVILE

---

## Preambolo

Gli Osservatori sulla Giustizia Civile, riuniti a Catania  
nell'Assemblea Nazionale del **16-18 giugno 2023**

- ▶ al fine di favorire **una giustizia celere e di qualità, alla luce dei principi di cooperazione, di proporzionalità nella gestione del processo ed effettività della tutela;**
- ▶ considerata la **rilevanza a tali fini dell'art. 175 c.p.c. sui poteri/doveri del Giudice per il “sollecito e leale svolgimento del processo”, nel rispetto del principio del contraddittorio di cui all'art. 101, comma 2 c.p.c.;**
- ▶ ribadita l'importanza del **leale dialogo processuale tra giudici e parti sia per la definizione delle controversie nel giudizio, sia al fine della promozione delle soluzioni consensuali delle liti**

**FORMULANO LE SEGUENTI PROPOSTE**

---



**ASSEMBLEA NAZIONALE  
DEGLI OSSERVATORI SULLA GIUSTIZIA CIVILE  
Catania, 16-18 giugno 2023**

▶ **Rito Ordinario**

---

- Emendare le norme di cui agli articoli 171 *bis* e 171 *ter* c.p.c. in sede di correttivo al d.lgs. n. 149 del 2022 o **valorizzare soluzioni interpretative che consentano al giudice, all'esito delle verifiche preliminari, di stimolare il contraddittorio delle parti su questioni, emerse dalla lettura degli atti introduttivi, che si presentino idonee a definire il giudizio portando ad una decisione immediata dello stesso o alla sua definizione consensuale o a una decisione utile sulla conversione del rito, senza dover attendere l'ulteriore scambio di memorie, che risulterebbe palesemente inutile, oneroso e atto solo a ritardare la chiusura della lite.**
  
  - Tale contraddittorio dovrebbe **avvenire mediante la fissazione di apposita udienza che impedisca il decorso dei termini per il deposito delle memorie ex articolo 171 *ter* c.p.c. per un periodo determinato e breve.**
- 



---

**Rinvio pregiudiziale ex art. 363-bis c.p.c.:**

Trib. Roma, sez.VI, 13 giugno 2023



## Il caso

---

- ▶ Ricorso per risoluzione di contratto di locazione del locatore
- ▶ Domanda riconvenzionale del resistente-conduttore (in caso di accoglimento della domanda principale: condanna alla restituzione del deposito cauzionale)
- ▶ Verifica giudiziale di:
  - ▶ avvenuta **mediazione** sulla domanda principale
  - ▶ **non avvenuta mediazione** sulla **domanda riconvenzionale** (pur se soggetta a condizione di procedibilità)

Come condursi?

# Il rinvio pregiudiziale

---

- ▶ Necessità di sollevare la questione interpretativa alla Cassazione
  - a. soluzione della questione necessaria alla definizione del giudizio**
  - b. assenza di pronuncia a riguardo della Cassazione**
  - c. presenza di gravi difficoltà interpretative**
  - d. suscettibile di porsi in numerosi giudizi**

Quale soluzione?

... e la mediazione  
demandata?

