



TRIBUNALE ORDINARIO di FIRENZE

Seconda sezione CIVILE

Nella causa civile iscritta al n. r.g. 5210/2010 promossa da:

.....

ATTORE

contro

.....,

CONVENUTI

Il Giudice dott. Luciana Breggia,
sciogliendo la riserva che precede,
visti gli atti del procedimento di cui si trascrive la scheda di lite:

<<Parte attrice,, deduce:

1. che in data 22.2.2000 i Sigg.riT.. e Andrea acquistavano tutte le quote di partecipazione della Società in accomandita semplice, la quale era già proprietaria di tre immobili ad uso abitativo posti in Firenze, Via;

2. Tali immobili presentavano precarie condizioni dovute a infiltrazione d'acqua provenienti dai lastrici solari e dalle terrazze sovrastanti di proprietà della Sas di Giorgio;

3. Le parti avevano trovato un accordo per la stipula di una successiva scrittura privata, in base alla quale la R..... Sas avrebbe acconsentito ad una rapida esecuzione dei lavori e la U..... Sas si sarebbe assunta integralmente gli oneri di esecuzione dei lavori di sistemazione dei lastrici e quindi delle terrazze di proprietà della R...M...

4. In data 5.4.2000, al momento della firma della scrittura-convenzione condominiale, il Sig.aveva sottoscritto la stessa, pur non comprendendo la lingua italiana, nella convinzione che si trattasse del medesimo contenuto dell'accordo in precedenza raggiunto.

5. Soltanto in seguito, aveva appreso che il testo sottoscritto disponeva, al punto 3, che la società U..... in futuro avrebbe dovuto provvedere alla manutenzione ordinaria e straordinaria, nonché alla stessa ricostruzione del lastrico solarario.

Pertanto parte attrice chiede che il Giudice accerti e dichiari la nullità della convenzione condominiale sottoscritta dalla società R.. e U... Immobiliare stipulato in data 5.04.2000, ovvero la nullità della stessa nella sua parte individuata dal punto "3";

Parte convenuta, Società R... e R... di Giorgio ... e C Sas, si costituiva deducendo: che parte attrice contestava solo il contenuto della clausola n. 3, per cui la domanda di nullità dell'intera convenzione non doveva meritare accoglimento; la convenzione era stata stipulata nel 2000 davanti ad un notaio proprio al fine di trascrivere la stessa presso la competente Conservatoria dei Registri Immobiliari ai fini dell'opponibilità a terzi. Chiedeva il rigetto della domanda.>>

OSSERVA

1. All'esito della discussione con i difensori all'ultima udienza e alla luce della natura

le parti hanno già avviato delle trattative (vedi trattative 28.2.2013, 8.5.2013, 19.9.2013, 5.12.2013) che tuttavia non stanno producendo un risultato positivo.

are l'inizio in mediazione ai sensi dell'art. 5
comunicazione tra le parti

ienze 28.2.2013, 8.5.2013,
ultato positivo.

azione ai sensi dell'art. 5,
n, la disposizione citata è
4 D.L. n. 69/2013).

finché l'ordine del giudice
verificata).

parti;
al tentativo di mediazione

leologica delle norme che

quando l'esperimento del
la giudiziale la condizione
de senza l'accordo".

della presentazione della
mediatore e fissa il primo
da. La domanda e la data
idoneo ad assicurarne la
incontri successivi, fino al
dell'avvocato. Durante il
alità di svolgimento della
le parti e i loro avvocati a
nel caso positivo, procede

: nell'art. 8 sembra che il
a verificare la volontà di
'primo incontro concluso
e estranea alla mediazione
se il primo incontro fosse
o la volontà di iniziare la

il confine tra la fase cd
pratica della mediazione),
ostruire la regola avendo
a cui si inserisce (direttiva

vato quando i difensori si
modalità della mediazione

2. Pertanto ricorre il presupposto per ordinare
in data 5.4.2000, di fatto, possono essere intercorsi difetti di
all'epoca dell'accordo;

- le parti hanno già avviato delle trattative (vedi ud
19.9.2013, 5.12.2013) che tuttavia non stanno producendo un ris

2. Pertanto ricorre il presupposto per ordinare l'invio in medi
comma II, del D.lgs 28/2010 (in base al principio *tempus regit actus*
applicabile ai procedimenti in corso a partire dal 21 settembre 2013 - art

3. Restano da precisare due importanti profili da osservare af
possa ritenersi correttamente eseguito (e la condizione di procedibilità v

I. la mediazione deve svolgersi con la presenza personale delle
II. l'ordine del giudice di esperire la mediazione ha riguardo
vero e proprio.

4. A tale conclusione si giunge in base ad un'interpretazione te
vengono in campo.

L'art. 5, comma 5 bis d.lgs. n. 28/2010, dispone: "*Q
procedimento di mediazione è condizione di procedibilità della domanda
si considera avverata se il primo incontro dinanzi al mediatore si conclu*

L'art. 8, in tema di 'procedimento', dispone: "*1. All'atto
domanda di mediazione, il responsabile dell'organismo designa un m
incontro tra le parti non oltre trenta giorni dal deposito della domanda
del primo incontro sono comunicate all'altra parte con ogni mezzo
ricezione, anche a cura della parte istante. Al primo incontro e agli i
termine della procedura, le parti devono partecipare con l'assistenza
primo incontro il mediatore chiarisce alle parti la funzione e le mod
mediazione. Il mediatore, sempre nello stesso primo incontro, invita poi
esprimersi sulla possibilità di iniziare la procedura di mediazione e, r
con lo svolgimento".*

Come si vede le due norme sono formulate in modo ambiguo
primo incontro sia destinato solo alle informazioni date dal mediatore e
iniziare la mediazione. Tuttavia, nell'art. 5, comma 5 bis, si parla di
senza l'accordo". Sembra dunque che il primo incontro non sia una fase
vera e propria: non avrebbe molto senso parlare di 'mancato accordo'.
destinato non a ricercare l'accordo tra le parti rispetto alla lite, ma sol
mediazione vera e propria.

A parte le difficoltà di individuare con precisione *scientifica*
preliminare e la mediazione vera e propria (difficoltà ben nota a chi ha
data la non felice formulazione della norma, appare necessario rico
presente lo scopo della disciplina, anche alla luce del contesto europeo in
2008/52/CE)

In tale prospettiva, ritenere che l'ordine del giudice sia osserv
rechino dal mediatore e, ricevuti i suoi chiarimenti su funzione e m

[Digitare il testo]

(chiarimenti per i quali i regolamenti degli organismi prevedono tutti un tempo molto limitato), possano dichiarare il rifiuto di procedere oltre, appare una conclusione irrazionale e inaccettabile.

Si specificano di seguito i motivi:

A. i difensori, definiti mediatori di diritto dalla stessa legge, hanno sicuramente già conoscenza della natura della mediazione e delle sue finalità. Se così non fosse non si vede come potrebbero fornire al cliente l'informazione prescritta dall'art. 4, comma 3, del d.lgs 28/2010, senza contare che obblighi informativi in tal senso si desumono già sul piano deontologico (art. 40 codice deontologico). Non avrebbe dunque senso imporre l'incontro tra i soli difensori e il mediatore solo in vista di un'informativa.

B. la natura della mediazione esige che siano presenti di persona anche le parti: l'istituto mira a riattivare la comunicazione tra i litiganti al fine di renderli in grado di verificare la possibilità di una soluzione concordata del conflitto: questo implica necessariamente che sia possibile una interazione immediata tra le parti di fronte al mediatore. L'assenza delle parti, rappresentate dai soli difensori, dà vita ad altro sistema di soluzione dei conflitti, che può avere la sua utilità, ma non può considerarsi mediazione. D'altronde, questa conclusione emerge anche dall'interpretazione letterale: l'art. 5, comma 1-bis e l'art. 8 prevedono che le parti *esperiscano* il (o *partecipino* al) procedimento mediativo con l'assistenza degli avvocati, e questo implica la presenza degli assistiti.

C. ritenere che la condizione di procedibilità sia assolta dopo un primo incontro, in cui il mediatore si limiti a chiarire alle parti la funzione e le modalità di svolgimento della mediazione, vuol dire in realtà ridurre ad un' inaccettabile dimensione notarile il ruolo del giudice, quello del mediatore e quello dei difensori.

Non avrebbe ragion d'essere una dilazione del processo civile per un adempimento burocratico del genere. La dilazione si giustifica solo quando una mediazione sia effettivamente svolta e vi sia stata data un'effettiva *chance* di raggiungimento dell'accordo alle parti. Pertanto occorre che sia svolta una vera e propria sessione di mediazione. Altrimenti, si porrebbe un ostacolo non giustificabile all'accesso alla giurisdizione.

D. L'informazione sulle finalità della mediazione e le modalità di svolgimento ben possono in realtà essere rapidamente assicurate in altro modo: 1. dall'informativa che i difensori hanno l'obbligo di fornire ex art. 4 cit., come si è detto; 2. dalla possibilità di sessioni informative presso luoghi adeguati (v. direttiva europea) e, per quanto concerne il Tribunale di Firenze, presso l'URP (v. articolo 11 del protocollo Progetto Nausicaa2) e da ultimo, sempre nell'ambito di tale Progetto, presso l'ufficio di orientamento gestito dal Laboratorio *Unaltromodo* dell'Università di Firenze al piano V, stanza 9 del Palazzo di Giustizia;

E. L'ipotesi che la condizione si verifichi con il solo incontro tra gli avvocati e il mediatore per le informazioni appare particolarmente irrazionale nella mediazione disposta dal giudice: in tal caso, infatti, si presuppone che il giudice abbia già svolto la valutazione di 'mediabilità' del conflitto (come prevede l'art. 5 cit.: che impone al giudice di valutare *"la natura della causa, lo stato dell'istruzione e il comportamento delle parti"*), e che tale valutazione si sia svolta nel colloquio processuale con i difensori. Questo presuppone anche un'adeguata informazione ai clienti da parte dei difensori; inoltre, in caso di lacuna al riguardo, lo stesso giudice, qualora verifichi la mancata allegazione del documento informativo, deve a sua volta informare la parte della facoltà di chiedere la mediazione. Come si vede dunque, sono previsti plurimi livelli informativi e non è pensabile che il processo venga momentaneamente interrotto per un'ulteriore informazione anziché per un serio tentativo di risolvere il conflitto.

[Digitare il testo]

F. Da ultimo, può ricordarsi che l'art. 5 della direttiva europea citata¹ distingue le ipotesi in cui il giudice invia le parti in mediazione rispetto all'invio per una semplice sessione informativa: un ulteriore motivo per ritenere che nella mediazione disposta dal giudice, viene chiesto alle parti (e ai difensori) di esperire la mediazione e cioè *l'attività svolta dal terzo imparziale finalizzata ad assistere due o più soggetti nella ricerca di un accordo amichevole* (secondo la definizione data dall'art. 1 del d.lgs. n. 28/2010) e non di acquisire una mera informazione e di rendere al mediatore una dichiarazione sulla volontà o meno di iniziare la procedura mediativa.

Alla luce delle considerazioni che precedono, il giudice ritiene che le ambiguità interpretative evidenziate vadano risolte considerando quale criterio fondamentale la ragion d'essere della mediazione, dovendosi dunque affermare la necessità che le parti compaiano personalmente (assistite dai propri difensori come previsto dall'art. 8 d.lgs. n. 28/2010) e che la mediazione sia effettivamente avviata.

P.Q.M.

Visto l'art. 5 II° comma d.lgs 28/2010;
visto il Progetto sulla mediazione demandata dal giudice del Tribunale di Firenze
(Progetto Nausicaa2);

dispone

l'esperimento della mediazione e assegna termine alle parti di quindici giorni per depositare la domanda di mediazione dinanzi a un organismo scelto dalle parti, avuto riguardo ai criteri dell'art. 4 I comma del d.lgs. 28/2010, salva la facoltà delle parti di scegliere concordemente un organismo avente sede in luogo diverso da quello indicato nell'art. 4 citato;

fissa

udienza per il giorno **1°10.2014 ore 11.30** per verificare l'esito della procedura di mediazione;

precisa

che per "mediazione disposta dal Giudice" si intende che il tentativo di mediazione sia effettivamente avviato e che le parti - anziché limitarsi ad incontrarsi e informarsi, non aderendo poi alla proposta del mediatore di procedere – adempiano effettivamente all'ordine del giudice partecipando alla vera e propria procedura di mediazione, salva l'esistenza di questioni pregiudiziali che ne impediscano la procedibilità;

precisa

¹ Articolo 5

Ricorso alla mediazione

1. L'organo giurisdizionale investito di una causa può, se lo ritiene appropriato e tenuto conto di tutte le circostanze del caso, invitare le parti a ricorrere alla mediazione allo scopo di dirimere la controversia. Può altresì invitare le parti a partecipare ad una sessione informativa sul ricorso alla mediazione se tali sessioni hanno luogo e sono facilmente accessibili.

[Digitare il testo]

che le parti dovranno essere presenti dinanzi al mediatore personalmente e munite di assistenza legale di un avvocato iscritto all'Albo.

Si comunichi.

Firenze, 19.3.2014

Il Giudice
Luciana Breggia