

# LA MEDIAZIONE CIVILE E COMMERCIALE

Avv. Guido Trabucchi

Avvocato – Mediatore e Formatore presso CONSOB, CCIAA Verona, Medyapro, 101 Mediatori e Ordine Avvocati di Verona

Piazza Pradaval 12

37122 Verona

Cell 3471392141

Col patrocinio di

Ordine Avvocati di Verona

ASS.A.ME.F

OVMF

# STATO DELLA PARTE

Importante è ricordare che quando un Cliente va dall'Avvocato col proprio problema da risolvere quello che

PER L'AVVOCATO

E' UN PROBLEMA DA RISOLVERE PER IL CLIENTE,

**PER LA PARTE**

**E' IL PROBLEMA CHE GLI FRUSTRA L'ESISTENZA**

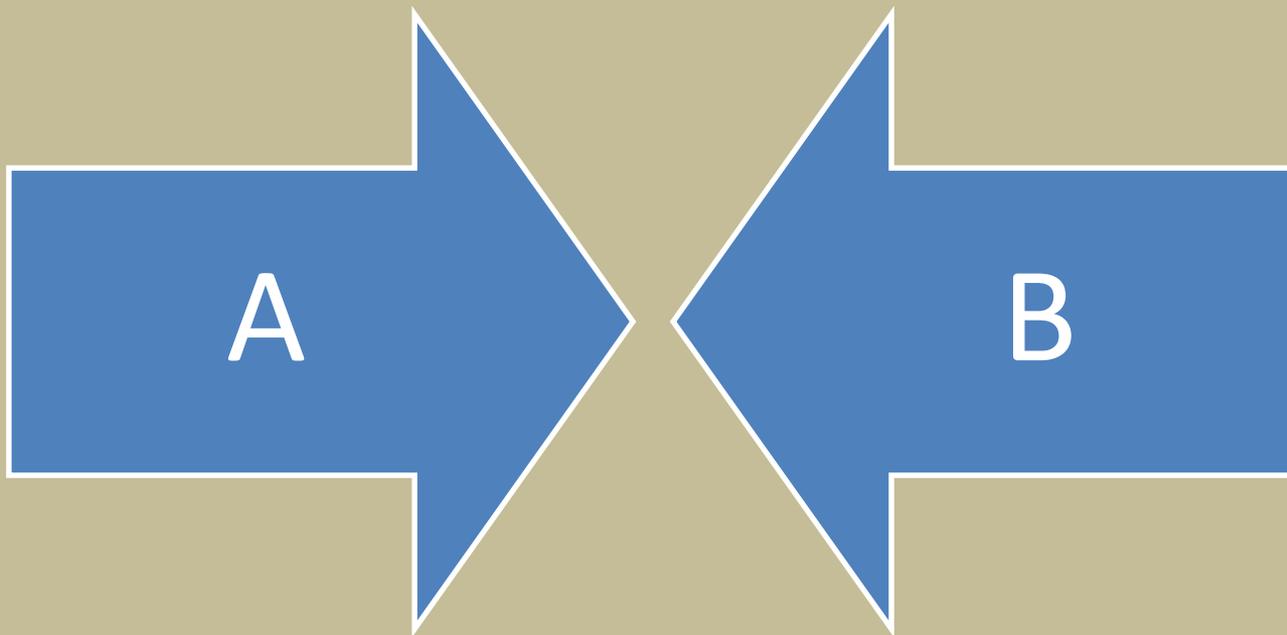
**AL PUNTO DA RIVOLGERSI AL LEGALE**

# DIMENSIONI CHE DETERMINANO IL COMPORTAMENTO NEL CONFLITTO

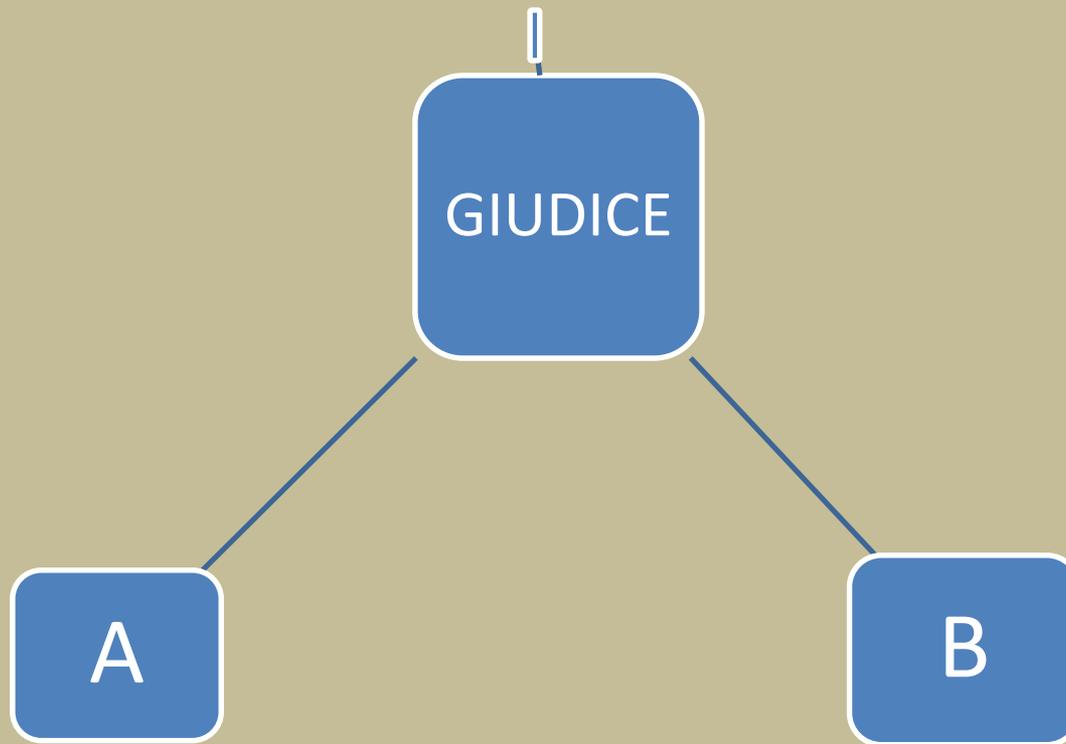
<b>COMPETITIVO</b>		<b>COLLABORATIVO</b>
	<b>COMPROMISSORIO</b>	
<b>ELUSIVO</b>		<b>ACCOMODANTE</b>

# TIPI DI CONTROVERSA

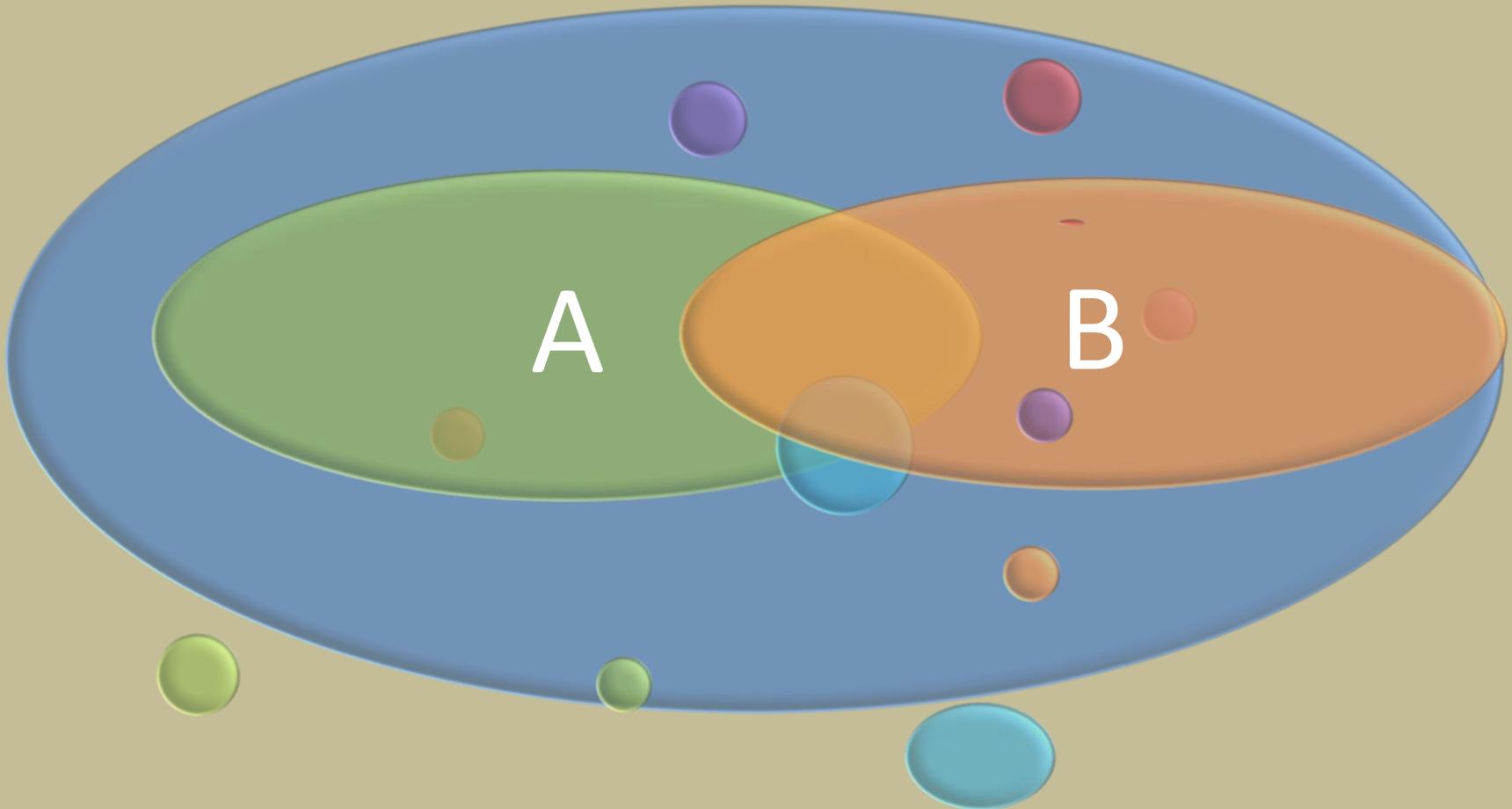
Controversia tra due posizioni



# CONTROVERSIA IN GIUDIZIO



# MEDIAZIONE



# NORMATIVA

Dlgs 28 del 04/03/10 ha disegnato una disciplina generale della mediazione per tutti i diritti disponibili regolati dal diritto privato, introducendo la mediazione obbligatoria per le materie della:

1. CONDOMINIO
2. DIRITTI REALI
3. DIVISIONE
4. SUCCESSIONI EREDITARIE
5. PATTI DI FAMIGLIA
6. LOCAZIONE
7. COMODATO
8. AFFITTO D'AZIENDE
9. RISARCIMENTO DEL DANNO DERIVANTE DALLA CIRCOLAZIONE DI VEICOLI E NATANTI, DA RESPONSABILITA' MEDICA E DA DIFFAMAZIONE COL MEZZO DELLA STAMPA
10. CONTRATTI ASSICURATIVI, BANCARI E FINANZIARI

# FUNZIONI DEL MEDIATORE

- IL MEDIATORE è TERZO E IMPARZIALE RISPETTO ALLE PARTI
- IL MEDIATORE è TENUTO AL VINCOLO DI RISERVATEZZA SU QUANTO APPRENDE IN TUTTI GLI INCONTRI

**inoltre**

- IL MEDIATORE
  1. Disegna gli incontri e il processo negoziale
  2. Esplora i reali interessi delle parti
  3. Facilita la compressione delle possibili interazioni tra diversi interessi
  4. Aiuta a sviluppare opzioni
  5. Garantisce confidenzialità e riservatezza agli incontri

# COSA NON DEVE FARE IL MEDIATORE

## IL MEDIATORE

1. non deve fare il Giudice
2. non deve fare l'accordo
3. non deve entrare nel merito delle questioni se non gli viene richiesto
4. non deve parteggiare per una parte rispetto all'altra
5. non deve mai svelare ciò che gli viene riferito se non dietro espressa autorizzazione

# IMPORTANZA DELLA PRESENZA DELLA PARTE IN MEDIAZIONE

PERCHE' LA PARTE è FONDAMENTALE  
PER LA BUONA RIUSCITA DELLA MEDIAZIONE ?

Perché nella mediazione le parti si incontrano e portano all'interno del procedimento tutta la loro storia, le emozioni, i fraintendimenti e gli attriti che hanno portato all'insorgere del

LORO PROBLEMA

La parte è quindi necessaria perché è

1. a conoscenza del problema
2. ha interesse nella vicenda
3. ha la **piena disponibilità dei diritti** che può concedere, diversamente dal rappresentante



# IMPORTANZA DELLA PRESENZA DELL'AVVOCATO IN MEDIAZIONE

## QUALE E' IL RUOLO DELL'AVVOCATO?

1. Informare il cliente sulla mediazione
2. Fornire aiuto al cliente nell'analisi giuridica e commerciale della questione, aiutandolo a trovare soluzioni e compararle con quanto si può ottenere o si può rischiare in giudizio

**L'AVVOCATO IN MEDIAZIONE è UN CONSULENTE GIURIDICO!**

# FUNZIONI DELL' AVVOCATO

L'Avvocato in mediazione non deve operare come in un contenzioso

L'avvocato in mediazione deve:

1. Dare il giusto valore alle emozioni (proprie e del cliente)
2. Aiutare i clienti nella ricerca dell'accordo
3. Valutare la miglior alternativa e la peggior alternativa rispetto all'accordo negoziato fornendo ai clienti un AIUTO / CONSULENZA nell'analisi giuridica e commerciale della questione

**L' avvocato deve aiutare i clienti e il mediatore a trovare delle soluzioni valide al loro problema e compararle con tutto quanto si può ottenere o si può rischiare in giudizio**

# QUANDO LA MEDIAZIONE è UTILE?

LA MEDIAZIONE è UTILE SOPRATTUTTO SE

1. Le parti hanno un possibile interesse a proseguire il rapporto
2. Si sospettano equivoci di fondo (risolti i quali la soluzione può essere semplice)
3. Vi è una prospettiva di una lite particolarmente dannosa per una o per entrambe le parti
4. Si prospetta un giudizio molto lungo e complesso per le parti
5. Si desiderano tenere riservate alcune questioni

# QUALE MODELLO DI MEDIAZIONE ?

## FACILITATIVA

Il mediatore si limita a coadiuvare le parti e a farle dialogare tra loro affinché loro stesse raggiungano la soluzione al loro problema

Il mediatore deve solo gestire il conflitto e non deve esprimere alcun giudizio sulla vicenda

## VALUTATIVA

Il mediatore può fare proposte di accordo che poi le parti valuteranno se fare proprie o meno

## O UN MIX TRA LE DUE

**Ciò che conta è che l'attività del mediatore consiste nel mettere le parti nelle condizioni migliori per raggiungere un accordo da loro giudicato soddisfacente**

# SVOLGIMENTO DEL PROCEDIMENTO

## LA MEDIAZIONE SI DIVIDE IN

### 1) FASE INTRODUTTIVA

Presentazioni del mediatore e delle parti con esame loro qualifiche  
Discorso introduttivo del mediatore di presentazione della mediazione alle parti e sulla gestione degli incontri

### 2) FASE ESPLORATIVA

Sessione congiunta  
Sessioni separate o *coucus*

### 3) FASE CONCLUSIVA

Eventuale redazione dell'accordo



# FASE INTRODUTTIVA

## PRESENTAZIONE

1. Presentazione del mediatore e dell'Organismo
2. Richiesta di identificazione delle parti e dei loro Avvocati o Consulenti
3. In caso di assenza delle Parti, presa visione da parte del mediatore dei poteri dei rappresentanti delle parti

In questa fase oltre alle presentazioni è importantissimo il

## DISCORSO INTRODUTTIVO

# DISCORSO INTRODUTTIVO

COL DISCORSO INTRODUTTIVO IL MEDIATORE:

1. Spiega alle parti cosa è la mediazione
2. Dimostra alle parti di conoscere il loro problema e si fa conoscere dalle parti
3. Sviluppa la fiducia loro e dei loro consulenti nei suoi confronti utilizzando le tecniche di mediazione (FASE ASSERTIVA)
4. Spiega come vuole gestire la mediazione circa ( i tempi, gli spazi e gli eventuali i documenti che sono stati portati e altro.....)
5. Ribadisce la sua imparzialità nella questione e che tutto quanto verrà detto è RISERVATO

# FASE ESPLORATIVA



LA **FASE ESPLORATIVA** SI DIVIDE IN DUE O PIU' MOMENTI A SECONDA DELLE ESIGENZE DELLA MEDIAZIONE E PUO' SVOLGERSI IN DIVERSI INCONTRI

SU CONCORDE RICHIESTA DELLE PARTI LA MEDIAZIONE PUÒ SUPERARE IL TERMINE DI 4 MESI STABILITO PER LEGGE

Comunque il mediatore, secondo la sua sensibilità, potrà tenere

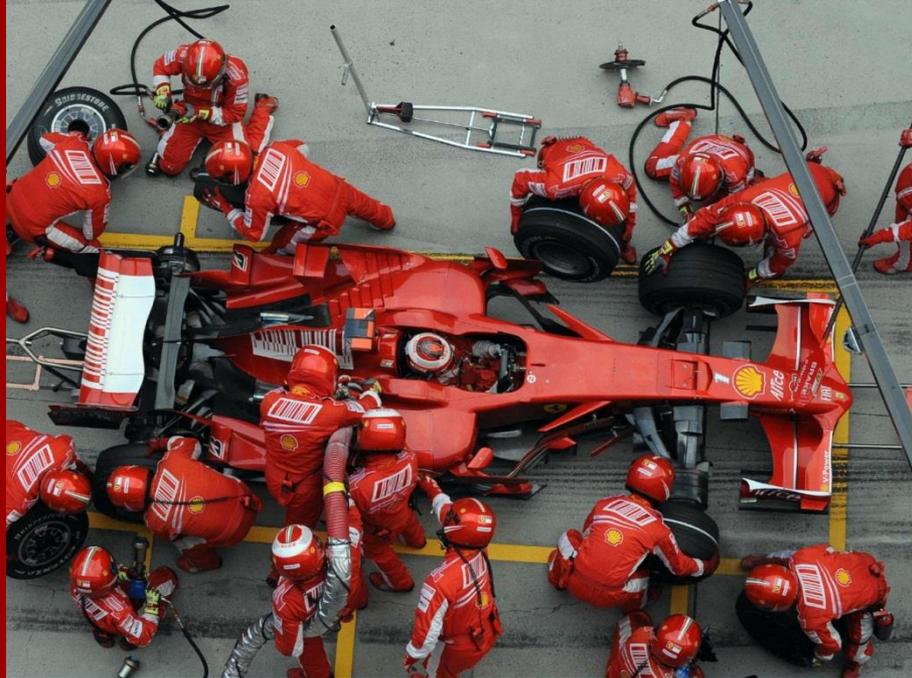
**INCONTRI CONGIUNTI**, utili in fase iniziale per capire le parti e venire a conoscenza della reale situazione in quanto Parti e Avvocati potranno esprimere le diverse **posizioni** in pieno **contraddittorio tra loro**

**INCONTRI SEPARATI**, utili in una seconda fase per permettere al mediatore, **grazie alla garanzia della riservatezza dell'incontro**, di conoscere meglio i problemi personali della parte e quegli aspetti della vicenda rilevanti per le parti

# UTILITA' DEGLI INCONTRI RISERVATI

L'INCONTRO **RISERVATO** E' UTILE PERCHE':

1. Permette alla parte di spiegare al mediatore la sua posizione
2. Permette alla parte di parlare liberamente col mediatore delle proprie preoccupazioni e dei problemi per i quali è sorta la questione
3. Permette al mediatore di ragionare con la parte e il suo avvocato circa possibili soluzioni
4. Permette nel proseguimento della mediazione di costruire opzioni nuove al problema



**Gli avvocati devono essere i consulenti delle parti e successivamente, dopo che le parti hanno trovato un nuovo rapporto giuridico tra loro grazie all'aiuto del mediatore, devono diventare i meccanici del diritto per i loro clienti disegnando con loro e per loro i nuovi rapporti giuridici tra le parti!**