

GIULIANA LAMPO

Il finanziamento
da parte di terzi
nell'arbitrato internazionale
commerciale e d'investimento



Edizioni Scientifiche Italiane

LAMPO, Giuliana
Il finanziamento da parte di terzi nell'arbitrato internazionale commerciale e d'investimento
Collana: Cultura giuridica e scambi internazionali, 14
Napoli: Edizioni Scientifiche Italiane, 2024
pp. 352; 23,5 cm
ISBN 978-88-495-5659-9

© 2024 by Edizioni Scientifiche Italiane s.p.a.
80121 Napoli, via Chiatamone 7

Internet: www.edizioniesi.it
E-mail: info@edizioniesi.it

I diritti di traduzione, riproduzione e adattamento totale o parziale e con qualsiasi mezzo (compresi i microfilm e le copie fotostatiche) sono riservati per tutti i Paesi.

Fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume/fascicolo di periodico dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, comma 4 della legge 22 aprile 1941, n. 633 ovvero dall'accordo stipulato tra SIAE, AIE, SNS e CNA, CONFARTIGIANATO, CASA, CLAAI, CONFCOMMERCIO, CONFESERCENTI il 18 dicembre 2000.

Indice

<i>Introduzione</i>	11
---------------------	----

CAPITOLO I

Il finanziamento da parte di terzi: problemi definitori nella prassi normativa

1. Introduzione	31
2. Definizioni di finanziamento correntemente in uso	37
2.1. Definizioni interne e dell'UE	37
2.2. Trattati in materia di investimenti	47
2.3. Il regolamento ICSID del 2022 e i lavori UNCITRAL WGIII	51
2.4. L'approccio di altre istituzioni arbitrali	59
2.5. Strumenti di <i>soft law</i> relativi all'arbitrato internazionale: le linee guida IBA sui conflitti di interesse	65
3. I principali punti controversi	69
3.1. Il finanziamento senza scopo di lucro	71
3.2. Il difensore come finanziatore	74
3.3. L'assicurazione come possibile forma di finanziamento	78
4. Conclusioni	82

CAPITOLO II

L'impatto del finanziamento sulla giurisdizione arbitrale

1. Introduzione: il finanziamento come espressione della tensione tra la natura consensuale dell'arbitrato e la complessità delle moderne relazioni commerciali	85
2. L'arbitrato contrattuale	93
2.1. Sostituzione del finanziatore in luogo del soggetto finanziato come parte: cessione, surrogazione e altri meccanismi di trasferimento dei diritti contrattuali	97
2.2. Aggiunta del finanziatore al fianco del soggetto finanziato come parte in giudizio	102
2.2.1. Consenso implicito, «gruppo di società» e superamento dello schermo della personalità giuridica	102

2.2.2. L'applicabilità di tali teorie alla figura del finanziatore	111
2.2.3. <i>Estoppel</i>	119
2.3. L'arbitrato contrattuale: considerazioni finali	125
3. L'arbitrato in materia di investimenti fondato su un trattato	125
3.1. La tendenziale irrilevanza dell'assenza di interesse nell'esito della controversia da parte del ricorrente ai fini della determinazione della giurisdizione	128
3.2. La giurisprudenza arbitrale in materia di finanziamento	131
3.3. La cessione del diritto alla riparazione della violazione di un trattato in materia di investimenti	139
3.4. L'arbitrato in materia di investimenti fondato su un trattato: considerazioni finali	151
4. Conclusioni	152

CAPITOLO III

Il finanziamento da parte di terzi e l'indipendenza e l'imparzialità del collegio arbitrale: la disclosure degli accordi di finanziamento

1. Introduzione	155
2. Indipendenza e imparzialità degli arbitri: premesse generali	159
3. L'indipendenza e l'imparzialità degli arbitri alla prova dell'esistenza di un accordo di finanziamento	170
3.1. La (limitata) prassi esistente in materia	170
3.2. Gli argomenti <i>contra disclosure</i> e la loro scarsa persuasività	181
4. La <i>disclosure</i> degli accordi di finanziamento	188
4.1. La <i>disclosure</i> come un obbligo della parte finanziata di cooperare al mantenimento dell'integrità del procedimento arbitrale	194
4.2. Il potere inerente del tribunale arbitrale di disporre la <i>disclosure</i> di ogni elemento rilevante dell'accordo	203
5. Conclusioni	211

CAPITOLO IV

L'impatto del finanziamento sulle decisioni relative ai costi del procedimento arbitrale

1. Introduzione	213
2. L'impatto del finanziamento sulla concessione di una cauzione per le spese di giudizio	216
2.1. Le ragioni del dibattito: la tensione tra l'accesso alla giustizia della parte finanziata e il diritto al recupero delle spese di giudizio della controparte	223

<i>Indice</i>	9
2.2. <i>Segue</i> . La soluzione offerta dalla giurisprudenza arbitrale	228
2.3. Il finanziamento come mero elemento fattuale del quale tenere conto nella decisione sulla concessione della cauzione	233
3. L'impatto del finanziamento sull'allocazione dei costi di un procedimento arbitrale	244
3.1. La recuperabilità dei costi da parte del soggetto finanziato da un terzo	249
3.2. La recuperabilità del costo del finanziamento	253
4. Conclusioni	262

CAPITOLO V

L'impatto del finanziamento sull'eseguibilità dei lodi arbitrali

1. Introduzione	265
2. L'annullamento dei lodi ICSID	272
2.1. Manifesto eccesso di potere	275
2.2. Errata costituzione del tribunale arbitrale o seria deviazione da una norma procedurale di importanza fondamentale	280
3. L'esecuzione delle sentenze arbitrali straniere ai sensi della Convenzione di New York del 1958	288
3.1. Non esecuzione del lodo per impropria estensione della giurisdizione del tribunale arbitrale al finanziatore	289
3.2. Non esecuzione per violazione delle norme sul giusto processo arbitrale	295
3.3. Non esecuzione per violazione dell'ordine pubblico dello Stato nel quale essa è richiesta	302
4. Conclusioni	308

<i>Conclusioni generali</i>	311
-----------------------------	-----

<i>Bibliografia</i>	323
---------------------	-----