

C. DI STASIO, *I principi generali di diritto processuale civile nell'ordinamento internazionale ed europeo. Prospettive de lege ferenda*

CHIARA DI STASIO

**I PRINCIPI GENERALI
DI DIRITTO PROCESSUALE
CIVILE NELL'ORDINAMENTO
INTERNAZIONALE ED EUROPEO**

Prospettive de lege ferenda

L'opera è stata sottoposta a doppio referaggio cieco

Copyright 2023 Wolters Kluwer Italia S.r.l.
Via dei Missaglia n. 97, Edificio B3, 20142 Milano

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

Le 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, commi 4 e 5, della legge 22 aprile 1941, n. 633.

Le riproduzioni diverse da quelle sopra indicate (per uso non personale - cioè, a titolo esemplificativo, commerciale, economico o professionale - e/o oltre il limite del 15%) potranno avvenire solo a seguito di specifica autorizzazione rilasciata da EDISER Srl, società di servizi dell'Associazione Italiana Editori, attraverso il marchio CLEARedi Centro Licenze e Autorizzazioni Riproduzioni Editoriali. Informazioni: www.clearedi.org

Questo titolo può essere acquistato direttamente su shop.wki.it

You can buy this book directly on shop.wki.it

L'elaborazione dei testi, anche se curata con scrupolosa attenzione, non può comportare specifiche responsabilità per eventuali involontari errori o inesattezze.

Stampato da GECA s.r.l.
Via Monferrato, 54 - 20098 San Giuliano Milanese (MI)

*Ai miei figli.
A voi che siete
il capitolo più bello
della mia vita*

INDICE

ABBREVIAZIONI RIVISTE.....	XI
PREMESSA.....	XVII
INTRODUZIONE.....	XXI

CAPITOLO I

I PRINCIPI GENERALI DI DIRITTO DI NATURA PROCESSUAL-CIVILISTICA NELL'ORDINAMENTO INTERNAZIONALE: OSSERVAZIONI GENERALI

1. I principi generali di diritto nell'ordinamento internazionale.....	1
2. Formazione e rilevazione dei principi generali di diritto: consuetudini o autonoma fonte del diritto internazionale?	5
3. La funzione dei principi generali del diritto.....	8
4. La controversa configurazione dei principi generali di diritto di natura processual-civilistica.....	9
5. Una questione preliminare all'indagine: principi generali <i>versus</i> regole di diritto processuale	12
6. Conclusioni.....	13

CAPITOLO II

IL CONTRIBUTO DELLA CORTE INTERNAZIONALE DI GIUSTIZIA IN ORDINE ALL'OSSERVANZA E ALLO SVILUPPO DEI PRINCIPI PROCESSUALI

1. Introduzione.....	15
2. L'applicazione da parte della CIG dei principi generali di diritto, anche in materia processuale, comuni agli ordinamenti statali (art. 38, par. 1, lett. c dello Statuto).....	16
3. Il principio della <i>judicial integrity</i>	21

4.	Il principio di “competenza della competenza”	23
5.	I principi dell’uguaglianza delle parti e del contraddittorio	26
6.	Il principio della <i>res judicata</i>	30
7.	Conclusioni	33

CAPITOLO III

I PRINCIPI GENERALI DEL DIRITTO DI NATURA
 PROCESSUAL-CIVILISTICA CONTENUTI NELLE
 CONVENZIONI INTERNAZIONALI

1.	Premessa	35
2.	Le convenzioni di diritto internazionale privato e i principi generali del diritto di natura processual-civilistica in esse contenuti	36
2.1.	<i>La Convenzione dell’Aja del 2005 sugli accordi di scelta del foro</i>	37
2.2.	<i>La Convenzione dell’Aja del 2019 sul riconoscimento e sull’esecuzione delle sentenze straniere</i>	41
2.3.	<i>Le Convenzioni dell’Aja del 1954 sulla procedura civile e del 1965 sulla notifica degli atti giudiziali ed extragiudiziali in materia civile e commerciale</i>	46
3.	I principi generali del diritto di natura processual-civilistica contenuti negli strumenti internazionali sui diritti umani	49
3.1.	<i>Focus sul principio del “giusto processo” enucleato nell’art. 6 CEDU</i>	51
4.	I richiami ai principi generali del diritto, anche di natura processuale, contenuti negli Statuti di alcuni tribunali internazionali	56
5.	Conclusioni	58

CAPITOLO IV

IL CONTRIBUTO DELL’ARBITRATO INTERNAZIONALE
 ALLA RILEVAZIONE DEI PRINCIPI GENERALI
 DEL “GIUSTO PROCESSO INTERNAZIONALE”

1.	Introduzione	61
2.	Le ragioni alla base dell’inclusione della prassi arbitrale nel processo di rilevazione dei principi generali	

di diritto processuale nell'ordinamento internazionale.....	64
3. Le controversie commerciali transnazionali risolte per mezzo dell'arbitrato internazionale.....	67
3.1. <i>L'arbitrato amministrato presso la Camera di commercio internazionale</i>	68
3.2. <i>L'arbitrato ad hoc regolato secondo il Regolamento dell'UNCITRAL</i>	72
3.3. <i>Il nuovo arbitrato ad hoc accelerato regolato dalle Expedited Arbitration Rules (EAR) UNCITRAL del 2021</i>	75
3.4. <i>Focus sui principi del "giusto processo" contenuti nella Convenzione di New York del 1958 sul riconoscimento e sull'esecuzione delle sentenze arbitrali straniere</i>	77
3.5. <i>La Model Law sull'arbitrato dell'UNCITRAL e i principi processuali civili</i>	82
4. L'arbitrato dell'ICSID in materia di investimenti.....	86
4.1. <i>L'impatto della sentenza Achmea del 6 marzo 2018 della Corte di giustizia dell'UE sugli arbitrati internazionali in materia di investimenti e sul diritto di accesso alla giustizia</i>	90
5. Conclusioni.....	98

CAPITOLO V

VERSO UN DIRITTO PROCESSUALE CIVILE
DELL'UNIONE EUROPEA

1. Introduzione.....	105
2. I principi processuali civili nell'ordinamento dell'Unione europea: <i>focus</i> sull'art. 47 della Carta dei diritti fondamentali dell'UE e sull'art. 81 TFUE	106
3. I primi tentativi di avvicinamento dei sistemi processuali civili degli Stati membri dell'UE: il <i>report Storme</i>	110
4. Gli interventi normativi dell'Unione europea in materia di diritto processuale civile europeo a seguito della c.d. "comunitarizzazione" del diritto internazionale privato.....	112
5. Verso un diritto processuale civile europeo uniforme	116
5.1. <i>Il titolo esecutivo europeo</i>	118
5.2. <i>Il procedimento europeo di ingiunzione di pagamento</i>	120

5.3. <i>Le controversie sui crediti di modesta entità...</i>	121
5.4. <i>Il sequestro bancario europeo</i>	122
6. La progressiva armonizzazione delle regole processuali per via indiretta.....	122
7. La Risoluzione del Parlamento europeo del 4 luglio 2017 recante raccomandazioni alla Commissione concernenti norme minime comuni di procedura civile nell'Unione europea.....	125
8. Conclusioni	129

CAPITOLO VI

I PRINCIPI DI DIRITTO PROCESSUALE CIVILE
 TRANSNAZIONALE ELABORATI
 DALL'AMERICAN LAW INSTITUTE (ALI), DALL'UNIDROIT
 E DALL'EUROPEAN LAW INSTITUTE (ELI)

1. Introduzione.....	131
2. Le <i>best practices</i> del contenzioso commerciale internazionale: i <i>Principles of Transnational Civil Procedure</i> dell'ALI/Unidroit.....	132
3. Le <i>Model European Rules of Civil Procedure</i> adottate da ELI/Unidroit nel 2020	136
3.1. <i>I principi di diritto processuale civile internazionale contenuti nelle Model European Rules of Civil Procedure</i>	138
4. La risoluzione dell'Unidroit su " <i>Human Rights and Private International Law</i> " del 2021.....	142
5. Conclusioni	145

CAPITOLO VII

LA POSSIBILE CONFIGURAZIONE
 DI NORME COGENTI DI NATURA PROCESSUALE CHE
 POSSONO DARE ORIGINE A OBBLIGHI *ERGA OMNES*

1. Introduzione.....	147
2. La nozione di <i>jus cogens</i> nel diritto internazionale...	150
2.1. <i>L'identificazione delle norme di jus cogens ed il convincimento di tutti gli Stati della loro inderogabilità</i>	155
3. Il confine fra <i>jus cogens</i> e obblighi <i>erga omnes</i>	156
3.1. <i>L'art. 17 delle Draft conclusions on identification and legal consequences of preemptory</i>	

	norms of general international law (<i>jus cogens</i>) del 2022 della CDI sugli obblighi <i>erga omnes</i>	164
4.	Le posizioni contrastanti delle corti internazionali e regionali in merito al riconoscimento di norme cogenti di natura processuale che possono dare origine a obblighi <i>erga omnes</i>	167
4.1.	<i>La posizione della Corte internazionale di giustizia: in particolare la sentenza sull'immunità degli Stati del 3 febbraio 2012</i>	167
4.2.	<i>Il punto di vista delle corti e degli organismi preposti alla tutela dei diritti umani</i>	175
4.3.	<i>L'ordinanza del 15 aprile 2010 pronunciata nel caso El-Sayed dal Tribunale speciale per il Libano</i>	179
5.	Il carattere inderogabile di alcuni principi processuali che emerge dall'analisi della prassi arbitrale internazionale.....	180
6.	Il "nocciolo duro" dei principi processuali ai quali riconoscere natura di norme cogenti dai quali possono derivare obblighi <i>erga omnes</i>	182

CAPITOLO VIII

LE CONSEGUENZE A LIVELLO INTERNAZIONALE
E NAZIONALE DEL RICONOSCIMENTO
DI NORME COGENTI DI NATURA PROCESSUALE
CHE POSSONO PRODURRE OBBLIGHI *ERGA OMNES*

1.	La violazione delle norme di " <i>jus cogens</i> processuale" che possono produrre obblighi <i>erga omnes</i> da parte delle organizzazioni internazionali	185
1.1.	<i>Le "black list" dei presunti terroristi elaborate dal Consiglio di sicurezza dell'ONU e la violazione delle garanzie del "giusto processo"</i>	186
1.2.	<i>La posizione dei giudici dell'Unione europea sulla pratica del "listing"</i>	190
1.3.	<i>La Corte europea dei diritti dell'uomo sulle violazioni delle norme della CEDU da parte degli Stati membri in attuazione delle risoluzioni dell'ONU</i>	201
2.	Le conseguenze in capo alle organizzazioni internazionali per le violazioni di siffatte norme.....	206
3.	La violazione da parte degli Stati di tali norme.....	215
3.1.	<i>La responsabilità degli Stati verso gli stranieri</i>	

<i>e le “immunità statali”: la posizione delle corti nazionali</i>	218
3.2. <i>Il d.l. c.d. “Minniti – Orlando” del 17 febbraio 2017 n. 13: l’accelerazione dei procedimenti in materia di protezione internazionale e le violazioni dei diritti processuali</i>	227
4. <i>La responsabilità internazionale che sorge in capo a tutti gli Stati per la violazione di tali norme</i>	233
CONCLUSIONI	239
BIBLIOGRAFIA	251

ABBREVIAZIONI RIVISTE

<i>AJEE</i>	Access to Justice in Eastern Europe
<i>Am. J. Int'l L.</i>	American Journal of International Law
<i>Am. Rev. Int'l Arb.</i>	American Review of International Arbitration
<i>Am. Soc'y Int'l L. Proc.</i>	American Society of International Law Proceedings
<i>Am. U. Int'l L. Rev.</i>	The American University Journal of International Law
<i>Ann. Rev. Psychol.</i>	Annual Review of Psychology
<i>Arb. In.</i>	Arbitration International
<i>Ariz. J. Int'l & Comp.</i>	Arizona Journal of International and Comparative Law
<i>B.C. Int'l & Comp. L. Rev.</i>	Boston College International and Comparative Law Review
<i>B.U. Int'l. L. J.</i>	Boston University International Law Journal
<i>B.U. L. Rev.</i>	Boston University Law Review
<i>Berkeley J. Int'l L.</i>	Berkeley Journal of International Law
<i>Brook. J. Int'l</i>	Brooklyn Journal of International Law
<i>BYIL</i>	British Yearbook of International Law
<i>Byu L. Rev.</i>	Byu Law Review
<i>Cah. dr. europ.</i>	Cahiers de Droit Européen
<i>Calif. L. Rev.</i>	California Law Review
<i>Chi. J. Int'l</i>	Chicago Journal of International law
<i>Colum. Hum. Rts. L. Rev.</i>	Columbia Human Rights Law Review
<i>Colum. J. Eur. L.</i>	Columbia Journal of European Law
<i>Columbia J. Environ. Law</i>	Columbia Journal of Environmental Law
<i>Colum. J. Transnat'l L.</i>	Columbia Journal of Transnational Law
<i>Comm. M. Law Rev.</i>	Common Market Law Review
<i>Conn. J. Int'l L.</i>	Connecticut Journal of International Law
<i>Cornell L. Rev.</i>	Cornell Law Review