



NEGOZIAZIONE ASSISTITA E MEDIAZIONE

LE PROCEDURE DI SOLUZIONE STRAGIUDIZIALE DELLE CONTROVERSIE NELLA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

*Profili deontologici nel corso della trattativa
condotta dall'avvocato dell'elenco speciale e
quello del libero foro incaricato dall'ente*

FIRENZE 22 GENNAIO 2016

Avv. Roberto Nannelli



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LA FONTI

IL CODICE DEONTOLOGICO FORENSE

- **E' stato emanato il 31.1.2014 e quindi prima del DL 132 del 2014.**
- **Il Codice Deontologico Forense così non prevede espressamente la negoziazione assistita; pertanto gli obblighi deontologici per gli avvocati sono stati previsti direttamente dalla normativa.**
- **Si applica anche il Codice Deontologico Forense alle condotte che, tenute nella procedura di negoziazione assistita come in ogni altra procedura, siano rilevanti da un punto di vista disciplinare.**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

**Art. 2/1, 6 e 7 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
“*Convenzione di negoziazione assistita da uno o più avvocati*”**

- **La negoziazione assistita è un accordo mediante il quale le parti **convengono di cooperare in buona fede e con lealtà.****
- **Gli avvocati certificano l'autografia delle sottoscrizioni apposte alla convenzione **sotto la propria responsabilità professionale.****
- **E' dovere deontologico degli avvocati informare la parte assistita all'atto del conferimento dell'incarico **della possibilità di ricorrere alla convenzione di negoziazione assistita.****



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

**Art. 3/6 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
*“Improcedibilità”***

Quando il procedimento di negoziazione assistita è condizione di procedibilità della domanda, **all'avvocato non è dovuto compenso dalla parte che si trova nelle condizioni per l'ammissione al patrocinio a spese dello Stato** ex art. 76 del testo unico delle disposizioni legislative e regolamentari in materia di spese di giustizia di cui al DPR 30.5.2002 n. 115.



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

**Art. 4/2 e 3 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162**
“Non accettazione dell'invito e mancato accordo”

- **La certificazione dell'autografia della firma apposta all'invito avviene a opera dell'avvocato** che lo formula.
- **La dichiarazione di mancato accordo è certificata dagli avvocati** designati nel procedimento di negoziazione.



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

Art. 5/4 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
“Esecutività dell'accordo raggiunto a seguito della convenzione e trascrizione”

Costituisce illecito deontologico per l'avvocato impugnare un accordo alla cui redazione abbia partecipato.



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

**Art. 6/3 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
“Convenzione di negoziazione assistita in materia di famiglia”**

Nell'accordo assistito si deve dare atto che gli avvocati:

- **hanno tentato di conciliare le parti.**
- **hanno informato le parti della possibilità di esperire la mediazione familiare.**
- **hanno informato le parti dell'importanza per il minore di trascorrere tempi adeguati con ciascuno dei genitori.**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

Art. 9/4 bis Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
“Obblighi dei difensori e tutela della riservatezza”

La violazione delle prescrizioni di cui al comma 1 (divieto di nomina come arbitri nelle stesse controversie o in quelle connesse) e degli obblighi di lealtà e riservatezza di cui al comma 2 costituisce per l'avvocato illecito disciplinare.



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

**Art. 10 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
*“Antiriciclaggio”***

**All'art. 12/2 del Dlgs. 21.11.2007 n. 231, dopo le parole:
«compresa la consulenza sull'eventualità di intentare o
evitare un procedimento,» sono inserite le seguenti:
«anche tramite una convenzione di negoziazione assistita
da uno o più avvocati ai sensi di legge,».**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

LE FONTI

**Art. 11 Decreto Legge 12.9.2014 n. 132
convertito con modificazioni in Legge 10.11.2014 n. 162
*“Raccolta dei dati”***

- **I difensori che sottoscrivono l'accordo** raggiunto dalle parti a seguito della convenzione **sono tenuti a trasmetterne copia al Consiglio dell'ordine** circondariale del luogo ove l'accordo è stato raggiunto, o al Consiglio dell'ordine presso cui è iscritto uno degli avvocati.
- **I difensori conservano l'originale dell'accordo** assistito.



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

RIEPILOGO OBBLIGHI DEONTOLOGICI

- **Cooperazione con buona fede e lealtà - art. 2**
- **Certificazione autografia convenzione - art. 2**
- **Informazione al cliente sulla negoziazione assistita - art. 2**
- **Gratuito patrocinio nella negoziazione assistita - art. 3**
- **Certificazione autografia invito e mancato accordo - art. 4**
- **Astensione dall'impugnazione dell'accordo - art. 5**
- **Obblighi di informazione in materia di famiglia - art. 6**
- **Obblighi dei difensori e tutela della riservatezza - art. 9**
- **Applicazione normativa antiriciclaggio - art. 10**
- **Trasmissione di copia al COA dell'accordo assistito - art. 11**
- **Conservazione dell'originale dell'accordo assistito - art. 11**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

OBBLIGHI DEONTOLOGICI DEGLI AVVOCATI ISCRITTI ALL'ELENCO SPECIALE

- **Tutti gli obblighi deontologici, a parte il gratuito patrocinio e quelli relativi alle informazioni in materia di famiglia, sono applicabili anche agli avvocati dell'elenco speciale.**
- **Si applicano gli obblighi sulla normativa antiriciclaggio (es. per gli avvocati di Poste Italiane spa - ente considerato intermediario finanziario ex art. 11 Dlgs. 21.11.2007 n. 231).**
- **Si applica anche l'obbligo di conservazione dell'originale dell'accordo assistito sebbene il documento sia conservato dall'avvocatura intesa come ufficio a cui l'avvocato è addetto.**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

OBBLIGHI SPECIFICI PER GLI AVVOCATI DEL LIBERO FORO

- **Le pubbliche amministrazioni possono anche farsi assistere, giudizialmente o stragiudizialmente, da avvocati del libero foro (ad es. ved. art. 11 Legge 3.4.1979 n. 103 - Modifica all'Ordinamento dell'Avvocatura dello Stato).**
- **Gli avvocati del libero foro, che non hanno la rappresentanza esclusiva di una sola parte assistita, come accade per gli avvocati iscritti all'elenco speciale, devono tenere un comportamento rispettoso di ulteriori norme deontologiche.**
- **Le norme sono quelle del Codice Deontologico Forense.**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

PRINCIPALI OBBLIGHI PER AVVOCATI DEL LIBERO FORO CHE COLLABORINO CON LA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

CONFLITTO DI INTERESSI

ART. 24 DEL CODICE DEONTOLOGICO FORENSE

- L'avvocato non può assumere incarichi in **conflitto di interessi** con l'assistito.
- **Il conflitto di interessi**, che può essere anche solo potenziale, **può verificarsi tutte le volte in cui l'avvocato non sia indipendente da condizionamenti** di ogni genere.
- **Il conflitto di interessi** si ha anche **se l'avvocato violi il segreto sulle informazioni acquisite in precedenza dal cliente o conosca affari che avvantaggino una parte.**
- **L'avvocato deve** preventivamente **comunicare** al cliente **ogni conflitto di interessi.**
- **Il conflitto di interessi sussiste** anche per gli avvocati **soci o associati.**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

PRINCIPALI OBBLIGHI PER AVVOCATI DEL LIBERO FORO CHE COLLABORINO CON LA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

CONFLITTO DI INTERESSI

ART. 24 DEL CODICE DEONTOLOGICO FORENSE

- **Il conflitto di interessi, come detto, può essere anche solo potenziale e non necessariamente deve provocare un danno al cliente (CNF 26.10.2014 n. 110).**
- **Il conflitto di interessi può essere sopravvenuto in questo caso l'avvocato è obbligato a rinunciare al mandato a suo tempo conferito (CNF 30.12.2013 n. 229).**
- **Il conflitto di interessi può riguardare anche avvocati che esercitino la professione negli stessi locali di quello incaricato (CNF 30.12.2013 n. 222).**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

PRINCIPALI OBBLIGHI PER AVVOCATI DEL LIBERO FORO CHE COLLABORINO CON LA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

RESTITUZIONE DEI DOCUMENTI

ART. 33 DEL CODICE DEONTOLOGICO FORENSE

- **L'avvocato**, se richiesto, **deve restituire i documenti** ricevuti dal cliente e la copia di atti e di documenti relativi all'oggetto del mandato anche in sede stragiudiziale.
- **L'avvocato** non può **subordinare la restituzione al pagamento** del suo compenso.
- Rientrano tra gli obblighi di restituzione anche quello di **consegnare al cliente**, se richiesto, **l'originale dell'accordo negoziato**, specie se costituisce titolo esecutivo.
- L'art. 5 del DL 132 del 2014 prevede che l'accordo assistito (originale) consenta di iscrivere l'ipoteca giudiziale, costituisca titolo esecutivo e, se non admpiuato, possa essere trascritto nell'atto di precetto per iniziare una procedura esecutiva.



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

PRINCIPALI OBBLIGHI PER AVVOCATI DEL LIBERO FORO CHE COLLABORINO CON LA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

INCARICHI CONTRO EX CLIENTI

ART. 68 DEL CODICE DEONTOLOGICO FORENSE

- **L'avvocato non può assumere incarichi contro ex clienti se non dopo due anni dalla fine del rapporto professionale e per affari diversi da quelli già trattati.**
- **L'avvocato non può utilizzare notizie acquisite durante i precedenti incarichi.**
- **L'avvocato che abbia un rapporto continuativo anche di consulenza stragiudiziale con una pubblica amministrazione non può assumere da terzi incarichi contro di questa se non dopo almeno due anni dalla cessazione del rapporto stesso.**



GLI OBBLIGHI DEONTOLOGICI NELLA NEGOZIAZIONE ASSISTITA

PRINCIPALI OBBLIGHI PER AVVOCATI DEL LIBERO FORO CHE COLLABORINO CON LA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

INCARICHI CONTRO EX CLIENTI

ART. 68 DEL CODICE DEONTOLOGICO FORENSE

- La norma deontologica è posta a presidio e tutela non solo degli interessi delle parti **ma anche dell'immagine stessa dell'avvocatura** ritenendosi *“non decoroso né opportuno che un avvocato muti troppo rapidamente cliente, passando nel campo avverso senza un adeguato intervallo temporale”* (CNF 30.4.2012 n. 76).
- **La norma deontologica è stata applicata anche oltre il biennio** quando, nel caso concreto, si è *“riconosciuta una palese violazione del principio deontologico affermato”* (Il professionista - già dipendente INPS - aveva agito giudizialmente contro l'Istituto a distanza di diversi anni). (CNF 2.3.2012 n. 37).



GRAZIE
PER
L'ATTENZIONE!