

Non esistono dati ufficiali e la confusione su questo punto regna sovrana
There are no official data and there is plenty of confusion on this matter

Nel franchising si litiga di meno

Ma è davvero così?

But are there any less disputes in the franchise world?

Molti dei contenziosi fra franchisor e franchisee vengono risolti in fase stragiudiziale, per legge segreta. Si crea così un paradosso fra le esigenze di riservatezza e quelle di trasparenza
Many of the disputes between franchisors and franchisees are resolved out of court, with a secret law. This creates a paradox between the need for confidentiality and transparency

di Mirco Comparini

Sul tema è possibile incontrare tesi e opinioni esposte da coloro che sostengono che il contenzioso si sia ridotto e da chi sostiene esattamente il contrario

Basta una semplicissima ricerca sul web e possiamo rilevare copiosa rassegna stampa sul fatto che il franchising non ha mai “partecipato” alla crisi in forma forte e netta, ma ha rappresentato uno dei settori “che tiene”. Sono le statistiche (ufficiose, sia chiaro, cioè non prodotte da organismi ufficialmente riconosciuti a tale funzione. Esempio: le camere di Commercio-CCIAA o l’Istat) a fornire tale dato, ma non sarebbe male se esistesse in Italia un soggetto pubblico appositamente abilitato a fornire tale importante informazione che, se non gestita correttamente, può risultare ingannevole e manipolare l’approccio al settore da parte di tutti gli operatori. Insomma, tutti coloro che vorranno conoscere l’andamento del settore franchising dovranno farlo attraverso dei dati non ufficiali, sicuramente elaborati con il massimo scrupolo e la massima professionalità, anche in collaborazione con organismi di assoluta fama, stima e affidabilità, ma sempre rilevati da un soggetto non pubblico.

Quanto si litiga?

Ma c’è un altro aspetto che andrebbe toccato e fa riferimento all’articolo 4, comma 1, lettera f) (Obblighi dell’affiliante) e all’articolo 7 (Conciliazione) della Legge sul franchising 129/2004. In pratica, nella fase precontrattuale, l’affiliante deve fornire un dato relativo al contenzioso concluso (attenzione, concluso) nell’ultimo triennio che,

oltre a riferirsi al solo sistema di affiliazione, si sia svolto attraverso procedimenti giudiziari ordinari (Tribunali) o arbitrari (procedure di risoluzione alternativa della controversia). Niente è stabilito in tema di procedure internazionali, niente è stabilito per provvedimenti ricevuti dall’Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato (molto attiva nel settore) per pubblicità ingannevole e niente è stabilito per altre forme di risoluzione del contenzioso, come, appunto, modalità ufficiali di mediazione e/o conciliazione, proprio la modalità che la stessa legge richiama all’articolo 7. Anche in questo caso, per avere notizie in tema di contenzioso, possiamo affidarci a una semplice ricerca sul web che non può certo risultare efficace, possiamo affidarci ai dati pubblici in materia, ma non accessibili a tutti, ma possiamo anche integrarla in forma più professionale con i dati ufficiali relativi al contenzioso presso i nostri Tribunali o altri organismi ufficiali, come le Camere Arbitrali, attraverso l’ausilio di professionisti, ma con alti costi.

Opinioni differenti

Sul tema è, però, possibile incontrare tesi e opinioni esposte da coloro che sostengono che il contenzioso nel franchising si sia ridotto dall’introduzione della normativa e da chi, invece, sostiene che il contenzioso abbia subito un incremento. Una “strana” incongruenza, anche perché

Just a simple research on the web and we can see a copious amount of press coverage that the franchising system has never "been part" of the crisis in a strong and clear way, but that has been one of the sectors "that is still strong." The statistics (unofficial, let's make it clear, these are not carried out by organizations that are officially recognized for this function. An example are Chambers of Commerce or the Istat) provide these data. But it would not hurt if there was in Italy a public body entitled to provide such important information that, if not handled properly, can be deceptive and manipulate the approach to the sector by all operators. In short, all those who want to know the trends of the franchise industry will have to do it through unofficial data, surely processed with the utmost care and the utmost professional manner, also in collaboration with prestigious bodies, respected and reliable, but always registered by bodies which are public bodies.

When do disputes surface?

But there is another aspect that should be considered and it refers to Article 4, paragraph 1, letter f), (franchisor's Obligations) and Article 7 (Conciliation) of Law n. 129/2004 on franchising. In practice, in the pre-contractual stage, the franchisor must provide a figure for the concluded disputes (attention: concluded) during the last three years that must, besides referring only to the franchise system, have been carried out through

On the subject there are differing theses and opinions: there are those who claim that disputes in the franchise sector has been reduced by the introduction of legislation and those that argue that disputes have increased over time

ordinary judicial proceedings (Court or arbitration (alternative resolution procedures). There is nothing established in terms of international procedures, nothing is set by provisions by the Competition and Market Authority (very active in the field) in the subject of false advertising and nothing is provided for towards other forms of dispute resolution, as, indeed, modes of official mediation and / or conciliation, just the way that the same law refers to Article 7. Again on the subject of litigation in franchising,

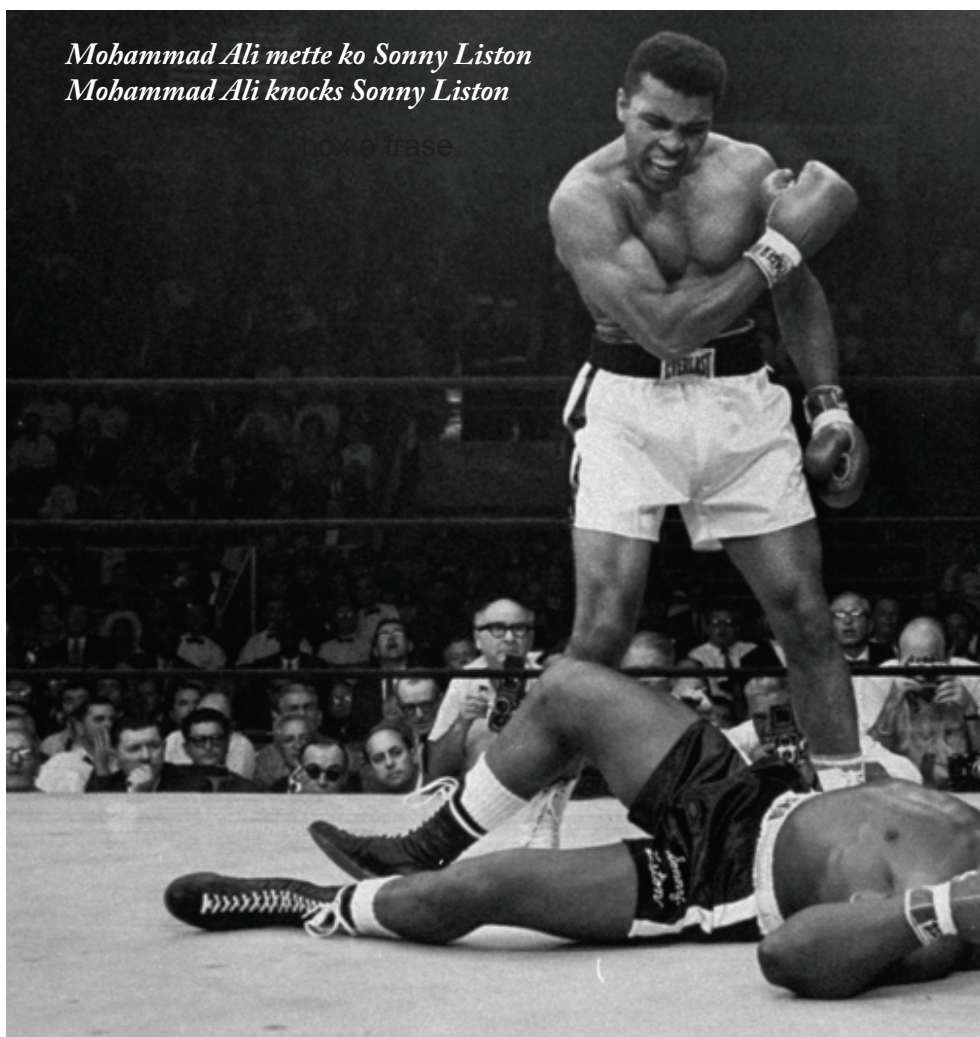
we can rely on a simple online search that is hardly effective, we can rely on the public data on the subject, but it is not accessible to everyone, but we can also integrate it in a more professional way with the official data on disputes in our courts or other official bodies, such as the Arbitration Chambers, through the help of professionals, but with high costs.

Differing opinions

On the subject there are differing theses and opinions: there are those who claim that disputes in the franchise sector has been reduced by the introduction of legislation and those that argue that disputes have increased over time. A "strange" inconsistency, because in 2013, during a round table held at a famed franchise exhibition, during a debate on the theme "The protection of franchisees", it was argued that "During the past three years the requests for help and legal assistance in franchising have increased at an exponential rate. The litigation subjects that have increased include breaches of contract (inefficiency, lack of development or training), forgery of information at stages prior to signing the contract or lack of know-how of the affiliate. The reason for this growing contentiousness is simple: at stake there are the commercial interests of two or more individuals, who often have conflicting requirements." Going back to the main topic, and taking note of this "strange" inconsistency about the opinions on the subject of litiga-



nel 2013, nel corso di una tavola rotonda svoltasi presso una nota fiera del franchising, nel dibattere sul tema “La tutela del franchisee”, si sostenne che “Negli ultimi tre anni le richieste di aiuto e assistenza legale in ambito di franchising sono aumentate a livello esponenziale. Le aree di maggiore litigiosità riguardano inadempimenti contrattuali (disservizi, mancanza di promozione o di formazione), falsità di informazioni nella fase precedente la sottoscrizione del contratto o mancanza di know-how dell'affiliato. Il motivo di questa crescente litigiosità è semplice: in ballo ci sono gli interessi commerciali di due o più soggetti, che sovente hanno esigenze contrapposte”. Tornando al tema principale e prendendo atto di tale “strana” incongruenza circa le opinioni in tema di contenzioso, quello che possiamo affermare è che, stando così le cose, in Italia non esisterà mai la possibilità di conoscere un qualsiasi dato circa il ricorso a procedimenti di conciliazione/ mediazione tra franchisor e franchisee e non esisterà mai la possibilità di conoscere statistiche direttamente attinenti al settore del franchising su quanti hanno utilizzato tale sistema di risoluzione della controversia e quanti procedimenti sono andati a buon fine. Tantomeno, sarà possibile conoscere gli “oggetti di contenzioso”. Perché questo? Semplice, perché il principio cardine della conciliazione/ mediazione sta nella totale, assoluta riservatezza e segretezza obbligatoria. Il legislatore, infatti, ha sempre ritenuto necessario inserire tale principio, sia per favorire l'uso della mediazione, sia per consentire alle parti di “parlare” liberamente nel corso dei procedimenti, agevolando in tal modo l'operato del mediatore. Si tratta di dovere di riservatezza, da una parte, e inutilizzabilità delle informazioni e dichiarazioni, nonché segreto professionale, dall'altra. In pratica, affinché la parti possano esperire liberamente e senza alcuna remora il tentativo di mediazione, è essenziale che siano realmente certe le informazioni rese in tale sede. L'obbligo di riservatezza, tra l'altro, si estende alle dichiarazioni che il mediatore ha acquisito nel corso delle sessioni separate, mediatore che, tra l'altro, non può essere chiamato neanche a deporre in giudizio su quanto rivelato dalle

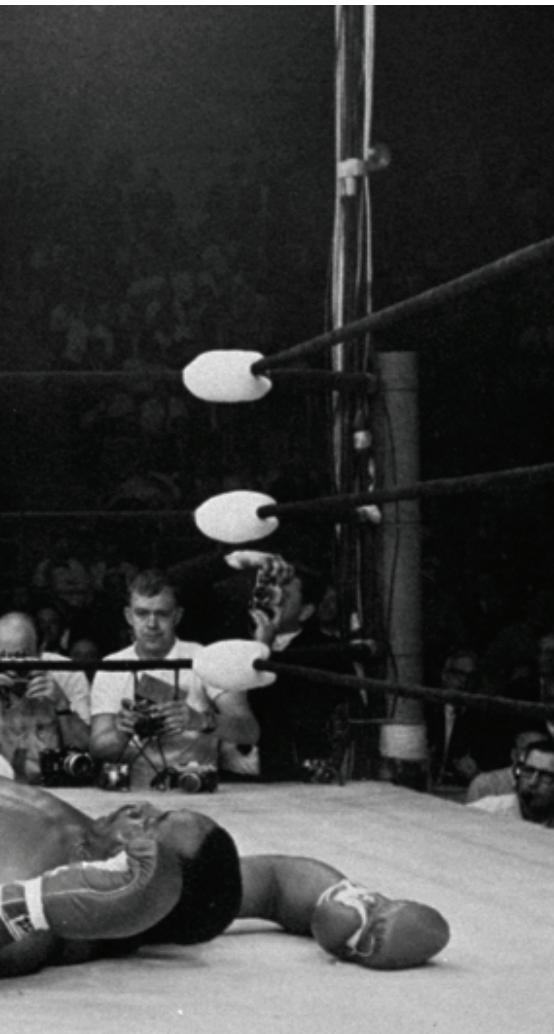


parti. In alcune procedure predisposte da organismi di mediazione, è anche suggerito di distruggere i documenti/ appunti (che non possono mai uscire dai locali ove si svolge la mediazione) che le parti possono aver predisposto nel corso del procedimento garantendo così l'assoluta assenza di elementi che potrebbero infrangere tale obbligo. A ciò si aggiunga che anche in termini statistici, la raccolta dati predisposta dal Ministero della Giustizia non è in grado di fornire statistiche specifiche per il franchising in quanto voce non prevista nella classificazione di tale statistica.

E allora?

Quanto contenzioso è stato risolto dal 2004 a oggi in materia di franchising? Ne è aumentato il numero o diminuito? Nessuno lo sa veramente, diciamo

la verità. E, pertanto, quando si sostiene che il contenzioso nel franchising si è ridotto, come possiamo avere un dato attendibile considerando che il primario obiettivo della conciliazione/ mediazione (obiettivo del legislatore) è da sempre quello di ridurre il peso del contenzioso sul nostro sistema giudiziario? E, così, arriviamo all'assurdo che a fronte di questa situazione in Italia, dall'altra parte dell'oceano il marchio più noto al mondo, nel documento di informazione precontrattuale obbligatorio per legge, nel fornire dati a un potenziale franchisee statunitense riporta 4 casi di contenzioso italiani, due risolti in forma stragiudiziale, uno risolto dalla giurisdizione ordinaria e uno ancora in corso. Già, ma qua in Italia la trasparenza è considerata burocrazia.



tion, what we can say is that, in these circumstances, we will never be able to know in Italy about any given data about the use of conciliation / mediation procedures between franchisor and franchisees, and we will never be able to know the statistics directly related to the franchise industry of those who have used this dispute resolution system and how many procedures have been successful. Nor, it will be possible to know the "objects of contention".

Why is that? Simple, because the basic principle of conciliation / mediation lies in the total, absolute confidentiality and compulsory secrecy. The legislator, in fact, has always considered necessary to include this principle in order to both encourage the use of mediation and to allow the parties to "speak" freely during the proceedings, thus facilitating the work of

Non ci sono dati ufficiali sul reale numero di contenziosi legati al franchising

There are no official figures on the actual number of disputes in franchise relationships

the mediator. It is the duty of confidentiality, on the one hand of usability of the information and statements, as well as professional secrecy. In practice, so that the parties can freely and without any hesitation during the mediation, it is essential that they are really certain that the information provided in this will remain confidential. The obligation of confidentiality, among other things, extends to all statements that the mediator has collected during separate sessions, the mediator who, among other things, cannot even be called to testify in court on what was revealed by the parties. In some procedures formulated by mediation bodies, it is also recommended the destruction of all documents / notes (which must not leave the room where the mediation is carried out) that the parties may have prepared in the course of the proceedings thus ensuring the complete absence of elements that could break this obligation. It should be added that, even in terms of statistics, the data collection prepared by the Ministry of Justice is not able to provide specific statistics for the franchise since it is not under any classification of

the statistics.

So, what happens now? How many disputes have been resolved since 2004 till today relating to the subject of franchising? Have their number increased or decreased? Let's face it, no one really knows it. And, therefore, when we argue that disputes in the franchise industry have reduced, how can we have a trusted data, when the primary objective of the conciliation / mediation (objective of the legislature) has always been to reduce the weight of litigation on our judicial system? And so, we come to the absurd that in the face of this situation in Italy, across the pond, the best known brand in the world, in providing data to a US prospective franchisee in its pre-contractual information document required by law, it cites 4 Italian cases of litigation, two settled out of court, one resolved by the ordinary court and one still in progress. Nevertheless, here in Italy transparency is considered bureaucracy.

AZ © RIPRODUZIONE VIETATA

IN BREVE/ IN BRIEF

- Non ci sono numeri ufficiali sul reale numero di contenziosi nei rapporti di franchising
- nessun obbligo di inserire i contenziosi extra giudiziari nei documenti precontrattuali
- negli Usa, in onore della trasparenza sono riportati anche eventuali contenziosi stragiudiziali.
- There are no official figures on the actual number of disputes in franchise relationships
- There are no obligations to include the non-judicial disputes in the pre-contractual documentation
- in the United States, for the sake of transparency any disputes out of court are also cited.