

# Začasni ukrepi arbitraže



**Prof. dr. Vesna Rijavec**

Pravna fakulteta Univerze v  
Mariboru

# Začasni ukrepi

## Ahilova peta arbitražne pristojnosti



—

Moderni trend  
V smeri večje samostojnosti arbitraže –  
prizadevanje za arbitraži naklonjen pravni sistem

# Dve stališči

- Začasni ukrep le **kot del procesnega gradiva z močjo svoje prepričljivosti, ne pa morda svoje pravne obveznosti**, začasna odredba arbitraže v razmerju med strankama ima le naravo pogodbene obveznosti – **odločba US RS, Up 20/99**
- Zarbit, Vzorčni zakon UNCITRAL začasno odredbo z učinki odločbe je mogoče izdati tudi v arbitražnem postopku.

# Terminološka raznolikost - poimenovanje je odvisno zlasti od tipa oziroma vsebine ukrepa

- »interim measures of protection» oz. measures of conservation«,
- mesures provisoires ou conservatoires«,
- preliminary orders
- interlocutory injunctions»
- »interim order«
- »interim relief
- interim payments
- »provisional measures«
- »provisional order«
- »provisional award«
- »provisional award«
- »interlocutory award«
- »interim award«
- »attachment order«
- »freezing order«,
- einstweilig sichernde Maßnahmen
- einstweilig regelnde Maßnahmen
- ZAČASNE IN PREDHODNE ODREDBE - ZIZ

# Primerjava sodni - arbitražni postopek

## Sodna odredba

- Ukrep je mogoče predlagati še pred ustanovitvijo arbitraže
- Postopek za izdajo začasnih odredb je v sodnem postopku nujen in praviloma hiter
- Sodna odločba ima dvojno naravo
- Učinki tudi za tretje
- Sodišče ima na voljo prisilna sredstva

## Arbitražna odredba

- Arbitraža je bolje seznanjena s primerom
- Stranke se arbitražnih odredb pogosto držijo, krepitev položaja arbitraže
- Če nasprotnik oz. njegovo premoženje ni v državi sedeža je včasih za začasni ukrep, v obliki odločbe lažje doseči priznanje in izvršitev kot za začasno odredbo sodišča





## Monopol državnega pravosodja za uporabo prisilnih sredstev

- Razlikovanje med določitvijo ukrepa in dovolitvijo izvršbe za njegovo izvedbo.
- Odločanje o meritumu, to je o ukrepu, je smiselno prepustiti arbitraži

# Vrste začasnih ukrepov po namenu varstva

- **začasni zavarovalni ukrepi** (einstweilig sichernde Maßnahmen, npr. nemški Arrest ali angleški freezing injunction), **plačilne odredbe**, s katerimi se začasno naloži določeno plačilo (Zahlungsanordnungen)- VB - Arb Act 1996 (vplačilo na račun arbitraže), ICC praksa
- **začasni regulacijski ukrepi** (einstweilig regelnde Maßnahmen) in
- **Ukrepi za lažjo izvedbo postopka**, zlasti ukrepi za izvedbo dokazov (nisočasne odredbe v ožjem smislu)



# ZArbit

- Izdaja v dvostranskem postopku – možnost sodne izvršitve
- Izdaja v enostranskem postopku v nujnih primerih – prisilna sodna izvršitev ni mogoča

# Zarbit - vrste začasnih ukrepov

- Zakon ne opredeljuje vsebine ali tipov začasnih ukrepov – prepuščeni diskreciji arbitrov, lahko pa jih stranke vnaprej opredelijo v arbitražnem sporazumu
- lahko so opredeljeni v pravilih institucionalne arbitraže.
- 20/1:Če se stranke ne sporazumejo drugače, lahko arbitražni senat na predlog stranke **kadarkoli** pred izdajo končne odločbe sprejme zoper nasprotno stranko po tem, ko ji je omogočil, da se izjavi o predlogu, **začasni ukrep, ki ga šteje za potrebnega glede na predmet spora**. Arbitražni senat lahko v zvezi s takšnim ukrepom od vsake stranke zahteva ustrezno varščino.

# Primerjava z začasnimi in predhodnimi odredbami po pravu RS

- ZArbit odprto določa: vsak začasni ukrep, ki ga arbitraža šteje za potrebnega glede na predmet spora
- začasne odredbe po slovenskem pravu v obliki sklepa ali arbitražne odločbe.
- Ni mogoča izdaja predhodnega ukrepa po vzoru predhodne odredbe, ki je predvidena za zavarovanje denarnih terjatev po izdaji sodne odločbe pred njeno izvršljivostjo. **20. čl. ZArbit** namreč izrecno dopušča začasne ukrepe **le pred izdajo končne odločbe.**

# Predpostavke ukrepa

- **Neprejudiciranje**
- **Obstoj terjatve**
- **Nevarnost in nujnost**
- **Proporcionalnost**

# Oblika začasnega ukrepa, učinki začasnih odredb

- Odločba, sklep, odredba, informal procedural order, recommendation, interim award - AAA
- ICC izbira arbitrov, Stockholm sklep ali arbitražna odločba
- Vprašanje priznanja arbitražnega začasnega ukrepa
- Trajanje začasne odredbe in njeno prenehanje
- Sprememba začasne odredbe in odprava posledic

# Priznanje izvršljivosti za domače odločbe (43. čl. Zarbit )

- sodišče, ki je pristojno po pravilih o izvršbi in zavarovanju -incidenter postopek
- Zavrne: če po uradni dolžnosti ugotovi:
  - 1. da predmet spora ne more biti predmet arbitražnega sporazuma – arbitrabilnost;**
  - 2. da je arbitražna odločba v nasprotju z javnim redom Republike Slovenije;**
  - 3. če takega ukrepa ni mogoče izvršiti, lahko pa ukrep ustrezno preoblikuje, kolikor je potrebno za njegovo izvršitev, če se s tem bistveno ne poseže v vsebino ukrepa.**



# Vprašanje pravnega sredstva proti ukrepu

- PCA case No2009-23 Uncitralova pravila
- Chevron Corp. In Texaco Comp v. Republic of Ecuador
- Vsaka stranka lahko v 72 urah pisno predlaga spremembe iz upravičenih razlogov, oprtih na dokaze o dejanskih in pravnih okoliščinah relevantnih v času odločanja o ukrepu.

# Ex parte ukrepi

- Uncitralov vzorčni zakon - razlikovanje
  1. med začasnimi ukrepi – interim measures (numerus clausus, izvršljivi, izdani po zaslišanju nasprotne stranke) in
  2. predhodnimi nalogi – preliminary orders (brez zaslišanja nasprotne stranke, omejen čas veljave največ 20 dni, le procesne narave – niso izvršljivi).
- Zarbit ex parte ukrep v nujnih primerih - zavezuje obe stranki, vendar se ne more prisilno izvršiti

# Konkurenca pristojnosti

- Ali predlog pred sodiščem pomeni odpoved arbitražni pristojnosti? NE
- Ali je sodišče pristojno za začasno odredbo, če se postopek pred arbitražo še ni začel ali če se mora začeti v tujini? DA
- Ali je arbitraža pristojna, če je pred tem že v teku sodni postopek za izdajo začasne odredbe ali celo že izdana odredba?
- Ali je izdaja začasne odredbe dovoljena, če je predlog za njeno izdajo poprej zavrnilo sodišče?

# Konkurenca pristojnosti

- **17J Vzorčni zakon Uncitral** - vzporedni pristojnosti
- Sodišče v Hong Kongu in Indijsko sodišče : če stranka zahteva začasni ukrep pred arbitražo, naj istega ne predlaga pred sodiščem, ker se je treba podvajanju postopkov izogibati v vseh primerih
- Sodišče na Novi Zelandiji : Namen sodnih začasnih ukrepov je dopolnitev in pomoč arbitraži in ne nadvlada ali nadomestek zanjo

# Spreminjanje začasnega ukrepa

## sodišče

### 43. čl. ZArbit

Če po uradni dolžnosti ugotovi, da takega ukrepa ni mogoče izvršiti - opcija začasni ukrep ustrezno preoblikuje, kolikor je potrebno za njegovo izvršitev, če se s tem bistveno ne poseže v vsebino ukrepa.

Na predlog stranke lahko sodišče sklep o izvršitvi začasnega ukrepa arbitraže razveljavi ali spremeni.

Sodišče, ki odloča o izvršitvi začasnega ukrepa, lahko, če je to primerno, naloži stranki, ki zahteva izvršitev, da zagotovi primerno varščino, če o tem še ni odločila arbitraža ali je to nujno za varstvo pravic tretjih.

## arbitraža

- 20/3 ZArbit: Arbitražni senat lahko na predlog katerekoli stranke spremeni, zadrži ali razveljavi začasni ukrep, ki ga je sprejel, v izjemnih okoliščinah ter po predhodnem obvestilu strank pa tudi na lastno pobudo.

## Odškodninska odgovornost za neutemeljeno izdan začasni ukrep za stroške in škodo – pristojnost arbitraže?

- **17. G člen vzorčnega zakona določa odgovornost stranke**, ki je dosegla izdajo neutemeljenega začasnega ukrepa, za stroške in škodo, ki so nastali nasprotni stranki v zvezi s takim ukrepom. Za odločanje o povrnitvi teh stroškov in škode je dana pristojnost istemu arbitražnemu senatu.
- ZArbit take določbe nima - strokovna skupina je menila, da taka določba v zakonu ni nujna, saj do odškodninske odgovornosti stranke lahko pride že po splošnih pravilih odškodninskega prava, stranke se lahko same sporazumejo o pristojnosti arbitražnega senata za odločanje o njej, pristojnost arbitražnega senata za odločitev o stroških postopka pa je že urejena v predlaganem 39. členu



# Pravilnik GZS

## 36. člen (Sredstva zavarovanja)

(1) Na predlog tožeče stranke lahko senat s sklepom naloži toženi stranki izvedbo ustreznega ukrepa v zavarovanje izvršitve bodoče arbitražne odločbe.

(2) Sklep iz prvega odstavka tega člena **nima učinka arbitražne odločbe.**

(3) Če stranka zahteva izdajo začasne odredbe ali drugega sredstva zavarovanja po pravilih zakona o izvršbi in zavarovanju pred sodiščem, to ni nezdružljivo z arbitražnim sporazumom, niti se ne šteje kot odrek temu sporazumu.

Hvala za pozornost!



[vesna.rijavec@um.si](mailto:vesna.rijavec@um.si)