

# **Lezing symposium 13 december 2013**

mr. dr. F. H.J.G. Brekelmans

# Plaats van arbitrage in ons rechtsbestel

- **Verbetering van buitengerechtelijke procedures.**
- Innovatieagenda
- MvT wetsvoorstel modernisering arbitragerecht
  - Arbitrage: volwaardig alternatief voor de overheidsrechtspraak.
  - Zoveel mogelijk aansluiten bij Rv.
  - Arbiters krijgen een minder lijdelijke rol

# Algemeen

- Afstand doen van de toegang tot de rechter
  - voor bindend-advies en arbitrage geldt het overeenkomstenrecht.
  - partijen moeten vrijwillig en ondubbelzinnig afstand doen van hun recht op toegang tot de overheidsrechter.
- Het beginsel van hoor en wederhoor.
  - artikel 6 lid 1 EVRM.
  - hoor en wederhoor: in artikel 19 Rv.
  - hoor en wederhoor arbitrale procedure: artikel 1039 lid 1 en 2 Rv.

- Openbaarheid
- openbare behandeling van de zaak en de openbaarheid van de uitspraak
- artikel 6 lid 1 EVRM, artikel 121 Gw, artikel 27-28 Rv en art. 4-5 Wet RO
- voor arbitrage en bindend advies ontbreken soortgelijke bepalingen in de wet.
- belang (o.m.): publieke controle, willekeur, partijdigheid van overheidsrechters, controle door juristen, rechtsontwikkeling en de rechtseenheid.
- de publicatie van uitspraken dient de rechtszekerheid: voorspelbaarheid van toekomstige rechterlijke uitspraken.

## - Motivering

- algemeen: artikel 6 lid 1 EVRM. Zie ook: artikel 121 Gw, artikel 30 Rv en artikel 5 Wet RO.
- artikel 1057 lid 3 sub e Rv bepaalt dat het vonnis, naast de beslissing, de gronden voor de in het vonnis gegeven beslissing bevat.
- indien een arbitraal vonnis niet met redenen is omkleed, kan het arbitraal vonnis worden vernietigd; zie artikel 1065 lid 1 sub d Rv.

- Beslechting binnen een bepaalde termijn
  - artikel 6 lid 1 EVRM: recht op beslechting van het geschil binnen een redelijke termijn. Zie artikel 20 Rv en het Landelijk procesreglement.
  - artikel 1048 Rv: het tijdstip waarop het arbitraal vonnis zal worden gewezen is voorbehouden aan het scheidsgerecht.

# Bindend advies

- berust op een overeenkomst.
- kent geen wettelijk formele regeling. is een bijzondere verschijning van de vaststellingsovereenkomst.
- de beslissingsmaatstaf is niet wettelijk geregeld. Beslissingsmaatstaf is meestal neergelegd in een reglement.

- toetsing door de rechter van het bindend advies vindt plaats op grond van artikel 7:904 lid 1 BW.
- artikel 7:904 lid 1 BW kent twee toetsingsgronden. (1) de inhoud van een bindend advies wordt aan de redelijkheid en de billijkheid worden getoetst. (2) de wijze van totstandkoming van een bindend advies.
- deze toetsing ziet enkel op de beslissing en niet op de vaststellingsovereenkomst.
- een bindend advies levert zelf geen executoriale titel op.



# Arbitrage

- op de overeenkomst tot arbitrage zijn in beginsel de bepalingen van het overeenkomstenrecht van toepassing. Tenzij een bepaling onverenigbaar is met de dwingende bepalingen in Boek IV Rv. In dat geval gaan de dwingende bepalingen neergelegd in Boek IV Rv als *lex specialis* voor. (Rangorde pagina 15)

- in arbitrage beslist het scheidsgerecht in beginselen naar de regelen des rechts, tenzij partijen bij overeenkomst van opdracht hebben aangegeven dat het scheidsgerecht beslist als goede mannen naar billijkheid.
- in een arbitrage zijn arbiters vrij ten aanzien van de toepassing van de regels van bewijsrecht; zie artikel 1039 Rv.

- artikel 1058 Rv: het scheidsgerecht deponeert het arbitraal vonnis bij de rechtbankgriffie. depot van het vonnis en de depotdatum zijn van belang voor termijnen.
- verloffregeling: op een eenvoudige wijze kan een executoriale titel worden verkregen. Er vindt een summiere toetsing plaats van het arbitraal vonnis door de voorzieningenrechter.
- artikel 1064 Rv: vernietiging en herroeping

- hoger arbitraal beroep  
Drie maanden na griffiedepot, tenzij partijen anders overeenkomen.