

SCC
Arbitration
Institute

Skiljeförfaranden och tredjepartsfinansiering – SCC Skiljedomsinstituts policy och statistik

Jake Lowther, Legal Counsel



SCC i ett nötskal

- Grundades 1917
- 180-215 skiljemål per år
- Ca 50 % internationella mål
- Parter från ca 40 länder
- Tvister mellan parter i öst-väst
- Energitvister
- Investerings tvister



Vad är skiljeförfarande?

- Tvistlösning utanför domstolarna
- Snabbt, flexibelt och konfidentiellt
- Skiljedomar kan inte överklagas på materiell grund, men kan i begränsad mån klandras eller ogiltigförklaras
- Skiljedomar är verkställbara i över 160 länder
- Kräver att parterna ingått ett skiljeavtal
- Opartiska och oberoende skiljedomare som parten själv får utse

SCC-skiljeförfaranden- steg för steg



SCC:s erbjudande

SCC
Arbitration >

SCC
Expedited
Arbitration >

SCC
Express >

SCC
Emergency
Arbitrator >

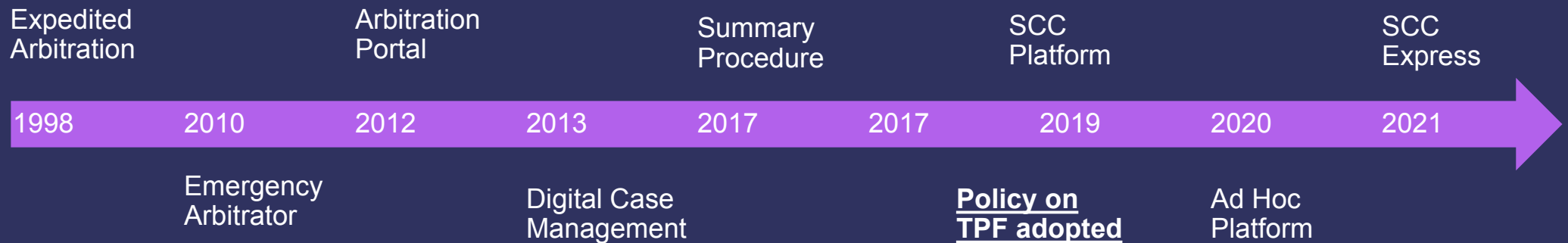
SCC
Mediation >

SCC
Investment
Disputes >

SCC
Ad Hoc
Services >

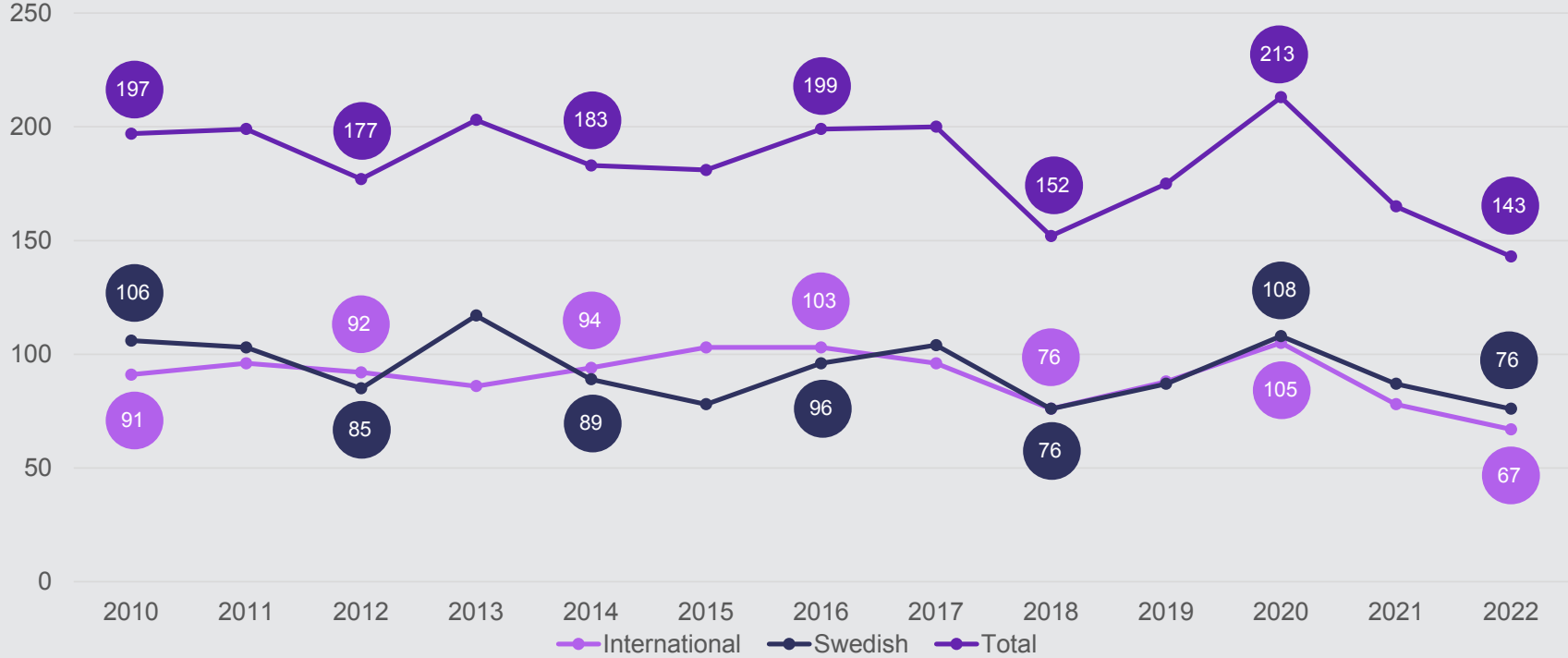
SCC
UNCITRAL >

SCC-innovationer

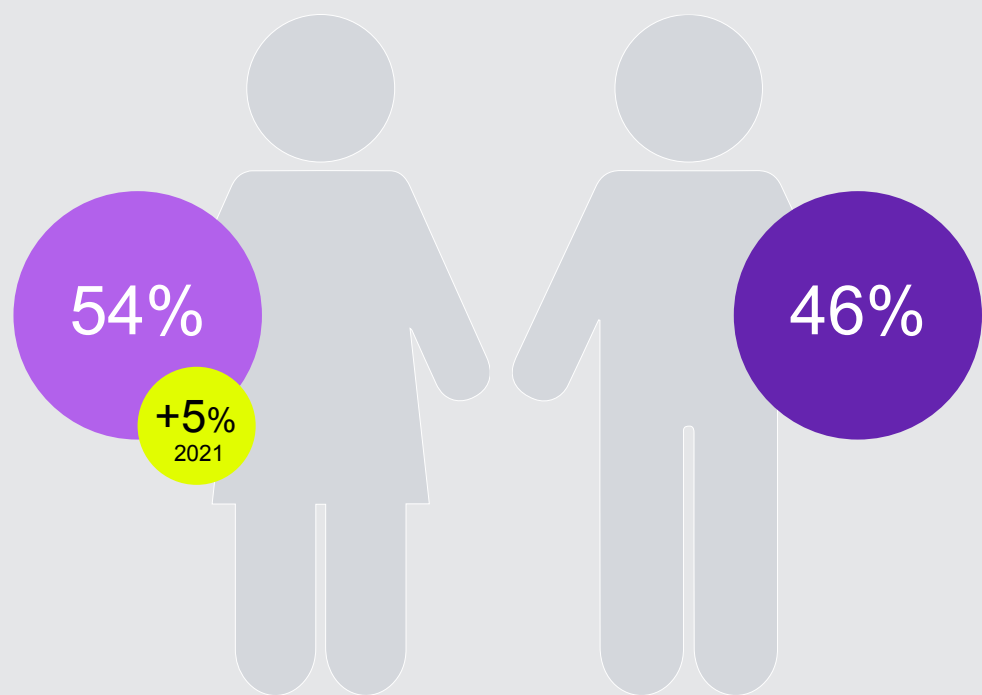


SCC:s mål 2010-2022

Mål



Utseende av skiljedomare



Utsedda kvinnor	27
Utsedda män	23
TOTALT	50

Kort om investeringstvister

- Investerare söker kompensation från stater under det internationella systemet för investeringsskydd
- Minst 120 bilaterala investeringsskyddstraktat (BITs) anger SCC som forum
- SCC är ett av tre nämnda forum under Energistadgefördraget, ett multilateralt traktat
- Första investeringstvisten hos SCC 1993, idag ca 100 totalt
- Under UNCITRAL-reglerna är SCC “*appointing authority*” eller “*administering authority*”
- Handläggningen av investeringstvister är mer eller mindre samma som för kommersiella tvister, men tar längre tid
- Staterna har vunnit oftare än investerarna
- Eftersom stater är involverade ökar förväntningarna och kraven på transparens

Vad är SCC:s policy avseende TPF?

- **SCC Policy - Disclosure of Third Parties With An Interest in the Outcome of the Dispute (2019)**
- Parterna uppmuntras att i sin första skriftliga inlägga uppge identiteten av en tredje part som har ett betydande intresse av tvistens utgång
- Parterna uppmuntras vidare att under skiljeförfarandets gång omedelbart uppge identiteten av en tredje part som får ett väsentligt intresse av tvistens utgång
- SCC anses ha en "*lätt hand*" vid administrering av skiljeförfaranden – det är parternas skiljeförfarande

Vad är SCC:s policy avseende TPF?

SCC Regler § 18 Opartiskhet, oberoende och tillgänglighet

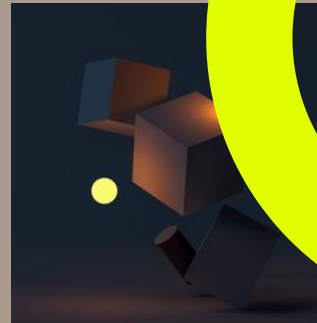
- (1) Varje skiljedomare ska vara opartisk och oberoende.
- (2) Innan en person utses till skiljedomare ska personen upplysa om de omständigheter som kan vara ägnade att rubba förtroendet för hans eller hennes opartiskhet eller oberoende.
- ...
- (4) En skiljedomare ska genast skriftligen upplysa parterna och de övriga skiljedomarna om det under skiljeförfarandet uppkommer sådana omständigheter som kan vara ägnade att rubba förtroendet för skiljedomarens opartiskhet eller oberoende.

Vad är SCC:s policy avseende TPF?

- *“Third parties with a significant interest in the outcome of the dispute may include, among others, (a) ultimate beneficial owners; (b) persons obligated to pay an award under an indemnification or other agreement; (c) persons entitled to receive proceeds of an award under a third-party-funding or other agreement; and (d) ultimate parent companies of a party. The preceding list is only indicative.”*
- Presumtiva och utsedda skiljedomare kan i allmänhet inte genom sedvanlig ”*due diligence*” identifiera tredje parter som har ett väsentligt intresse av tvistens utgång
- Det övergripande kravet på verkställbarhet (se artikel 2 i SCC Skiljedomregler)

Vanligaste typer av TPF

- Investeringsbolag
- Koncernbolag
- Försäkringsbolag
- Ideella organisationer



SCC Regerler § 2 : Upptredande under förfarandet

- (1) SCC, Skiljenämnden och parterna ska agera på ett effektivt och skyndsamt sätt under förfarandet
- (2) Beträffande alla frågor som inte uttryckligen omfattas av Skiljedomsreglerna ska SCC, Skiljenämnden och parterna agera i Skiljedomsreglernas anda och vidta varje skälig åtgärd för att säkerställa att alla skiljedomar kan verkställas

SCC och TPF

- Åtta identifierade mål sedan 2020
- Huvudsakliga tredjepartsfinansiärer
 - banker
 - externa finansiärer
- TPF – kärandeparter har främst finansierats

SCC och TPF

- Upplysningsskyldighet ligger alltså på skiljedomaren
- Uppmuntran till parterna sker direkt vid
 - bekräftelsebrevet
 - underrättelsebrevet

Skiljeförfaranden- steg för steg



TPF – jfr. med andra skiljedomsinstitutioner

ICSID

Nytt tillägg (2022)

- Artikel 14
- Skyldighet att upplysa om förekomsten av en TPF
- En icke-part från vilken parten, direkt eller indirekt, har erhållit medel genom en donation eller ett bidrag, eller i utbyte mot ersättning som är beroende av resultatet av förfarandet

ICC

Nytt tillägg (2021)

- Artikel 11.7
- Skyldighet att upplysa om förekomsten av en TPF
- Varje part som har ett ekonomiskt intresse

VIAC

Nytt tillägg (2021)

- Artikel 6 och 13
- Ger en definition av TPF

BAC

Nytt tillägg (2019)

- Artikel 39
- Förekomsten av en TPF påverkar BAC:s beslut om kostnaderna för skiljeförfarandet

TPF – vilka risker finns?

Skiljedomarens oberoende och opartiskhet

- Återspeglar s.k. orangea listan, IBA Guidelines
- **Jävsinvändning mot skiljedomaren**
- Kan hota verkställighet och erkännande enligt artikel V.2 i New York-konventionen

Kontradiktoriska kostnader

- *Essar Oilfields Services Ltd v Norscot Rig Management Pvt Ltd* [2016]
- *Tenke Fungurume Mining SA v. Katanga Contracting Services SAS* [2021] EWHC 3301 (Comm)

Förfarandets konfidentiella karaktär

- Skiljeförfaranden i regel omfattas av sekretess
- Men om TPF ska accepteras som ett legitimt sätt att finansiera skiljeförfaranden, bör det också accepteras att en finansiär har rätt till viss information

När är TPF inte en part?

- TPF har i regel ett ekonomiskt intresse i skiljeförfarandet och är involverad i handläggningen av förfarandet - genom att godkänna strategin för skiljeförfarandet, den finansierade partens inlagor i skiljeförfarandet etc...
- *Teinver S.A., Transportes de Cercanías S.A. and Autobuses Urbanos del Sur S.A. v. Argentine Republic* (ICSID Case No. ARB/09/1)
- *Muhammet Çap Bankrupt Sehil Insaat Endustri Ve Ticaret LTD. STI. v. Turkmenistan* (ICSID Case No ARB/12/6)

TPF och Sverige

- Växande marknad och SCC följer dess utveckling
- Kort om gällande rätt
 - LSF 42 §
 - RB 18 kap
 - *Russian Federation v. Quasar de Valores SICAV S. A. et al.*, Stockholm District Court, Case No. T 15045 09, 11.9.2014, 34
 - *Ascom Group S. A. et al. v. Republic of Kazakhstan*, Stockholm District Court, Case No. T 10498-17, Final Decision, 24.1.2018, 33

Vad händer härnäst med TPF?

- Europaparlamentet antog den 13 september 2022 en resolution om TPF:
 - Auktorisationssystem och införande av en förvaltarens skyldighet
 - Upprätta obligatoriska minimikrav för finansieringen
 - Förbud mot att påverka hanteringen av tvisten
 - Sätta ett tak för finansiärens tvist på 40 % av priset
 - Förbjuda finansiärer att avtalsmässigt begränsa sitt ansvar för negativa kostnader
 - Skapa en skyldighet att bland annat lämna ut en *“fullständig och oredigerad kopia”* av finansieringsavtalet på begäran av domstolen/skiljenämnden eller motparten

Frågor?

Jake Lowther

Legal Counsel

Tel. +46 76-2719676

jake.l@sccarbitrationinstitute.com