

“GES Scholarship Training Program”

ADR

PRACTICAL VIEW

Nguyen Manh Dzung, MCI Arb
 Managing Partner
 Dzungst & Associates LLC


Hochiminh city – 12/01/2017



DZUNGST & ASSOCIATES
 A Boutique Shipping & ADR Law Firm www.dzungst.com

Questions!


1. Trong một giao dịch thương mại không có yếu tố nước ngoài các bên có thể chọn cơ quan giải quyết tranh chấp là trọng tài không?
2. Luật nào được sử dụng để điều chỉnh hiệu lực của thỏa thuận trọng tài? (luật các bên thỏa thuận để điều chỉnh hợp đồng có đương nhiên điều chỉnh hiệu lực của thỏa thuận trọng tài hay không?)
3. Căn cứ vào điều 14 của Luật TTTM 2010 thì trong trường hợp vụ việc có yếu tố nước ngoài thì Hội đồng trọng tài sẽ áp dụng pháp luật do các bên lựa chọn, như vậy có thể hiểu là Hội đồng trọng tài luôn phải tôn trọng thỏa thuận chọn luật giữa các bên hay Hội đồng trọng tài phải áp dụng các quy tắc giải quyết xung đột pháp luật để tìm ra luật áp dụng trong trường hợp này?



DZUNGST & ASSOCIATES
 A Boutique Shipping & ADR Law Firm www.dzungst.com

Questions (cont.)

4. Nếu các bên thỏa thuận rằng "khi có tranh chấp phát sinh từ hợp đồng thì trước hết các bên phải giải quyết bằng cách thương lượng, nếu không thương lượng được thì sẽ đưa ra trọng tài giải quyết". Tuy nhiên trong trường hợp này một bên không tiến hành thương lượng với bên còn lại mà yêu cầu trọng tài giải quyết vụ việc thì lúc này trọng tài có thẩm quyền giải quyết không?
5. Các bên cần thỏa thuận như thế nào để thể hiện rõ ý chí rằng nếu có tranh chấp thì sẽ giải quyết bằng hình thức trọng tài vụ việc? Thỏa thuận như sau có đủ rõ để thể hiện ý chí rằng sẽ giải quyết tranh chấp bằng trọng tài vụ việc hay không: "Nếu có tranh chấp phát sinh từ hợp đồng thì hai bên sẽ yêu cầu Trọng tài viên X của Trung tâm trọng tài Y giải quyết."



DZUNGST & ASSOCIATES
 A Boutique Shipping & ADR Law Firm www.dzungst.com

Questions (cont.)

- 6. Khi giải quyết tranh chấp bằng trọng tài những tài liệu cần được cung cấp gồm những tài liệu nào (ví dụ: đơn khởi kiện, bản tự bảo vệ, đơn kiện lại, đơn yêu cầu hủy phán quyết....)?
- 7. Thực tiễn áp dụng Terms of Reference (TOR) trong Tố tụng trọng tài Việt Nam?
- 8. Thực tiễn áp dụng biện pháp khẩn cấp tạm thời của Trọng tài vụ việc, từ đó phân tích sự hỗ trợ của Tòa án đối với Trọng tài vụ việc trên thực tế?
- 9. Thực trạng áp dụng của hai mô hình Ủy ban xem xét tranh chấp/Ủy ban phân xử tranh chấp (DRB/DAB) và Giám định tranh chấp tín dụng chứng từ (Documentary credit dispute resolution expertize - DOCDEX) tại Việt Nam như thế nào? Hai mô hình này có điểm gì ưu việt hơn so với các mô hình giải quyết tranh chấp ngoài tòa khác?

DUYNGHỆ & ASSOCIATES

A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.duynghe.com

Questions (cont.)

10. Một thoả thuận trọng tài có thể được lập trước hoặc sau khi xảy ra tranh chấp. Vậy trên thực tế, khi đã xảy ra tranh chấp và chưa có thoả thuận trọng tài, nếu muốn giải quyết bằng trọng tài, chúng ta có thể làm thế nào để bên kia đồng ý ký bổ sung thoả thuận trọng tài?
11. Thương lượng và hòa giải có phải là hai bước tiếp nối của quá trình giải quyết tranh chấp tiền tố tụng không?
12. Nếu như luật sư muốn theo đuổi con đường giải quyết tranh chấp chuyên nghiệp thì tư duy và kỹ năng họ cần phát triển có khác gì với luật sư tư vấn hay không?

DUYNGHỆ & ASSOCIATES

A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.duynghe.com

Questions (cont.)

13. Giữa giải quyết tranh chấp trọng tài và giải quyết tranh chấp ngoài tòa phương pháp nào hiệu quả hơn?
14. Việc đăng kí hay không phán quyết trọng tài vụ việc không ảnh hưởng đến nội dung và giá trị pháp lý của phán quyết, vậy ý nghĩa của việc đăng ký phán quyết trọng tài là gì?
15. Theo quy định tại Điều 66.2 Luật TTTM 2010 thì việc đăng ký phán quyết trọng tài là bắt buộc để bên được thi hành có quyền yêu cầu Cơ quan thi hành án dân sự thi hành phán quyết trọng tài và theo Điều 62.1 Luật TTTM thì phán quyết này được đăng ký tại Tòa án nơi Hội đồng Trọng Tài ra phán quyết, vậy nếu Hội đồng Trọng tài ra phán quyết ngoài lãnh thổ Việt Nam thì sẽ đăng ký phán quyết trọng tài ở đâu?

DUYNGHỆ & ASSOCIATES

A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.duynghe.com

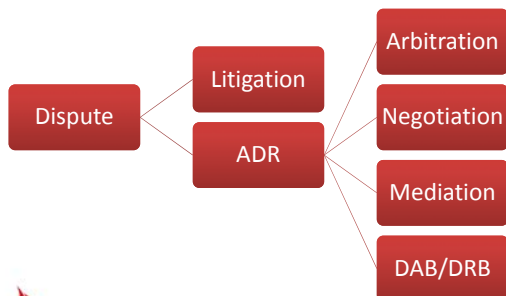
Main legal issues

- I. ADR
- II. Arbitration
- III. Advising skills and advocacy skills
- IV. Recommendations




www.dunnery.com

I. ADR (Alternative Dispute Resolution)




```
graph LR; Dispute --> Litigation; Dispute --> ADR; ADR --> Arbitration; ADR --> Negotiation; ADR --> Mediation; ADR --> DABDRB[DAB/DRB]
```




www.dunnery.com

1. ADR Alternative Dispute Resolution



```
graph TD; ADR((ADR)) --- Arbitration((Arbitration)); ADR --- Negotiation((Negotiation)); ADR --- MediationConciliation((Mediation/conciliation)); ADR --- DAB((DAB)); ADR --- DOCDEX((DOCDEX)); ADR --- ExpertDetermination((Expert determination/evaluation)); ADR --- MiniTrial((Mini-trial))
```



www.dunnery.com

2. DAB/DRB




DAB & DISPUTES PROCEDURE

- Often used in construction contract
- A panel is appointed at the commencement of a large construction project and considers project issues and recommends resolutions of dispute.
- The recommendations are normally **non-binding**

=> Why DAB

INTERNET OF ARBITRATORS
A Boutique Shipping & ADR Law Firm www.dunspart.com

3. DOCDEX (Documentary Instruments Dispute Resolution Expertise)



DOCDEX RULES

Leading trade finance dispute resolution worldwide

#DOCDEX @CCBanking www.iccdocdex.org

- For documentary credit dispute, similar to expert determination
- No pre-agreement requirement
- Rules: ICC DOCDEX Rules
- Panel: 03 impartial experts selected from a list maintained by the ICC Banking Commission.
- The experts' decision shall be scrutinized by the Technical Adviser to the ICC Banking Commission. Decision is **non-binding** unless parties agreed

INTERNET OF ARBITRATORS
A Boutique Shipping & ADR Law Firm www.dunspart.com

4. Features

- Often non-binding => evidence in arbitration/litigation ?
- Often used in conjunction with (an)other dispute resolution methods such as arbitration or litigation:
 - Multi-tier dispute resolution
 - Arb- Med, Med- Arb- Med; v...v
 - Any appropriate time
- Respect party-autonomy: choice of tribunal or neutral party, process, confidential, etc.
- Recognition of out- of court mediated settlement agreement (CPC 2015- chapter XXXIII)

INTERNET OF ARBITRATORS
A Boutique Shipping & ADR Law Firm www.dunspart.com

5. ADR: Better solution?



- Settlement Agreement
- Mediation

DEUNGHY & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm
www.dunspart.com

II. Arbitration
1- Arbitration agreement

- Separability
- Defect/ Pathological arbitration clause? Article 43.5 LCA
- Submission arbitration
 - By agreement in writing
 - By incorporated by reference when negotiating
 - By Exchanging of a statement of claim5 and defence which express the existence of an agreement proposed by one party and not denied by the other party

DEUNGHY & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm
www.dunspart.com

2. Application of law in arbitration

- Art. V.1.(a) NYC and Art. 459.1.b CPC 2015
- Substantive law (Law governing the contract)
- Procedural law:
 - Law agreed by parties
 - Law of the seat
- Law governing the arbitration agreement:
 - Law agreed by parties
 - Law of the seat
 - Law governing the contract

DEUNGHY & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm
www.dunspart.com

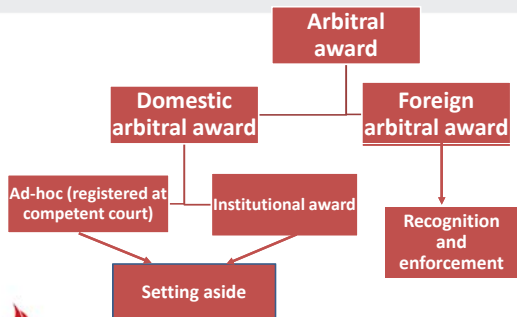
3. Court support and supervisory roles

- Refer parties to arbitration
- **Constitution of arbitral tribunal***: Appointing and replacing**
- Reviewing arbitral decision on jurisdiction and the validity of the arbitration agreement
- Ordering interim reliefs
- Collecting evidence
- Summoning witness
- Setting aside
- **Registering ad-hoc arbitral awards*****
- **Recognition and enforcement of foreign arbitral awards**



www.dunnport.com

4. Enforcement



www.dunnport.com

5. ICC Arbitration

- ICC Rules 2012
- Terms of Reference (Art. 23):
 - Form of TOR
 - Foreign arbitral tribunal at VIAC
- Procedural Order 1 (Art. 24)
- Scrutiny of the award by the Court (Art. 33)



www.dunnport.com

6. Ad-hoc arbitration

- When:
 - Simply refer to Arbitration (without institutional arbitration rules)
 - Clearly stating “Ad-hoc- arbitration”
 - Arbitration under UNCITRAL Arbitration Rules
- UNCITRAL RULES 2010
- Appointing authority
- Registered ad-hoc arbitral awards



DUNN & CROFT LLP
A Boutique Shipping & Air Law Firm

www.dunnandcroft.com

III. Advising skills

- Who is your client and your client's partner ?
 - What is your client's contract? Type of potential disputes?
 - Scope of party-autonomy?
 - What are applicable (procedural & substantive) laws?
 - Any mandatory provision on dispute resolution option?
 - Enforceability of the outcome (final and binding or appealable?)
 - Is the result Is the option likely to allow me to maintain the business relationship? Will the final resolution be confidential?
 - ???
- => Which dispute settlement method(s) is(are) suitable?**



DUNN & CROFT LLP
A Boutique Shipping & Air Law Firm

www.dunnandcroft.com

2. Advocacy skills

- General skills:
 - Oral communication skills
 - Interviewing and advising
 - Negotiation
 - Writing and drafting:
 - Letters
 - Reports
 - Memoranda
 - Practical legal research:
 - Legislation
 - case law
 - forms



DUNN & CROFT LLP
A Boutique Shipping & Air Law Firm

www.dunnandcroft.com

3. Advocacy skills (cont.)

- Organization skills
 - Analyze the facts
 - Knowledge of relevant laws
 - Early case assessment and realize potential risks
- Oral skills
 - Presentation
 - Arguing
 - Questioning witness
 - Knowing when to stop



DZUNGSRTS & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.dzungsrts.com

IV. Recommendations

- Practice makes perfect: Mooting, Trial observation, public standard forms;
- Improving academic background on international law aspects.
- Commercial mind and industrial knowledge
- Pay attention to the details!



DZUNGSRTS & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.dzungsrts.com

REFERENCE

- ICCA guide to the Interpretation of the 1958 New York Convention: http://www.arbitration-icca.org/publications/NYC_Guide.html
- Redfern and Hunter on International Arbitration, Oxford University Press (2015)
- UNCTAD Course on Dispute Settlement <http://unctad.org/en/Pages/DITC/DisputeSettlement/Courses.aspx>
- Dzungsrts & Associates LLC's ebook <http://dzungsrts.com/category/database/arbitration-en-publications/e-book>
- [Young ICCA](#), ICC, SIAC, etc.
- IBA, ICCA and ICC practice guides



DZUNGSRTS & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.dzungsrts.com

Are you ready to fight?

Dzungst & Associates LLC
A Boutique Shipping and ADR Law Firm

Hanoi Office: Unit 6, 11th Floor, HAREC Building,
4A Lang Ha, Ba Dinh, Hanoi
T: (84-4) 3772 6970 / Fax: (84-4) 3772 6971

Saigon Office: Unit 1605, 16th floor, Saigon Riverside
Office Center, 2A – 4A Ton Duc Thang, Ben Nghe Ward,
District 1, HCMC

T: (84-8) 3822 0076/ Fax: (84-4) 3772 6971

Email. dzung.nguyen@dzungst.com

Web. www.dzungst.com



DZUNGST & ASSOCIATES
A Boutique Shipping & ADR Law Firm

www.dzungst.com
