

Johan Tufte-Kristensen

Voldgiftsdommerens upartiskhed og uafhængighed

Johan Tufte-Kristensen

Voldgiftsdommerens upartiskhed og uafhængighed

1. udgave/1. oplag

© Karnov Group Denmark A/S, København 2018

ISBN 978-87-619-4011-7

Omslag: Karnov Group Denmark A/S

Sats og tryk: AKAPRINT a/s, Aarhus

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse af denne bog eller dele af den er ikke tilladt ifølge gældende dansk lov om ophavsret. Alle rettigheder forbeholdes.

Indhold

| | |
|-------------|---|
| Forord..... | 7 |
|-------------|---|

Kapitel 1:

| | |
|---|----|
| Emnet og fremgangsmåden | 15 |
| 1. Problemformuleringen | 15 |
| 2. Genstanden | 16 |
| 2.1. Voldgiftslovens inhabilitetsregler | 16 |
| 2.2. Institutternes praksis | 18 |
| 2.3. Voldgiftsdommerens egen etik | 19 |
| 3. Formålet | 20 |
| 4. Metoden | 25 |
| 4.1. Kilderne om voldgiftslovens inhabilitetsregler | 25 |
| 4.2. De udenlandske retskilder | 26 |
| 4.3. Institutternes praksis | 27 |
| 4.4. IBA-retningslinjerne | 29 |
| 4.5. Kilderne om de sammenlignelige retsområder | 30 |

Kapitel 2:

| | |
|--|----|
| Behovet for at foregribe det usaglige | 33 |
| 1. De usaglige hensyn | 33 |
| 2. Behovet for at foregribe problemet | 35 |
| 2.1. De usaglige hensyns implikationer | 35 |
| 2.2. Implikationernes retsvirkninger | 39 |
| 2.3. Behovet for et yderligere værn | 39 |
| 2.4. Det foregribende inhabilitetsværn | 45 |
| 2.5. Inhabilitetsreglen i historisk og internationalt perspektiv ... | 46 |
| 3. Delkonklusion: inhabilitetsreglen | 49 |

Kapitel 3:

| | |
|---|----|
| Interessekonflikten | 51 |
| 1. Interessen som det usagliges rod | 51 |
| 2. Konflikten | 52 |
| 2.1. Det ubevidste | 53 |

Indhold

| | |
|--|----|
| 2.2. Afsmitningskæderne | 54 |
| 3. Interessens manifestation | 55 |
| 3.1. Fortielsen | 56 |
| 3.2. Sagens behandling | 59 |
| 3.2.1. <i>Ex parte</i> -kommunikationen | 59 |
| 3.2.2. Procesledelsen | 62 |
| 3.2.3. Attituden | 65 |
| 3.3. Kendelsens indhold | 67 |
| 3.4. Behandlingen af information | 68 |
| 4. Delkonklusion: de reelle usaglige interesser..... | 70 |

Kapitel 4:

| | |
|---|-----|
| Årsagsrelationen | 73 |
| 1. Behovet for <i>appearance</i> -normer om objektivt konstaterbare forhold | 73 |
| 1.1. De subjektive og objektive tests | 73 |
| 1.2. <i>Appearance</i> -normen og interesseindikatorerne | 75 |
| 2. Fastlæggelsen af forholdet | 77 |
| 2.1. Synsvinklen | 77 |
| 2.2. Incitamentstesten | 80 |
| 2.3. Voldgiftsdommerens manglende kendskab til forholdet | 81 |
| 2.4. Muligheden for at fjerne den berettigede tvivl | 84 |
| 2.5. Tidspunktet | 85 |
| 3. Relationen til sagens genstand | 87 |
| 3.1. Partsrollen og identifikationsvirkningen..... | 88 |
| 3.2. Pengerelationen | 92 |
| 3.3. Den ideelle relation | 94 |
| 3.4. Præjudikatrelationen | 95 |
| 3.5. Forhåndsvurderingen | 97 |
| 3.5.1. Generelt om den ubevidste erfaringspåvirkning | 97 |
| 3.5.2. Afgørelsen | 99 |
| 3.5.3. Rådgivningen | 101 |
| 3.5.4. Mæglerrollen | 102 |
| 3.5.5. Den offentlige udtalelse | 103 |
| 3.5.6. Udpegningsinterviewet | 104 |
| 3.5.7. Vidneforklaringen og ekspertvurderingen | 105 |
| 3.5.8. Den sagsbehandlingsrelaterede forhåndsvurdering. . | 106 |

| | |
|---|-----|
| 3.6. Adgangen til information | 107 |
| 4. Afsmittningen fra andre aktører med relationer til sagens genstand. | 109 |
| 4.1. Pengerelationen. | 109 |
| 4.2. Familierelationen og venskabet | 112 |
| 4.3. Fjendskabet | 115 |
| 4.4. Den ideelle fællesinteresse. | 117 |
| 4.4.1. Den politiske fællesinteresse | 117 |
| 4.4.2. National- og regionalfællesskabet. | 118 |
| 4.4.3. Branchefællesskabet | 120 |
| 4.5. Kontrollen | 122 |
| 4.5.1. Instruktionsbeføjelsen | 122 |
| 4.5.2. Koncernforbindelsen | 123 |
| 4.5.3. Relationen til voldgiftsrettens øvrige medlemmer. | 124 |
| 4.6. Den professionelle relation | 126 |
| 4.6.1. Klientforholdet | 126 |
| 4.6.2. Udpegningshistorikken | 129 |
| 4.6.3. Advokatens relation til sine kolleger og kontorfæller | 132 |
| 4.7. De administrative og assisterende aktører | 134 |
| 4.7.1. Instituttet | 134 |
| 4.7.2. Assistenten | 136 |
| 5. Helhedsvurderingen | 138 |
| 6. Delkonklusion: voldgiftsdommerens incitament. | 139 |

Kapitel 5:

| | |
|--|------------|
| Lempelsesmuligheden og de modstående hensyn | 142 |
| 1. Standardernes fortolkningsrum. | 142 |
| 2. Lempelsestilfældene. | 145 |
| 2.1. Den partsudpegede sidevoldgiftsdommer | 145 |
| 2.1.1. Reglernes afgrænsning. | 146 |
| 2.1.2. Voldgiftsdommerrollen og udpegningsprocessen i reglernes fortolkning | 147 |
| 2.1.3. Gennemslagskraften og kompetencernes rækkevidde | 152 |
| 2.1.4. Udligningsbetragtningen. | 153 |
| 2.1.5. Udpegningsprocessen og parternes behov for individuel indflydelse | 156 |

Indhold

| | | |
|--------|--|-----|
| 2.1.6. | Den mest hensigtsmæssige fortolkning | 158 |
| 2.2. | Det begrænsede udvalg af voldgiftsdommerkandidater | 159 |
| 2.2.1. | Nødvendighedsprincippet | 159 |
| 2.2.2. | De nødvendige kvalifikationer | 161 |
| 2.2.3. | Princippet's plads i voldgiftsprocessen | 162 |
| 2.3. | Stadfæstelsen af parternes forlig | 164 |
| 2.3.1. | Skønnets bredde | 164 |
| 2.3.2. | Stadfæstelseshandlingen | 166 |
| 2.4. | Mæglingsprocessen | 167 |
| 2.5. | Voldgiftsdommerens vilje til at ytre sig | 170 |
| 2.6. | Det fremprovokerede modsætningsforhold | 174 |
| 6. | Delkonklusion: lempelsen | 178 |

Kapitel 6:

| | | |
|--------|---|------------|
| | Parternes indflydelse | 181 |
| 1. | Reglernes beskyttelsessubjekt | 181 |
| 1.1 | Kompetencernes forankring i parternes aftale | 181 |
| 1.2 | Processens fleksibilitet og parternes sammensætning af voldgiftsretten | 183 |
| 1.3 | Erhvervslivet og resten af samfundet | 183 |
| 2. | Den partsautonome håndhævelsesproces | 185 |
| 2.1. | Undersøgelsespligten | 185 |
| 2.1.1. | Oplysningspotentialt og de nødvendige bestræbelser | 185 |
| 2.1.2. | Grænserne for det praktisk mulige | 187 |
| 2.2. | Oplysningspligten | 189 |
| 2.2.1. | Diskvalifikationspotentialt og den rimelige sandsynlighed | 189 |
| 2.2.2. | Forsigtighedsprincippet | 190 |
| 2.2.3. | Parternes oplysning | 191 |
| 2.3. | Fraværet af pligten til at fremstå upartisk og uafhængig | 193 |
| 3. | Partens fortabelse af sin indsigelsesret | 197 |
| 3.1. | Indsigelsesfristen og den forsinkede indsigelse | 198 |
| 3.2. | Partens deltagelse i udpegningen af voldgiftsdommeren | 201 |
| 3.3. | Afkaldets grænser | 203 |
| 4. | Delkonklusion: afkaldet | 207 |

Kapitel 7:

| | |
|---|-----|
| Ressourcesynspunktet efter kendelsens afsigelse | 209 |
| 1. Proportionalitetssynspunktet | 209 |
| 2. Misbrugsformodningen | 211 |
| 3. Delkonklusion: ressourcehensynet og voldgiftskendelsens gyldighed. | 213 |

Kapitel 8:

| | |
|--|-----|
| Konklusion | 215 |
| 1. Det effektive værn mod interessekonflikter i voldgift | 215 |
| 2. Værnets ufuldstændighed. | 218 |

| | |
|-------------------------|-----|
| Resumé | 221 |
|-------------------------|-----|

| | |
|--------------------------|-----|
| Summary | 224 |
|--------------------------|-----|

| | |
|-------------------------|-----|
| Kilder | 227 |
|-------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| Lov- og konventionsregister | 246 |
|--|-----|

| | |
|-------------------------------------|-----|
| Afgørelsesregister | 249 |
|-------------------------------------|-----|

| | |
|-----------------------------------|-----|
| Stikordsregister | 252 |
|-----------------------------------|-----|