

# РЕШАВАЊЕ СПОРОВА ИЗ МЕЂУНАРОДНИХ ПОСЛОВНИХ ОДНОСА

МАСТЕР СТУДИЈЕ: Међународно пословно  
право

МЕЂУНАРОДНО ТРГОВИНСКО ПРАВО

*др Марко Јовановић, LL.M.*

Београд, новембар 2014.

# МЕТОДИ РЕШАВАЊА СПОРОВА У МЕЂУНАРОДНОМ ПОСЛОВАЊУ

- ◎ Приватноправни (арбитража, АДР)
- ◎ Мешовити (Међународни центар за решавање улагачких спорова, арбитража између две стране од којих је само једна држава пред Сталним арбитражним судом)
- ◎ Јавноправни (Међународни суд, Тело за решавање спорова СТО)

# РЕШАВАЊЕ СПОРОВА ПРЕД ICSID-ОМ

- ◎ Надлежност Центра: сваки правни спор између државе-уговорнице Конвенције и држављанина друге државе-уговорнице који је настао непосредно из улагања и за који су се стране у спору писано сагласиле да га изнесу пред Центар (Чл. 25 Конвенције)
- ◎ Укидање потребе признања арбитражне одлуке Центра
- ◎ Алтернатива: додатна правила (*Additional Facility*)

# РЕШАВАЊЕ СПОРОВА ПРЕД МЕЂУНАРОДНИМ СУДОМ

- Дипломатска заштита - право државе да покрене поступак за утврђивање одговорности друге државе услед међународно недозвољеног дела учињеног против њеног држављанина
- Услови: исцрпљивање локалних правних средстава, држављанство/национална припадност физичког или правног лица коме су непосредно повређена права
- Примери: *Mavrommatis*, *ELSI*,...

# СВРХА СИСТЕМА РЕШАВАЊА СПОРОВА ПОД ОКРИЉЕМ СТО

- ◎ Омогућавање ефикасног функционисања система СТО (Чл. 3.3 DSU)
- ◎ Обезбеђивање правне сигурности и предвидљивости у међународном пословању (Чл. 3.2 DSU)
- ◎ Очување равнотеже права и обавеза држава-чланица СТО (Чл. 3.3 DSU)
- ◎ Тумачење и појашњавање значења одредаба споразума на које се систем решавања спорова примењује (у тумачењу се примењују правила међународног јавног права) (Чл. 3.2 DSU)

# НАСТАНАК И РАЗВОЈ СИСТЕМА РЕШАВАЊА СПОРОВА ГАТТ/СТО

- ◎ Правни основ за примену механизма решавања спорова према ГАТТ-у 1947:
  1. Чл. XXII (предвиђа билатералне и мултилатералне консултације у погледу било ког питања које негативно утиче на примену ГАТТ-а)
  2. Чл. XXIII (предвиђа слање писаних поднесака и предлога држави-уговорници којој се ставља на терет повреда правила ГАТТ-а или ускраћивање користи које из ГАТТ-а произлазе, као и прибегивање општим дипломатским средствима решавања спорова у случају да се разменом поднесака не приближе ставови заинтересованих страна)

# РЕШАВАЊЕ СПОРОВА У ОКВИРУ ГАТТ-А У ПЕРИОДУ 1947-1952

- ◎ Будући да ГАТТ 1947 није предвиђао успостављање никакве међународне организације, није могло да постоји ни стално тело за решавање спорова који из овог споразума проистекну
- ◎ Спорови су решавани консултацијама у оквиру “радних страна (група)”
- ◎ Радне стране су чиниле све заинтересоване државе-уговорнице ГАТТ-а, укључујући и стране у спору
- ◎ Одлуке су доношене консензусом

# РЕШАВАЊЕ СПОРОВА У ОКВИРУ ГАТТ-А У ПЕРИОДУ 1952-1994

- Од 1952 спорове решавају “панели” који се састоје од 3 до 5 експерата који долазе из држава које нису стране у спору
- Панели су слали своје извештаје Савету ГАТТ-а на разматрање - када Савет (консензусом) усвоји одлуке и препоруке, оне постају правно обавезујуће за стране у спору
- Период кодификације и прогресивног развоја правила решавања спорова у оквиру ГАТТ-а



# НАСТАНАК СИСТЕМА ЗА РЕШАВАЊЕ СПОРОВА СТО

- Декларација из Пунта дел Есте 1986 (Уругвајска рунда преговора):  
“Како би се обезбедило брзо и ефикасно решавање спорова у корист свих страна-уговорница, преговори ће бити усмерени ка унапређивању и јачању правила и процеса решавања спорова, уз свест о предностима које би донела делотворнија примена правила ГАТТ-а. Преговори ће обухватати и развој адекватних механизма за праћење и надгледање поступка који би омогућио лакшу примену усвојених препорука”.

# ПРАВНИ ОКВИР ЗА СИСТЕМ РЕШАВАЊА СПОРОВА СТО

- ◎ Анекс 2 Споразума СТО (“Understanding on Rules and Procedures Governing the Settlement of Disputes” - Dispute Settlement Understanding - DSU)
- ◎ На снази од 1. јануара 1995.
- ◎ Новине у односу на ранији систем решавања спорова предвиђен ГАТТ-ом:
  1. Скоро аутоматско прихватање захтева за образовање панела (увођење правила о “обрнутом консензусу”);
  2. Увођење стриктних рокова за сваку фазу поступка;
  3. Могућност жалбе на извештај панела.

# МЕТОДИ РЕШАВАЊА СПОРОВА У ОКВИРУ СТО

## ◎ Дипломатски методи

1. Преговори
2. Консултације
3. Добре услуге

## ◎ Правни методи

1. Адјудикација (панели и Апелационо тело)
2. Арбитража

## ◎ Мешовити методи

1. Концилијација
2. Медијација

# НАДЛЕЖНОСТ ТЕЛА ЗА РЕШАВАЊЕ СПОРОВА СТО

- ◎ Систем решавања спорова СТО је јединствен за све спорове који произлазе из споразума закључених у оквиру СТО:  
“Правила и поступци предвиђени овим Договором примењиваће се на све спорове изнете у складу са одредбама о консултацијама и решавању спорова проистеклих из споразума наведених у Додатку 1 овог Договора (тзв. покривени споразуми)” (Чл. 1.1 DSU)

# КЉУЧНЕ РЕЧИ

- ◎ **Спор** = несагласност две или више влада држава-чланица, где једна страна тврди да радње, прописи или политике друге стране наносе штету њеним споразумима СТО заштићеним интересима. Несагласност постаје спор у смислу права СТО тренутком пријављивања Секретаријату СТО
- ◎ **Покривени споразуми** = на спорове који проистичу из било ког споразума СТО (укључујући, плурилатералне споразуме као и сам DSU) примењује се исти општи механизам решавања. Ако неки од споразума СТО садржи посебне одредбе о решавању спорова, те одредбе се примењују **заједно** са одредбама DSU на спорове који проистичу из тог конкретног споразума

# ОСНОВНЕ КАРАКТЕРИСТИКЕ СИСТЕМА РЕШАВАЊА СПОРОВА

- ◎ Надлежност система за решавање спорова СТО је обавезна и искључива:

“Када држава-уговорница тражи правну заштиту због повреда обавеза друге државе-уговорнице, односно другог облика ускраћивања или онемогућавања уживања користи из покривених споразума, или било каквог другог начина спречавања остварења циљева предвиђених покривеним споразумима, примењиваће правила и процедуре предвиђене овим Договором и повиноваће им се” (Чл. 23.1 DSU)

# ОСНОВИ ЗА ПОКРЕТАЊЕ ПОСТУПКА

- ⊙ Ускраћивање или онемогућавање уживања користи које припадају држави-уговорници на основу једног или више покривених споразума (Nullification or impairment of the benefits that accrue to a Member under one or more of the WTO Agreements)
- ⊙ Онемогућавање државе-уговорнице да оствари неки од циљева предвиђен неким од покривених споразума
- ⊙ Доказивање постојања правног интереса за покретање поступка није неопходно (вид. Извештај Апелационог тела у предмету ЕС-Вананас II)

# КЛАСИФИКАЦИЈА ИНИЦИЈАЛНИХ АКАТА

- ◎ **Притужбе због повреде споразума** (држава-уговорница је пропустила да испуни неку од обавеза предвиђених споразумима СТО или је применила неку меру која није у сагласности са обавезама које проистичу из споразума СТО)
- ◎ **Притужбе у одсуству повреде споразума** (ускраћивање или онемогућавање уживања користи је последица мере која није у супротности са правилима споразума СТО)
- ◎ **Ситуационе притужбе** (ускраћивање или онемогућавање уживања користи је последица ситуације која се не може квалификовати ни као повреда споразума СТО ни као мера која није у супротности са правилима споразума СТО)



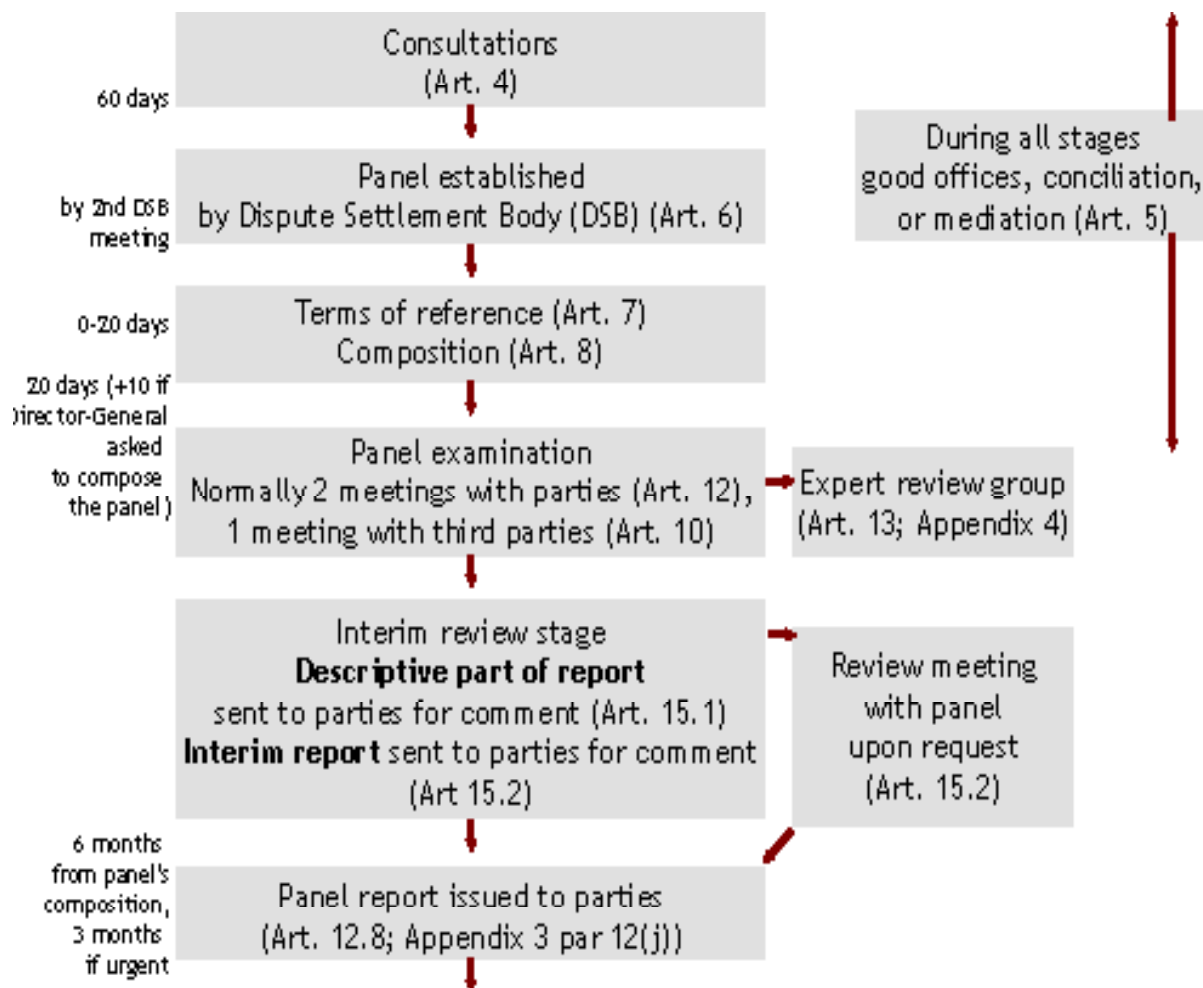
# АКТЕРИ ПОСТУПКА: КО ШТА РАДИ?

- ◎ **Тело за решавање спорова** = надлежно за конституисање панела, усвајање препорука панела и извештаја Апелационог тела, надгледа примену препорука и одлука и одобрава санкције у случају изостанка извршења одлука о решавању спорова
- ◎ **Панел** = веће надлежно за вођење поступка и давање препорука за решавање спора
- ◎ **Апелационо тело** = стално тело које чине реномирани правни стручњаци надлежно да преиспитује **правна питања** у препорукама панела. Овлашћено да преиначи препоруке панела пре него што се о њима изјасни Тело за решавање спорова

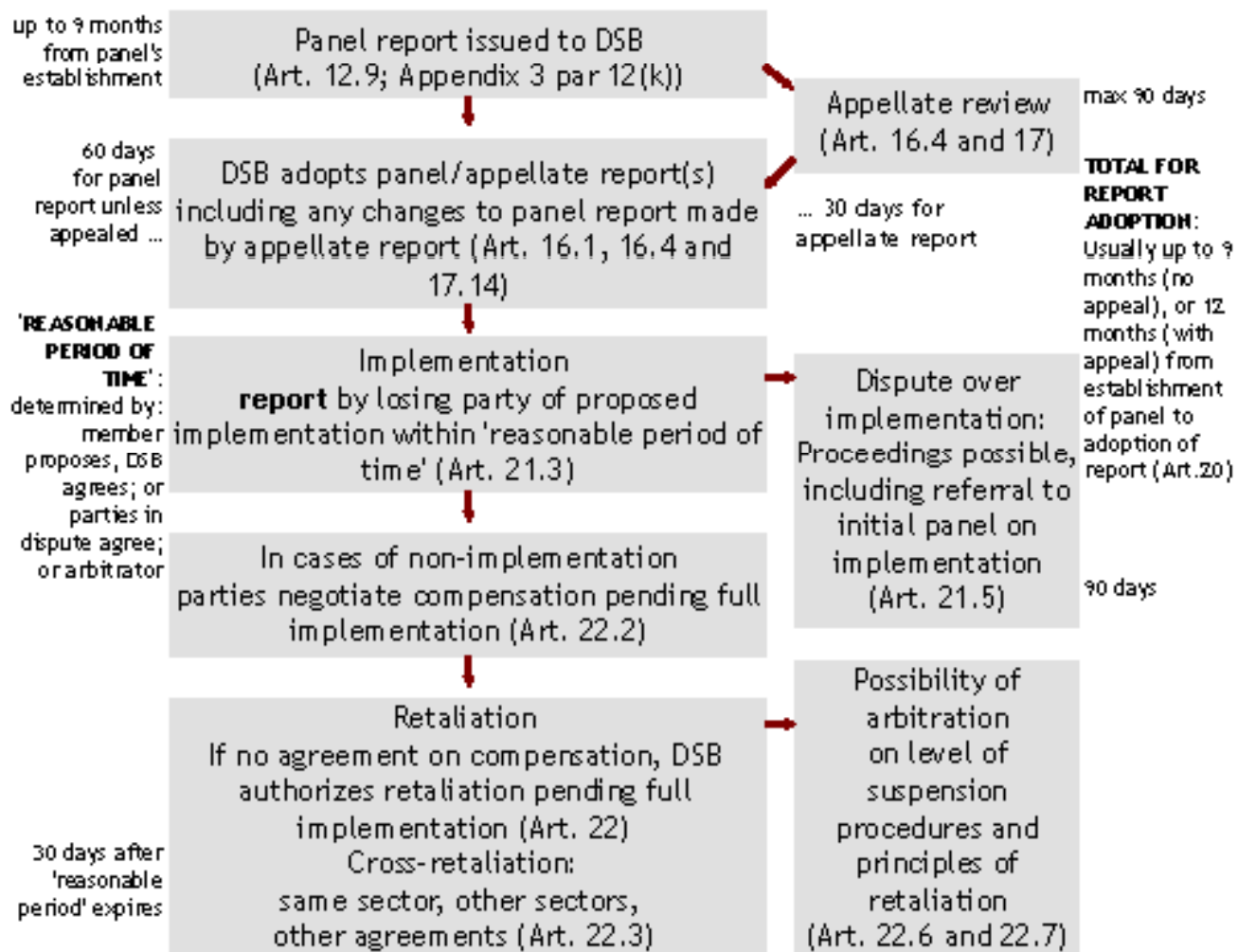
# АКТЕРИ ПОСТУПКА: КО ШТА РАДИ? (НАСТАВАК)

- ◎ **Арбитри** = може их именовати Тело за решавање спорова и овластити да одреде разуман период за примену одлука о решавању спорова. Сходно чл. 25 DSU, стране могу да се споразумеју да свој спор изнесу пред арбитре а не пред панел
- ◎ **Генерални директор СТО** = може да пружи добре услуге у циљу олакшавања странама да дођу до обострано прихватљивог решења спора
- ◎ **Вештаци/Експерти** = помажу панелима на њихов захтев давањем мишљења о техничким питањима
- ◎ **Секретаријат СТО** = пружа административно-техничку подршку Телу за решавање спорова и панелима

# ПРИКАЗ ТОКА ПОСТУПКА РЕШАВАЊА СПОРА



# ПРИКАЗ ТОКА ПОСТУПКА РЕШАВАЊА СПОРА (НАСТАВАК)



# КОНСУЛТАЦИЈЕ

- ◎ Прва, обавезна фаза поступка решавања спорова
- ◎ Држава-уговорница која је примила захтев за консултације треба да одговори у року од 10 дана од дана пријема и да отпочне консултације у року од 30 дана
- ◎ Уколико држава-уговорница која је примила захтев за консултације пропусти било који од наведена два рока, држава-уговорница која је упутила захтев за консултације је овлашћена да отпочне поступак за конституисање панела

# КОНСУЛТАЦИЈЕ

- ◎ Максимално трајање консултација: 60 дана од дана пријема захтева (20 дана у хитним случајевима)
- ◎ Држава-уговорница која је поднела захтев за консултације може да тражи конституисање панела и пре истека наведених рокова ако стране у спору заједнички закључе да нису у могућности да консултацијама реше спор
- ◎ Ако консултације подразумевају да држава у развоју треба да примени одређену меру, стране могу да се споразумеју да продуже рок за окончање консултација (Чл. 12.10 DSU)
- ◎ Консултације могу да се наставе и након конституисања панела

# КОНСУЛТАЦИЈЕ

## ○ Могући исходи

1. Стране нису постигле решење -> држава-уговорница која је упутила захтев може да почне поступак конституисања панела
2. Стране су постигле решење (о решењу мора да буде обавештено Тело за решавање спорова, решење мора да буде у сагласности са споразумима СТО и њиме не сме да се наноси штета другим државама-уговорницама)

# КОНСУЛТАЦИЈЕ

- ◎ Предности постизања решења у консултацијама:
  1. Брзо се постиже (ако су стране у спору вољне да сарађују)
  2. Јефтиније него адјудикативна фаза поступка
  3. За последицу има мању супротстављеност страна у спору (споразумно решење има мањи утицај на кредибилност трговинских мера и политика “губитника” у спору него наметнуто решење; да би се дошло до споразумног решења по правилу обе стране морају да чине уступке)



# КОНСТИТУИСАЊЕ ПАНЕЛА

- ◎ По истеку рокова за консултације Телу за решавање спорова се упућује писани захтев
- ◎ Захтев обавезно садржи:
  1. Назнаку да ли су консултације одржане;
  2. Навођење спорних мера;
  3. Кратак опис правног основа за покретање поступка.
- ◎ Сврха обавезних елемената:
  1. Омогућавање састављања плана одвијања поступка (тзв. *terms of reference*);
  2. Обавештавање стране против које се поступак води и трећих страна о правном основу притужбе.

# КОНСТИТУИСАЊЕ ПАНЕЛА

- Тело за решавање спорова одлучује о конституисању панела најкасније на првом наредном састанку након састанка на коме се захтев за конституисање панела први пут појавио на дневном реду Тела
- Одмах након одлуке Тела за решавање спорова о конституисању панела а најкасније 10 дана по доношењу те одлуке остале државе-уговорнице могу да пријаве да су заинтересоване да се умешају у поступак решавања спора
- Ако више држава-уговорница захтева конституисање панела у истој ствари, конституише се само један панел (спајање захтева)

# САСТАВ ПАНЕЛА

- ◎ Број чланова панела: уобичајено 3, изузетно 5
- ◎ Високостручна лица различитих профила (ранији чланови панела, ранији заступници у поступцима пред панелом, професори међународног трговинског права и политике, високи владини службеници, итд.)
- ◎ Држављани држава које су стране у спору или које су се у спор умешале не могу да буду чланови панела у том спору, осим уколико се стране у спору не договоре другачије

# ПОСТУПАК ИЗБОРА ЧЛАНОВА ПАНЕЛА

- ◎ Секретаријат СТО предлаже кандидате за чланове панела у конкретном спору
- ◎ Стране у спору треба да одбију предлоге само уколико постоје разлози који их на то непосредно приморавају (ово правило се не поштује у пракси)
- ◎ Ако стране у спору не успеју да се договоре о саставу панела у року од 20 дана од дана почетка поступка његовог конституисања, Тело за решавање спорова може да затражи од генералног директора СТО да одреди састав панела

# ПЛАН ОДВИЈАЊА ПОСТУПКА (TERMS OF REFERENCE)

- Служи да одреди домашај “стварне надлежности” панела
- Стандардни садржај плана одвијања поступка:  
“(…) овлашћује се да у светлу релевантних одредаба [навести име споразума (једног или више њих) на које се позивају стране у спору], испита предмет који је Телу за решавање спорова упутила [навести име државе-уговорнице] у акту [навести назив акта] и утврде елементе који ће помоћи Телу за решавање спорова у састављању препорука или одлука предвиђених наведеним споразумима”

# СТАНДАРД ИСПИТИВАЊА

- ◎ Чл. 11 DSU: панел је дужан да објективно оцени спорна питања, што укључује објективну оцену чињеница спора, применљивост наведених споразума и сагласност спорних мера са тим споразумима
- ◎ Посебан стандард испитивања предвиђен у Анти-дампиншком споразуму (панел ће утврдити да ли је надлежно тело државе-уговорнице против које се води поступак исправно утврдило чињенице и да ли их је оценило на непристрасан и објективан начин - Чл. 17.6 ADA)

# ПРАВИЛА ВОЂЕЊА ПОСТУПКА

- ◎ Уређују радње и поступања панела у току поступка решавања спора
- ◎ Налажу да чланови панела буду независни и непристрасни
- ◎ Налажу поверљивост поступка

# ДОСТУПНОСТ ПОСТУПКА ПРЕД ПАНЕЛОМ

- ◎ Свака држава-уговорница може да захтева отпочињање поступка
- ◎ Свака држава-уговорница која има суштински интерес за решавање спора пред панелом може да затражи да се умеша у поступак
- ◎ Појединци, компаније, међународне организације, НВО, синдикати и друга удружења не могу да буду странке у поступку пред панелом али могу да делују као *amici curiae* и достављају панелу поднеске



# ТЕРЕТ ДОКАЗИВАЊА

- ◎ Основно правило: Страна која се позива на одређену чињеницу има терет да је докаже
- ◎ Терет доказивања је на страни која истиче позитивну тврдњу
- ◎ Ако та страна успе да тврдњу докаже у мери довољној да створи претпоставку о њеној истинитости, терет доказивања супротног се пребацује на супротну страну

## ФАЗЕ ПОСТУПКА ПРЕД ПАНЕЛОМ

- ◎ Састанак посвећен организацији поступка
- ◎ Достављање писаних поднесака и састанци панела (свака страна даје два поднеска)
- ◎ Састављање извештаја панела
- ◎ “Међупровера” (панел се у овој фази састаје само у изузетним случајевима)
- ◎ Достављање извештаја члановима СТО (крај фазе поверљивости)
- ◎ Усвајање/Жалба

# ИЗВЕШТАЈ ПАНЕЛА

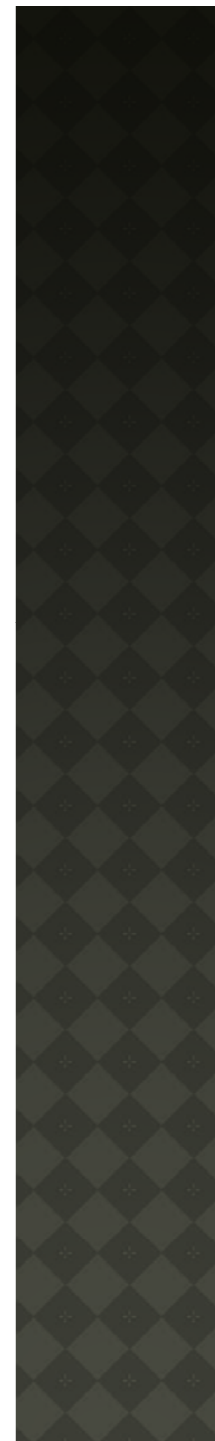
- Уводни део (опис процесних аспеката поступка)
- Опис чињеница
- “Тужбени захтев”
- Сумарно навођење аргумената страна у спору и умешача
- Подаци о фази “међупровере”
- Налази панела
- Закључци панела
- Чланови панела могу да анонимно дају посебно мишљење (издвојено или супротно), што се ретко дешава у пракси

# АПЕЛАЦИОНО ТЕЛО

- ◎ Стално тело у систему за решавање спорова СТО, надлежно да контролише извештаје панела
- ◎ Састав: 7 чланова које именује консензусом Тело за решавање спорова; мандат чланова траје 4 године и чланови имају право на један реизбор
- ◎ Потребне квалификације чланова Апелационог тела: призната стручност у области права, међународне трговине и питањима уређеним покривеним споразумима
- ◎ Када одлучује о жалби у конкретном случају, Апелационо тело заседа у трочланом саставу

# КАРАКТЕРИСТИКЕ АПЕЛАЦИОНОГ ПОСТУПКА

- ◎ Апелациони поступак може да иницира било која страна у поступку пред панелом, независно од процесне улоге коју је имала
- ◎ Апелациона контрила је ограничена на правна питања и тумачење права



# ОВЛАШЋЕЊА АПЕЛАЦИОНОГ ТЕЛА

- ⦿ Може да потврди, делимично или потпуно измени налазе и закључке панела
- ⦿ Апелационо тело не може да укине извештај панела и врати предмет на поновно одлучивање



# ФАЗЕ АПЕЛАЦИОНОГ ПОСТУПКА

- ⦿ Захтев за покретање апелационог поступка (садржи кратак опис предмета жалбе и навођење грешака у примени и тумачењу права у извештају панела а у односу на које се тражи контрола)
- ⦿ Апелационо тело тражи списе предмета од панела
- ⦿ Одређује се трочлано апелационо веће
- ⦿ Одређује се распоред рада апелационог већа
- ⦿ Апелационом телу се упућују поднесци
- ⦿ Рочиште за усмену расправу пред апелационом већем
- ⦿ Одлучивање и размена мишљења са члановима Апелационог тела који нису у већу
- ⦿ Сачињавање, потписивање и достављање извештаја Телу за решавање спорова

# ПРИМЕНА ПРЕПОРУКА И ОДЛУКА

- ◎ Основни циљ система решавања спорова СТО: постићи добровољно прихватање препорука и одлука (страна против које је одлука донета има рок од 30 дана од дана достављања извештаја да назначи како намерава да примени препорпуге и одлуке)
- ◎ Мерама принуде се прибегава само када није могуће повући/укинути спорне мере, односно уколико нема друге могућности (ultima ratio)



# РОК ЗА ПРИМЕНУ (ЧЛ. 21 DSU)

- ◎ Страна против које је донета одлука треба да примени препоруке и одлуке без одлагања
- ◎ Ако примена препорука и одлука без одлагања није изводљива у датим условима, страна против које је одлука донета треба да је примени у разумном року
- ◎ Разумним роком се сматра:
  1. Рок који предложи држава-уговорница а прихвати Тело за решавање спорова (*редак случај у пракси*);
  2. Рок који утврде стране у спору у року од 45 дана (*у пракси најчешћи случај*);
  3. Рок који се одреди арбитражом (*у пракси се оваквом начину утврђивања рока прибегава само у случајевима изразите супротстављености ставова страна у спору*).

# ФАКТОРИ КОЈИ УТИЧУ НА ОДРЕЂИВАЊЕ РАЗУМНОГ РОКА

- ◎ Најкраћи рок у коме је, имајући у виду право државе-уговорнице, могуће применити препоруке и одлуке
- ◎ Међузависност правних и других (политичких, друштвених, економских, итд.) фактора
- ◎ Комплексност мере коју треба применити

# ПРАВНА СРЕДСТВА У СЛУЧАЈУ НЕПРИМЕНЕ ОДЛУКА

- ◎ Компензација (мора да буде у складу са покривеним споразумима, а нарочито са правилом о третману најповлашћеније нације)
- ◎ Укидање трговинских повластица
  1. Паралелно (у истом сектору под истим споразумом)
  2. Међу-секторско (различити сектори под истим споразумом)
  3. Међу-споразумно (укидање повластица предвиђених другим споразумом СТО)

# КРИТИЧКА ОЦЕНА СИСТЕМА РЕШАВАЊА СПОРОВА СТО

- ◎ Недостатак ефикасних механизма контроле (“checks and balances”) којима би се спречило да Апелационо тело ствара право уместо да га само тумачи
- ◎ Улога алтернативних и дипломатских метода решавања спорова
- ◎ Улога недржавних чинилаца у поступку решавања спорова