

نصب داور، احكام و آثار آن

دکتر محمد مهدی توکلی



فهرست مطالب

۱۵	مقدمه
۲۷	بخش اول - تعیین و نصب داور
۲۸	فصل اول: توصیف داوری و نصب داور
۲۸	مبحث اول: قرارداد داوری و قرارداد با داور
۲۹	گفتار اول: تعریف داوری
۳۱	گفتار دوم: قرارداد داوری
۳۲	گفتار سوم: قرارداد با داور و ماهیت قبول داور
۳۵	مبحث دوم: مقایسه داوری و نهادهای مشابه
۳۵	گفتار اول: مقایسه داوری و تحکیم
۳۶	بند اول: معنی تحکیم
۳۷	بند دوم: مشروعیت تحکیم
۴۲	گفتار دوم: مقایسه داوری و وکالت
۴۳	گفتار سوم: مقایسه داوری و قضاوت
۴۴	گفتار چهارم: مقایسه داوری و کارشناسی
۴۸	گفتار پنجم: مقایسه داوری و میانجیگری
۵۰	مبحث سوم: داوری موردی و سازمانی
۵۸	فصل دوم: شیوه‌های تعیین و نصب داور
۵۹	مبحث اول: تعیین داور توسط طرفین
۶۱	گفتار اول: توصیف

۶ □ نصب داور، احکام و آثار آن

- بند اول: نصب داور در ضمن موافقت‌نامه داوری پیشااختلاف ۶۲
- بند دوم: نصب داور متعاقب موافقت‌نامه داوری پیشااختلاف ۶۴
- بند سوم: نصب داور در ضمن موافقت‌نامه داوری پساختلاف ۶۴
- گفتار دوم: تفسیر اراده مشترک ۶۵
- گفتار سوم: انتفاء داوری توسط داور تعیین شده ۷۱
- گفتار چهارم: تراضی بر یکی از طرفین به عنوان مقام ناصب داور ۷۵
- مبحث دوم: تعیین داور توسط شخص ثالث ۷۹
- گفتار اول: ماهیت تعیین شخص ثالث به عنوان مقام ناصب داور در موافقت‌نامه داوری ۷۹
- گفتار دوم: رابطه شخص ثالث ناصب داور با داور ۸۱
- گفتار سوم: اوصاف شخص ثالث ۸۱
- گفتار چهارم: تشریفات نصب داور توسط شخص ثالث ۸۳
- گفتار پنجم: بررسی تکلیف شخص ثالث در اخذ قبولی داور ۸۴
- گفتار ششم: ختم مأموریت و ختم اختیار شخص ثالث ۸۷
- گفتار هفتم: تعدد ثالث ۸۸
- گفتار هشتم: نصب شخص ثالث به عنوان داور ۸۹
- گفتار نهم: توکیل شخص ثالث جهت نصب داور ۹۱
- گفتار دهم: ضمانت اجراء امتناع شخص ثالث از نصب داور ۹۲
- گفتار یازدهم: انتفاء نصب داور توسط شخص ثالث حقیقی ۹۵
- گفتار دوازدهم: انتفاء نصب داور توسط شخص ثالث حقوقی ۹۷
- گفتار سیزدهم: جایگزینی داور توسط شخص ثالث ۱۰۰
- مبحث سوم: تعیین داور توسط دادگاه ۱۰۳
- گفتار اول: موارد نصب داور توسط دادگاه ۱۰۳
- گفتار دوم: نصب داور توسط مقامات قضایی ۱۰۷
- گفتار سوم: دادگاه صالح برای نصب داور ۱۰۷
- گفتار چهارم: الزامهای نصب داور توسط دادگاه ۱۱۲
- بند اول: اقدامات پیشادادرسی متقاضی نصب داور ۱۱۳

فهرست □ ۷

- بند دوم: شیوه درخواست نصب داور از دادگاه..... ۱۱۹
- فصل سوم: چهره‌های خاص نصب داور ۱۲۷**
- مبحث اول: نصب داور در اشخاص حقوقی..... ۱۲۷
- گفتار اول: نصب داور در شرکت سهامی ۱۲۹
- بند اول: نصب داور توسط مجمع عمومی..... ۱۲۹
- بند دوم: نصب داور توسط هیأت مدیره ۱۳۱
- بند سوم: صلاحیت دوگانه جهت نصب داور..... ۱۳۲
- بند چهارم: صلاحیت عرضی مجمع عمومی و هیأت مدیره برای نصب داور..... ۱۳۳
- بند پنجم: بررسی امکان محدود کردن اختیارات اعضاء هیأت مدیره..... ۱۳۴
- بند ششم: تأثیر محدود کردن اختیار هیأت مدیره در نصب داور..... ۱۳۵
- بند هفتم: نصب داور توسط مدیرعامل شرکت سهامی ۱۳۷
- گفتار دوم: نصب داور در شرکتهای تعاونی ۱۳۸
- بند اول: نصب داور توسط هیأت مدیره..... ۱۴۰
- بند دوم: نصب داور توسط مجمع عمومی ۱۴۱
- بند سوم: نصب داور توسط مدیرعامل ۱۴۲
- بند چهارم: محدود کردن اختیارات هیأت مدیره در نصب داور..... ۱۴۳
- گفتار سوم: نصب داور در شرکت با مسئولیت محدود..... ۱۴۷
- بند اول: نصب داور توسط مدیران..... ۱۴۸
- بند دوم: نصب داور توسط شرکاء..... ۱۵۰
- گفتار چهارم: نصب داور در شرکتهای تضامنی، نسبی و مختلط..... ۱۵۱
- بند اول: نصب داور در شرکت تضامنی ۱۵۱
- الف: نصب داور توسط مدیران ۱۵۱
- ب: نصب داور توسط شرکاء ۱۵۵
- بند دوم: نصب داور در شرکتهای نسبی و مختلط..... ۱۵۶
- گفتار پنجم: نصب داور در شرکتهای دولتی ۱۵۷

۸ ▣ نصب داور، احکام و آثار آن

- گفتار ششم: نصب داور در شرکت‌های تجاری در مدت تصفیه (غیر از ورشکستگی) ۱۶۴
- بند اول: نصب داور توسط مدیر تصفیه شرکت سهامی ۱۶۴
- بند دوم: نصب داور توسط مدیر تصفیه سایر شرکتهای تجاری ۱۶۶
- بند سوم: نصب داور توسط مدیر تصفیه شرکت‌های دولتی ۱۶۷
- مبحث دوم: نصب داور توسط نمایندگان قراردادی ۱۶۸
- گفتار اول: نصب داور توسط وکیل ۱۶۹
- بند اول: نصب داور توسط وکیل دادگستری ۱۶۹
- بند دوم: نصب داور توسط وکیل غیر دادگستری ۱۷۰
- گفتار دوم: نصب داور توسط نماینده حقوقی ۱۷۱
- مبحث سوم: نصب داور در دعاوی محجورین ۱۷۲
- گفتار اول: نصب داور توسط ولی قهری ۱۷۳
- گفتار دوم: نصب داور توسط وصی منصوب از جانب ولی قهری ۱۷۳
- گفتار سوم: نصب داور توسط قیم ۱۷۵
- مبحث چهارم: سایر چهره‌های خاص نصب داور ۱۷۷
- گفتار اول: نصب داور توسط مدیر تصفیه تاجر ورشکسته ۱۷۷
- گفتار دوم: نصب داور در شرکت مدنی ۱۸۰
- گفتار سوم: نصب داور در شرکتهای شبه تضامنی ۱۸۱
- گفتار چهارم: نصب داور در گروه اقتصادی ۱۸۲
- بخش دوم - اوصاف داوران منصوب** ۱۸۷

- فصل اول: تعداد داوران** ۱۸۹
- مبحث اول: وحدت و تعدد داوران ۱۹۰
- مبحث دوم: مقایسه داور واحد و متعدد ۱۹۱
- مبحث سوم: کشف اراده مشترک ۱۹۲
- مبحث چهارم: امکان زوج بودن داوران ۱۹۵

فهرست □ ۹

- گفتار اول: نظریه عدم جواز زوج بودن داوران و ادله آن ۱۹۵
- گفتار دوم: نظریه جواز زوج بودن داوران و ادله آن ۱۹۵
- گفتار سوم: بررسی قوانین موجود ۱۹۶
- مبحث پنجم: تعداد داوران در صورت سکوت طرفین ۱۹۹
- گفتار اول: رویکردهای موجود ۲۰۰
۱. داوری واحد ۲۰۰
۲. هیئت سه نفره داوری ۲۰۰
۳. روش دوگانه ۲۰۱
- گفتار دوم: مطالعه قوانین ایران ۲۰۲
- فصل دوم: استقلال و بی طرفی داور ۲۰۴
- مبحث اول: لزوم رعایت استقلال و بی طرفی داوران ۲۰۴
- مبحث دوم: مفهوم استقلال و بی طرفی داور ۲۰۶
- گفتار اول: وحدت یا افتراق مفهوم استقلال و بی طرفی ۲۰۷
- الف. وحدت مفهوم ۲۰۷
- ب. افتراق مفهوم ۲۰۸
- گفتار دوم: مفهوم استقلال ۲۱۰
- گفتار سوم: مفهوم بی طرفی ۲۱۳
- مبحث سوم: استقلال و بی طرفی داور در قوانین ۲۱۵
- گفتار اول: استقلال و بی طرفی داور در قانون آیین دادرسی دادگاههای عمومی و انقلاب در امور مدنی ۲۱۵
- گفتار دوم: استقلال و بی طرفی داور در قانون داوری تجاری بین المللی ۲۲۰
- مبحث چهارم: تکلیف داور به افشا ۲۲۲
- مبحث پنجم: داوری یکی از اجزاء طرفین ۲۲۶
- مبحث ششم: داوری نماینده یکی از طرفین ۲۲۸
- مبحث هفتم: بررسی مصادیق استقلال و بی طرفی در راهنمای انجمن وکلای بین المللی ۲۳۱

۱۰ ▣ نصب داور، احکام و آثار آن

۲۳۸.....	فصل سوم: اهلیت داور.....
۲۳۹.....	مبحث اول: داوری اشخاص سفیه.....
۲۴۰.....	مبحث دوم: داوری تاجر ورشکسته.....
۲۴۲.....	فصل چهارم: داوری شخص حقوقی.....
۲۴۲.....	مبحث اول: تفاوت داوری شخص حقوقی و داوری سازمانی.....
۲۴۴.....	مبحث دوم: امکان داوری اشخاص حقوقی.....
۲۴۴.....	گفتار اول: نظریه عدم جواز داوری اشخاص حقوقی و ادله آن.....
۲۴۶.....	گفتار دوم: نظریه جواز داوری اشخاص حقوقی و ادله آن.....
۲۵۳.....	مبحث سوم: شخص داوری کننده.....
۲۵۴.....	مبحث چهارم: واگذاری داوری توسط شخص حقوقی.....
۲۵۵.....	مبحث پنجم: کشف اراده مشترک در داوری شخص حقوقی.....
۲۵۶.....	مبحث ششم: اوصاف داوری شخص حقوقی.....
۲۵۸.....	مبحث هفتم: موارد ممنوعیت داوری شخص حقوقی.....
۲۵۹.....	مبحث هشتم: داوری شخص حقوقی در فرض ادغام.....
۲۶۱.....	فصل پنجم: تابعیت داور.....
۲۶۲.....	مبحث اول: تابعیت داور در نصب داور توسط طرفین.....
۲۶۳.....	گفتار اول: مبنای ممنوعیت.....
۲۶۸.....	گفتار سوم: بررسی ممنوعیت در صورت تعدد داوران.....
۲۶۹.....	مبحث دوم: تابعیت داور در نصب داور توسط مرجعی غیر از طرفین.....
۲۷۳.....	مبحث سوم: تابعیت داور در داوری شخص حقوقی.....
۲۷۴.....	مبحث چهارم: تابعیت مقام ناصب داور.....
۲۷۶.....	فصل ششم: دین داور.....
۲۷۶.....	مبحث اول: دین قاضی.....
۲۷۷.....	مبحث دوم: دین قاضی تحکیم.....

فهرست □ ۱۱

- مبحث سوم: امکان یا عدم امکان داورى شخص غيرمسلمان ۲۷۸
- گفتار اول: جبران سکوت قانون به موجب اصل ۱۶۷ قانون اساسى ۲۷۸
- گفتار دوم: مقایسه با نهادهای حقوقی مشابه ۲۸۰
- قسمت اول: مقایسه با وکالت ۲۸۰
- قسمت دوم: مقایسه با قضاوت ۲۸۰
- گفتار سوم: تحلیل بر مبنای مصالح تجاری ۲۸۲
- فصل هفتم: جنسیت داور ۲۸۳**
- مبحث اول: جنسیت قاضی از منظر متون فقه ۲۸۳
- مبحث دوم: جنسیت قاضی در حقوق کنونی ۲۸۵
- مبحث سوم: جنسیت قاضی تحکیم ۲۸۷
- مبحث چهارم: جنسیت داور در حقوق موضوعه ۲۸۸
- گفتار اول: جبران سکوت قانون به موجب اصل ۱۶۷ قانون اساسى ۲۸۸
- گفتار دوم: مقایسه با نهادهای حقوقی مشابه ۲۸۹
- گفتار سوم: تحلیل بر مبنای مصالح تجاری ۲۹۰
- فصل هشتم: داورى به اعتبار موقعیت ۲۹۱**
- فصل نهم: تجربه و تخصص داور ۲۹۶**
- فصل دهم: ممنوعیت‌های تنبیهی نصب داور ۲۹۹**
- مبحث اول: ممنوعیت کیفری ۲۹۹
- مبحث دوم: ممنوعیت انضباطی ۳۰۲
- فصل یازدهم: ممنوعیت‌های تنزیهی نصب داور ۳۰۴**
- مبحث اول: ممنوعیت شأنی نصب داور ۳۰۴
- مبحث دوم: ممنوعیت سوء ظنی نصب داور ۳۰۹

۳۱۱.....	بخش سوم - آثار نصب داور.....
۳۱۲.....	فصل اول: تأثیر نصب داور بر جرح داور.....
۳۱۲.....	مبحث اول: موجبات جرح داور.....
۳۱۳.....	گفتار اول: در داوری داخلی.....
۳۱۴.....	گفتار دوم: در داوری بین‌المللی.....
۳۱۵.....	گفتار اول: جرح داور در صورت نصب داور توسط دادگاه.....
۳۱۵.....	گفتار دوم: جرح داور در صورت نصب داور توسط شخص ثالث یا طرفین.....
۳۱۷.....	اختلاف.....
۳۱۹.....	مبحث دوم: جرح داور در صور مختلف نصب داور در داوری داخلی.....
۳۱۹.....	مبحث سوم: جرح داور در صور مختلف نصب داور در داوری بین‌المللی.....
۳۲۰.....	مبحث چهارم: آیین جرح داور.....
۳۲۱.....	گفتار اول: مطالعه داوری داخلی.....
۳۲۲.....	گفتار دوم: مطالعه داوری بین‌المللی.....
۳۲۸.....	مبحث پنجم: جرح داور در صورت حدوث موجبات رد داور در جریان داوری.....
۳۲۸.....	گفتار اول: مطالعه داوری داخلی.....
۳۲۹.....	گفتار دوم: مطالعه داوری بین‌المللی.....
۳۳۱.....	فصل دوم: ختم عملکرد داور در اثناء رسیدگی.....
۳۳۱.....	مبحث اول: جایگزینی ناشی عزل داور.....
۳۳۲.....	گفتار اول: عزل داور توسط دادگاه.....
۳۳۳.....	گفتار دوم: عزل داور توسط شخص ثالث.....
۳۳۳.....	گفتار سوم: عزل داور توسط طرفین.....
۳۳۵.....	مبحث دوم: جایگزینی ناشی از انتفاء داوری داور.....
۳۳۵.....	گفتار اول: انتفاء داوری در داوری داخلی.....
۳۴۲.....	گفتار دوم: انتفاء داوری در داوری بین‌المللی.....

فهرست □ ۱۳

فصل سوم: تاثیر نصب داور بر بطلان رأی داور	۳۴۶
مبحث اول: مفهوم بطلان رأی داور	۳۴۶
گفتار اول: جهات اختلاف نظر در خصوص مفهوم بطلان رأی داور	۳۴۶
گفتار دوم: نظرات مختلف در خصوص بطلان رأی داور در داوری داخلی	۳۴۹
گفتار سوم: بطلان رأی داور در داوری بین‌المللی	۳۵۸
بند اول: ابطال‌پذیری رأی داور	۳۶۱
بند دوم: بطلان مطلق رأی داور	۳۶۲
مبحث دوم: بررسی تاثیر نصب داور نسبت به بطلان رأی داور	۳۶۳
گفتار اول: مطالعه داوری داخلی	۳۶۴
گفتار دوم: مطالعه داوری بین‌المللی	۳۶۴
مبحث سوم: نصب داور پس از ابطال رأی داور	۳۶۵
گفتار اول: داوری پس‌اداری	۳۶۶
گفتار دوم: داوری پیش‌اداری	۳۶۸
نتیجه و پیشنهادات	۳۷۳
فهرست منابع و مأخذ	۳۹۳
منابع فارسی	۳۹۳
منابع انگلیسی	۳۹۹