**Những vấn đề pháp lý về phương thức giải quyết tranh chấp kinh doanh bằng trọng tài ở Việt Nam hiện nay**

**Phạm Thị Thanh Tâm**

***1.2.2. Trình tự giải quyết tranh chấp của trọng tài thương mại***

*1.2.2.1. Trình tự giải quyết tranh chấp tại Hội đồng trọng tài của trung tâm trọng tài.*

*Một là*, Đơn kiện và thụ lí đơn kiện

Để giải quyết vụ tranh chấp tại trung tâm trọng tài nguyên đơn phải làm đơn kiện gửi đến đúng trung tâm trọng tài mà các bên đã thỏa thuận lựa chon, bởi vì, thẩm quyền giải quyết tranh chấp của trọng tài được xác định bởi sự lựa chọn của các bên tranh chấp. Chỉ có trung tâm trọng tài nào được các bên lựa chọn mới có thẩm quyền giải quyết. Nếu nguyên đơn gửi đơn kiện đến không đúng trung tâm trọng tài mà các bên đã thỏa thuận lựa chọn thì đơn kiện đó sẽ không được thụ lí.

Đơn kiện phải có các nội dung chủ yếu như ngày, tháng, năm viết đơn; tên và địa chỉ của các bên; tóm tắt nội dung vụ tranh chấp; các yêu cầu của nguyên đơn; giá trị tài sản mà nguyên đơn yêu cầu; trọng tài viên của trung tâm trọng tài mà nguyên đơn chọn.

Đơn kiện phải được gửi đến trọng tài trong thời hiệu khởi kiện mà pháp luật quy định đối với từng loại tranh chấp. Đối với vụ tranh chấp mà pháp luật không quy định thời hiệu khởi kiện thì thời hiệu khởi kiện giải quyết vụ tranh chấp bằng trọng tài là hai năm, kể từ ngày xảy ra tranh chấp, trừ trường hợp bất khả kháng.

Kèm theo đơn kiện, nguyên đơn phải gửi bản chính hoặc bản sao thỏa thuận trọng tài, bản chính hoặc bản sao các tài liệu, chứng cứ. Các bản sao phải có chứng thực hợp lệ. Đồng thời nguyên đơn phải nộp tạm ứng phí trọng tài nếu các bên không thỏa thuận khác. Nguyên đơn có thể sữa đổi, bổ sung, rút đơn kiện trước khi hội đồng trọng tài ra quyết định trọng tài. Khi nhận được đơn kiện, trung tâm trọng tài phải xem xét xem vụ kiện có thuộc thẩm quyền giải quyết của mình không, đặc biệt là thỏa thuận trọng tài của các bên chọn đích danh trung tâm trọng tài mà nguyên đơn gửi đến hay không, tranh chấp có phát sinh từ hoạt động thương mại hay không. Nếu thỏa thuận trọng tài chọn đích danh trung tam trọng tài và tranh chấp phát sinh từ hoạt động thương mại, nguyên đơn và bị đơn đều là tổ chức, cá nhân kinh doanh, trung tâm trọng tài sẽ thụ lí đơn kiện và bắt đầu có trách nhiệm giải quyết.

Như vậy, tố tụng trọng tài tại trung tâm trọng tài bắt đầu khi trung tâm trọng tài nhận được đơn kiện.

*Hai là*, Tự bảo vệ của bị đơn

 Nếu các bên không có thỏa thuân khác, trong thời hạn ba mươi ngày, kể từ ngày nhận được đơn kiện và các tài liệu kèm theo của nguyên đơn do trung tâm trọng tài gửi đến, bị đơn phải gửi cho trung tâm trọng tài bản tự bảo vệ. Bị đơn có quyền kiện lại nguyên đơn về những vấn đề có liên quan đến yêu cầu của nguyên đơn. Đơn kiện lại phải gửi cho hội đồng trọng tài đồng thời gửi cho nguyên đơn trước ngày mở phiên họp của hội đồng trọng tài giải quyết đơn kiện của nguyên đơn.

Nguyên đơn phải có bản trả lời đơn kiện lại trong thời hạn 30 ngày, kể từ ngày nhận được đơn kiện lại. Bản trả lời được gửi cho bị đơn và hội đồng trọng tài. Hội đồng trọng tài sẽ giải quyết đơn kiện lại cùng một lúc với việc giải quyết đơn kiện.

*Ba là*, Thành lập hội đồng trọng tài tại trung tâm trọng tài

Mặc dù, giải quyết tranh chấp theo phương thức trọng tài cũng là một phương thức giải quyết tranh chấp thương mại mang tính tài phán nhưng không giống như tòa án, không có hội đồng trọng tài cố định để giải quyết tranh chấp thương mại mà ở đó cùng một số trọng tài viên nhất định giải quyết nhiều vụ việc. Hội đồng trọng tài được thành lập khi có đơn yêu cầu giải quyết tranh chấp. Các bên có tranh chấp sẽ tham gia vào việc thành lập hội đồng trọng tài giải quyết tranh chấp cho họ.

Thông thường, việc giải quyết tranh chấp thương mại theo thủ tục trọng tài do một hội đồng trọng tai gồm ba trọng tài viên giải quyết. Mỗi bên có quyền chọn cho mình một trọng tài viên. Hai trọng tài viên này sẽ chọn một trọng tài viên thứ ba làm chủ tịch hội đồng. Cụ thể, việc thành lập hội đồng trọng tài tại trung tâm trọng tài được quy định như sau:

Trong đơn kiện của mình, nguyên đơn đã chọn cho mình một trọng tài viên của trung tâm. Trong bản tự bảo vệ, bị đơn cũng đã chọn một trọng tài viên trong danh sách trọng tài viên của trung tâm hoặc yêu cầu chủ tịch trung tâm chỉ định trọng tài viên cho mình. Nếu bị đơn không chọn trọng tài viên hoặc không yêu cầu chủ tich trung tâm trọng tài chỉ định trọng tài viên thì trong thời hạn 7 ngày, kể từ ngày hết thời hạn quy định, chủ tịch trung tâm trọng tài chỉ định một trọng tài viên có tên trong danh sách trọng tài viên của trung tâm trọng tài cho bị đơn. Trong trường hợp có nhiều bị đơn thì các bị đơn phải thống nhất chọn một trọng tài viên, nếu không thì chủ tịch trung tâm sẽ chỉ định một trọng tài viê cho các bị đơn.

Trong thời hạn 15 ngày, kể từ ngày hai trọng tài viên được các bên chọn hoặc được chủ tịch trung tâm chỉ định, các trọng tài viên này phải chọn một trọng tài viên thứ ba có tên trong danh sách trọng tài viên của trung tâm làm chủ tịch hội đồng trọng tài. Hết thời hạn đó, hai trọng tài viên không chọn được trọng tài viên thứ ba thì trong thời hạn ngày, kể thừ ngày hết hạn, theo yêu cầu của một bên hoặc các bên, chủ tịch trung tâm trọng tài chỉ định trọng tài viên thứ ba có tên trong danh sách trọng tài viên của trung tâm làm chủ tịch hội đồng trọng tài.

Việc giải quyết tranh chấp cũng có thể do một trọng tài viên duy nhất giải quyết nếu các bên thỏa thuận như vậy. Trong trường hợp này, các bên phải cùng nhau thỏa thuận chọn một trọng tài viên đó, nếu các bên không chọn được thì theo yêu cầu của một bên, chủ tịch trung tâm trọng tài chỉ định trọng tài viên duy nhất cho các bên trong thời hạn 15 ngày kể từ ngày được yêu cầu và thông báo cho các bên. Trọng tài viên duy nhất làm nhiệm vụ như một hội đồng trọng tài. Quyết định của trọng tài viên duy nhất co hiệu lực thi hành như quyết định của hội đồng trọng tài.

Sau khi đã chọn trọng tài viên, các bên mới phát hiện được trọng tài viên do mình chọn thuộc một trong những trường hợp quy định tại khoản 1 Điều 27 Pháp lệnh trọng tài thương mại thì có quyền yêu cầu trọng tài viên này từ chối giải quyết vụ tranh chấp. Việc thay đổi trọng tài viên do các trọng tài viên khác trong hội đồng trọng tài quyết định. Trong trường hợp không quyết định được hoặc nếu hai trọng tài viên hay trọng tài viên duy nhất từ chối giải quyết vụ tranh chấp thì chủ tịch trung tâm trọng tài quyết định. Trong quá trình tố tụng trọng tài, nếu có trọng tài viên không thể tiếp tục tham gia thì việc thay đổi trọng tài viên cũng được giải quyết theo trình tự như vậy.

*Bốn là*, Chuẩn bị giải quyết

Để tiến hành giải quyết tranh chấp mà trung tâm trọng tài đã nhận đơn, các trọng tài viên, sau khi được chọn hoặc được chỉ định phải tiến hành các công việc cần thiết cho việc giải quyết.

*Thứ nhất, nghiên cứu hồ sơ, xác minh sự việc.*

Trên cơ sở đơn kiện và các tài liệu, chứng cứ của nguyên đơn, bản tự bảo vệ và các tài liệu, chứng cứ của bị đơn, các trọng tài viên phải nghiên cứu kỹ hồ sơ và các văn bản pháp luật có liên quan đến vụ kiện để tìm ra hướng giải quyết tốt nhất; hội đồng trọng tài có quyền gặp các bên để nghe các bên trình bày ý kiến. Hội đồng trọng tài cũng có thể tìm hiểu sự việc từ người thứ ba với sự có mặt của các bên hoặc sau khi đã thông báo cho các bên.

*Thứ hai, thu thập chứng cứ*

Sau khi nghiên cứu hồ sơ, nếu thấy chưa đủ chứng cứ thì hội đồngtrọng tài có quyền yêu cầu các bên cng cấp chứng cứ liên quan đến vụ tranh chấp. Các bên có nghĩa vụ cung cấp chứng cứ để chứng minh cho yêu cầu của mình hoặc sự việc mà mình nêu ra. Trong trường hợp cần thiết, hội đồng trọng tài có thể tự mình thu thập chứng cứ; mời giám định theo yêu cầu của một bên hoặc các bên và phải thông báo cho các bên biết. đ. Hòa giải

Hòa giải là việc các bên tự thương lượng giải quyết tranh chấp với nhau mà không cần có quyết định của trọng tài. Có thể nói, hòa giải là một giải pháp quan trọng nhất, là một phương án tối ưu trong việc giải quyết tranh chấp thương mại và giải quyết mọi tranh chấp nảy sinh trong cuộc sống.

Hòa giải góp phần giải quyết nhanh chóng tranh chấp, không gây ra những mâu thuẫn, căng thẳng, không phí tổn tiền bạc và thời gian của các bên tranh chấp. Trong tố tụng tòa án, khi xét xử các vụ án kinh tế, tòa án có nghĩa vụ hòa giải để các bên có thể thương lượng được với nhau. Chỉ khi nào các bên không thể hòa giải được, tòa án mới được đưa vụ tranh chấp ra xét xử. Nếu tòa không hòa giải mà đưa vụ án ra xét xử ngay là vi phạm thủ tục tố tụng. Trong tố tụng trọng tài, hòa giải không phải là nguyên tắc, là tr tục bắt buộc song hội đồng trọng tài vẫn phải tôn trọng việc hòa giải của các bên. Mặc dù đã có đơn yêu cầu trọng tài giải quyết, các bên vẫn có thể tự hòa giải. Nếu các bên tự hòa giải được với nhau thì theo yêu cầu của các bên, hội đồng trọng tài sẽ đình chỉ tố tụng. Các bên cũng có thể yêu cầu hội đồng trọng tài tiến hành hòa giải. Trong trường hợp hòa giải thành thì các bên có thể yêu cầu hội đồng trọng tài lập biên bản hòa giải thành và ra quyết định công nhận hòa giải thành. Biên bản hòa giải thành phải được các bên và các trọng tài viên kí. Như vậy, sau khi nguyên đơn đã có đơn yêu cầu trọng tài giải quyết vẫ có thể có hai tình huống hòa giải xảy ra:

*Thứ nhất*, các bên tự hòa giải, không có sự tham gia của trọng tài nên không có quyết định công nhận hòa giải tành của trọng tài;

*Thứ hai*, các bên yêu cầu trọng tài hòa giải, tức là việc hòa giải có sự tham gia của trọng tài nên trong trường hợp này hòa giải thành thì hội đồng trọng tài ra quyết địh hòa giải thành. Nếu bên phải thi hành quyết định này không tự nguyện thi hành thì bên được thi hành có quyền làm đơn yêu cầu cơ quant hi hành án cấp tỉnh nơi có trụ sở, nơi cư trú hoặc nơi có tài sản của bên phải thi hành, thi hành quyết định đó của trọng tài.

*Năm là*, Tổ chức phiên họp giải quyết tranh chấp và quyết định trọng tài

Trong tố tụng trọng tài, như trên đã nói, các bên có tranh chấp được đảm bảo quyền tự do định đoạt tối đa, các bên có thể thỏa thuận cả thời gian giải quyết tranh chấp, tức là các bên quyết định khi nào sẽ tổ chức phiên họp giải quyết tranh chấp. Hội đồng trọng tà phải tôn trọng sự thỏa thuận đó của các bên. Chỉ khi không có thỏa thuận của các bên về thời gian tổ chức phiên họp giải quyết tranh chấp, chủ tịch hội đồng trọng tài mới có quyền quyết định thời gian mở phiên họp để giải quyết.

Trong trường hợp chủ tịch hội đồng trọng tài quyết định thời gian mở phên họp giải quyết tranh chấp thì giấy triệu tập các bên tham dự phiên họp giải quyết vụ tranh chấp phải gửi cho các bên chậm nhất 30 ngày trước ngày mở phiên họp

Về nguyên tắc, phiên họp giải quyết vụ tranh chấp không công khai. Đây là một trong những lý do khiến nhà kinh doanh ưu chuộng việc giải quyết tranh chấp bằng trọng tài, để có thể giữ được bí mật kinh doanh của họ, bởi vì trong phiên họp chỉ có họ với các trọng tài viên. Trong trường hợp có sự đồng ý của các bên, hội đông trọng tài mới cho phép người khác tham dự phiên họp. Nêu giải quyết tại tòa án thì về nguyên tắc thì phải công khai nên nhiều người thể “nhòm ngó” và thường có sự tham gia của viện kiểm sát

Kết thúc quá trình giải quyết tranh chấp, hội đồng trọng tài phải đưa ra quyết định trọng tài. Quyết định trọng tài là quyết định do hội đồng trọng tài ban hành nhằm giải quyết chung thẩm các vấn đề được đưa ra hội đồng trọng tài giải quyết. Quyết định trọng tài được biểu quyết theo nguyên tăc đa số. Ý kiến của thiểu số được ghi vào biên bản phiên họp. Nếu vụ tranh chấp do trọng tài viên duy nhất giải quyết thì trọng tài viên này quyết định. Quyết định của trọng tài viên này vẫn có giá trị như quyết định của hội đồng trọng tài. Toàn bộ hồ sơ giải quyết tranh chấp tại trung tâm trọng tài và quyết định trọng tài được lưu trữ tại trung tâm trọng tài.

*1.2.2.2. Trình tự giải quyết tại hội đồng trọng tài do các bên lựa chọn*

*Một là*, Đơn kiện

Để giải quyết vụ tranh chấp tại hội đồng trọng tài do các bên thành lập, nguyên đơn phải làm đơn kiện gửi cho bị đơn; nội dung đơn kiện cũng giống như nội dung đơn kiên gửi cho trung tâm trọng tài. Điểm khác ở đây là trọng tài viên được nguyên đơn chọn có thể là trọng tài viên ngoài danh sách hoặc trong danh sách trọng tài viên của bất kì trung tâm trọng tài nào của Việt Nam. Đơn kiện cũng phải được gửi trong thời hiệu khởi kiện theo quy định của pháp luật đối với từng loại tranh chấp.

*Hai là*, Bản tự bảo vệ của bị đơn

Nếu không có thỏa thuận gì khác, trong thời hạn 30 ngày, kể từ ngày nhận được đơn kiện của nguyên đơn và các tài liệu kèm theo quy định tại khoản 2, 3 Điều 20 Pháp lệnh trọng tài thương mại, bị đơn phải gửi cho nguyên đơn bản tự bảo vệ và tên trọng tài viên mà mình chọn. Bản tự bảo vệ gửi nguyên đơn cũng có nội dung như bản tự bảo vệ gửi trung tâm trọng tài. Theo yêu cầu của bị đơn, thời hạn bị đơn phải gửi bản tự bảo vệ kèm theo chứng cứ có thể dài hơn 30 ngày nhưng phải trước ngày hội đồng trọng tài mở phiên họp.

*Ba là*, Thành lập hội đồng trọng tài

Nếu việc thành lập hội đồng trọng tài tại trung tâ trọng tài là do các bên thành lập với sự giúp đỡ của trung tâm thì việc thành lập hội đồng trọng tài vụ việc là do các bên thành lập với sự giúp đỡ của tòa án.

Trong thời hạn 30 ngày kể từ ngày nhận được đơn kiện của nguyên đơn, bị đơn phải gửi cho nguyên đơn bản tự bảo vệ và thông báo cho nguyên đơn biết trọng tài viên mà bị đơn chọn. Khoản 1 Điều 26 Pháp lệnh trọng tài thương mai quy định : Hết thời hạn này, nếu bị đơn không thông báo cho nguyên đơn tên trọng tài mà mình chịn thì nguyên đơn có quyền yêu cầu tòa án cấp tỉnh, nơi bị đơn có trụ sở hoặc cư trú, chỉ định trọng tài viên cho bị đơn. Trong thời hạn 7 ngày làm việc, kể từ ngày nhận được đơn yêu cầu, chánh án tòa án giao cho một thẩm phán chỉ định trọng tài viên cho bị đơn và thông báo cho các bên.

Như vậy, nếu bị đơn không chọn trọng tài viên và thông báo cho nguyên đơn trong thời gian quy định, bị đơn sẽ bị mất đi quyền chọn trọng tài viên cảu mình. Quy định này nhằm tránh tình trạng bị đơn cố tình dây dưa, gây khó khăn cho việc giải quyết tranh chấp. Trong trường hợp có nhiều bị đơn thì các bị đơn thống nhất chọn một trọng tài viên và thông báo cho nguyen đơn trong thời gian quy định, nếu không thì theo yêu cầu của nguyên đơn, tòa án cũng sẽ chỉ ra một trọng tài viên cho các bị đơn. Các bị đơn mất quyền chọn trọng tài viên.

Trong thời han 15 ngày, kể từ ngày hai trọng tài viên được chọn hoặc được tòa án chỉ định, các trọng tài viên này phải thống nhất chọn trọng tài viên thứ ba làm chủ tịch hội đồng trọng tài. Hết thời hạn này, nếu hai trọng tài viên được chọn hoặc được chỉ định không chọn được trọng tài viên thứ ba, các bên có quyền yêu cầu tòa án cấp tỉnh, nơi bị đơn có trụ sở hoặc cư trú chỉ định trọng tài viên thứ ba. Trong thời hạn 7 ngày làm việc, tòa án chỉ định trọng tài viên thứ ba làm chủ tịch và thông báo cho các bên. Trọng tài viên do chính tòa án chỉ định có thể là trọng tài viên trong danh sách hoặc ngoài danh sách trọng tài viên của các trung tâm trong tài Việt Nam.

Các bên cũng có thể thỏa thuận rằng vụ tranh chấp do trọng tài viên duy nhất giải quyết. Trong trường hợp này, các bên phải thống nhất cọn trọng tài viên duy nhất đó. Nếu không chọn được thì một bên có thể yêu cầu tòa án cấp tỉnh nơi bị đơn có trụ sở hoặc cư trú chỉ định. Chánh án tòa án giao cho thẩm phán chỉ định trọng tài viên duy nhất cho các bên trong thời hạn 15 ngày, kể từ ngyaf được yêu cầu và thông báo cho các bên.

Trọng tài viên duy nhất này làm nhiệm vụ như một hội đồng trọng tài. Quyết định của trọng tài viên duy nhất có hiệu lực thi hành như hội đồng trọng tài.

Trình tự tiếp theo của thủ tục giải quyết tranh chấp tại hội đồng trọng tài do các bên thành lập cũng giống như việc giải quyết tranh chấp tại trung tâm trọng tài Hội đồng trọng tài do các bên thành lập cũng phải chuẩn bị cho việc giải quyết, tôn trọng sự hòa giải của các bên hoặc hòa giải cho các bên Điều 37 Pháp lênh trọng tài thương mại, tổ chức phiên họp giải quyết và ra quyết định trọng tài. Hội đồng trọng tài do các bên thành lập cũng phải tuân thủ mọi thủ tục khác khi giải quyết tranh chấp. Vì hội đồng trọng tài do các bên thành lập là trọng tài vụ việc, giải quyết xong vụ việc nó sẽ tự giải thể, do đó nó không thể lưu được hồ sơ giải quyết tranh chấp. Hội đồng trọng tài do các bên thành lập phải gửi quyết định trọng tài, biên bản hòa giải kèm theo hồ sơ giải quyết tranh chấp cho tòa án cấp tỉnh, nơi hội đồng trọng tài ra quyết định trọng tài hoặc lập biên bản hòa giải để lưu trữ.

**1.3. Ý nghĩa của phương thức giải quyết tranh chấp kinh doanh thương mại bằng trọng tài**

Quá trình hội nhập quốc tế đặt ra những nhiệm vụ nặng nề đối với ngành Tòa án Việt Nam trong việc giải quyết các tranh chấp kinh doanh thương mại, trọng tài là một trong những phương thức giải quyết tranh chấp ngoài Tòa án mang lại hiệu quả cao nhất và có ý nghĩa vô cùng quan trọng:

*Thứ nhất,* phương thức này được sử dụng dựa trên sự thống nhất ý chí, sự tự do thỏa thuận của các chủ thể tham gia hoạt động kinh doanh thương mại khi có phát sinh tranh chấp giữa chính các chủ thể đó. Trọng tài giải quyết tranh chấp kinh doanh thương mại luôn mang lại những lợi ích thiết thực cho các nhà kinh doanh, tạo cơ hội cho các bên lựa chọn và chỉ định trọng tài viên mà họ tín nhiệm, điều này có ý nghĩa rất quan trọng để giúp các bên có được sự công bằng và thỏa mãn trong việc bảo vệ quyền và lợi ích hợp pháp của họ.

*Thứ hai,* có thể nói sự ra đời của trọng tài là nhằm chia sẽ và giảm nhẹ gánh nặng xét xử cho Tòa án trong giải quyết tranh chấp kinh doanh thương mại, giảm bớt áp lực cho các người tiến hành tố tụng tại Tòa án, tạo sự hài hòa cân đối vấn đề giải quyết tranh chấp trong đời sống kinh tế xã hội. Đồng thời đáp ứng nhu cầu giải quyết tranh chấp kinh doanh thương mại một cách nhanh – gọn cho các nhà kinh doanh, hạn chế được sự tốn kém thời gian.

*Thứ ba,* thực tiễn giải quyết bằng trọng tài thương mại sẽ chỉ ra được những bất cập trong các quy định của pháp luật và tạo định hướng cho việc hoàn thiện pháp luật, tạo hàng lang pháp lý nâng cao chất lượng kiểm soát hoạt động kinh doanh thương mại. Nhờ đó làm tiền đề động lực thúc đẩy sự phát triển kinh tế, bởi nó sẽ tháo bỏ các rào cản trong kinh doanh, thiết lập lại sự tin tưởng, tín nhiệm lẫn nhau cho các chủ thể tham gia hoạt động kinh doanh thương mại.