

## ● تجدیدنظر خواهی از تصمیم دادگاه در تعیین داور

مرجع صدور: شعبه ۱۵ دادگاه تجدید نظر استان تهران

**چکیده:** از آن جا که تصمیم دادگاه در تعیین داور تصمیمی اداری است و فاقد ماهیت ترافعی لذا تصمیم دادگاه در این خصوص غیر قابل تجدیدنظر خواهی است.

تاریخ رای نهایی: 1393/07/23

شماره رای نهایی: 9309970221500815

### رای بدوی

در خصوص درخواست آقای ح.م. فرزند م. با وکالت خانم س.ف. و آقای ح.م. به طرفیت آقای ح.س. فرزند ع. با وکالت خانم ز.م. به خواسته، در اجرای ماده ۴۵۹ قانون آ.د.م. مصوب ۷۹/۱/۲۸ ناظر به بخش اخیر ماده ۴۶۰ همان قانون از سوی دادگاه مبنی بر تعیین داور ثالث طبق شق ۱۴-۶ قرارداد مشارکت در ساخت و ساز ..... علی هذا، با توجه به درخواست خواهان و وکلای محترم وی که با استناد به قرارداد مشارکت مورخ ۸۸/۱۲/۵، تقاضای تعیین داور سوم و ثالث گردیده است،.... و نظر به اینکه برخلاف استنباط وکلای خواهان موافق با بندهای ۱۴-۶ هریک از طرفین نسبت به معرفی و تعیین داور اختصاصی اقدام نموده اند، که تعیین داور سوم یا سرداور وفق بند ۱۸-۶ قرارداد مذکور در صورتی توافق گشته که،.... بین دو داور برگزیده از سوی طرفین قرارداد مشارکت در امر داوری اختلاف نظر پدید آید، که سرداور یا داور سوم پس از وقوع اختلاف بین داوران به تراضی یا از طریق مرجع قضایی برگزیده خواهد گشت،.... که بدین نحو مطابق با مفاد دادخواست تقدیمی و وضعیت حاضر در پرونده تا کنون موضوع اختلاف به داوری داوران طرفین ارجاع نگشته تا به تبع آن وقوع اختلاف میان داوران یا عدم وقوع اختلاف در امر داوری احراز گردد،.... فلذا، در شرایط حاضر و عدم ارجاع امر موضوع اختلاف به داوری و عدم وقوع اختلاف وفق بند ۱۸-۶ قرارداد مستند دعوی، دعوی به ترتیب مقرر در قانون مورد درخواست قرار نگرفته است. دادگاه با استناد به مقررات مواد ۲ و بند ب ماده ۳۳۲ و ۴۵۴ و ۴۵۵ و ۴۵۹ و..... قانون آ.د.م. و مواد ۱۰ و ۱۸۳ و ۲۱۹ و..... قانون مدنی، قرار رد دعوی صادر و اعلام می نماید. قرار صادره ظرف بیست روز از تاریخ ابلاغ قابل تجدیدنظر خواهی در محاکم تجدیدنظر استان تهران می باشد.

رئیس شعبه ۴۰ دادگاه عمومی حقوقی تهران - دیوسالار

### رای دادگاه تجدید نظر

تجدیدنظر خواهی آقای ح.م. با وکالت خانم س.ف. به طرفیت آقای ح.س. با وکالت خانم ز.م. نسبت به دادنامه شماره ۷۱-۹۳/۲/۱۴ شعبه چهارم دادگاه عمومی تهران می باشد. به موجب دادنامه مذکور درخواست تعیین داور ثالث از دادگاه موضوع قرارداد مشارکت ۸۸/۱۲/۵ با این استدلال که مادامی که اختلاف حادث نگردیده چنین درخواستی قابلیت اجابت ندارد و

نهایتاً قرار رد دعوی صادر نموده است. به نظر این دادگاه اساس درخواست تعیین داور امری غیرترافیعی است و دادگاه فقط مبادرت به تصمیم اداری می‌نماید و لذا تصمیم چون در قالب رأی اعم از حکم یا قرار نیست بنابراین قابلیت اعتراض هم ندارد و اقتضای امر تصمیم اداری بوده بنابه مراتب قرار رد تجدیدنظرخواهی صادر و اعلام می‌نماید. این رأی قطعی است.

رئیس شعبه ۱۵ دادگاه تجدیدنظر استان تهران - مستشار دادگاه  
عشقعلی - اسماعیلی

منبع: پژوهشگاه قوه قضائیه