

**Address to the Sixth Committee
of the General Assembly
by Mr. Michael Schöll (Switzerland)**

**Chairman of the Forty-sixth session of
United Nations Commission on International Trade Law
(UNCITRAL)**

14 October 2013

I. INTRODUCTION

Mr. Chairman and distinguished delegates of the Sixth Committee,

It gives me great pleasure to appear before you and the Sixth Committee to present the work accomplished by the UN Commission on International Trade Law (UNCITRAL). It was a great honour for me to be elected to chair the Commission and I am excited to speak about what the Commission achieved during its summer session.

Clearly, the Rules on Transparency were the **highlight of the session** and I will speak about them in just a moment. Other key items were the adoption and revision of instruments on security interests and cross-border insolvency. Also, I should immediately mention the establishment of a new working group focusing on micro-, small- and medium-sized enterprises. These, Mr. Chairman, are just some of the elements of the Commission's report to the General Assembly which I would now like to introduce in more detail.

As in the past, the **report is quite comprehensive** as it illustrates how the Commission carries out the mandate given by the General Assembly.

My introduction shall be in four parts:

- First, I shall briefly present the **substantive texts** the Commission adopted this summer;
- Second, I intend to give an overview over the **ongoing legislative** work including **possible future work**;
- Third, I will explain to you how the Commission, through its Secretariat, helps states implement its legislative texts and how it coordinates work by other entities;
- I would finally draw your attention to the important contribution UNCITRAL makes to the UN agenda on the **rule of law** at the national and international levels.

II. SUBSTANTIVE TEXTS ADOPTED

FINALIZATION AND ADOPTION OF THE UNCITRAL RULES ON TRANSPARENCY IN TREATY-BASED INVESTOR-STATE ARBITRATION

Mr Chairman and distinguished delegates,

Let me start with the substantive texts.

The first instrument adopted by the Commission is the **UNCITRAL Rules on Transparency in Treaty-based Investor-State Arbitration**. Allow me to give a line of background

Check against delivery

information on this: As you are aware, the UNCITRAL Rules on Arbitration were devised to serve commercial parties. Nevertheless, they became quite popular for *ad hoc* investor-state arbitrations. Over the years, "in camera" or confidential arbitration became considered less and less suited for the settlement of investment disputes. Indeed, investment disputes often involve issues of public interest and public governance. The newly adopted Transparency Rules precisely acknowledge that the general public is a fundamental stakeholder in investor-State disputes. Under these rules, an arbitration will now be generally open to the public. This includes, in particular, the existence of the arbitration, the hearing before the arbitrators and the arbitral award. The Transparency Rules constitute a robust set of rules that provide a level of transparency and accessibility to the public that is to-date unprecedented. The Rules are also innovative in their approach in balancing the public interest in an arbitration involving a State, and the interest of disputing parties in a fair and efficient resolution of their dispute.

To make information available to the public at a practical level, the Transparency Rules provide for the establishment of a **Transparency Repository**. As I will highlight in my conclusion, the Commission expressed its strong and unanimous will that the UNCITRAL Secretariat should act as the Transparency Repository. The Commission mandated the Secretariat to seek the funding necessary to enable it to undertake such role.

You will also be interested to learn that the Commission has now granted a mandate for the Working Group to prepare a convention which will make these Transparency Rules applicable to disputes arising under existing investment treaties. That work is ongoing.

Mr Chairman, the three years of negotiations in the Working Group on Arbitration have made one thing very clear: the **views** on what information a government owes to its citizens regarding its dealings **differ quite radically from one country to another**. The issue was therefore a highly sensitive one. The fact that UNCITRAL nevertheless succeeded to achieve consensus is truly **remarkable**.

<p><i>FINALIZATION AND ADOPTION OF THE UNCITRAL GUIDE ON THE IMPLEMENTATION OF A SECURITY RIGHTS REGISTRY</i></p>

Mr. Chairman, distinguished delegates,

In the area of security interests, the Commission adopted the UNCITRAL **Guide on the Implementation of a Security Rights Registry** (the "Registry Guide").

Check against delivery

Again a line of background on this. I have always found secured transactions quite difficult to understand. And it has helped me to think of a security interest as a mortgage that is *not* on a house, but on a train or on an aircraft for instance. As with mortgages, security interests in movable property need to be registered in a **public register for potential creditors** to be on notice of the security interest. That is what the UNCITRAL Legislative Guide on Secured Transactions, adopted in 2007 (the "Secured Transactions Guide"), has recommended to States implementing modern secured transactions laws. However, experience has shown that states needed more specific guidance on security rights registries. And that is where we stand today. The new Registry Guide, supplements the Secured Transactions Guide. It provides recommendations precisely on the establishment and operation of such registries and makes any secured transactions regime more efficient and reliable.

Mr Chairman, if the recommendations of the two Guides are implemented broadly at an international level, this will result in the **harmonization of national secured transaction regimes**. This, in turn, will facilitate the cross-border recognition of security rights and thus international trade.

As a next step, the Commission has asked Working Group to prepare a model law on secured transactions based on the recommendations of the Secured Transactions Guide.

FINALIZATION AND ADOPTION OF REVISIONS TO THE GUIDE TO ENACTMENT OF THE UNCITRAL MODEL LAW ON CROSS-BORDER INSOLVENCY AND LEGISLATIVE RECOMMENDATIONS ON DIRECTORS' OBLIGATIONS IN THE PERIOD APPROACHING INSOLVENCY

UPDATING OF THE UNCITRAL MODEL LAW ON CROSS-BORDER INSOLVENCY: THE JUDICIAL PERSPECTIVE

Mr Chairman, distinguished delegates,

In the area of insolvency, the Commission adopted revisions to the **Guide to Enactment of the UNCITRAL Model Law on Cross-Border Insolvency**. The revisions address uncertainty that has arisen in a number of States in cross-border insolvency decisions which applied the Model Law. The revisions provide more information and guidance on the application and interpretation of certain key concepts of the Model Law. Firstly, they relate to the characteristics of a **foreign proceeding** susceptible of recognition under the Model Law and second, to the factors relevant to determining the debtor's **centre of main interests** for the purposes of recognition. Since the work on "centre of main interests" is relevant to the interpretation and application of the EU Insolvency Regulation, we hope that the revision of

Check against delivery

the EU Insolvency Regulation currently being considered will be in step with the work completed by UNCITRAL.

The Commission also adopted a **new Part of the UNCITRAL Legislative Guide** on Insolvency Law. This new part addresses the obligations of directors in the period approaching insolvency. As you are aware, when a company begins experiencing financial distress, the conduct of directors is absolutely critical. Timely action by directors can often be key in rescuing a company or at least in minimizing the effects of such financial distress. It can also avoid a slide into insolvency that will affect the interests of all stakeholders. Incentives to take that action can be an important element of modern insolvency law. The new recommendations precisely address that action.

TEXTS TO SUPPORT TO THE UNCITRAL MODEL LAW ON PUBLIC PROCUREMENT

Mr. Chairman,

Just a word on public procurement. Here, the Commission adopted two texts designed to support the UNCITRAL Model Law on Public Procurement adopted in 2011. Other than that, the Commission decided that - at this time - no further work was needed.

III. AUTRES DOMAINES DE TRAVAUX LÉGISLATIFS

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégués,

chaque année la Commission est informée des progrès accomplis par les Groupes de travail. Et elle se penche sur la question d'éventuels travaux futurs dans d'autres domaines. Permettez-moi de récapituler brièvement les développements dans ces domaines.

REGLEMENT DES LITIGES EN LIGNE

Dans le domaine de la résolution des litiges en ligne, le Groupe de travail négocie actuellement un **projet de règles de procédure**. Les litiges visés sont ici des litiges qui sont à la fois transfrontaliers et qui portent sur un faible montant. Pour l'instant, les travaux couvrent tant des litiges entre commerçants que des litiges impliquant des consommateurs. Au sein du Groupe de travail, différents avis ont été exprimés sur la **nature de la phase finale** de cette procédure de résolution des litiges en ligne. Afin de concilier ces avis, un système à deux voies a été proposé: une voie aboutirait à l'arbitrage et l'autre se limiterait à la médiation.

La Commission a réaffirmé le mandat du Groupe de travail. Elle lui a également demandé de considérer - et faire rapport sur - la manière dont le projet de règlement répondrait aux **besoins**

des pays en voie de développement et des pays confrontés à des situations d'après-conflit. Notons que cette perspective intéresse notamment les pays qui souhaiteraient voir la procédure se terminer par une phase arbitrale.

La Commission a également demandé au Groupe de travail d'examiner la thématique de la protection des consommateurs et en particulier d'analyser les situations dans lesquelles le consommateur est partie défenderesse.

Enfin, que la phase finale du processus soit arbitrale ou autre, le Groupe de travail a été prié d'analyser par quels **mécanismes** les décisions rendues **pourraient être exécutées**.

COMMERCE ELECTRONIQUE

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégués,

Comme vous le savez, la CNUDCI est pionnière dans l'élaboration de normes juridiques sur le **commerce électronique**. Les textes adoptés par la CNUDCI ont influencé les législations de nombreux États. En outre, c'est avec grande satisfaction que la Commission a pris note de l'entrée en vigueur le 1^{er} mars 2013 de la **Convention des Nations Unies sur l'utilisation de communications électroniques dans les contrats internationaux**.

Cette année, la Commission a réaffirmé le mandat confié au Groupe en 2011 d'entreprendre des travaux dans le **domaine des documents transférables électroniques**. Ces travaux devraient largement contribuer à l'utilisation du commerce électronique dans les échanges internationaux. La Commission a précisé que les travaux sur les documents transférables électroniques pourraient également porter sur des questions telles que la gestion de l'identité, l'utilisation d'appareils mobiles dans le commerce électronique et les guichets uniques électroniques.

TRAVAUX FUTURS POSSIBLES

Monsieur le Président et Mesdames et Messieurs honorables délégués,

Ayant revu les activités des Groupes de travail, la Commission s'est penchée sur la question de travaux futurs.

Au titre d'entrée en matière, la Commission a consacré une journée entière à l'examen de **l'orientation stratégique pour la CNUDCI**. Elle a examiné de manière approfondie les considérations qui devaient régir l'allocation de ses ressources entre, d'une part, ses **activités législatives** et, d'autre part, les activités d'**assistance technique**. Compte tenu du nombre

croissant de sujets qui lui sont soumis pour examen futur chaque année, la Commission est convenue de faire de ce débat stratégique un point fixe à l'ordre du jour de toute réunion future.

Dans ce contexte, la Commission a exprimé son souhait de faire porter ce débat également sur

- le **rôle et la pertinence** des activités de la CNUDCI au sein du programme d'ensemble des Nations Unies ainsi que
- les **priorités des gouvernements** nationaux et des communautés de donateurs.

S'agissant de ses **activités législatives**, la Commission a insisté sur la nécessité de mandats précis mais a aussi rappelé qu'il fallait une certaine souplesse dans la répartition du temps de conférence pour ces activités. La Commission a également reconnue que certains sujets se prêtaient à un suivi par des **méthodes plus informelles**, mais seulement à la condition de faire examiner tous les textes législatifs par la Commission avant leur adoption.

De manière générale, la Commission a établi **quatre critères** permettant de déterminer si l'élaboration d'un texte législatif sur un sujet précis devrait être entreprise par un Groupe de travail. Ces critères reviennent à rechercher:

- si le sujet se prête clairement à une harmonisation et à l'**élaboration consensuelle** d'un texte législatif;
- si la **portée d'un texte** futur et les questions de politique générale à débattre sont **suffisamment claires**;
- si un texte législatif sur le sujet en question est susceptible de conduire à la modernisation ou à l'harmonisation du droit commercial international ; et
- si des **travaux** législatifs sur le sujet ne sont pas déjà menés **par d'autres organisations**.

À la lumière de ce qui précède, la Commission a établi un programme de travail pour la période allant à la prochaine session en 2014. Pendant cette période, les activités législatives seront menées par six (6) groupes de travail dans les domaines des

- I: micro-, petites et moyennes entreprises,
- II: de l'arbitrage et de la conciliation,
- III: du règlement des litiges en ligne,
- IV: du commerce électronique,
- V: de l'insolvabilité et

- VI: des sûretés.

Des colloques seront organisés sur les travaux futurs possibles dans le domaine de l'**insolvabilité** et des **partenariats public-privé**. Le Secrétariat assurera le suivi dans les domaines du droit des **contrats internationaux** et de la **fraude commerciale**.

IV. ASSISTANCE TECHNIQUE ET COORDINATION

ASSISTANCE TECHNIQUE EN MATIERE DE REFORME DU DROIT

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégués,

Sans mettre en cause la mission primaire et l'importance primordiale des travaux législatifs de la CNUDCI, la Commission une fois de plus souligné l'importance de la **coopération et de l'assistance techniques**. Dans ce contexte, la Commission a félicité et remercié son Secrétariat des activités menées au cours de l'année écoulée.

La Commission a noté qu'elle ne pourrait continuer à participer aux activités de coopération et d'assistance techniques pour répondre aux demandes des États que si elle disposait de **fonds pour couvrir les dépenses** qui y sont liées. Le Secrétariat déploie de grands efforts pour obtenir de nouvelles contributions. Malgré cela, les ressources financières disponibles dans le Fonds d'affectation pour ces activités sont assez limitées. De ce fait, les demandes d'activités de coopération et d'assistance techniques continuent d'être examinées très soigneusement. Ces derniers temps, relativement peu d'activités ont pu être entreprises. Et là, où c'était possible, ça s'est fait sur la base du partage des coûts ou à titre gracieux. La Commission a prié le Secrétariat de continuer de chercher de **nouvelles sources de financement extrabudgétaires**, en particulier en mobilisant davantage les missions permanentes, ainsi que d'autres partenaires possibles des secteurs public et privé.

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégués,

La capacité du Secrétariat de la CNUDCI à répondre aux demandes d'assistance technique dépend dans une large mesure de votre contribution. En conséquence, j'aimerais saisir cette opportunité pour **appeler, par votre intermédiaire, l'ensemble des États**, des organisations internationales et des autres organismes intéressés à envisager de **verser des contributions** au Fonds d'affectation de la CNUDCI et d'aider le Secrétariat à identifier d'autres sources de financement disponibles pour de telles activités.

PRESENCE REGIONALE DE LA CNUDCI

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégués,

Le Centre régional de la CNUDCI pour l'Asie et le Pacifique a été créé en 2012. Sa mission consiste à évaluer les besoins et à identifier les projets de réforme du droit commercial dans la région dans le but d'accroître leur coordination. Ainsi, s'agissant des activités relatives à la facilitation du **commerce sans papier** par exemple, le centre s'est coordonné avec la **Commission économique et sociale** des Nations Unies pour l'Asie et le Pacifique (CESAP).

Le travail mené par le Centre régional a montré que les États d'Asie et du Pacifique et d'autres acteurs régionaux, en matière de réforme du droit commercial, **s'intéressent fortement aux textes uniformes**. Cela dans la perspective d'accroître la prévisibilité juridique et de réduire les coûts dans le commerce international. Cet intérêt est naturellement renforcé par le fait qu'il n'existe pas d'organisations régionales d'intégration économique dotées d'un pouvoir législatif étendu.

Le Centre régional de la CNUDCI pour l'Asie et le Pacifique, situé à Incheon en République de Corée, met en œuvre son programme de travail grâce au **généreux soutien du Gouvernement de la République de Corée** et grâce aux contributions en nature de diverses sources publiques et privées. D'autres États ont exprimé leur intérêt d'accueillir un centre régional de la CNUDCI et le Secrétariat reste très actif dans l'étude des possibilités de création de tels centres régionaux.

PROMOTION DES MOYENS VISANT A ASSURER L'INTERPRETATION ET L'APPLICATION UNIFORMES DES TEXTES JURIDIQUES DE LA CNUDCI- CLOUT

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégués,

Comme vous le savez: la CNUDCI ne produit pas seulement des textes. Avec le soutien d'un réseau de correspondants nationaux, elle a également créé une banque de données de décisions de jurisprudence qui appliquent ces textes. Cette banque de données s'appelle **CLOUT**. C'est un des outils que la CNUDCI maintient pour favoriser d'application uniforme des textes législatifs qu'elle produit. Aujourd'hui, CLOUT près de 1300 sommaires de décisions sur la Convention de New York et sur neuf (9) autres textes de la CNUDCI, ce qui représente une nette augmentation.

Outre cette compilation de jurisprudence, le Secrétariat publie des **Précis de jurisprudence** en matière de **vente internationale** et **d'arbitrage commercial**. Un Précis de jurisprudence en matière **d'insolvabilité** internationale est actuellement en cours d'élaboration.

Monsieur le Président, c'est l'endroit de souligner que l'élaboration de ces outils, comme nombre d'autres activités que nous venons d'aborder, est le fait du **Secrétariat de la CNUDCI**. Ce dernier acquitte un nombre toujours croissant de tâches avec un petit effectif en personnel qui n'a pas augmenté substantiellement depuis les années soixante-dix (1970). Je ne voudrais pas manquer de saisir cette occasion pour leur **exprimer les remerciements** les plus chaleureuses de la Commission pour leur infaillible soutien et l'excellent travail accompli le long de l'année.

ÉTAT ET PROMOTION DES TEXTES DE LA CNUDCI / CORDINATION ET COOPERATION

Monsieur le Président, Mesdames et Messieurs honorables délégué,

Je suis ravi de vous dire que les textes préparés par la CNUDCI sont de plus en plus **utilisés par les États dans le monde entier**. À cette session, la Commission a pris note de trente-huit (38) actions par des États, y compris la signature ou ratification des traités et l'adoption des lois types de la CNUDCI.

Dans le domaine de la **coopération**, le Secrétariat continue de mener des activités avec plusieurs organisations onusiennes et autres, telles que la Conférence des Nations Unies sur le commerce et le développement (CNUCED), la Banque mondiale, la Conférence de La Haye de droit international privé, l'OCDE, UNIDROIT et l'Union européenne, entre autres. Dans l'idée d'éviter les double emplois, le Secrétariat participe aussi à des réunions de ces organisations, ce que la Commission soutient pleinement.

V. ROLE OF UNCITRAL IN PROMOTING THE RULE OF LAW AT THE NATIONAL AND INTERNATIONAL LEVELS

Mr. Chairman, distinguished delegates,

As invited by resolution 67/97, the Commission considered its **role in promoting the rule of law**. The relevant comments are included in its report. Focussing on the subtopic chosen by the General Assembly this year, the peaceful settlement of international disputes, the Commission in particular referred to its work in the area of arbitration and dispute resolution generally. The comments also highlight the important role of UNCITRAL towards achieving universal accession to the **New York Convention**, which for more than 50 years had been the bedrock of international arbitration. They also refer to the just-adopted UNCITRAL **Rules on Transparency** which in the field of investment are expected to play a major role in achieving transparency and accountability, both fundamentals of the rule of law.

Finally, on this subject, the Commission pays attention to the current processes across the United Nations related to the formulation of the **post-2015 development agenda**. As the States acknowledged last year in the Declaration of the High-level Meeting of the General Assembly on the Rule of Law, the rule of law and development are strongly interrelated and mutually reinforcing. The relationship between rule of law and development should be considered in the post-2015 development agenda. UNCITRAL intends to contribute to the relevant processes in the light of its role in the promotion of the rule of law and sustainable development.

VI. CONCLUDING REMARKS

Mr Chairman and distinguished delegates of the Sixth Committee

UNCITRAL is the core United Nations body in the field of commercial law. For almost half a century, it has been committed to providing a legal environment that supports and fosters international trade. Its impact on the harmonization and modernization of international trade law has been repeatedly acknowledged by the General Assembly. Over the years, UNCITRAL and its Working Groups have developed **highly effective working methods** and a **negotiation culture that is both robust and inclusive**. As I mentioned, the Rules on Transparency are just one example of UNCITRAL's unparalleled ability to translate a broad global policy agenda into legal norms that carry rights and obligations for individuals. UNCITRAL is prepared for the challenges of the future. And that should be on your radar. Should the UN ever decide to take its **Guiding Principles on Business and Human Rights** one step further and seek to translate those principles into concrete concepts of international corporate and commercial law, there is no doubt on my mind that UNCITRAL would be the natural addressee for such a task.

UNCITRAL has been pursuing this mandate with great efficiency. Its **Secretariat** consists of only fourteen lawyers and a half dozen support staff. That is substantially the same as in the 1970s. Looking at the current and future work programmes, we have now reached the limit of what such a small Secretariat can do if UNCITRAL is to continue to deliver the same level of service.

As noted in the first part of my address, the Commission adopted the **UNCITRAL Transparency Rules** which ensure a high degree of openness investor-State arbitrations. And they provide for public access to a wide range of documents including all arbitral decisions and awards. The Transparency Rules will take effect on 1 April 2014, at which time States can incorporate them into new investment treaties.

Check against delivery

The Transparency Rules require for their operation a **Repository** to publish information under the Rules. The Commission had strongly recommended that this function be mandated to the Secretary-General, through the UNCITRAL Secretariat.

The Transparency Rules are an instrument of the UN and universal in nature. It seems to be a matter of consistency that the **UN would provide the repository service** inherent in these Rules. Such guardianship by the UNCITRAL Secretariat would provide a neutral repository which is the first step in the promotion of transparency in treaty-based investor-State arbitration.

Transparency lies at the very **foundation of good governance**. As such, it is promoted by a number of different UN organs and agencies. The High-Level Panel of Eminent Persons on the Post-2015 Development Agenda called for a “transparency revolution” to empower citizens to have greater scrutiny over government actions and expenditures.

This is why **I call on your strong support**, within this Committee as well as in the Fifth, to provide the necessary resources for the UNCITRAL Secretariat to undertake this new function.

Mr Chairman, let me conclude. It is the Member States who are the true “shareholders” of UNCITRAL and its successful “brand”. And I would like to **ask for your continued participation and support** of UNCITRAL and its activities. The ever-increasing importance of international trade and accelerating globalization of the economy require UNCITRAL to continue its work which ultimately benefits all States.

Thank you for your attention.