



Brexit et arbitrage international

Mythes et Réalités

1) Statistical Report 2016, ICC Dispute Resolution Bulletin 2017, Issue 2, p. 110 – 128

2) Par exemple, un « *British Bill of Rights* » est proposé pour remplacer la Convention européenne des droits de l'homme, <https://publications.parliament.uk/pa/ld201516/ldselect/ldcom/139/139.pdf>

3) Article 44, Arbitration Act 1996

4) <http://www.lcia.org/media/download.aspx?MediaId=570>

5) *An Unamicable Separation: Brexit Consequences for London as a Premier Seat of International Dispute Resolution in Europe*, Michael McIlwrath, Journal of International Arbitration, Kluwer Law International 2016, Volume 33 Issue 7, pp. 451 - 462

Le 23 juin 2016, 51,9 % des britanniques votants ont décidé de quitter l'Union européenne. Le 29 mars 2017, le gouvernement britannique a formellement lancé la procédure de retrait qui doit se concrétiser en mars 2019.

Des questions circulent sur les conséquences du Brexit dans les domaines juridiques, et notamment dans le monde de l'arbitrage international. Pour les parties qui ont décidé de soumettre leur contentieux à l'arbitrage international ayant prévu soit le droit anglais comme loi applicable et/ou soit Londres comme siège de l'arbitrage, quelles seront les vraies conséquences du Brexit ? Il est bien temps de séparer les mythes de la réalité.

Selon les statistiques officielles de la Cour d'arbitrage de la CCI pour 2016 (1) :

- les arbitres britanniques sont les plus nommés dans les arbitrages CCI (14,17 %) ;
- dans 90 % des arbitrages CCI, une clause détermine la loi applicable ; les droits anglais et américain sont les plus sélectionnés ;
- le siège d'arbitrage le plus choisi est Paris (96) suivi par Londres (65), puis Genève (54).

À Londres, ville traditionnellement perçue par nos amis d'outre-Manche comme le centre international des finances et du droit, les incertitudes créées par le Brexit ont refroidi certains. Ont-ils vraiment raison de s'inquiéter ?

Le choix du droit anglais comme loi applicable

Le droit anglais est fréquemment choisi comme loi applicable dans les arbitrages internationaux. Mais une grande méprise courante est que « *une fois le Brexit fait, la loi britannique va complètement changer* ». Mythe ! En réalité, comme dans des cas semblables, la loi telle qu'elle existe actuellement, y compris les directives et la jurisprudence européennes, resteront applicables. Bien sûr, l'évolution ultérieure sera indépendante (2) mais, *a priori*, le droit anglais restera fidèle au principe d'une grande liberté contractuelle.

Londres en tant que siège de l'arbitrage

Le choix du siège mérite une réflexion soigneuse car il détermine les règles procédurales applicables, le juge d'appui, et il a une incidence sur l'exécution de la sentence. À titre d'exemple, les cours d'Angleterre et du Pays du Galles ou de l'Irlande du Nord peuvent, lors d'un arbitrage, donner des injonctions ou préserver des preuves (3). Il est peu probable que le Brexit ait une incidence sur ces règles.

Selon la Cour d'arbitrage internationale de Londres « *London Court of International Arbitration LCIA* », plus de 80 % des arbitrages en 2016 concernaient des parties non britanniques (4). Aujourd'hui, l'incertitude autour du Brexit et de ses conséquences pourrait diminuer les arbitrages à Londres. Les services juridiques vont réanalyser leurs contrats et bien surveiller les évolutions du Royaume-Uni. De plus, au-delà du Brexit, le développement de la France comme siège des arbitrages déséquilibre le statut de Londres. Au milieu des spéculations, Londres pourrait voir sa place diminuer au profit de Paris et les parties se rapprocher d'autres institutions en particulier de la Cour d'arbitrage de la CCI (5).

Dans cette période de turbulences, Paris, place de droit animée par le monde entier, va sans aucun doute accentuer sa position.

Béatrice Castellane,
Avocate au barreau de Paris,
AMCO,
Présidente d'honneur de l'Association des Juristes Franco-Britanniques



Brexit and International Arbitration

Myths and Realities

On 23 June 2016, 51.9% of voters in the United Kingdom decided to leave the European Union. On 29 March 2017, the British government formally started the withdrawal procedure, a process which should be completed by March 2019.

The debate as to the consequences of Brexit in the legal world and notably in the field of international arbitration, is ongoing. For parties who have decided to submit their disputes to international arbitration indicating English law as the applicable law and/ or London as the seat of arbitration, what will the real consequences of Brexit be? It is time to separate the myths from the reality.

According to the official statistics from the International Court of Arbitration of the International Chamber of Commerce (ICC) in 2016¹:

- British arbitrators were the most frequently appointed or confirmed for ICC arbitrations (14.7%).
- In 90% of ICC arbitrations, the applicable law was determined contractually prior to the arbitration and in such cases, English and American law were the most frequently chosen.
- The most popular seat of arbitration was Paris (96), followed by London (65), then Geneva (54).

In London, a city traditionally viewed by our friends across the Channel as the international centre of finance and law, the uncertainties created by Brexit have dampened spirits. Is there really cause for concern?

The Choice of English Law as the Applicable Law

English law is frequently chosen as the applicable law in international arbitration proceedings. Nevertheless, the current mutterings are that “*once Brexit actually takes place, English law will completely change.*” Myth! In reality, the law such as it exists today, including the European directives and case law, will remain applicable unless expressly amended/repealed. Whilst English law after Brexit may evolve independently of the EU’s direction or principles², *a priori*, English law is unlikely to undergo any radical commercial changes and thus will continue to apply its core principals such as freedom of contract.

London as the Seat of Arbitration

The choice of the seat of arbitration necessitates careful reflection given it determines the procedural rules applicable, the local judge who will oversee proceedings, and has a bearing on the enforcement of the award. For example, the local courts of England and Wales or Northern Ireland have the power, throughout an arbitration, to grant injunctions or to grant orders relating to the preservation of evidence³. It is unlikely that Brexit will have an impact on such powers.

According to the London Court of International Arbitration (LCIA), more than 80% of parties in LCIA cases are not of English nationality⁴. Today, the uncertainty surrounding Brexit and its consequences could reduce the number of arbitrations held in London. In house lawyers will reanalyse their contracts and closely survey the evolution of the United Kingdom in its post-Brexit world. Moreover, beyond Brexit, France’s prominence as the preferred seat for ICC arbitrations will continue to destabilise London’s status. Amid such speculation, London could see its popularity diminish as Paris’ rises, with parties turning to other institutions including the ICC’s Court of International Arbitration⁵.

In this turbulent period, Paris, a globally revered legal hub, will no doubt reinforce its position in international arbitration.

1) Statistical Report 2016, ICC Dispute Resolution Bulletin 2017, Issue 2, p. 110 – 128

2) For example, a « *British Bill of Rights* » is proposed to replace the European Convention on Human Rights, <https://publications.parliament.uk/pa/l/d201516/ldselect/lducom/139/139.pdf>

3) Article 44, Arbitration Act 1996

4) <http://www.lcia.org/media/download.aspx?MediaId=570>

5) *An Unamicable Separation: Brexit Consequences for London as a Premier Seat of International Dispute Resolution in Europe*, Michael McIlwrath, Journal of International Arbitration, Kluwer Law International 2016, Volume 33 Issue 7, pp. 451 - 462

Béatrice Castellane
Avocat at the Paris Bar

Former Member of the Council of the Bar

Honorary President of the Franco-British Lawyers Society

<http://www.cabinet-castellane-avocats.fr/en/2business-law-office/4publications.php>