

GREGOR GEISSER

Dr. iur.

**Ausservertragliche Haftung
privat tätiger Unternehmen für
«Menschenrechtsverletzungen»
bei internationalen Sachverhalten**

Möglichkeiten und Grenzen der schweizerischen
Zivilgerichtsbarkeit im Verhältnis
von Völkerrecht und Internationalem Privatrecht

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht..... | IX |
| Literaturverzeichnis..... | XXI |
| Abkürzungsverzeichnis | LIII |
| Einleitung | 1 |
| 1. Teil Grundlagen..... | 7 |
| 1. Kapitel Eingrenzung der Problemstellung..... | 9 |
| I. Grund und Art der Eingrenzung..... | 9 |
| II. Grundriss faktischer wie rechtlicher Fixpunkte..... | 9 |
| 1. Schweizerische Zivilgerichtsbarkeit im internationalen Verhältnis | 9 |
| 2. Natürliche Person als Klägerin | 10 |
| 3. Unternehmen als Beklagte..... | 11 |
| A. Allgemein | 11 |
| B. Multinationale Konzerne | 13 |
| 4. Ausservertraglicher Haftpflichtanspruch aus behaupteter «Menschenrechtsverletzung» | 15 |
| III. Grundriss typischer Fallkonstellationen..... | 19 |
| 2. Kapitel Völkerrechtliche Grundlagen | 22 |
| I. Begriff und Merkmale des Völkerrechts | 22 |
| II. Rechtsquellen und Frage der Hierarchie | 24 |
| III. Völkerrechtliches <i>soft law</i> | 27 |
| 3. Kapitel Das Verhältnis von Völkerrecht und Landesrecht in der Schweiz..... | 30 |
| I. Ausgangslage | 30 |
| II. Geltung..... | 31 |
| III. Anwendbarkeit | 31 |
| IV. Rang | 32 |
| 1. Prinzipieller Vorrang des Völkerrechts | 32 |
| 2. Rangverhältnis bei Rechtsanwendung..... | 33 |
| A. Völkerrechtskonforme Auslegung..... | 33 |

| | | |
|-------------------|---|-----------|
| B. | Normkonflikt zwischen Völkerrecht und Bundesgesetz..... | 36 |
| a) | Grundsatz des Vorrangs von Völkerrecht | 36 |
| b) | Vorbehalt bewusster Völkerrechtsverletzung («Schubert- Praxis») | 37 |
| c) | Gegenvorbehalt bei Menschenrechtsgarantien..... | 38 |
| 3. | Rangverhältnis bei Rechtssetzung | 38 |
| V. | Zwischenfazit und Ausblick..... | 39 |
| 2. Teil | Allgemeiner Teil – Völkerrecht als Ansatzpunkt | 41 |
| 1. Kapitel | Die Menschenrechte im Fokus | 43 |
| I. | Begriff der Menschenrechte | 43 |
| II. | Arten menschenrechtlicher Verpflichtungen..... | 44 |
| III. | Horizontalität und Extraterritorialität als zentrale Fragen | 45 |
| 2. Kapitel | Horizontalität von Menschenrechten im vorliegenden Verhältnis..... | 46 |
| I. | Vorfrage – Unternehmen als Träger völkerrechtlicher Rechte und Pflichten | 46 |
| II. | Frage direkter Bindung von Unternehmen ans Völkerstrafrecht..... | 48 |
| 1. | Völkerstrafrecht im Allgemeinen | 48 |
| 2. | Völkerstrafrechtliche Verantwortlichkeit der für ein Unternehmen handelnden Personen | 49 |
| 3. | Frage völkerstrafrechtlicher Verantwortlichkeit von Unternehmen | 50 |
| 4. | Verhältnis zur nationalen Rechtslage | 53 |
| III. | Frage direkter Bindung von Unternehmen an weitere Menschenrechte..... | 55 |
| 1. | Allgemein | 55 |
| 2. | Der US-amerikanische <i>Alien Tort Claims Act</i> als Sonderfall der Staatenpraxis | 58 |
| 3. | Verhältnis zur nationalen Rechtslage | 62 |
| IV. | <i>Soft law</i> mit Unternehmen als Normadressaten..... | 63 |
| 1. | Bestandsaufnahme von einschlägigem <i>soft law</i> | 63 |
| 2. | «Corporate Responsibility to Respect» | 67 |
| 3. | Verhältnis zur nationalen Rechtslage | 71 |
| V. | Indirekte Bindung von Unternehmen über staatliche Schutzpflicht..... | 72 |
| 1. | Einführung..... | 72 |
| 2. | Rechtssetzung..... | 76 |
| 3. | Rechtsdurchsetzung..... | 77 |
| A. | Allgemein | 77 |
| B. | Rechtsschutzpflicht («Access to Remedies») | 79 |
| C. | Wiedergutmachungspflicht im Besonderen | 80 |
| 4. | Zwischenfazit | 82 |

| | | |
|-------------------|--|-----------|
| 5. | Schutzpflicht im völkerrechtlichen <i>soft law</i> | 83 |
| 6. | Verhältnis zur nationalen Rechtslage | 86 |
| | A. Zivilrecht | 86 |
| | B. Strafrecht | 90 |
| | C. Verwaltungsrecht | 92 |
| | D. Fazit – Zivilrecht als Verwirklichung der vorliegenden Schutzpflicht | 93 |
| VI. | Synthese und Ausblick | 94 |
| | 1. Das Konzept der Menschenrechte als «Gewährleistung einer objektiven Ordnung» | 94 |
| | 2. Dimensionen objektiver Geltung der Menschenrechte im vorliegenden Verhältnis | 95 |
| 3. Kapitel | Extraterritorialität im vorliegenden Verhältnis | 99 |
| I. | Einführung | 99 |
| II. | IPR-Vertragsrecht als erster Ausgangspunkt | 101 |
| III. | Völkergewohnheitsrecht als zweiter Ausgangspunkt | 104 |
| IV. | Die Kontroverse zum Verhältnis von Völkerrecht und IPR | 115 |
| V. | Völkerrecht als Koordinationsrahmen des IPR | 118 |
| VI. | Bedeutung der Topik und Interessenanalyse | 119 |
| VII. | Massgebliche Rechtsgrundsätze | 123 |
| VIII. | Interessengrundriss | 126 |
| | 1. Kollisionsrechtliche Interessen | 126 |
| | A. Interessen im Verhältnis zwischen Privaten | 126 |
| | B. Interessen im Verhältnis zwischen Staaten | 128 |
| | 2. Die Menschenrechte als gemeinsame sachrechtliche Interessen | 134 |
| | A. Einführung | 134 |
| | B. Frage einer extraterritorialen Schutzpflicht der Schweiz als Forumstaat | 137 |
| | a) Untersuchungsgegenstand | 137 |
| | b) UN-Pakt II und EMRK im Fokus | 138 |
| | c) UN-Pakt I und FoK im Vergleich | 144 |
| | ca) UN-Pakt I | 144 |
| | cb) Folterkonvention | 146 |
| | d) Zwischenfazit | 150 |
| | C. Internationale Schutzaufgabe aus menschenrechtsbezogenem Ordre public | 151 |
| | a) Ausgangslage | 151 |

| | | |
|-------------------|---|------------|
| b) | Differenzierung des Geltungsraumes der jeweiligen Garantie..... | 152 |
| ba) | Berücksichtigung von Garantien, die auch für den Staat X massgeblich sind | 154 |
| bb) | Berücksichtigung von lediglich für die Schweiz als Forumstaat massgeblichen Garantien | 159 |
| c) | Zwischenfazit..... | 164 |
| IX. | Synthese | 165 |
| 1. | Extraterritorialität im schematischen Überblick | 165 |
| 2. | IPR zwischen Universalismus und Pluralismus..... | 168 |
| X. | Verhältnis zur nationalen Rechtslage | 171 |
| 1. | Angloamerikanische Rechtstradition..... | 171 |
| 2. | Kontinentaleuropäische Rechtstradition mit Blick auf die Schweiz..... | 173 |
| 4. Kapitel | Strukturelle und methodische Überleitung..... | 176 |
| 3. Teil | Besonderer Teil – Landesrecht als Ansatzpunkt | 179 |
| 1. Kapitel | Die Staatenimmunität im vorliegenden Verhältnis | 181 |
| I. | Einordnung der Thematik..... | 181 |
| II. | Staatenimmunität für Staatsunternehmen mit eigener Rechtspersönlichkeit | 184 |
| III. | Mögliche Immunitätsausnahmen | 190 |
| 1. | Unerlaubte Handlungen im Allgemeinen | 190 |
| 2. | Menschenrechtsverletzungen im Besonderen..... | 192 |
| 3. | Fazit und Überleitung | 199 |
| 2. Kapitel | Internationale Entscheidzuständigkeit Schweizer Zivilgerichte..... | 202 |
| I. | Vorüberlegungen..... | 202 |
| II. | Gerichtsstandsvereinbarung | 205 |
| III. | Der allgemeine Gerichtsstand am Sitz des Beklagten | 206 |
| 1. | Typische Fallkonstellation als Ausgangslage..... | 206 |
| 2. | <i>Ratio legis</i> und Interessenanalyse..... | 207 |
| 3. | Leitentscheid «Osuwu» | 208 |
| 4. | Sitzbestimmung unter dem revidierten LugÜ..... | 211 |
| 5. | Bewertung im vorliegenden Kontext..... | 212 |
| IV. | Der Gerichtsstand an der Zweigniederlassung des Beklagten..... | 214 |
| 1. | Tatsächliche Fallkonstellation als Ausgangslage..... | 214 |
| 2. | Die rechtlichen Voraussetzungen | 214 |
| A. | Bestehen einer «Zweigniederlassung»..... | 214 |

| | | |
|-------|--|-----|
| | B. Zusammenhang zwischen unerlaubter Handlung und Betrieb der Zweigniederlassung | 216 |
| | 3. Bewertung im vorliegenden Kontext..... | 218 |
| V. | Der Gerichtsstand am Deliktort | 219 |
| | 1. Tatsächliche Ausgangslage..... | 219 |
| | 2. Die rechtlichen Voraussetzungen | 219 |
| | A. Im Allgemeinen | 219 |
| | B. Handlungsort gemäss Bundesgerichtsentscheid «IBM» | 221 |
| | 3. Bewertung im vorliegenden Kontext..... | 226 |
| VI. | Frage nach Gerichtsstand bei Adhäsionsverfahren | 228 |
| | 1. Typische Fallkonstellation als Ausgangslage | 228 |
| | 2. Rechtslage | 229 |
| | 3. Bewertung im vorliegenden Kontext..... | 230 |
| VII. | Frage nach einem Gerichtsstand der passiven Streitgenossenschaft | 235 |
| | 1. Typische Fallkonstellationen als Ausgangslage | 235 |
| | 2. Rechtslage | 236 |
| | A. Gerichtsstand der Streitgenossenschaft nach dem LugÜ | 236 |
| | B. Rechtslage nach dem schweizerischen IPRG | 238 |
| | 3. Bewertung im vorliegenden Kontext..... | 239 |
| VIII. | Gerichtsstände bei multinationalen Konzernen | 240 |
| | 1. Typische Fallkonstellation und Interessenlage | 241 |
| | 2. Rechtslage | 242 |
| | A. Klagen gegen den Konzern als solchen | 242 |
| | B. Klagen gegen (Mutter-)Unternehmen mit Sitz in der Schweiz | 245 |
| | C. Klage gegen (Tochter-)Unternehmen mit Sitz im Staat X..... | 247 |
| | 3. Bewertung im vorliegenden Kontext..... | 249 |
| IX. | Zwischenergebnis..... | 252 |
| X. | Gerichtsstand am Arrestort..... | 253 |
| | 1. Nationale Rechtslage im Fokus typischer Fallkonstellationen | 253 |
| | 2. Betrachtung im Lichte des völkerrechtlichen Koordinationsrahmens..... | 259 |
| | 3. Verhältnis von forum arresti und forum necessitatis | 261 |
| XI. | Die Notzuständigkeit im Fokus..... | 262 |
| | 1. Darstellung der nationalen Rechtslage | 262 |
| | 2. Betrachtung im Lichte des völkerrechtlichen Koordinations- rahmens | 267 |
| | A. Suche nach verbindlichen völkerrechtlichen Vorgaben..... | 268 |
| | a) Frage einer Pflicht der Schweiz zur Wahrnehmung extraterritorialer Jurisdiktion..... | 268 |
| | aa) Völkergewohnheitsrecht | 268 |
| | ab) Völkervertragsrecht..... | 270 |

| | | |
|-------------------|---|------------|
| b) | Frage eines unbegrenzten Rechts der Schweiz zur Wahrnehmung extraterritorialer Jurisdiktion | 271 |
| ba) | Völkervertragsrecht..... | 271 |
| bb) | Völkergewohnheitsrecht – die Frage eines zivilrechtlichen Universalitätsprinzips..... | 273 |
| c) | Zwischenfazit..... | 279 |
| B. | Betrachtung im Lichte des menschenrechtsbezogenen Ordre public | 280 |
| a) | Generelle Überlegungen | 281 |
| b) | Berücksichtigung von Garantien, die auch für den Staat X massgeblich sind..... | 289 |
| ba) | Ermittlung menschenrechtlicher Massstäbe..... | 289 |
| bb) | Abwägung mit kollisionsrechtlichen Massstäben | 297 |
| c) | Berücksichtigung von Garantien, die lediglich für die Schweiz als Forumstaat massgeblich sind | 305 |
| ca) | Ermittlung menschenrechtlicher Massstäbe..... | 305 |
| cb) | Abwägung mit kollisionsrechtlichen Massstäben | 308 |
| C. | Synthese..... | 314 |
| a) | Orientierungspunkte zur Konkretisierung von Art. 3 IPRG | 314 |
| b) | Gesamtwürdigung von Art. 3 IPRG aus völkerrechtlicher Sicht | 315 |
| c) | Anwendung der Erkenntnisse auf einen Modellfall | 320 |
| XII. | Kurzfasit zur Entscheidzuständigkeit..... | 323 |
| 3. Kapitel | Ausblick auf weitere Aspekte des (Internationalen) Zivilprozessrechts..... | 325 |
| I. | Unabhängigkeit der Gerichte..... | 326 |
| II. | Instrumente kollektiven Rechtsschutzes..... | 328 |
| III. | Prozesskosten und unentgeltliche Rechtspflege..... | 332 |
| IV. | Beweisrecht und Rechtshilfe..... | 335 |
| V. | Fazit..... | 340 |
| 4. Kapitel | IPR-Kollisionsrecht..... | 342 |
| I. | Vorüberlegungen..... | 342 |
| II. | Rechtswahl | 345 |
| III. | Regelverweisung gemäss Art. 133 IPRG | 346 |
| 1. | Akzessorische Anknüpfung..... | 346 |
| 2. | Gemeinsamer gewöhnlicher Aufenthalt | 347 |
| 3. | Deliktort..... | 348 |
| 4. | Bewertung der Regelverweisung im vorliegenden Kontext | 351 |

| | | |
|-------------------|---|------------|
| IV. | Praktische Anwendung des verwiesenen ausländischen Rechts..... | 358 |
| 1. | Ermittlung ausländischen Sachrechts | 358 |
| 2. | Umfang der Verweisung auf ausländisches Sachrecht | 360 |
| V. | Materiellrechtliche Korrektur – der Ordre-public-Vorbehalt im Fokus | 363 |
| 1. | Einführung..... | 363 |
| 2. | Darstellung der nationalen Rechtslage | 365 |
| 3. | Betrachtung im Lichte des völkerrechtlichen Koordinationsrahmens..... | 374 |
| A. | Suche nach verbindlichen Vorgaben..... | 375 |
| a) | Frage einer Pflicht der Schweiz zur Korrektur mensenrechtswidriger ausländischer lex causae..... | 375 |
| aa) | Völkergewohnheitsrecht | 375 |
| ab) | Völkervertragsrecht..... | 379 |
| b) | Frage eines vorbehaltlosen Rechts der Schweiz zur Korrektur einer menschenrechtswidrigen ausländischen lex causae | 384 |
| ba) | Völkervertragsrecht..... | 384 |
| bb) | Völkergewohnheitsrecht | 386 |
| c) | Zwischenfazit..... | 387 |
| B. | Betrachtung im Lichte des menschenrechtsbezogenen Ordre public | 388 |
| a) | Generelle Überlegungen | 389 |
| b) | Berücksichtigung von Garantien, die auch für den Staat X massgeblich sind | 400 |
| ba) | Ermittlung menschenrechtlicher Massstäbe..... | 400 |
| bb) | Abwägung mit kollisionsrechtlichen Massstäben | 418 |
| c) | Berücksichtigung von Garantien, die lediglich für die Schweiz als Forumstaat massgeblich sind | 421 |
| ca) | Ermittlung menschenrechtlicher Massstäbe..... | 421 |
| cb) | Abwägung mit kollisionsrechtlichen Massstäben | 425 |
| C. | Synthese..... | 431 |
| a) | Orientierungspunkte zur Konkretisierung von Art. 17 IPRG | 431 |
| b) | Gesamtwürdigung von Art. 17 IPRG aus völkerrechtlicher Sicht | 432 |
| c) | Anwendung der Erkenntnisse auf einen Modellfall | 440 |
| VI. | Eingriffsnormen im Verhältnis zum Ordre-public-Vorbehalt | 444 |
| VII. | Kurzfasit – Tauglichkeit des schweizerischen IPR-Systems im vorliegenden Kontext..... | 449 |
| 5. Kapitel | Anerkennung ausländischer Entscheide | 452 |
| I. | Einführung..... | 452 |

| | | |
|-------------------|--|------------|
| II. | Internationale Zuständigkeit des Entscheidungsstaates..... | 453 |
| 1. | Nationale Rechtslage | 453 |
| 2. | Bewertung im völkerrechtlichen Koordinationsrahmen | 455 |
| III. | Anerkennungsrechtlicher Ordre-public-Vorbehalt..... | 458 |
| 1. | Nationale Rechtslage | 458 |
| 2. | Konkretisierung im völkerrechtlichen Koordinationsrahmen..... | 460 |
| IV. | Kurzfasit..... | 468 |
| 6. Kapitel | Ausblick auf das materielle Haftpflichtrecht..... | 469 |
| I. | Ausgangslage | 469 |
| II. | Grundriss möglicher Fragen zu den einzelnen Haftungsvoraussetzungen..... | 472 |
| 1. | Schaden bzw. immaterielle Unbill..... | 473 |
| 2. | Natürlicher und adäquater Kausalzusammenhang..... | 474 |
| 3. | Widerrechtlichkeit | 477 |
| 4. | Verschulden..... | 486 |
| 5. | Die Haftung bei multinationalen Konzernverhältnissen im Speziellen | 490 |
| 6. | Zwischenfasit | 498 |
| III. | Erste Antworten am Beispiel der Verjährung..... | 499 |
| 1. | Ausgangslage im vorliegend internationalen Verhältnis | 499 |
| 2. | Die Verjährungsfristen gemäss Art. 60 Abs. 2 OR..... | 500 |
| A. | Nationale Rechtslage | 500 |
| B. | Betrachtung im Lichte des völkerrechtlichen Koordinationsrahmens | 501 |
| 3. | Die strafrechtlich verlängerte Verjährungsfrist gemäss Art. 60 Abs. 2 OR..... | 510 |
| A. | Nationale Rechtslage | 510 |
| B. | Betrachtung im Lichte des völkerrechtlichen Koordinationsrahmens | 510 |
| a) | Kollisionsrechtliche Frage – Art. 60 Abs. 2 OR als Verweisungsnorm oder Sachnorm | 512 |
| b) | Materiellrechtliche Frage – die Unverjährbarkeit von Verbrechen gegen die Menschheit nach Völkerrecht und schweizerischem Recht..... | 518 |
| ba) | Ausgangslage | 518 |
| bb) | Völkerrecht | 521 |
| bc) | Unverjährbarkeitsregelung im Lichte strafrechtlicher Grundsätze | 525 |
| bd) | Schweizerische Übergangsregelung..... | 528 |

| | |
|---|------------|
| c) Ausgleich von kollisions- und materiellrechtlicher Gerechtigkeit – Mechanismen des IPR..... | 530 |
| ca) Eingriffsnorm gemäss Art. 19 IPRG | 531 |
| cb) Menschenrechtsbezogener Ordre public | 533 |
| 4. Kurzfazit..... | 536 |
| Schlussbetrachtungen..... | 539 |