

Marco Stacher

Dr. iur., LL.M.

**Einführung
in die internationale
Schiedsgerichtsbarkeit
der Schweiz**

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Weiterführende Literatur	XXI
I. Einführung	1
A. Begriff der Schiedsgerichtsbarkeit	1
a) Schiedsgerichtsbarkeit als vertraglich vereinbarte, private Gerichtsbarkeit	1
b) Schiedsgerichtsbarkeit als staatlich anerkannte, verbindliche Streitentscheidung durch Privatgerichte	2
c) Definition der Schiedsgerichtsbarkeit	5
d) Gemeinsamkeiten und Unterschiede zwischen Schiedsgerichtsbarkeit und staatlicher Gerichtsbarkeit	5
e) Von der Schiedsgerichtsbarkeit abzugrenzende Institute	6
B. Sitz des Schiedsgerichts	9
a) Bedeutung und Natur des Sitzes	9
b) Mechanismus der Sitzbestimmung	11
c) Zur Sitzvereinbarung im Besonderen	12
C. Rechtsquellen und private Schiedsordnungen	14
a) Einleitung	14
b) <i>Lex arbitri</i>	15
aa) Gegenstand	15
bb) Schweizer <i>leges arbitri</i>	17
c) Schiedsordnungen	20
d) Para-regulatorische Texte	22
e) Staatsvertragsrecht	23
aa) New Yorker Übereinkommen	23
bb) Europäisches Übereinkommen von 1961	24
cc) Schiedsgerichte zur Entscheidung von Streitigkeiten mit Staaten	25
(i) Einleitung	25
(ii) ICSID Übereinkommen	25
(iii) Übereinkommen zur Streitbeilegung zwischen Staaten	25
(iv) Exkurs: Lugano Übereinkommen	26

II. Schiedsvereinbarung	29
A. Einleitung	29
a) Schiedsvereinbarung als Prozessvertrag	29
b) Anwendbares Recht	29
c) Anwendbare Bestimmungen	31
d) Verhältnis zum Hauptvertrag – <i>separability</i>	32
B. Existenz und Gültigkeit	33
a) Formelle Gültigkeit	33
aa) Art. 178 Abs. 1 IPRG als Sachnorm	33
bb) Formzwang gemäss Art. 178 Abs. 1 IPRG	34
(i) Umfang des Formzwangs	34
(ii) Formwahrung durch alle Parteien der Schiedsvereinbarung	35
(iii) Texterfordernis als solches	36
b) Materielle Gültigkeit	38
aa) Einleitung	38
bb) Wesentliche Vertragspunkte	39
cc) Materielle Gültigkeit i.e.S.	42
dd) Vollmacht und Handlungsfähigkeit	45
ee) Pathologische Schiedsvereinbarungen	46
ff) Untergang der Schiedsvereinbarung	49
C. Wirkungen	51
a) Schiedsvereinbarung als Normdisposition	51
aa) Begründung der Zuständigkeit des Schiedsgerichts	51
(i) Einleitung	51
(ii) Eintritt, Umfang und Dauer der Normdisposition	51
bb) Umsetzung der Schiedsvereinbarung	54
(i) Der aktive Beklagte – Schiedseinrede	54
(ii) Der passive Beklagte – Einlassung	59
(iii) Der säumige Beklagte – Rolle des Gerichts	60
cc) Klage auf Feststellung des (Nicht-)Bestehens einer Schiedsvereinbarung	61
b) Schiedsvereinbarung als Verpflichtungsvertrag	62
aa) Herleitung der schiedsvertraglichen Pflichten	62
bb) Klagbarkeit der schiedsvertraglichen Pflichten	65
(i) Unterlassungspflicht	65
(ii) Designationspflicht	67
(iii) Kostenvorschusspflicht	68
cc) Schadenersatz bei Verletzung einer schiedsvertraglichen Pflicht	70
dd) Rechtsnatur der schiedsvertraglichen Pflichten	71

ee) Abtretbarkeit der schiedsvertraglichen Pflichten	72
III. Schiedsrichter	73
A. Person des Schiedsrichters	73
a) Ernennungsprozedere	73
aa) Einleitung	73
bb) Vorrang der Parteivereinbarung	73
cc) Ersatzvornahme durch den staatlichen Richter	75
dd) Mitwirken des staatlichen Richters bei Fehlen einer Vereinbarung	78
ee) Mehrparteienverfahren	79
b) Ernennungsvoraussetzungen	80
aa) Vereinbarte Anforderungen	80
bb) Unabhängigkeit und Unparteilichkeit	81
cc) Ablehnung eines Schiedsrichters	84
c) Ersetzen von Schiedsrichtern	87
B. Beziehungen zwischen Schiedsrichtern und Parteien	88
a) Existenz des Schiedsrichterverhältnisses	88
b) Parteien des Schiedsrichterverhältnisses	89
c) Zuständigkeit und anwendbares Recht	90
d) Inhalt des Schiedsrichterverhältnisses	91
aa) Einleitung	91
bb) Hauptpflichten der Parteien	91
cc) Zur Pflicht zum Erlass eines vollstreckbaren Schiedsspruchs	93
e) Beendigung des Schiedsrichterverhältnisses	94
f) Sekretär des Schiedsgerichts	95
IV. Prozessvoraussetzungen	97
A. Zuständigkeit	97
a) Kompetenzkompetenz des Schiedsgerichtes	97
b) Relevante Kriterien	98
aa) Einleitung	98
bb) Existenz einer gültigen Schiedsvereinbarung zwischen den Parteien	100
(i) Modifikation der Zuständigkeitsordnung mittels gültiger Schiedsvereinbarung	100
(ii) Parteistellung der Streitparteien	101
(iii) Einbezug von Drittpersonen	101
(iv) Abtretung einer Forderung unter dem Hauptvertrag	104
(v) Schuld- und Vertragsübernahme	106

(vi) Gesamtrechtsnachfolge	107
(vii) Konkursöffnung	108
(viii) Prozessstandschaft	109
(ix) Exkurs: Streitgenossenschaft	109
cc) Anwendungsbereich der Schiedsvereinbarung	110
(i) Einleitung	110
(ii) Sachlicher Anwendungsbereich	111
(iii) Zeitlicher Anwendungsbereich	112
(iv) Persönlicher Anwendungsbereich	113
dd) Schiedsfähigkeit	113
ee) Exkurs: Korrekte Konstituierung	115
c) Verfahren der Zuständigkeitsprüfung	116
aa) Unzuständigkeitseinrede	116
bb) <i>Ex officio</i> Prüfung im Ausnahmefall	119
cc) Doppelrelevante Tatsachen	119
dd) Entscheid	120
B. Übrige Prozessvoraussetzungen	122
a) Rechtsschutzinteresse	122
b) Frühere Rechtskraft	123
aa) Einleitung	123
bb) Urteile staatlicher Gerichte	123
cc) Urteile von Schiedsgerichten	126
c) Rechtshängigkeit	127
d) Partei- und Prozessfähigkeit	128
e) Streitbeilegungsvereinbarung	129
V. Verfahren	133
A. Mechanismus zur Bestimmung des Verfahrens	133
a) <i>Lex arbitri</i> als Ausgangspunkt	133
b) Gleichbehandlungsgebot	136
c) Anspruch auf rechtliches Gehör in einem kontradiktorischen Verfahren	137
d) Relevanz zivilprozessualer Grundsätze	141
aa) Einleitung	141
bb) Untersuchungs-, Official-, Verhandlungs- und Dispositionsmaxime	142
cc) Behauptungs-, Substantiierungs-, Bestreitungs- und Beweislast	144
dd) Eventualmaxime	146
ee) Treu und Glauben	148
ff) Freie Beweiswürdigung und <i>iura novit curia</i>	149

B. Die wesentlichen Schritte eines Schiedsverfahrens	150
a) Einleitung	150
b) Rechtshängigkeit und Konstituierung	152
aa) Zeitpunkt der Rechtshängigkeit	152
bb) Konstituierung	154
cc) Folgen der Rechtshängigkeit	155
(i) Einleitung	155
(ii) Sperrwirkung	155
(iii) Wahrung von Verjährungsfristen	155
(iv) Fortsetzungsrecht	156
c) Prüfen der Prozessvoraussetzungen	157
d) Rechtsschriften- und Beweisphase	158
aa) Einleitung	158
bb) Verfahrensleitung, verfahrensleitende Beschlüsse und Wiedererwägung	159
cc) Prozessualer Ungehorsam	160
dd) Fristen	160
ee) Edition von Beweisurkunden	162
(i) Einleitung und Voraussetzungen	162
(ii) Zur Unzulässigkeit von <i>fishing expeditions</i> im Speziellen	164
(iii) Einfluss des <i>attorney-client privilege</i> und ähnlicher Institute	165
(iv) Vollstreckung von Editionsanordnungen	165
ff) Zeugenbeweis	166
(i) Modalitäten des Zeugenbeweises	166
(ii) Zeugenbefragung	167
gg) Gutachten	169
hh) Mitwirken des staatlichen Richters bei der Beweisabnahme	171
ii) Weiteres Mitwirken des staatlichen Richters	172
jj) Nicht-Öffentlichkeit des Verfahrens und Vertraulichkeit	173
kk) Schutz von Geschäftsgeheimnissen im Schiedsverfahren	176
ll) Vertretung	178
e) Besondere Verfahrensschritte	179
aa) Prozessualer Einbezug von Drittparteien	179
bb) Verfahrensvereinigung	182
cc) <i>Bifurcation</i>	183
dd) Vorsorgliche Massnahmen	184
(i) Zuständigkeit	184
(ii) Voraussetzungen für den Erlass von vorsorglichen Massnahmen	186
(iii) Mitwirken des staatlichen Richters	189

f)	Erlass des Schiedsspruchs	190
aa)	Einleitung	190
bb)	Entscheidungsverfahren	192
cc)	Auf den Entscheid über die Rechtsbegehren anwendbares Recht	194
	(i) Grundsatz	194
	(ii) Rechtswahl	195
	(iii) Eingriffsnormen	198
	(iv) Engster Zusammenhang	201
	(v) Billigkeit	202
dd)	Form und Inhalt eines Schiedsspruchs	203
ee)	Rechtskraft	206
ff)	Vollstreckbarkeitsbescheinigung	207
gg)	Beendigung des Schiedsverfahrens aus anderem Grund	208
VI.	Rechtsmittel	211
A.	Einleitung	211
B.	Rechtsmittelverzicht	212
C.	Beschwerde	214
a)	Verfahren	214
aa)	Anfechtbare Entscheide	214
bb)	Wirkung der Beschwerde	218
cc)	Einzelne Verfahrensfragen	220
	(i) Anwendbarkeit des BGG	220
	(ii) Aufschiebende Wirkung	220
	(iii) Rügeprinzip	221
	(iv) Relevanter Sachverhalt	223
	(v) Frist	224
	(vi) Legitimation	225
	(vii) Schriftenwechsel	226
	(viii) Vernehmlassung durch das Schiedsgericht	227
	(ix) Rechtsbehelfe gegen den Beschwerdeentscheid	228
b)	Beschwerdegründe	228
aa)	Vorschriftswidrige Besetzung (Art. 190 Abs. 2 lit. a IPRG)	228
bb)	Zuständigkeit/Unzuständigkeit (Art. 190 Abs. 2 lit. b IPRG)	230
	(i) Beschwerdegrund und Anfechtungsobjekt	230
	(ii) Anwendungsbereich	232
	(iii) Voraussetzungen an das Verhalten im Schiedsverfahren	232
	(iv) Umfang der Zuständigkeitsprüfung	233
	(v) Kognition	234

cc)	Entscheide <i>ultra, extra vel infra petita partium</i> (Art. 190 Abs. 2 lit. c IPRG)	235
dd)	Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör bzw. des Gleichbehandlungsgebots (Art. 190 abs. 2 lit. d IPRG)	237
	(i) Einleitung	237
	(ii) Gleichbehandlungsgebot	237
	(iii) Rechtliches Gehör	238
ee)	Verletzung des <i>ordre public</i> (Art. 190 Abs. 2 lit. e IPRG)	240
D.	Revision	243
a)	Revisionsverfahren	243
b)	Revisionsgründe	244
aa)	Einleitung	244
bb)	Einwirkung mittels Verbrechen oder Vergehen (Art. 123 Abs. 1 BGG)	246
cc)	Neue Tatsachen und Beweismittel (Art. 123 Abs. 2 lit. a BGG)	246
dd)	Verletzung von Ausstandsvorschriften	249
E.	Erläuterung, Berichtigung und Ergänzung	249
VII.	Anerkennung und Vollstreckung	251
A.	Einleitung	251
B.	Internationale Verhältnisse	252
a)	Bedeutung des NYÜ	252
b)	Voraussetzungen der Vollstreckung gemäss NYÜ	255
aa)	«Ausländischer» Schiedsspruch	255
bb)	Formelle Voraussetzungen	256
cc)	Verweigerungsgründe	257
	(i) Einleitung	257
	(ii) Fehlende Schiedsvereinbarung, resp. Parteifähigkeit (Art. V Abs. 1 lit. a NYÜ)	258
	(iii) Rechtliches Gehör (Art. V Abs. 1 lit. b NYÜ)	260
	(iv) Sachlicher Anwendungsbereich der Schieds- vereinbarung (Art. V Abs. 1 lit. c NYÜ)	261
	(v) Fehlerhafte Bildung des Schiedsgerichts (Art. V Abs. 1 lit. d NYÜ)	261
	(vi) Verfahrensfehler (Art. V Abs. 1 lit. d NYÜ)	262
	(vii) Fehlende Verbindlichkeit des Schiedsspruchs (Art. V Abs. 1 lit. e NYÜ)	262
	(viii) Fehlende Schiedsfähigkeit (Art. V Abs. 2 lit. a NYÜ)	263
	(ix) <i>Ordre public</i> (Art. V Abs. 2 lit. b NYÜ)	263

VIII. Synopsis	265
Anhänge	269
A. New Yorker Übereinkommen	269
B. 12. Kapitel des IPRG	281
C. 3. Teil der ZPO	289
D. Schiedsordnung der ICC vom 1. Januar 2012	303
E. Internationale Schweizer Schiedsordnung (Swiss Rules) vom 1. Juni 2012	351
F. IBA Guidelines on Conflict of Interest in International Arbitration	371
G. IBA Rules on the Taking of Evidence in International Arbitration	389
H. Battery v. Distributor	405
Stichwortverzeichnis	411