

Lorenz Krämer

Möglichkeiten und Grenzen der Rechtswahl in Schiedsverfahren in Deutschland



Nomos

**Streitbeilegung und Streitvermeidung im Zivilrecht –
Schriftenreihe des Munich Center for Dispute Resolution**

**herausgegeben von Beate Gsell, Wolfgang Hau und
Caroline Meller-Hannich**

Band 11

Lorenz Krämer

Möglichkeiten und Grenzen der Rechtswahl in Schiedsverfahren in Deutschland



Nomos



Onlineversion
Nomos eLibrary

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Zugl.: Nürnberg, Univ., Diss., 2021

ISBN 978-3-8487-7470-8 (Print)

ISBN 978-3-7489-3257-4 (ePDF)

1. Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Vorwort

Die Arbeit lag der Rechts- und Wirtschaftswissenschaftlichen Fakultät der Friedrich-Alexander-Universität Erlangen-Nürnberg als Dissertation zur Begutachtung vor. Literatur und Rechtsprechung sind bis Mai 2021 berücksichtigt. Für die hervorragende wissenschaftliche Betreuung und Erstbegutachtung dieser Arbeit danke ich Herrn Professor Dr. Mathias Rohe. Herrn Professor Dr. Thomas Regenfus gilt mein Dank für die zügige Erstellung des Zweitgutachtens. Der Dank an mein persönliches Umfeld für Geduld und Unterstützung soll der handschriftlichen Widmung vorbehalten bleiben.

München, März 2022

Dr. Lorenz Krämer

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|------------|--|
| a.A. | andere Ansicht |
| Abs. | Absatz |
| AcP | Archiv für die civilistische Praxis |
| AGB | Allgemeine Geschäftsbedingungen |
| AJCL | The American Journal of Comparative Law |
| Arb. Int`l | Arbitration International |
| Art. | Artikel/Article |
| Aut | Austria |
| B. L. Rev. | Boston University Law Review |
| BAG | Bundesarbeitsgericht |
| BB | Betriebsberater |
| BeckRS | Beck Rechtsprechung |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch |
| BGBI. | Bundesgesetzblatt |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BDA | Beth Din of America |
| BKR | Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht |
| Bt Drs. | Bundestagsdrucksache |
| BVerfG | Bundesverfassungsgericht |
| C. L. Rev. | Columbia Law Review |
| CISG | United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods |
| CML Rev. | Common Market Review |
| DAA | Danish Arbitration Act |
| EGBGB | Einführungsgesetz zum Bürgerlichen Gesetzbuch |
| EGMR | Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte |
| Einl. | Einleitung |
| ELJ | Ecclesiastical Law Journal |
| EMRK | Europäische Menschenrechtskonvention |
| EuG | Gericht der Europäischen Union |
| EuGH | Europäischer Gerichtshof |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|----------------------------|---|
| EuR | Zeitschrift Europarecht |
| EuZW | Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht |
| EWiR | Entscheidungen zum Wirtschaftsrecht |
| FAA | Federal Arbitration Act |
| GG | Grundgesetz |
| HKIAC | Hong Kong International Arbitration Centre |
| HS. | Halbsatz |
| ICQL | The International and Commercial Law Quarterly |
| IHR | Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs |
| IPR | Internationales Privatrecht |
| IPRax | Praxis des Internationalen Privat- und Verfahrensrechts |
| i.V.m. | in Verbindung mit |
| J. Int. Arb. | Journal of international Arbitration |
| J. Priv. INT'L L. | Journal of Private International Law |
| JA | Juristische Arbeitsblätter |
| JoIS | Journal of Islamic Studies |
| JoLR | Journal of Law and Religion |
| JoLP | Journal of Legal Pluralism |
| JoRC | Journal of Religious Culture |
| JuS | Juristische Schulung |
| JZ | JuristenZeitung |
| KSzW | Kölner Schrift zum Wirtschaftsrecht |
| LG | Landgericht |
| Loy. U. Chi. Int'l L. Rev. | The Loyola University Chicago International Law Review |
| m.w.N. | mit weiteren Nachweisen |
| mAnm | mit Anmerkung |
| McGill L.J. | McGill Law Journal |
| MTA | Muslim Arbitral Tribunal |
| Muslim W. J. Hum. R. | Muslim World Journal of Human Rights |
| NJOZ | Neue Juristische Online Zeitschrift |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| NWiR | Neues Wirtschafts- und Finanzmarktrecht |
| NZA | Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht |
| NZBau | Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht |

| | |
|-----------------------------|---|
| NZG | Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht |
| OLG | Oberlandesgericht |
| Oxford U Comp L | Oxford University Comparative Law Forum |
| RabelsZ | Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht |
| RdTW | Zeitschrift für das Recht der Transportwirtschaft |
| RG | Reichsgericht |
| RIW | Recht der Internationalen Wirtschaft |
| S. | Satz |
| SchiedsVZ | Zeitschrift für Schiedsverfahren |
| Swiss. Rev. Int'l & Eur. L. | Swiss Review of International and European Law |
| SydLawRw | Sydney Law Review |
| SZIER | Schweizerische Zeitschrift für internationales und europäisches Recht |
| u.a. | und Andere |
| UAA | Uniform Arbitration Act |
| Uniform L.R. | Uniform Law Review |
| Vol. | Volume |
| ZaöRV | Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht |
| z.B. | zum Beispiel |
| ZEuP | Zeitschrift für Europäisches Privatrecht |
| z.G. | zu Gunsten |
| ZIP | Zeitschrift für Wirtschaftsrecht |
| ZPO | Zivilprozessordnung |
| ZRP | Zeitschrift für Rechtspolitik |
| ZvertriebsR | Zeitschrift für Vertriebsrecht |
| ZVglRWiss | Zeitschrift für Vergleichende Rechtswissenschaft |
| ZZP | Zeitschrift für Zivilprozess |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einleitung und Gang der Untersuchung | 15 |
| Kapitel 1: Verfassungsrechtliche Hintergründe | 20 |
| I Rechtswahlfreiheit als Ausfluss der Privatautonomie | 20 |
| II Gewährleistung der Privatautonomie in der Verfassung | 21 |
| A Reichweite des Schutzbereichs | 23 |
| B Grenzen durch kollidierendes Verfassungsrecht | 25 |
| 1 Einschränkung der Privatautonomie zum Schutze ihrer selbst | 26 |
| a Einschränkung mit Hilfe allgemeiner zivilrechtlicher Generalklauseln | 27 |
| b Allgemeiner Kontrahierungszwang | 30 |
| c Einschränkungen der Privatautonomie in anderen Bereichen | 31 |
| 2 Sonstiges kollidierendes Verfassungsrecht | 33 |
| III Schiedsverfahren und Privatautonomie | 34 |
| IV Fazit | 35 |
| V Gewährleistung der Privatautonomie im Unionsrecht | 36 |
| VI Privatautonomie als anerkannter Grundsatz in internationalen Regelwerken | 39 |
| Kapitel 2: Gesetzlich vorgesehene Rechtswahlmöglichkeiten vor staatlichen Gerichten in Deutschland | 42 |
| I Rechtswahl außerhalb des Anwendungsbereichs des internationalen Privatrechts | 42 |
| A Anwendungsbereich des deutschen IPR | 44 |
| B Rechtswahlmöglichkeiten | 46 |
| II Rechtswahl nach der Rom I-VO | 46 |
| A Voraussetzungen einer wirksamen Rechtswahl nach Rom I | 48 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|---|---|-----|
| B | Grenzen der Rechtswahlmöglichkeiten | 50 |
| 1 | Inlands- und Binnenmarktsachverhalte | 51 |
| a | Reine Inlandssachverhalte gem. Art. 3 Abs. 3 Rom I-VO | 51 |
| b | Reine Binnenmarktsachverhalte, Art. 3 Abs. 4 Rom I-VO | 54 |
| 2 | Eingriffsnormen | 57 |
| a | Qualifizierung einer Norm als Eingriffsnorm | 58 |
| b | Folgen der Qualifizierung als Eingriffsnorm | 61 |
| 3 | Ordre public | 71 |
| 4 | Wahl nichtstaatlichen Rechts | 75 |
| a | Auslegung des Art. 3 Abs. 1 Rom I-VO und Meinungsstand | 77 |
| b | Stellungnahme | 81 |
| c | The Principles on Choice of Law in International Commercial Contracts | 82 |
| 5 | Drittschutz bei nachträglicher Rechtswahl | 89 |
| 6 | Zulässigkeit von Versteinerungsklauseln und Stabilisierungsklauseln | 90 |
| 7 | Beschränkungen zum Schutz des strukturell Schwächeren | 92 |
| 8 | Zwischenfazit | 92 |
| Kapitel 3: Rechtswahlmöglichkeiten vor Schiedsgerichten | | 94 |
| I | Zulässigkeit des Schiedsverfahrens neben dem staatlichen Gerichtsweg | 94 |
| II | Anwendungsbereich des Schiedsrechts | 99 |
| III | Unterschiede zur staatlichen Gerichtsbarkeit | 102 |
| IV | Rechtsquellen des Schiedsrechts in Deutschland | 104 |
| V | Kontrolle von Schiedssprüchen | 105 |
| VI | Bindung des Schiedsgerichts an die <i>lex fori</i> | 107 |
| A | <i>lex arbitri</i> -Lehre | 108 |
| B | Die Theorie vom Sonderkollisionsrecht | 110 |
| C | Stellungnahme | 110 |
| VII | Die Rechtswahl nach § 1051 ZPO | 111 |
| A | Sachliche Anwendungsbereich des § 1051 ZPO | 112 |
| 1 | Der Wortlaut des § 1051 ZPO | 113 |
| 2 | Teleologische Erwägungen | 114 |

| | | |
|------|---|-----|
| 3 | Die Gesetzesbegründung | 116 |
| 4 | Fazit | 119 |
| B | Verhältnis des § 1051 ZPO zu den Rom-Verordnungen | 122 |
| 1 | Meinungsstand in der Literatur | 123 |
| 2 | Die Gesetzesbegründung zu § 1051 ZPO | 124 |
| 3 | Fehlender Anwendungsbereich des § 1051 ZPO durch Bindung an die Rom I-VO | 127 |
| 4 | Die Ausschlussklausel des Art. 1 Abs. 2 lit. e Rom I-VO | 129 |
| a | Die Begründung der Kommission und der Giuliano/Lagarde Bericht | 131 |
| b | Einheitliche Interpretation der „Schwesterverordnungen“ | 133 |
| c | Die Rom I-VO ist nur für staatliche Gerichte konzipiert | 136 |
| 5 | Fehlende Kompetenz des EU-Gesetzgebers für die Schiedsgerichtsbarkeit | 139 |
| 6 | Fazit | 141 |
| C | Umfang der Rechtswahl, Abs. 1 | 143 |
| 1 | Der Wortlaut des Abs. 1 | 143 |
| 2 | Erkenntnisse aus den Hintergründen der Modernisierung des deutschen Schiedsrechts | 145 |
| 3 | Erwägungen zu Art. 28 Model Law | 146 |
| 4 | Unvollständige Rechtswahl | 149 |
| 5 | Ermächtigung des Schiedsgerichts zur Wahl des materiellen Rechts | 149 |
| D | Grenzen der Rechtswahl | 150 |
| 1 | Nichtstaatliches Recht | 151 |
| 2 | Handelsbräuche/Rechtsprinzipien/lex mercatoria | 153 |
| 3 | Ordre public | 163 |
| 4 | Grenzen der Rechtswahl durch zwingendes nationales Recht | 172 |
| i | Eingriffsnormen im Schiedsverfahren | 186 |
| ii | Klauselkontrolle anhand der §§ 134 und 138 BGB | 193 |
| iii | Analoge Anwendung des Art. 3 Abs. 3 Rom I-VO | 198 |
| iv | Analoge Anwendung des Art. 3 Abs. 4 Rom I-VO | 204 |
| v | Fazit | 205 |
| VIII | Grenzen der Rechtswahlfreiheit durch die EMRK | 206 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| IX Grenzen der Rechtswahl aufgrund struktureller Unterlegenheit | 211 |
| 1 Überblick über andere Rechtsordnungen | 212 |
| a Österreich | 212 |
| b Dänemark | 213 |
| c Schweiz | 214 |
| d USA | 214 |
| 2 Europarechtliche Vorgaben | 216 |
| a Empfehlungen der Europäischen Kommission | 217 |
| b Rechtsprechung des EuGH | 218 |
| c Anwendung des Art. 46b EGBGB | 223 |
| d Analoge Anwendung des Art. 6 Rom I | 227 |
| X Grenzen der Rechtswahl aufgrund eines transnationalen ordre public-Vorbehaltes | 230 |
| XI Vergleichende Betrachtung des Schiedskollisionsrechts und des allgemeinen IPR | 232 |
| XII Religiöses Recht als Gegenstand einer Rechtswahlvereinbarung in Schiedsverfahren | 234 |
| A Begriffsklärung religiöses Recht | 235 |
| B Bedeutung religiösen Rechts in der heutigen Praxis | 238 |
| 1 Kanada | 238 |
| 2 USA | 241 |
| 3 Großbritannien | 244 |
| 4 Deutschland | 245 |
| 5 Zwischenergebnis | 248 |
| C Schiedsrechtliche Probleme außerhalb der Rechtswahl | 248 |
| D Zulässigkeit der Rechtswahl | 251 |
| 1 Bestimmtheit der Rechtswahl | 252 |
| 2 Ordre public | 253 |
| 3 Art. 3 Abs. 3 Rom I-VO | 256 |
| Thesen und Conclusio | 258 |
| Literaturverzeichnis | 263 |