

Joachim Bertele

Souveränität und Verfahrensrecht

Eine Untersuchung der aus dem Völkerrecht
ableitbaren Grenzen staatlicher extraterritorialer
Jurisdiktion im Verfahrensrecht

Mohr Siebeck

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVI
Einführung	1
A. Vorhaben	1
B. Beispielsfall	2
C. Vorgehensweise	4
Souveränität als Bauprinzip	5
A. Arbeitshypothese	5
B. Geschichtliche Entwicklung	6
1. Altertum	6
2. Die Entwicklung zur Staatlichkeit	9
a) Loslösung vom Reich	11
b) Loslösung von der Kirche	12
c) Ablösung des Feudalwesens	13
d) Resümee	14
3. Entwicklung des Souveränitätsbegriffs	16
C. Souveränität und Völkerrecht	19
1. Geltungsgrund des Völkerrechts	21
a) Überpositives Recht	21
(1) Begriffsklärung	21
(2) Mögliche Bedeutung	22
(3) Kritik	23
b) Positives, geschaffenes Recht	29
(1) Positivismus i.e.S.	30
(2) Voluntarismus	33
(3) Rechtsüberzeugung als Rechtsgrund	34
c) Recht und Moral	41
2. Bedeutung der Souveränität als Bauprinzip auf der Grundlage des dargestellten Rechtskonzepts	43
a) Staat und Völkerrecht	43
b) Staat und Bürger	47
c) Souveränität im Bundesstaat	48
D. Träger des Willens und der Rechtsüberzeugung im zwischenstaatlichen Recht	50
E. Folge: Die Vermutung für die Freiheit	51
1. Die Freiheitsvermutung als Folge von Souveränität und dargestelltem Rechtskonzept	51
2. Die Freiheitsvermutung im Lotusurteil	54

a) Der Sachverhalt	54
b) Das Gericht zur Freiheitsvermutung	54
c) Die Kritik	56
3. Vorrechtliche Natur dieser Freiheit	59
4. Ergebnis	61
Der materielle Souveränitätsinhalt	63
A. Begriffsklärung	63
B. Die rechtliche Unabhängigkeit	64
C. Gebiets- und Personalhoheit, insbesondere das Prinzip der strengen Territorialität	65
1. Das strenge Territorialitätsprinzip von Huber bis Story	67
2. Lockerungen des territorialen Bezugs	71
3. Strenge Territorialität als Folge der Parallelität von Souveränität und Eigentum	76
4. Das strenge Personalprinzip	77
5. Ergebnis	78
D. Hoheitsakte auf fremdem Staatsgebiet	78
1. Grundlagen	78
2. Abgrenzungsprobleme	80
a) Wer handelt	80
b) Wie wird gehandelt	80
c) Wo wird gehandelt	81
3. Abgrenzungskriterien	82
4. Staatenpraxis und Folgen für das Völkerrecht	82
5. Ergebnis	93
6. Sonderfall Zustellung	93
a) Diskussionsstand	94
b) Bewertung	96
E. Territorialität der Jurisdiction to enforce	99
1. Besondere territoriale Beschränkung der Jurisdiction to enforce	99
2. Stellungnahme	107
F. Lehren zur Begrenzung der staatlichen Regelungshoheit (Jurisdiktionslehren)	112
1. Die Grundlagen der Jurisdiktionslehren	112
2. Ansätze der Jurisdiktionslehren	115
a) Anknüpfungsprinzipien	115
b) Genuine Link	117
c) Interessenabwägung	119
d) Vorrang der Territorialität im Konflikt	129
e) Restatement of the Law third	131
(1) Jurisdiction to prescribe	132
(2) Jurisdiktionskonflikt	136
(3) Das Reasonableness Prinzip	140
3. Zwischenergebnis	141
4. Staatenpraxis	145
a) Generelle Aussagen in der Jurisdiktionsproblematik	146
(1) Großbritannien	146
(2) USA	147
(a) Die Hartford Fire Entscheidung	148
(i) Mehrheitsmeinung, Souter J.	148
(ii) Minderheitsmeinung, Scalia J.	150
(iii) Folgerungen	152

(b) Die Antitrust Enforcement Guidelines.....	152
(c) Bewertung der Rechtsprechungs- und Behördenpraxis.....	153
(d) Stellungnahmen der Politik.....	155
(3) Deutschland.....	159
(4) Schweiz.....	162
(5) EU.....	163
(6) Rechtsprechung des IGH.....	167
(7) Zwischenstaatliche Abkommen und Bemühungen internationaler Organisationen.....	167
b) Die Bedeutung allgemeiner Völkerrechtsgrundsätze.....	172
(1) Das Verbot des Rechtsmißbrauchs.....	173
(2) Das Einmischungsverbot.....	176
(3) Equity.....	178
(4) Good faith.....	180
(5) Proportionality.....	180
(6) Reasonableness.....	181
(7) Genuine Link.....	181
5. Ergebnis.....	182
a) Allgemeine Völkerrechtsgrundsätze.....	182
b) Anknüpfungsprinzipien.....	182
c) Genuine Link.....	183
d) Genuine Link und Konzernstruktur.....	186
e) Persönlicher Genuine Link.....	187
f) Abwägungspflicht.....	189
g) Vorrang des Territorialstaates.....	190
h) Extraterritoriale Regelungshoheit und die Territorialität staatlichen Handelns.....	191
i) Das Weltrechtsprinzip.....	192
j) Exkurs: Fortentwicklung des Völkerrechts durch nationale Gerichte.....	193
Völkerrechtliche Begrenzungen der materiellen Souveränität.....	195
A. Das Demokratiegebot.....	195
B. Internationale Menschenrechte und Internationales Fremdenrecht.....	199
1. Das Fremdenrecht.....	199
2. Menschenrechte.....	200
3. Einzelne Rechtssätze.....	201
a) Recht auf gerichtliches Gehör.....	201
(1) Art. 6 EMRK.....	201
(2) Rechtsprechung des Gerichts.....	203
(3) Bedeutung für die internationale Zuständigkeit.....	203
(4) Bedeutung für die Zustellung.....	206
(5) Bedeutung für die Beweisaufnahme.....	207
(6) Bedeutung für die Anerkennung.....	207
(7) Bewertung.....	208
b) Nulla poena sine culpa.....	212
C. Konsequenzen einer Völkerrechtsverletzung.....	213
1. Konsequenzen zwischen den Staaten.....	214
2. Rechte des Einzelnen.....	216
Anwendung auf das Verfahrensrecht.....	219
A. Einleitung.....	219

B. Internationale Zuständigkeit	220
1. Zivilrecht	220
a) Einleitung	220
(1) Bedeutung der Internationalen Zuständigkeit	220
(2) Verhältnis zur Gerichtsbarkeit	221
(3) Völkerrechtliche Fragestellungen	221
(a) Exorbitanz und Genuine Link	221
(b) Exklusivität	223
(c) Folgen der Völkerrechtswidrigkeit eines Gerichtsstandes	224
b) Beispielsfälle und völkerrechtliche Bewertung	224
(1) Exorbitante Gerichtsstände	224
(a) Vermögensgerichtsstand	224
(b) Staatsangehörigkeitszuständigkeit	234
(c) Zuständigkeit aufgrund einer Zustellung während kurzfristiger Anwesenheit – “tag jurisdiction”	235
(d) Zuständigkeit vermittelt über die Tochtergesellschaft	237
(e) Sonstige Zuständigkeiten aufgrund minimum contacts	238
(2) Gerichtsbarkeit für die Einbeziehung Dritter	241
(3) Exklusive Gerichtsstände	242
(a) Dinglicher Gerichtsstand	243
(b) Umgestaltung ausländischer Hoheitsakte	252
(c) Wesensfremde Rechte	261
c) Staatenpraxis	262
(1) Das EuGVÜ	262
(a) Anwendungsbereich	262
(b) Gerichtsstände	263
(c) Völkerrechtliche Bewertung	265
(2) Deutschland	266
(a) Vermögensgerichtsstand	266
(b) Geschäftstätigkeit im Inland	269
(c) Staatsangehörigkeitsgerichtsstand und Zuständigkeit am allgemeinen Gerichtsstand des Klägers	274
(d) Zuständigkeit durch vorübergehenden Aufenthalt	275
(e) Zuständigkeit über Dritte	275
(f) Forum non conveniens	276
(3) USA	277
(a) Zuständigkeitsbegründungen: Jurisdiction in personam, in rem und quasi in rem	277
(b) Personal Jurisdiction	279
(i) Entwicklung	279
(ii) Due Process	280
[a] Minimum Contacts	281
[b] Reasonableness	283
(iii) Einzelne Zuständigkeitsgründe nach der due process Rechtsprechung	284
[a] Tag Jurisdiction (Transient Jurisdiction)	284
[b] Qualifying Corporation	285
[c] Doing Business	286
[d] Weitere minimum contacts, die die general jurisdiction begründen	292
[e] Zuständigkeit in Vertragsstreitigkeiten (Specific Jurisdiction)	292

[f] Zuständigkeit bei unerlaubten Handlungen (Specific Jurisdiction).....	294
[g] Zuständigkeit über Dritte	295
(iv) Long arm statutes.....	296
(v) Forum non conveniens	297
(vi) Die Regelung in den Federal Rules of Civil Procedure (FRCP)	299
(vii) Das Restatement	302
(viii) Völkerrechtliche Bewertung	303
(4) England	305
(a) Jurisdiction in rem	306
(b) Personal Jurisdiction.....	306
(i) Zuständigkeit durch Zustellung im Inland	307
[a] Zustellung an die natürliche Person.....	307
[b] Partnerships	309
[c] Companies	310
[d] Forum non conveniens Lehre	313
(ii) Zuständigkeit durch Unterwerfung	318
(iii) Zuständigkeit durch Zustellungen ins Ausland, order 11 RSC	318
(iv) Beschränkungen der Jurisdiktion	324
d) Ergebnis.....	325
2. Öffentliches Recht	327
(1) Ausländische öffentlich-rechtliche Ansprüche	329
3. Strafrecht	333
C. Zustellungen	334
1. Beispielsfälle und völkerrechtliche Bewertung	334
2. Staatenpraxis.....	341
a) Haager Übereinkommen über die Zustellung gerichtlicher und außergerichtlicher Schriftstücke im Ausland in Zivil- und Handelssachen (HZÜ).....	341
(1) Allgemein	341
(2) Einzelfragen	344
(a) Der Anwendungsbereich des HZÜ	344
(i) Exklusivität des HZÜ und Einfluß des Abkommens auf Inlandszustellungen	344
(ii) Innerstaatlich geheilte Auslandszustellungen und HZÜ	348
(b) Der Souveränitätsvorbehalt in HZÜ und HBÜ	350
(c) Zusammenfassung	355
b) Deutschland.....	355
(1) Zustellung allgemein	355
(2) Zustellung mit Auslandsbezug.....	358
(a) Zustellungen im Ausland	358
(b) Inlandszustellungen	361
(c) Heilung und Nichtrüge.....	365
(3) Straf- und Verwaltungsverfahren.....	367
(4) Völkerrechtliche Ergebnisse.....	369
c) USA	371
(1) Zustellung allgemein	371
(a) Zustellung von Klageschrift und Ladung, R. 4 FRCP.....	372
(b) Zustellung nach R. 4.1 FRCP	375
(c) Zustellungen im laufenden Verfahren nach R. 5 FRCP	375
(d) Zustellung einer subpoena nach R. 45 FRCP.....	375
(e) Öffentliche Zustellung in Enteignungsfällen.....	375
(2) Zustellungen mit Auslandsbezug.....	376

(a) Verfahrenseinleitende Schriftstücke	376
(b) Zustellung nach R. 4.1	381
(c) Zustellungen im laufenden Verfahren	381
(d) Subpoenas	382
(e) Öffentliche Zustellung in Enteignungsfällen	383
(f) Inlandszustellungen	383
(g) Der Verzicht auf die Zustellung	386
(h) Auslandszustellungen nach den Staatenrechten	388
(i) Heilung	389
(3) Straf- und Verwaltungsverfahren	389
(4) Völkerrechtliche Ergebnisse	391
d) England	393
(1) Zustellung allgemein	393
(2) Zustellungen mit Auslandsbezug	394
(a) Service of process	394
(b) Service of other documents	399
(c) Inlandszustellungen	400
(3) Straf- und Verwaltungsverfahren	401
(4) Völkerrechtliche Wertung	403
D. Extraterritoriale Beweisaufnahme	404
1. Beispielsfälle und völkerrechtliche Bewertung	404
a) Beweisbeschaffung und Beweisaufnahme im Ausland	404
b) Beweisbeschaffung aus dem Ausland	410
c) Die Stellung Dritter	416
2. Staatenpraxis	420
a) Das Haager Übereinkommen über die Beweisaufnahme im Ausland in Zivil- und Handelssachen	420
(1) Regelungsinhalt	420
(2) Exklusivität des Übereinkommens bei der Beweisbeschaffung aus dem Ausland	424
(a) Standpunkt der USA	424
(b) Standpunkt Deutschlands	428
(c) Der Standpunkt der "Special Commission on the operation of the Hague Conventions"	430
(3) Anwendbarkeit des Übereinkommens auf die Streitparteien	430
(a) Der Standpunkt der USA	430
(b) Der Standpunkt Großbritanniens	431
(c) Der Standpunkt Deutschlands	431
(4) Exklusivität bei der Beweisaufnahme im Ausland	432
(a) Der Standpunkt der USA	432
(b) Der Standpunkt Deutschlands	434
(5) Ergebnis	434
(a) Keine Exklusivität des Übereinkommens im Fall der Beweisbeschaffung aus dem Ausland	434
(b) Keine Einbeziehung der Parteien bei angenommener Pflicht zum First Use	435
(c) Bewertung der Beweisaufnahme im Ausland	436
b) Deutschland	436
(1) Zivilrecht	436
(a) Beweisaufnahme allgemein	436
(i) Die Pflichten der Parteien	440

(ii) Die Pflichten Dritter	443
(b) Extraterritoriale Beweisaufnahme.....	444
(i) Extraterritoriale Inanspruchnahme von Parteien und Dritten.....	444
(ii) Foreign State Compulsion	454
(2) Strafverfahren.....	455
(a) Vorrang der Rechtshilfe.....	455
(b) Zeugnispflicht.....	456
(c) Sicherstellung von Beweismitteln	457
(d) Foreign State Compulsion	457
(3) Verwaltungsverfahren	458
(a) Kartellrecht	458
(i) § 46 GWB.....	458
(ii) § 54 f. GWB	461
(iii) Foreign State Compulsion	462
(iv) Bewertung.....	462
(b) Steuerrecht.....	464
(i) Informationsmöglichkeiten	464
(ii) Foreign State Compulsion	465
(4) Ergebnis.....	466
c) USA	468
(1) Zivilrecht.....	468
(a) Beweisaufnahme allgemein.....	468
(i) Die Pflichten der Parteien.....	470
(ii) Die Pflichten Dritter	476
(b) Extraterritoriale Beweisaufnahme.....	478
(i) Extraterritoriale Inanspruchnahme von Parteien und Dritten.....	478
[a] Formen der Beweisaufnahme mit Auslandsbezug.....	478
[b] Voraussetzung für die Einbeziehung Dritter	480
[c] Abwägung bei der Auslandsbeweisaufnahme	481
[d] Zusammenfassung.....	482
[e] Bewertung	483
(ii) Foreign State Compulsion	485
(2) Strafverfahren.....	488
(3) Verwaltungsverfahren	490
d) England	494
(1) Zivilrecht.....	494
(a) Beweisaufnahme allgemein.....	494
(i) Die Pflichten der Parteien.....	495
[a] Discovery and Inspection of Documents	495
[b] Interrogatories.....	497
[c] Depositions	498
[d] Witness statements, Experts' reports.....	498
[e] Augenscheineinnahme.....	499
[f] Medizinische Untersuchung.....	500
(ii) Die Pflichten Dritter	500
[a] Discovery	500
[b] Bankers' Books Evidence Act 1879.....	502
[c] Trial.....	502
[d] Vertragliche Ansprüche	504
[e] Sachverständige.....	505
(b) Extraterritoriale Beweisaufnahme.....	505

(i) Extraterritoriale Inanspruchnahme von Parteien und Dritten.....	505
[a] Unter Einschaltung des betroffenen Staates	505
[b] Unmittelbare Beweisforderung aus dem Ausland und Beweisaufnahme im Ausland	506
[c] Völkerrechtliche Bewertung.....	512
(ii) Foreign State Compulsion	513
(2) Strafverfahren	513
(3) Verwaltungsverfahren	514
3. Ergebnis.....	517
E. Maßnahmen, die gegen ein ausländisches Verfahren gerichtet sind	518
1. Beispielsfälle	518
2. Staatenpraxis.....	523
a) Deutschland	523
(1) Blocking statutes	523
(2) Antisuit-injunction.....	525
(3) Claw back.....	531
(4) Verbot an den Inhaber eines ausländischen Titels, diesen durchzusetzen	531
b) USA	532
(1) Blocking statutes	532
(2) Antisuit-injunction.....	532
(3) Claw back.....	535
(4) Verbot an den Inhaber eines ausländischen Titels, diesen durchzusetzen	536
c) England.....	536
(1) Blocking statutes	536
(2) Antisuit-injunction.....	539
(3) Claw back.....	544
(4) Verbot an den Inhaber eines ausländischen Titels, diesen durchzusetzen	546
d) Ergebnis.....	547
F. Extraterritoriale Urteilsinhalte und extraterritoriale Vollstreckung	547
1. Beispielsfälle	548
2. Staatenpraxis.....	555
a) Deutschland	555
(1) Extraterritoriale Urteilsinhalte.....	555
(2) Vollstreckung allgemein.....	555
(a) Typenzwang.....	555
(3) Extraterritoriale Vollstreckung.....	556
(a) Forderungspfändung	557
(b) Zwangsvollstreckung in Herausgabeansprüche	562
(c) Herausgabevollstreckung, insbesondere bei Gewahrsam eines Dritten	563
(d) Vertretbare Handlungen.....	564
(e) Unvertretbare Handlungen, Unterlassungen und Duldungen	565
(f) Abgabe einer Willenserklärung.....	565
(g) Eidesstattliche Versicherung.....	566
(h) Weitere Fälle	566
(4) Extraterritoriale Vollstreckung im EuGVÜ.....	567
b) USA	571
(1) Extraterritoriale Urteilsinhalte.....	571
(2) Vollstreckung allgemein.....	572
(a) Enforcement of Money Judgments.....	572
(b) Handlungs- und Unterlassungsurteile	573
(3) Extraterritoriale Vollstreckung.....	573

c) England.....	576
(1) Extraterritoriale Urteilsinhalte.....	576
(2) Vollstreckung allgemein.....	576
(a) Auskunftsanspruch gegen den Schuldner, ord. 48 RSC.....	576
(b) Geldforderungsvollstreckung.....	577
(c) Herausgabevollstreckung.....	579
(d) Vollstreckung einer Handlungs- und Unterlassungspflicht.....	580
(e) Abgabe von Willenserklärungen.....	580
(3) Extraterritoriale Vollstreckung.....	580
(a) Der Auskunftsanspruch nach ord. 48 RSC.....	580
(b) Die einzelnen Vollstreckungsarten.....	581
3. Ergebnis.....	586
G. Maßnahmen des einstweiligen Rechtsschutzes.....	587
1. Beispielsfälle.....	587
2. Staatenpraxis.....	588
a) Deutschland.....	588
(1) Arrest.....	588
(2) Einstweilige Verfügung.....	589
(3) Beweissicherungsverfahren.....	591
(4) Extraterritoriale Probleme.....	591
(a) Internationale Zuständigkeit.....	591
(b) Zustellungen.....	594
(c) Anweisungen über die Grenze.....	595
b) USA.....	596
(1) Formen des einstweiligen Rechtsschutzes.....	596
(2) Extraterritoriale Anwendung.....	597
c) England.....	601
(1) Mareva injunction.....	602
(a) Voraussetzungen und Inhalt.....	602
(b) Extraterritoriale Anwendung.....	606
(i) Wirkung gegenüber dem Antragsgegner.....	608
(ii) Wirkung gegenüber Dritten.....	608
(iii) Ancillary orders zur Mareva injunction.....	611
(iv) Völkerrechtliche Bewertung.....	612
(v) Anerkennung und Vollstreckung der Mareva innerhalb des EuGVÜ.....	613
(2) Vermögensverwaltung durch einen Receiver.....	615
(3) Anton Piller Order.....	618
(4) Sonstige interlocutory injunctions.....	622
(5) Strafrecht.....	622
d) Ergebnis.....	623
H. Schlußbemerkung.....	625
Literaturverzeichnis.....	627
Sach- und Namensverzeichnis.....	656