

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
A. Einleitung	23
B. Untersuchung der Herkunft und Verbreitung des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung anhand der Vertragspraxis	27
I. Historische Entwicklung der Vertragspraxis der Staaten im Hinblick auf die Verwendung des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung	27
1. Entwicklungen in bilateralen Abkommen	27
a) Verträge über Freundschaft, Handel und Schifffahrt (FCN = Treaties on Friendship, Commerce and Navigation)	28
aa) Allgemeines	28
bb) Regelungsgehalt der FCN-Verträge	28
cc) Relative Standards im Gegensatz zum Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung als einem absoluten Standard	29
dd) Erste Konkretisierungsversuche des Grundsatzes einer billigen Behandlung in den FCN-Verträgen	31
ee) Der Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung als einheitlicher Schutzstandard	32
ff) Zwischenergebnis	34
b) Investitionsschutz- und Förderverträge	35
aa) Beginn der Entwicklung von Investitionsschutzverträgen	35
bb) Zweite Hochphase seit Beginn der 1990er Jahre	40
cc) Zwischenergebnis	43
2. Regionale Abkommen, die den Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung festsetzen	44
a) Das Übereinkommen von Bogotá	44
b) Die Lomé – Abkommen und das Partnerschaftsabkommen von Cotonou	45
c) Der ASEAN - Vertrag	46
d) Das “Colonia Protocol on Reciprocal Promotion and Protection of Investments”	47
e) COMESA	48

f) North American Free Trade Agreement (NAFTA)	48
g) Agreement between Singapore and EFTA	49
h) Pacific Basin Charter on International Investments	49
i) Zwischenergebnis	50
3. Multilaterale Abkommen, die den Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung beinhalten	50
a) Die Havanna - Charta	51
b) Der „International Code of Fair Treatment for Foreign Investments“	53
c) Die „Draft Convention on Investments Abroad“	53
d) Die “Draft Convention on the Protection of Foreign Property”	55
e) Das „Draft OECD Multilateral Agreement on Investments“ ...	56
f) Der „Draft United Nations Code of Conduct on Transnational Corporations“	58
g) Der Vertrag über die Energiecharta	58
h) Abkommen über die Errichtung der Internationalen Investitions-Garantie-Agentur (MIGA)	59
i) Die “World Bank Guidelines on Treatment of Foreign Direct Investment”	61
4. Zwischenergebnis	61
II. Aktuelle Vertragspraxis der Staaten	65
1. Die Verwendung des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung in den neueren Übereinkommen zum Investitionsschutz	66
a) Verträge, die den Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung ausdrücklich in Verbindung mit Völkergewohnheitsrecht nennen	66
aa) bilaterale Verträge	66
bb) Musterverträge	67
cc) Investitionsregelungen in Verträgen mit größerem thematischen Zusammenhang	69
dd) Zwischenergebnis	71
b) Verträge, die den Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung ohne eine Bezugnahme auf Völkergewohnheitsrecht nennen	72
aa) bilaterale Investitionsschutzverträge	72
bb) Investitionsschutzregelungen in Verträgen mit größerem thematischen Zusammenhang	73

2. Die Verwendung des Standards der gerechten und billigen Behandlung in Verträgen zwischen Entwicklungsländern	73
III. Ergebnis der Untersuchung der Vertragspraxis	77
1. Gewöhnliche Wortbedeutung	78
2. Quantitative Verwendung des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung und dessen Verbreitung innerhalb der Staatengemeinschaft	80
3. Der Wortlaut in den einzelnen Verträgen	81
a) Kein inhaltlicher Unterschied zwischen der Zusicherung einer gerechten und einer gerechten und billigen Behandlung	81
b) Unterschiede im Schutzzumfang abhängig von einer Bezugnahme auf die Grundsätze des Völkergewohnheitsrechts	82
c) Der Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung als eigenständiger Standard des Völkergewohnheitsrechts	86
d) Gerechte und billige Behandlung als eigenständiger völkervertraglicher Grundsatz	88
C. Der Schutzzumfang des Standards der gerechten und billigen Behandlung in der Rechtsprechung	91
I. Allgemeines	91
II. Die Rechtsprechung internationaler Schiedsgerichte zu Artikel 1105 (1) NAFTA	93
1. Der Wortlaut der Norm	93
2. Die Auslegung der Norm	94
a) Allgemeine Auslegungsregeln	94
b) Die Auslegung zu Artikel 1105 (1) NAFTA durch die „Free Trade Commission“ vom 31. Juli 2001	95
c) Ansicht der Parteien des NAFTA-Vertrages zur Interpretation des in Artikel 1105 (1) NAFTA festgelegten Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung	95
d) Der Umfang des völkergewohnheitsrechtlichen Mindeststandards zur Behandlung von Ausländern	99
aa) Die Neer-Entscheidung	101
bb) Übertragbarkeit der Neer-Entscheidung auf den Investitionsschutz	101
cc) Berücksichtigung der Entwicklung des Investitionsschutzes	102

e) Zwischenergebnis	103
3. Die Auslegung des Begriffes „gerechte und billige Behandlung“ durch die Rechtsprechung bis zur Herausgabe der Interpretation durch die „Free Trade Commission“	104
a) Metalclad Corporation v. United Mexican States	104
aa) Sachverhalt	105
bb) Entscheidung des Gerichts	105
cc) Stellungnahme	107
dd) Aufhebung der Entscheidung durch den Supreme Court of British Columbia	107
b) Pope & Talbot, Inc. v. Canada	109
aa) Sachverhalt	109
bb) Entscheidung des Gerichts	109
cc) Stellungnahme	111
c) Azinian v. United Mexican States	111
aa) Sachverhalt	112
bb) Entscheidung des Gerichts	112
cc) Stellungnahme	113
d) Zwischenergebnis	113
4. Die Auslegung des Begriffes „gerechte und billige Behandlung“ durch die Rechtsprechung nach der Herausgabe der Interpretation durch die „Free Trade Commission“	114
a) Mondev International Ltd. v. United States of America	114
aa) Sachverhalt	115
bb) Entscheidung des Gerichts	116
cc) Stellungnahme	119
b) S.D. Myers Inc. v. Canada	120
aa) Sachverhalt	121
bb) Entscheidung des Gerichts	121
cc) Stellungnahme	122
c) The Loewen Group, Inc. v. United States	122
aa) Sachverhalt	123
bb) Entscheidung des Gerichts	124
cc) Stellungnahme	126
d) ADF Group Inc. v. United States of America	126
aa) Sachverhalt	127
bb) Entscheidung des Gerichts	127
cc) Stellungnahme	129
e) Waste Management v. Mexiko	130
aa) Sachverhalt	130

bb) Entscheidung des Gerichts	130
cc) Stellungnahme	132
f) Methanex Corp. v. United States	132
aa) Sachverhalt	133
bb) Entscheidung des Gerichts	133
cc) Stellungnahme	134
g) Glamis Gold, Ltd. v. United States of America	135
aa) Sachverhalt	135
bb) Entscheidung des Gerichts	136
cc) Stellungnahme	138
h) Merrill & Ring Forestry L.P. v. The Government of Canada ...	139
aa) Sachverhalt	139
bb) Entscheidung des Gerichts	140
cc) Stellungnahme	141
i) Chemtura Corporation v. Government of Canada	142
aa) Sachverhalt	142
bb) Entscheidung des Gerichts	142
cc) Stellungnahme	143
j) Grand River Enterprises Six Nations Ltd., et al. v. United States of America	144
aa) Sachverhalt	144
bb) Entscheidung des Gerichts	144
cc) Stellungnahme	145
5. Zwischenergebnis	146
III. Die Rechtsprechung internationaler Schiedsgerichte unter anderen Verträgen	148
1. Elettronica Sicola Spa (ELSI) (United States of America v. Italy)	148
a) Sachverhalt und Entscheidung des Gerichts	149
b) Stellungnahme	150
2. Asian Agricultural Products Ltd. (AAPL) v. Republic of Sri Lanka	150
a) Sachverhalt	150
b) Wortlaut des zugrundeliegenden Investitionsschutzvertrages	151
c) Entscheidung des Gerichts	152
d) Stellungnahme	153
3. American Manufacturing and Trading (AMT) (US), Inc. v. Republic of Zaire	153
a) Sachverhalt	154

b) Wortlaut des Vertrags	154
c) Entscheidung des Gerichts	155
d) Stellungnahme	156
5. Wena Hotels LTD (UK) v. Arab Republic of Egypt	156
a) Sachverhalt	156
b) Wortlaut des Vertrags	157
c) Entscheidung des Gerichts	158
d) Stellungnahme	159
6. Alex Genin, Eastern Credit Limited, Inc. and A.S. Baltoil (US) v. Republic of Estonia	159
a) Sachverhalt	159
b) Wortlaut des Vertrages	160
c) Entscheidung des Gerichts	160
d) Stellungnahme	161
7. Lauder v. The Czech Republic und CME (Netherlands) v. The Czech Republic	163
a) Sachverhalt	163
b) Wortlaut der Verträge	164
c) Entscheidung des Gerichts	165
aa) Entscheidung des Gerichts im Fall CME	165
bb) Entscheidung des Gerichts im Fall Lauder	167
d) Stellungnahme	168
8. TECMED S.A. v. The United Mexican States	169
a) Sachverhalt	169
b) Vertragstext	170
c) Entscheidung des Gerichts	170
d) Stellungnahme	172
9. MTD v. Chile	173
a) Sachverhalt	173
b) Entscheidung des Gerichts	174
c) Stellungnahme	175
10. Occidental Exploration and Production Company (OEPC) v. The Republic of Ecuador	176
a) Sachverhalt	176
b) Wortlaut des Vertrags	177
c) Entscheidung des Gerichts	177
d) Stellungnahme	179
11. CMS Gas Transmission Company v. The Argentine Republic	180
a) Sachverhalt	180
b) Wortlaut des Vertrags	180

c) Entscheidung des Gerichts	181
d) Stellungnahme	181
12. Eureka B.V. v. Polen	182
a) Sachverhalt	182
b) Wortlaut der der Entscheidung zugrunde liegenden Norm	183
c) Entscheidung des Gerichts	183
d) Stellungnahme	184
13. Saluka v. Czech Republic	185
a) Sachverhalt	185
b) Rechtliche Grundlagen	187
c) Entscheidung des Gerichts	187
d) Stellungnahme	189
14. Azurix Corp. v. Argentinien	190
a) Sachverhalt	191
b) Wortlaut des Vertrages	192
c) Entscheidung des Gerichts	192
d) Stellungnahme	194
15. ADC Affiliate und ADC & ADMC Management	
v. Ungarn	195
a) Sachverhalt	195
b) Ansicht des Klägers	195
c) Entscheidung des Gerichts	196
d) Stellungnahme	197
16. PSEG v. Türkei	197
a) Sachverhalt	197
b) Wortlaut der zugrunde liegenden Norm	199
c) Entscheidung des Gerichts	199
d) Stellungnahme	201
17. Compagnía de Aguas del Aconquija S.A. and	
Vivendi Universal S.A. v. Argentine Republic	202
a) Sachverhalt	202
b) Wortlaut des Vertrages	203
c) Entscheidung des Gerichts	203
d) Stellungnahme	204
18. Duke Energy v. Republic of Ecuador	205
a) Sachverhalt	205
b) Relevante rechtliche Grundlagen	206
c) Entscheidung des Gerichts	206
d) Stellungnahme	208
19. Bayindir Insaat v. Pakistan	209

a) Sachverhalt	209
b) Wortlaut des Vertrags	210
c) Grundlegende Ansicht der Parteien	211
d) Entscheidung des Gerichts	211
e) Stellungnahme	218
20. Impregilo S.p.A. v. Argentinien	220
a) Sachverhalt	220
b) Wortlaut des Vertrags	221
c) Entscheidung des Gerichts	221
d) Stellungnahme	223
IV. Ergebnis der Untersuchung der Rechtsprechung	224
1. Verletzung des Grundsatzes durch ungeheuerliches, arglistiges, bösgläubiges Verhalten	224
2. Verletzung des Grundsatzes durch Verletzung anderer völkervertraglicher Normen	226
3. Keine Garantiehaftung des Staates	227
4. Transparentes Verhalten	228
5. Keine willkürlichen und diskriminierenden Maßnahmen	228
6. Schutz der legitimen Erwartungen des Investors	229
D. Das Verhältnis des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung zu anderen völkergewohnheits- und völkervertragsrechtlichen Grundsätzen	233
I. Das Verhältnis zu anderen völkervertragsrechtlichen Regelungen	233
1. Der Standard als übergeordnetes Prinzip / Zusammenfassung spezieller, im Vertrag vereinbarter Grundsätze	233
2. Eigenständigkeit des Grundsatzes	240
a) Das Verhältnis zum Grundsatz von vollem Schutz und Sicherheit	240
aa) Der Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung und voller Schutz und Sicherheit als einheitlicher Grundsatz	241
bb) Der Grundsatz von vollem Schutz und Sicherheit als Schutz vor der Anwendung physischer Gewalt	243
cc) Stellungnahme	246
b) Das Verhältnis zur Meistbegünstigungsklausel	247
aa) Der Unterschied zwischen relativen und absoluten Standards	248

bb) Die Möglichkeit des „Imports“ des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung über die Meistbegünstigungsklausel	250
cc) Die Möglichkeit der Inhaltsbestimmung des Grundsatzes der gerechten und billigen Behandlung über die Meistbegünstigungsklausel	252
dd) Stellungnahme	253
c) Verhältnis zum Grundsatz der Inländergleichbehandlung	253
aa) Begriff der Inländergleichbehandlung	253
bb) Verhältnis zum Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung	255
cc) Stellungnahme	256
d) Enteignungsklauseln	257
aa) Begriff der Enteignung	257
bb) Verhältnis zum Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung	259
cc) Stellungnahme	262
e) Verhältnis zu Schirmklauseln	263
aa) Begriff der Schirmklausel	263
bb) Verhältnis zwischen dem Grundsatz der gerechten und billigen Behandlung und der Schirmklausel	265
cc) Stellungnahme	267
f) Das Verbot willkürlicher und diskriminierender Maßnahmen	267
2. Das Verhältnis zu anderen Standards, die nicht oder nicht ausdrücklich, in Investitionsschutzverträgen genannt werden	270
a) Verhältnis zum Grundsatz der Transparenz	271
b) Verhältnis zum völkergewohnheitsrechtlich anerkannten Mindeststandard	272
c) Guter Glaube	273
d) Estoppel-Prinzip	274
3. Stellungnahme	275
 E. Zusammenfassung	 277
 Liste völkerrechtlicher Verträge	 283
 Rechtsprechungsverzeichnis	 299
 Literaturverzeichnis	 303