

Inhaltsverzeichnis

Geleitwort des Herausgebers	5
Vorwort	9
Inhaltsverzeichnis	11
Abkürzungsverzeichnis	21
Einführung	31
A. Problemaufriss	31
B. Gegenstand und Ziel der Untersuchung	33
C. Gang der Untersuchung	34
Erster Teil: Staatsschulden – Staatsbankrott	37
§ 1: Der Staatsbankrott	40
§ 2: Formen der Staatsverschuldung bei Privaten	42
A. Konsortialkredite	42
B. Staatsanleihen	43
I. Die Anleihe als Rechtsinstrument	43
II. Nennwert, Nennwährung und Zinshöhe	45
III. Leistungsbedingungen und Laufzeit	46
IV. Default und vorzeitige Kündigung	46
V. Rechtswahl- und Gerichtsstandsklauseln	47
VI. Cross-Default-Klauseln	48
VII. Kollektivklauseln	49
§ 3: Schuldenkrisen vor 1945	49
§ 4: Schuldenkrisen der 1980er Jahre	52
A. Weltwirtschaftlicher Hintergrund	52

B. Umgang mit der Schuldenkrise der 1980er Jahre	54
I. Rolle des IWF – Konditionalität	55
II. Beteiligung der privaten Banken – Londoner Club	56
 § 5: Reaktionen und die Folgen für heutige Staateninsolvenzen	58
A. Der Brady Plan	59
B. Folgen der veränderten Struktur von Staatsschulden	60
I. Private Sector Involvement oder Bailout durch den öffentlichen Sektor?	61
II. Spieltheoretische Überlegungen – Das Gläubigerdilemma	62
III. Lösungsansätze	64
1. Sovereign Debt Restructuring Mechanism und Staateninsolvenzordnungen	64
2. Kollektivklauseln (CACs)	65
a) Verwendung	66
b) Funktionsweisen und Zielsetzung	67
c) Begrenzte Wirkung	68
 § 6: Die Krisen Russlands, Argentiniens und Griechenlands	70
A. Russland	70
B. Argentinien	72
C. Griechenland	75
 Zweiter Teil: Völkerrechtlicher Rahmen des Staatsbankrottes	81
 § 1: Art. VIII Abschn. 2(b) S. 1 IWFÜ	82
A. Exchange Contracts	84
I. Die Emission von Staatsanleihen – Hauptforderung	85
1. Die Begründung der Bulgarien-Entscheidung des Bundesgerichtshofs	86
2. Kritik und eigene Ansicht	87
II. Tilgungszahlungen in mäßiger Höhe und die Zahlung von Zinsen	92
B. »...which involve the currency of any member...«	96
C. »Exchange control regulations«	97
I. »Exchange control regulations« und der Kapitalverkehr	97
II. »Exchange control regulations« und Zahlungsmoratorien	99
D. Das »vergessene« Tatbestandsmerkmal: »maintained or imposed consistently with this Agreement«	102
I. Das Zustimmungserfordernis des Art. VIII Abschn. 2(a) IWFÜ	103

1. Prozedurale Fragen	103
2. Materiellrechtliche Fragen	105
a) Lending-into-arrears und sustainability	105
b) Zusammenfassung	107
II. Übereinkommenskonformität von Kapitalverkehrsbeschränkungen	108
E. Die Rechtsfolge? – Deutung des Begriffs unenforceable	110
I. Prozessrechtliche oder materiellrechtliche Einordnung	110
II. Auswirkungen auf die Staateninsolvenz	112
III. Lösung über die Rechtsfigur der unvollkommenen Verbindlichkeit	113
F. Ergebnisse und Ausblick zu Art. VIII Abschn. 2(b) S. 1 IWFÜ	116
 § 2: Das allgemeine Völkerrecht	119
A. Doctrine of Odious Debts als rechtsvernichtende Einwendung des Völkerrechts	119
B. Force Majeure als völkerrechtliche Einrede	120
C. Der Staatsnotstand als völkerrechtliche Einrede	121
I. Grundlagen der völkerrechtlichen Notstandskonzeption	122
II. Anwendbarkeit des Notstandskonzepts auf den Topos Staateninsolvenz	125
1. Internationale Rechtsprechung	126
a) French Company of Venezuelan Railroads	127
b) Russian Indemnities	129
c) Serbian Loans	131
d) Société Commerciale de Belgique	134
e) Schlussfolgerungen	136
2. Völkerrechtspraxis	137
a) Umschuldungspraxis	137
b) Enhanced HIPC-Initiative	142
3. Allgemeine Rechtsgrundsätze i.S.v. Art. 38 Abs. 1 c) IGH-Statut	143
a) Grundsätze nationaler Insolvenzrechts- ordnungen	144
b) Der beneficium competentiae-Grundsatz	148
4. Fazit	151
III. Geltendmachung der Einrede des Staatsnotstandes gegenüber Privaten	152
1. Die Entscheidung des Bundesverfassungsgerichtes	154

2.	Dualismus versus Monismus im modernen Völkerrecht	155
3.	Unteilbarkeit des Staatsnotstandes	158
4.	Zusammenfassung	161
IV.	Die tatbestandlichen Voraussetzungen des Staatsnotstandes	163
1.	Essential Interest	164
2.	Only way	166
a)	Obliegenheit zu der Führung von Umschuldungsverhandlungen	167
b)	Reformprogramme	168
c)	Die only way-Voraussetzung in der Rechtspraxis	169
3.	Grave and Imminent Peril	170
a)	Grave	171
b)	Imminent	172
4.	Contribution to the State of Necessity	175
5.	No Serious Impairment of Essential Interests of Others	179
V.	Die Rechtsfolge des Staatsnotstandes	180
1.	Neue Leistungsklage: Rechtskraft und das Problem der Beweislast im neuen Prozess	182
2.	Staatliche Entschädigungspflicht aus Billigkeitsgründen	184
a)	Anspruchsgrundlage	184
b)	Zu der Billigkeit insbesondere im Falle einer Staateninsolvenz	186
D.	Die Staatenimmunität	188
I.	Die Staatenimmunität als Hindernis im gerichtlichen Erkenntnisverfahren	188
1.	Die Kapitalaufnahme bei privaten Gläubigern	189
2.	Vertragsbruch durch Hoheitsakt	190
II.	Die Staatenimmunität als Vollstreckungshindernis	192
1.	Die Zwangsvollstreckung gegen einen Staat	193
a)	Zentralbanken	193
b)	Bank für internationalen Zahlungsausgleich	196
2.	Diplomatische Immunität und Staateninsolvenz	198
3.	Immunitätsverzichtserklärungen in Anleiheverträgen	200
a)	Diplomatically genutztes Sondervermögen	202
b)	Vermögen von Zentralbanken	203

§ 3: Das Internationale Investitionsschutzrecht	206
A. Zuständigkeit des ICSID	208
I. Jurisdictio ratione materiae – Der Investitionsbegriff des Art. 25 Abs. 1 S. 1 ICSID-Konvention	209
1. Objektiver versus subjektiver Investitionsbegriff	210
2. Staatsanleihen als Investitionen i.S.v. Art. 25 Abs. 1 ICSID-Konvention	211
a) Der Investitionsbegriff und Staatsanleihen in der ICSID Spruchpraxis	212
aa) Fedax B.V. v. Venezuela	213
bb) CSOB v. The Slovak Republic	214
cc) Abaclat and others v. The Argentine Republic	215
dd) Ambiente Ufficio S.p.A. v. Argentine Republic	217
ee) Bewertung	219
b) Die Voraussetzungen einer Investition im Einzelnen	221
aa) Regelmäßige Abschöpfung von Gewinn und Rendite	222
bb) Beitrag zu der wirtschaftlichen Entwicklung des Gaststaates	223
cc) Risiko	226
dd) Erheblicher Einsatz	228
ee) Dauer	230
3. Ergebnis	231
II. Anwendbarkeit von Bilateralen Investitionsschutz- abkommen auf Staatsanleihen	233
1. Materieller Anwendungsbereich	233
2. Territorialer Anwendungsbereich	236
3. Persönlicher Anwendungsbereich	240
4. Fazit	242
B. Staatliche Zahlungsverweigerung und Schuldenrestrukturierung als Auslöser von Staatenverantwortlichkeit unter Bilateralen Investitionsschutzabkommen	244
I. Schirmklauseln in Bilateralen Investitionsschutz- abkommen	244
1. Schirmklauseln in der ICSID Spruchpraxis	245
2. Auswirkungen auf Staatsanleihen	248
II. Staatsschulden und BIT-Schutzstandards	251
1. Meistbegünstigung und Inländergleichbehandlung	252
a) Vergleichbarkeit	252
b) Ungleichbehandlung in concreto	255

c) Rechtfertigung von Ungleichbehandlungen	259
2. Schutz vor Enteignung	261
a) Direkte Enteignung	261
b) Indirekte Enteignung	262
aa) Police power doctrine	264
bb) Sole effects doctrine	265
c) Griechenlands Anleihetausch im Frühjahr 2012	267
3. Gerechte und billige Behandlung	271
4. Transferklauseln	274
III. Der Staatsnotstand als Rechtfertigung im Internationalen Investitionsschutzrecht	277
1. Staatsnotstand: BIT und Völkerrecht	277
a) LG&E und Continental	278
b) CMS, Sempra und Enron	279
2. Folgen für Fälle der Staateninsolvenz	281
C. Vollstreckung von ICSID Schiedssprüchen	282
D. Zusammenfassung und Wertung	286
 Dritter Teil: Die Rechtslage in New York und in Deutschland	291
§ 1: Die Rechtslage im US-Bundesstaat New York	291
A. Berufung auf das Champerty Statute als Verteidigung gegenüber Klagen sog. »Geierfonds«	292
B. Von der act of state-Doktrin zur comity: Die Allied-Entscheidungen	294
I. Die act of state-Doktrin	295
II. Die international comity-Doktrin	297
C. Die Entwicklung der comity nach den Allied-Entscheidungen	298
I. Pravin Banker Associates, Ltd. v. The Republic of Peru et al.	299
II. Lightwater Corporation Ltd. et al. v. The Republic of Argentina	301
D. Probleme der Vollstreckung	302
I. Vollstreckung und Anleihetausch	303
1. Elliott, EM Ltd. und die Pari Passu-Klausel	303
a) Verpflichtung zur Zahlung pro rata – Die ratable payment-Theorie	304
b) EM Ltd. v. The Republic of Argentina	306
c) Keine Renaissance der ratable payment-Theorie: Das Verfahren NML Capital et al. v. The Republic of Argentina	307

aa) Verstoß Argentiniens gegen die paria passu-Klausel	308
bb) Rechtsfolge des Verstoßes gegen die paria passu-Klausel	310
cc) Untersuchung und Folgen	311
2. Capital Ventures International v. The Republic of Argentina	313
a) Sachverhalt	313
b) Die Entscheidungen des Bundesberufungsgerichts des Zweiten Gerichtsbezirks der Vereinigten Staaten	314
3. Fazit	316
II. Vollstreckung in das Vermögen staatlicher Einrichtungen	318
E. Zusammenfassung	319
 § 2: Die Rechtslage in der Bundesrepublik Deutschland	321
A. Das deutsche Sachrecht	321
I. Ausschluss der Leistungspflicht nach § 275 BGB	321
1. § 275 Abs. 1, 2 BGB und das Prinzip der unbeschränkten Vermögenshaftung	322
2. Pflichtenkollision nach § 275 Abs. 3 BGB	324
II. Störung der Geschäftsgrundlage, § 313 BGB	324
III. Völkerrechtlicher Staatsnotstand als dilatorische Einrede	326
B. Kollisionsrecht in Deutschland	327
I. Notstandsgesetze als Eingriffsnormen	327
II. Anknüpfungsmodelle im deutschen Kollisionsrecht	329
1. Die Schuldstatutstheorie	329
2. Die Lehre von der Sonderanknüpfung	330
3. Gemeinschaftsrechtliches Gebot zu der Sonderanknüpfung von Eingriffsnormen anderer Mitgliedstaaten	331
4. Berücksichtigung nach den Grundsätzen des Internationalen Enteignungsrechts	332
a) Qualifikation der Enteignung	333
b) »Belegenheit« einer Forderung	334
c) Fazit	335
III. Eingriffsnormen in der Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes	336
IV. Kollisionsrechtliche Berücksichtigung von Notstandsregeln	339

1. Keine Rückkehr zu der Schuldstatutstheorie bei state contracts	340
2. Schuldstatutsunabhängige Beachtung von Notstandsregeln in einer Staateninsolvenz	341
3. Art der Beachtung	343
V. Kollisionsnorm auch bei Geltung der Rom I-Verordnung zu berücksichtigen	344
VI. Der deutsche ordre public-Vorbehalt	346
C. Probleme der Vollstreckung	346
 § 3: Vergleichende Zusammenfassung des Dritten Teils	347
 Vierter Teil: Europarechtlicher Rahmen	339
 § 1: Staatsverschuldung in der Europäischen Wirtschafts- und Währungsunion	351
A. Kompetenzverteilung als Katalysator für eine hohe Staatsverschuldung	352
B. Rechtlicher Rahmen zur Sicherung der Stabilität des Euro	353
I. Einhaltung der Haushaltsdisziplin, Art. 126 AEUV	354
II. Die sog. No-Bailout-Klausel des Art. 125 AEUV	356
III. Bewertung	356
C. Umgang mit (drohenden) Staatsbankrotten in der Europäischen Union	358
I. Berücksichtigung der Finanzkrise im Rahmen des geltenden Rechts	359
1. Defizitverfahren	359
a) Bestehen eines Defizits	359
b) Ausschluss von Sanktionen	361
c) Fazit: Kein Krisen(hilfs)mechanismus	362
2. Finanzieller Beistand gemäß Art. 122 Abs. 2 AEUV	362
3. Gegenseitiger Beistand gemäß Art. 143 Abs. 2 S. 1 AEUV	364
II. Reformierung der Europäischen Währungsunion	365
1. Der Euro-Rettungsschirm	366
2. European Stability Mechanism (ESM)	368
a) Maßnahmen des ESM	370
b) Beteiligung von privaten Gläubigern	371
aa) Obliegenheit zur Führung von Umschuldungsverhandlungen	374
bb) Treu und Glauben-Erfordernis	375

c) Status eines bevorrechtigten Gläubigers für den ESM	376
aa) Verstoß gegen das allgemeine völkerrechtliche Diskriminierungsverbot	377
bb) Verstoß gegen pari passu-Klauseln	379
d) Aussetzung des Klage- und Vollstreckungsrechts	380
e) Zwingende Einführung von CACs ab dem 1. Januar 2013	381
3. Der Euro-Plus-Pakt	382
4. Vertrag über Stabilität, Koordinierung und Steuerung in der Wirtschafts- und Währungsunion	383
 § 2: Möglichkeiten der Umschuldung: Notstandsregeln und das Europarecht	384
A. Notstandsregeln und die Kapitalverkehrsfreiheit	385
1. Anwendungsbereich der Kapitalverkehrsfreiheit	386
2. Beschränkungsbegriff der Kapitalverkehrsfreiheit	386
3. Rechtfertigung einer Beschränkung	397
a) Abwendung des Staatsbankrotts als Maßnahme zu der Aufrechterhaltung der öffentlichen Ordnung oder Sicherheit, Art. 65 Abs. 1 lit. b AEUV	388
b) Schranken der rechtfertigenden Ausnahmen	389
aa) Verhältnismäßigkeitssatz	390
bb) Diskriminierungsverbot	391
4. Verfahrensrechtliche Dimension	392
5. Fazit	393
B. Die Behandlung von Notstandsregeln gem. Art. 9 Rom I-VO	393
I. Definition von Eingriffsnormen, Art. 9 Abs. 1 Rom I-VO	394
II. Eingriffsnormen der lex fori, Art. 9 Abs. 2 Rom I-VO	395
III. Berücksichtigung von Notstandsregeln gem. Art. 9 Abs. 3 Rom I-VO	396
1. Staat des Erfüllungsortes	396
2. Unrechtmäßigkeit der Erfüllung	398
3. Rechtsfolge des Art. 9 Abs. 3 Rom I-VO	399
a) Ermessensentscheidung bzgl. des »Ob« der Berücksichtigung	399
aa) Art und Zweck	400

Inhaltsverzeichnis

bb) Folgen der Anwendung bzw. Nichtanwendung	401
cc) Fazit	402
b) Art der Berücksichtigung	402
§ 3: Zusammenfassung des Vierten Teils	403
Wesentliche Ergebnisse der Untersuchung	405
Literaturverzeichnis	409
Abbildungsverzeichnis	435