

Inhaltsübersicht

| | |
|-----------------------------|------|
| Vorwort..... | IX |
| Inhaltsverzeichnis | XIII |
| Abkürzungsverzeichnis | XXXI |
| Einführung | 1 |

Erster Teil: Der Schiedsspruch in der Rechtsordnung

| | | |
|-----|--|----|
| § 1 | Die Wirkungen des Schiedsspruchs in der Rechtsordnung..... | 7 |
| § 2 | Der Schiedsspruch und seine Erscheinungsformen | 28 |
| § 3 | Rechtfertigung und Grenzen eines antezipierten Legal- anerkenntnisses | 66 |

Zweiter Teil: Die prozessuale Gestaltungsfreiheit im Schiedsverfahren

| | | |
|-----|---|-----|
| § 4 | Begriff der prozessualen Gestaltungsfreiheit | 71 |
| § 5 | Die Vereinbarung der Parteien über die Verfahrensgestaltung..... | 80 |
| § 6 | Die Inbezugnahme einer Schiedsordnung (§ 1042 Abs. 3, 2. Alt. ZPO) | 101 |
| § 7 | Das freie Ermessen des Schiedsgerichts | 121 |

Dritter Teil: Grenzen prozessualer Gestaltungsfreiheit

| | | |
|-----|---|-----|
| § 8 | Die Bindung an zwingende Verfahrensvorschriften | 137 |
|-----|---|-----|

**Vierter Teil:
Der Anspruch auf rechtliches Gehör
im Schiedsverfahren**

| | | |
|------|---|-----|
| § 9 | Grundlagen des Gehörsanspruchs in Schiedsverfahren | 157 |
| § 10 | Der Umfang des rechtlichen Gehörs vor staatlichen Gerichten und vor Schiedsgerichten | 181 |
| § 11 | Inhalt und Umfang des Gehörsanspruchs im Schiedsverfahren | 198 |
| § 12 | Rechtliches Gehör und Verfahrenssprache | 218 |
| § 13 | Das Recht auf die Hinzuziehung eines Verfahrensbevollmächtigten | 229 |
| § 14 | Das Recht auf Information | 247 |
| § 15 | Schiedsgerichtliche Aufklärungs- und Hinweispflichten | 269 |
| § 16 | Das Recht auf Äußerung vor dem Schiedsgericht | 289 |
| § 17 | Das Recht auf Beweiserhebung | 315 |
| § 18 | Pflicht zur Kenntnisnahme und Berücksichtigung | 338 |
| § 19 | Rechtliches Gehör und „Versäumnisverfahren“ | 363 |

**Fünfter Teil:
Grundstrukturen des Aufhebungsverfahrens
am Beispiel der Verletzung rechtlichen Gehörs**

| | | |
|------|---|-----|
| § 20 | Grundstrukturen des Aufhebungsverfahrens nach § 1059 ZPO | 377 |
| § 21 | Die Rüge der Verletzung rechtlichen Gehörs im Schiedsverfahren | 383 |
| § 22 | Die Geltendmachung der Gehörsverletzung im Aufhebungs- bzw. Vollstreckbarerklärungsverfahren nach §§ 1059 f. ZPO | 394 |
| § 23 | Die Aufhebung eines Grundschiedsspruchs | 440 |

| | |
|--|-----|
| Zusammenfassung in Thesen und Schlussbetrachtung | 467 |
|--|-----|

| | |
|----------------------------|-----|
| Literaturverzeichnis | 483 |
| Sachregister | 507 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|------|
| Vorwort | IX |
| Inhaltsübersicht | XI |
| Abkürzungsverzeichnis | XXXI |
| Einführung..... | 1 |

Erster Teil: Der Schiedsspruch in der Rechtsordnung

| | |
|--|----|
| § 1 Die Wirkungen des Schiedsspruchs in der Rechtsordnung | 7 |
| I. Die Integration des Schiedsspruchs in die Rechtsordnung..... | 7 |
| 1. Kein hoheitliches Handeln des Schiedsgerichts | 7 |
| 2. Der Schiedsspruch als Vertrag, auf den allenfalls eine weitere Klage gestützt werden kann | 8 |
| 3. Die Anerkennung des Schiedsspruchs als Voraussetzung seiner Integration in die Rechtsordnung | 9 |
| a) Die Integration des Schiedsspruchs durch eine gerichtliche Anerkenntnisentscheidung | 11 |
| b) Die Integration des Schiedsspruchs durch ein antezipiertes Legalanerkentnis | 13 |
| II. Die Unterscheidung zwischen in- und ausländischen Schiedssprüchen bei der Anerkennung..... | 17 |
| III. Die Wirkungen des antezipierten Legalanerkentnisses nach § 1055 ZPO..... | 19 |
| 1. Keine Titelwirkung des Schiedsspruchs | 19 |
| 2. Die formelle Rechtskraft des Schiedsspruchs..... | 20 |
| a) Grundlagen der formellen Rechtskraft | 20 |
| b) Vereinbarung eines Oberschiedsgerichts | 20 |
| c) Keine Dispositionsbefugnis der Parteien über die formelle Rechtskraft | 21 |

| | |
|---|----|
| 3. Die materielle Rechtskraft des Schiedsspruchs | 22 |
| a) Berücksichtigung der Rechtskraft von Amts wegen | 22 |
| b) Keine privatautonome Aufhebung der Rechtskraft | 24 |
| 4. Die Rechtskraftfähigkeit des funktionengleichen Urteils als Grenze | 25 |
| 5. Die subjektiven Grenzen der Rechtskraft | 26 |
| § 2 Der Schiedsspruch und seine Erscheinungsformen | 28 |
| I. Der Begriff des Schiedsspruchs | 28 |
| 1. Materieller vs. formeller Schiedsspruchsbegriff | 28 |
| a) Der materielle Schiedsspruchsbegriff in §§ 1055, 1060 ZPO | 29 |
| b) Der formelle Schiedsspruchsbegriff in § 1059 ZPO | 31 |
| aa) Die enge Auslegung des Schiedsspruchsbegriffs | 31 |
| bb) Die weite Auslegung des Schiedsspruchsbegriffs | 32 |
| 2. Die Definition eines Schiedsspruchs im materiellen Sinne | 34 |
| a) Die Streitentscheidung durch ein Schiedsgericht | 36 |
| aa) Die Abgrenzung zwischen Streiterledigung und Streitentscheidung | 36 |
| bb) Das Schiedsverfahren in Abgrenzung zur Mediation | 36 |
| cc) Die Abgrenzung des Schiedsverfahrens vom Schiedsgutachten | 38 |
| dd) Die Abgrenzung zu Vereins- und Verbandsgerichten | 38 |
| ee) Die Kombination von Mediation und Schiedsverfahren (Med-Arb) | 39 |
| b) Die (angestrebte) Endgültigkeit der Entscheidung | 40 |
| c) Die Substitution staatlicher Gerichte | 41 |
| aa) Der Vorrang des Schiedsverfahrens nach § 1032 Abs. 1 ZPO | 42 |
| bb) Die Absicherung des Schiedsspruchs durch das Verbot der révision au fond | 44 |
| d) Legalanerkennntnis auch ohne Schiedsvereinbarung | 46 |
| e) Das Erfordernis der Entscheidung durch ein konstituiertes Schiedsgericht | 47 |
| f) Der materielle Begriff des Schiedsspruchs | 49 |
| g) Abgrenzung zu anderen Äußerungen des Schiedsgerichts | 49 |
| 3. Die formalen Anforderungen an einen Schiedsspruch | 49 |

| | | |
|-----|--|----|
| II. | Besondere Erscheinungsformen des Schiedsspruchs | 51 |
| 1. | Teilschiedsspruch..... | 52 |
| 2. | Vorbehaltsschiedsspruch..... | 53 |
| 3. | Zwischen„schiedsspruch“ | 53 |
| 4. | Grundschiedsspruch | 55 |
| 5. | Schiedsspruch mit vereinbartem Wortlaut..... | 58 |
| 6. | Prozessschiedsspruch | 62 |
| § 3 | Rechtfertigung und Grenzen eines antezipierten Legalanerkennnisses..... | 66 |

Zweiter Teil: Die prozessuale Gestaltungsfreiheit im Schiedsverfahren

| | | |
|------|--|----|
| § 4 | Der Begriff der prozessualen Gestaltungsfreiheit | 71 |
| I. | Die Freiheit, eine Schiedsvereinbarung abzuschließen | 73 |
| II. | Die Freiheit, das in der Sache anwendbare Recht zu bestimmen | 75 |
| III. | Die prozessualen Gestaltungsfreiheiten..... | 77 |
| IV. | Der Schutz der Verfahrensautonomie durch das Schiedsverfahrensrecht | 79 |
| § 5 | Die Vereinbarung der Parteien über die Verfahrensgestaltung | 80 |
| I. | Abgrenzung der Verfahrensvereinbarung von der Schiedsvereinbarung..... | 80 |
| II. | Die Arten der Verfahrensvereinbarungen..... | 83 |
| III. | Die Rechtsnatur der Verfahrensvereinbarung | 84 |
| IV. | Der Abschluss der Verfahrensvereinbarung | 85 |
| 1. | Der Zeitpunkt des Abschlusses..... | 85 |
| 2. | Die rückwirkende Geltung von Verfahrensvereinbarungen | 87 |
| 3. | Das auf die Verfahrensvereinbarung anwendbare Recht..... | 90 |
| 4. | Das Zustandekommen der Verfahrensvereinbarung..... | 93 |
| V. | Die Folgen einer unwirksamen Verfahrensvereinbarung | 96 |

| | |
|--|-----|
| 1. Fälle einer Fehleridentität | 96 |
| 2. Unwirksame oder undurchführbare Verfahrensvereinbarung..... | 97 |
| VI. Die Loslösung von einer Verfahrensvereinbarung | 99 |
| § 6 Die Inbezugnahme einer Schiedsordnung (§ 1042 Abs. 3, 2. Alt. ZPO) | 101 |
| I. Grundsätzliches zur Inbezugnahme einer institutionellen oder freien Schiedsordnung | 101 |
| II. Die Rechtsnatur von Schiedsordnungen | 103 |
| 1. Der gegenwärtige Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur..... | 103 |
| 2. Bestimmung der Rechtsnatur von Schiedsordnungen | 104 |
| a) Die Einordnung als Prozessverträge | 104 |
| b) Die Einordnung institutioneller Schiedsordnungen als Allgemeine Geschäftsbedingungen?..... | 105 |
| aa) Vereinbarung einer institutionellen Schiedsgerichtsordnung in AGB | 105 |
| bb) Individuelle Vereinbarung einer Schiedsordnung | 106 |
| c) Die Einordnung als typisierte Verfahrensvereinbarung | 108 |
| d) Exkurs: AGB im Verhältnis zur Schiedsgerichtsinstitution..... | 108 |
| e) Exkurs: AGB im Verhältnis zu den Schiedsrichtern..... | 110 |
| 3. Exkurs: Exemplarische Inhaltskontrolle von Schiedsverfahrensordnungen | 111 |
| a) Auslegung von Schiedsordnungen | 111 |
| b) Grundsätze der Inhaltskontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen | 111 |
| c) AGB-Kontrolle ausgewählter Verfahrensordnungen..... | 113 |
| aa) Grundsätzliches zum Prüfungsmaßstab | 113 |
| bb) Schiedsordnung der Deutschen Institution für Schiedsgerichtsbarkeit (DIS) | 114 |
| cc) Schiedsordnung der International Chamber of Commerce (ICC) | 117 |
| dd) Schiedsordnung der Stockholm Chamber of Commerce (SCC) | 119 |

| | | |
|------|---|-----|
| § 7 | Das freie Ermessen des Schiedsgerichts..... | 121 |
| I. | Der Begriff des Ermessens | 122 |
| II. | Der Begriff des Ermessens in Abgrenzung zu anderen Ermessensformen..... | 123 |
| | 1. Das gelenkte Ermessen | 124 |
| | 2. Die Entscheidung nach billigem Ermessen als Form gelenkten Ermessens..... | 124 |
| | 3. Die Entscheidung nach pflichtgemäßem Ermessen..... | 125 |
| III. | Keine Pflicht aus § 1042 Abs. 4 ZPO, Verfahrensregeln zu bestimmen | 127 |
| IV. | Form der Ermessensausübung | 129 |
| V. | Nachprüfbarkeit schiedsrichterlichen Ermessens? | 129 |
| | 1. Ermessensüberprüfung im Verfahren vor staatlichen Gerichten..... | 129 |
| | 2. Ermessensüberprüfung bei Schiedsverfahren | 131 |
| | a) Missachtung einer Ermessenslenkung | 131 |
| | b) Sonstige Ermessensfehler..... | 132 |

Dritter Teil:

Grenzen prozessualer Gestaltungsfreiheit

| | | |
|------|--|-----|
| § 8 | Die Bindung an zwingende Verfahrensvorschriften | 137 |
| I. | Die fundamentalen Verfahrensprinzipien als Grenze prozessualer Gestaltungsfreiheit..... | 137 |
| II. | Die zwingenden Vorschriften der lex arbitri als Grenze prozessualer Gestaltungsfreiheit..... | 138 |
| | 1. Überblick über die zwingenden Vorschriften | 140 |
| | 2. Überblick über die dispositiven Vorschriften | 141 |
| | 3. Zweifelhafte Regelungen | 142 |
| III. | Die Respektierung zwingender Vorschriften bei der Vollstreckbarerklärung nach dem New Yorker Übereinkommen | 143 |

**Vierter Teil:
Der Anspruch auf rechtliches Gehör
im Schiedsverfahren**

| | | |
|-----------------|---|----------------|
| § 9 | Grundlagen des Gehörsanspruchs im Schiedsverfahren | 157 |
| I. | Bedeutung, Zweck und Dimension des Anspruchs auf rechtliches Gehör | 158 |
| II. | Abgrenzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör vom Gleichheitssatz | 159 |
| III. | Abgrenzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör vom Justizgewährungsanspruch | 160 |
| | 1. Die Abgrenzung von Justizgewährung und Gehörsgewährung | 160 |
| | 2. Exkurs: Die Anfechtung eines Prozessschiedsspruchs | 161 |
| IV. | Grundlage des Anspruchs auf rechtliches Gehör im Schiedsverfahren | 166 |
| | 1. Unmittelbare Bindung des Schiedsgerichts an Art. 103 Abs. 1 GG? | 167 |
| | 2. Mittelbare Bindung des Schiedsgerichts an Art. 103 Abs. 1 GG? | 171 |
| | a) Die Konzeption Distlers | 171 |
| | b) Kritik | 171 |
| | c) Mittelbare Bindung aus der Gleichwertigkeitsthese | 172 |
| | d) Keine direkte Bindung durch mittelbare Drittwirkung der Grundrechte | 173 |
| V. | Bindung des Schiedsgerichts an Art. 6 Abs. 1 EMRK? | 174 |
| VI. | Der Schutz des rechtlichen Gehörs durch lex arbitri und völkerrechtliche Verträge | 178 |
| § 10 | Der Umfang des rechtlichen Gehörs vor staatlichen Gerichten und vor Schiedsgerichten | 181 |
| I. | Der Umfang des rechtlichen Gehörs in der höchstrichterlichen Rechtsprechung | 181 |
| II. | Meinungsstand und Kritik in der Literatur | 183 |
| III. | Die Notwendigkeit, den Umfang in Schiedsverfahren autonom zu bestimmen | 184 |
| | 1. Übertragung der Prämisse Schneiders auf die deutsche lex arbitri | 184 |

| | |
|---|-----|
| 2. Unterschiede zwischen Verfahren vor staatlichen Gerichten und Schiedsgerichten | 184 |
| 3. Der Anspruch auf rechtliches Gehör im Schiedsverfahren als rein verfahrensrechtlicher Anspruch?..... | 186 |
| a) Bestandsaufnahme: Verfahrensfehler, die zugleich gegen Art. 103 Abs. 1 GG verstoßen | 186 |
| b) Das Nebeneinander von verfassungsrechtlichem und zivilprozessualen Gehörsanspruch | 187 |
| c) Schlussfolgerung: Der einheitliche Gehörsanspruch im Schiedsverfahrensrecht | 187 |
| 4. Ergebnis | 189 |
| IV. Exkurs: Bedeutung des rechtlichen Gehörs im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren nach § 1061 ZPO | 190 |
| 1. Meinungsstand in Literatur und Rechtsprechung | 190 |
| 2. Lösung unter Berücksichtigung der beteiligten Interessen | 192 |
| V. Die Konkretisierung des rechtlichen Gehörs in der lex arbitri, in Verfahrensordnungen und durch Parteivereinbarungen | 195 |
| 1. Die Unterscheidung im Verfahren vor den staatlichen Gerichten | 195 |
| 2. Die Bedeutung des § 1042 Abs. 1 S. 2 ZPO im Schiedsverfahren | 196 |

§ 11 Inhalt und Umfang des Gehörsanspruchs im Schiedsverfahren 198

| | |
|---|-----|
| I. Inhaber des Anspruchs auf Gewährung rechtlichen Gehörs..... | 198 |
| 1. Parteien als Inhaber des Anspruchs | 198 |
| a) Bestimmung als Partei..... | 198 |
| b) Parteifähigkeit im Schiedsverfahren | 199 |
| 2. Gehörsanspruch von Nicht-Parteien | 201 |
| a) Gehörsanspruch des Nebenintervenienten | 201 |
| b) Gehörsanspruch von Streitverkündeten | 204 |
| c) Gehörsanspruch unmittelbar betroffener Dritter | 205 |
| 3. Vertretung der Partei..... | 206 |
| 4. Zusammenfassung..... | 206 |
| II. Zur Gewährung rechtlichen Gehörs Verpflichtete | 207 |
| 1. Das Schiedsgericht als Verpflichteter des Gehörsanspruchs | 207 |
| 2. Die Schiedsinstitution als Verpflichtete des Gehörsanspruchs | 209 |

| | |
|---|-----|
| 3. Die Aushilfstätigkeit durch staatliche Gerichte | 210 |
| a) Zweck des § 1050 ZPO | 210 |
| b) Voraussetzungen des gerichtlichen Tätigwerdens für das Schiedsgericht | 210 |
| c) Der Gehörsanspruch der Parteien | 211 |
| aa) Anwesenheitspflicht der Schiedsrichter? | 212 |
| bb) Anspruch der Parteien, gehört zu werden | 212 |
| 4. Die Parteien als Schuldner des Gehörsanspruchs | 213 |
| III. Die zeitliche Geltung des Anspruchs auf rechtliches Gehör im Schiedsverfahren | 214 |
| IV. Das Recht und die Pflichten aus dem Gehörsanspruch | 216 |
| V. Inhalt des im Schiedsverfahren zu gewährenden rechtlichen Gehörs | 217 |
| § 12 Rechtliches Gehör und Verfahrenssprache | 218 |
| I. Bedeutung der Verfahrenssprache für die Gewährung rechtlichen Gehörs | 218 |
| II. Vereinbarung der Verfahrenssprache | 219 |
| 1. Form der Vereinbarung | 219 |
| 2. Zeitpunkt der Vereinbarung | 220 |
| 3. Grenzen der Vereinbarung über die anwendbare Sprache | 222 |
| III. Bestimmung der Verfahrenssprache durch das Schiedsgericht | 223 |
| 1. Ermessenserwägungen bei der Bestimmung | 223 |
| 2. Verfahren zur Bestimmung der Sprache | 224 |
| 3. Die Verfahrenssprache bis zu einer Bestimmung | 225 |
| IV. Bedeutung der Verfahrenssprache für das Schiedsverfahren | 226 |
| V. Fehlerfolgen | 228 |
| § 13 Das Recht auf Hinzuziehung eines Verfahrensbevollmächtigten | 229 |
| I. Grundstrukturen der Regelung in § 1042 Abs. 2 ZPO | 229 |
| II. Die dogmatische Einordnung von § 1042 Abs. 2 ZPO | 230 |
| III. Der Begriff des Rechtsanwalts in § 1042 Abs. 2 ZPO | 232 |
| 1. Die Erstreckung auf ausländische Rechtsanwälte | 232 |
| 2. Die erweiterte Auslegung des Rechtsanwaltsbegriffs | 232 |
| IV. Die Frage der Anwendung von § 97 ZPO auf das Schiedsverfahren | 233 |

| | |
|--|-----|
| 1. Die frühere Rechtslage..... | 234 |
| 2. Die Übertragung auf die geltende Rechtslage | 235 |
| V. Das Erfordernis der Bevollmächtigung durch eine Partei | 235 |
| VI. Der Umfang der Zulassung von Rechtsanwälten im Schiedsverfahren..... | 236 |
| VII. Bestimmungen über die Qualifikation der Prozessbevollmächtigten | 236 |
| 1. Vereinbarungen durch die Parteien..... | 236 |
| 2. Ermessensentscheidung durch das Schiedsgericht?..... | 238 |
| 3. Ergebnis | 239 |
| VIII. Anfechtbarkeit des Schiedsspruchs bei Verstoß gegen den Grundsatz der Anwaltszulassung..... | 239 |
| IX. Exkurs: Das „Anwaltsschiedsverfahren“..... | 240 |
| 1. Grundstrukturen des „Anwaltsschiedsverfahrens“ | 240 |
| 2. Die Einschränkung der Postulationsfähigkeit vor staatlichen Gerichten..... | 241 |
| 3. Die Situation im Schiedsverfahren | 243 |
| a) Die Vereinbarung eines „Anwaltsschiedsverfahrens“ durch die Parteien..... | 243 |
| b) Die Anordnung eines „Anwaltsschiedsverfahrens“ durch das Schiedsgericht..... | 244 |
| c) Der Sonderfall einer verarmten Partei..... | 245 |
| § 14 Das Recht auf Information..... | 247 |
| I. Besonders geregelte Informationspflichten | 247 |
| 1. Information über das eingeleitete Schiedsverfahren | 247 |
| 2. Information über die Bestellung des Schiedsgerichts | 248 |
| 3. Information über Interessenkonflikte..... | 249 |
| a) Sachliche Reichweite | 250 |
| b) Adressaten und Form der Information | 251 |
| 4. Weitere Informationspflichten | 252 |
| II. Das Recht auf sonstige Informationen..... | 253 |
| III. Die Form der Information..... | 254 |
| IV. Zeitpunkt der Information..... | 255 |
| V. Die Empfangsfiktion bei unbekanntem Aufenthaltsort einer Partei (§ 1028 ZPO)..... | 256 |
| 1. Empfangsfiktion und rechtliches Gehör | 257 |
| a) Rechtfertigung durch Pflichtverletzung? | 257 |
| b) Rechtfertigung durch den Gedanken praktischer Konkordanz | 258 |

| | |
|---|-----|
| 2. Voraussetzungen der Empfangsfiktion nach § 1028 ZPO | 260 |
| a) Der Begriff der schriftlichen Mitteilung | 260 |
| b) Aufenthaltsort des Erklärungsempfängers unbekannt | 263 |
| c) Versuch, die Mitteilung zu übermitteln | 265 |
| 3. Wirkungen der Empfangsfiktion | 266 |
| 4. Fehlerfolgen | 267 |
| 5. Abweichende Parteivereinbarungen | 267 |
| § 15 Schiedsgerichtliche Aufklärungs- und Hinweispflichten | 269 |
| I. Zweck und Einordnung richterlicher Hinweispflichten am Beispiel des § 139 ZPO | 270 |
| 1. Inhalt richterlicher Hinweispflichten nach § 139 ZPO | 270 |
| 2. Dogmatische Einordnung richterlicher Hinweispflichten | 271 |
| 3. Folgerungen für die Aufklärungs- und Hinweispflichten im Schiedsverfahren | 273 |
| a) Der Meinungsstand in Literatur und Rechtsprechung | 273 |
| b) Kritische Würdigung und Herleitung aus dem verfahrensrechtlichen Gehörsanspruch | 273 |
| c) Die Ableitung schiedsgerichtlicher Hinweispflichten aus dem beschränkten Untersuchungsgrundsatz | 275 |
| II. Umfang der Hinweispflichten im Schiedsverfahren | 276 |
| III. Exkurs: Vereinbarung einer Aufklärungspflicht durch die Parteien (§ 24 DIS-SchiedsO) | 278 |
| IV. Das Verbot des Überraschungsschiedsspruchs | 281 |
| 1. Einordnung der Problematik und Versuch einer Verallgemeinerung | 281 |
| 2. Fallgruppen einer Überraschungsentscheidung | 282 |
| a) Nicht erörterte Entscheidungspunkte | 282 |
| b) Überraschende Änderung der Rechtsauffassung | 283 |
| c) Entscheidung vor Fristsetzung | 284 |
| d) Überraschung durch eine Änderung der Rechtsprechung? | 285 |
| V. Schiedsgerichtliche Hinweispflichten und „iura novit curia“ | 286 |
| § 16 Das Recht auf Äußerung vor dem Schiedsgericht | 289 |
| I. Das Recht auf Äußerung | 289 |
| 1. Zeitpunkt des Rechts auf Äußerung | 290 |
| a) Grundsatz | 290 |

| | |
|---|-----|
| b) Rechtliches Gehör bei vorläufigen oder sichernden Maßnahmen nach § 1041 ZPO | 290 |
| 2. Bezugspunkte des Rechts auf Äußerung..... | 292 |
| a) Die Konkretisierung des Äußerungsrechts in § 1046 Abs. 2 S. 1 ZPO | 292 |
| b) Das Recht auf Äußerung zu Beweisergebnissen..... | 293 |
| c) Recht auf Äußerung bei prozessualen Maßnahmen | 294 |
| d) Das Recht auf Äußerung als Grenze der Berücksichtigung..... | 296 |
| 3. Die tatsächliche Möglichkeit zur Äußerung | 297 |
| 4. Umfang und immanente Grenzen des Äußerungsrechts..... | 298 |
| 5. Recht auf Äußerung und Zeitbeschränkungen (<i>chess clock arbitration</i>) | 300 |
| II. Die Form der Äußerung – Anspruch auf eine mündliche Verhandlung?..... | 303 |
| 1. Das Verhältnis von Gehörsanspruch und mündlicher Verhandlung..... | 303 |
| 2. Die Regelungen zur mündlichen Verhandlung in § 1047 Abs. 1 ZPO..... | 304 |
| a) Die Parteien haben keine Vereinbarung über eine mündliche Verhandlung getroffen | 305 |
| b) Die Parteien haben vereinbart, dass mündliche Verhandlungen durchzuführen sind | 306 |
| c) Die Parteien haben die mündliche Verhandlung ausgeschlossen | 307 |
| 3. Der Begriff der mündlichen Verhandlung | 308 |
| 4. Fehlerfolgen | 310 |
| 5. Ort der mündlichen Verhandlung | 311 |
| 6. Durchführung der mündlichen Verhandlung | 311 |
| III. Rechtliches Gehör und Verhinderung | 312 |
| § 17 Das Recht auf Beweiserhebung | 315 |
| I. Das Übergehen eines Beweisangebots | 316 |
| II. Der Gehörsanspruch als Anspruch auf Beweiserhebung..... | 317 |
| 1. Der Gehörsanspruch als Recht auf Beweiserhebung? | 317 |
| 2. Das Übergehen eines Beweisangebots als Verletzung rechtlichen Gehörs? | 319 |
| a) Die Formel vom Übergehen aus „Gründen des formellen und materiellen Rechts“ | 319 |

| | | |
|------|--|-----|
| b) | Schlussfolgerungen aus dieser Formel und Eingrenzung durch den BGH | 320 |
| c) | Kritik an der vorherrschenden Auffassung | 321 |
| d) | Suche nach einer handhabbaren, möglichst allgemeingültigen Lösung | 322 |
| aa) | Die Zurückweisung aus Gründen des materiellen Rechts | 322 |
| bb) | Die Zurückweisung aus Gründen des formellen Rechts | 324 |
| e) | Vorschlag einer neuen Formel | 326 |
| f) | Formelle Gründe für das Übergehen eines Beweisangebots | 327 |
| aa) | Vereinbarung der Parteien über die Beweiserhebung | 327 |
| bb) | Kein Erfordernis eines förmlichen Beweisantrags | 328 |
| cc) | Fehlende Beweisbedürftigkeit | 328 |
| dd) | Vorwegnahme einer Beweiswürdigung | 330 |
| ee) | Keine Bindung an den Strengbeweis | 330 |
| ff) | Der Ausforschungsbeweis | 331 |
| gg) | Beweisangebot und Verfahrenskosten | 331 |
| hh) | Missbräuchlicher Einsatz eines Beweisantrags | 332 |
| ii) | Anspruch auf Beweiserhebung durch Bestellung eines Sachverständigen | 332 |
| III. | Rechtliches Gehör vs. schiedsrichterliche Beweiswürdigung | 333 |
| IV. | Rechtliches Gehör und Beweismittelbeschränkung | 334 |
| V. | Vermutung des rechtmäßigen Übergehens eines Beweisantrags | 336 |

§ 18 Pflicht zur Kenntnisnahme und Berücksichtigung338

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Pflicht zur geistigen Verarbeitung des Vortrags | 338 |
| II. | Keine Pflicht, sich in der Begründung damit auseinanderzusetzen | 340 |
| III. | Falsche Tatsachenfeststellung als Verletzung rechtlichen Gehörs? | 341 |
| IV. | Rechtliches Gehör und Präklusion | 344 |
| 1. | Ausgangslage | 344 |
| 2. | Die Vereinbarkeit gesetzlicher Präklusionsregeln mit dem Anspruch auf rechtliches Gehör | 344 |

| | | |
|------|---|-----|
| a) | Diskussionsstand zum Verfahren vor den staatlichen Gerichten | 345 |
| b) | Übertragung der Ergebnisse auf die lex arbitri | 347 |
| V. | Regelungen zur Präklusion im Schiedsverfahren | 347 |
| 1. | Die Präklusionsnormen der lex arbitri im Einzelnen | 348 |
| a) | Der Verlust des Rügerechts nach § 1027 ZPO | 348 |
| b) | Die Änderung oder Ergänzung von Klage bzw. Angriffs- und Verteidigungsmitteln (§ 1046 Abs. 2 ZPO) | 349 |
| aa) | Klage, Angriffs- oder Verteidigungsmittel | 350 |
| bb) | Änderung oder Ergänzung | 351 |
| cc) | Verspätung als Verstreichenlassen einer gesetzten Frist | 353 |
| dd) | Keine genügende Entschuldigung | 355 |
| ee) | Verzögerung als ungeschriebene Tatbestandsvoraussetzung | 355 |
| ff) | Rechtsfolge: Ermessen des Schiedsgerichts | 357 |
| gg) | Rechtsfolgen einer fehlerhaften Zurückweisung des Vortrags | 358 |
| c) | Die Rüge der Unzuständigkeit (§ 1040 Abs. 2 S. 1 ZPO) | 358 |
| d) | Die Rüge der Befugnisüberschreitung durch das Schiedsgericht (§ 1040 Abs. 2 S. 3 ZPO) | 359 |
| 2. | Parteivereinbarungen über die Präklusion | 360 |
| a) | Parteivereinbarungen, die hinter den gesetzlichen Präklusionsregeln zurückbleiben | 360 |
| b) | Parteivereinbarungen, die über die gesetzlichen Präklusionsregeln hinausgehen | 361 |
| § 19 | Rechtliches Gehör und „Versäumnisverfahren“ | 363 |
| I. | Zweck einer Säumnisregelung | 363 |
| II. | Die Unterschiede gegenüber dem Versäumnisverfahren nach §§ 330 ff. ZPO | 364 |
| III. | Das Verschulden als Anknüpfungspunkt für die Säumnisfolgen | 365 |
| IV. | Die Säumnisregelungen des § 1048 ZPO | 365 |
| 1. | Die Klagesäumnis (§ 1048 Abs. 1 ZPO) | 365 |
| 2. | Die Klageerwiderungssäumnis (§ 1048 Abs. 2 ZPO) | 366 |
| 3. | Verhandlungs- oder Beibringungssäumnis (§ 1048 Abs. 3 ZPO) | 367 |

| | | |
|----|---|-----|
| a) | Erfordernis einer vorherigen Aufforderung | 367 |
| b) | Fortführung des Verfahrens nach Ermessen des Schiedsgerichts | 368 |
| c) | Begrenzte Untersuchungspflicht auch bei Verhandlungssäumnis? | 369 |
| V. | Vereinbarung eines „echten“ Versäumnisverfahrens | 370 |

Fünfter Teil:

Grundstrukturen des Aufhebungsverfahrens am Beispiel der Verletzung rechtlichen Gehörs

| | | |
|------|---|-----|
| § 20 | Grundstrukturen des Aufhebungsverfahrens nach § 1059 ZPO | 377 |
| I. | Die Wahlfreiheit der unterlegenen Partei zwischen Angriff und Verteidigung | 377 |
| II. | Ausgangssituation und Interessenlage | 378 |
| III. | Das Aufhebungsverfahren zwischen Kontrolle und Eigenverantwortung | 380 |
| IV. | Grundlagen des Aufhebungsverfahrens | 381 |
| § 21 | Die Rüge der Verletzung rechtlichen Gehörs im Schiedsverfahren | 383 |
| I. | Die Lösung in ausländischen Rechtsordnungen | 383 |
| II. | Die Lösung nach früherem deutschen Recht | 384 |
| III. | Die Lösung nach neuem deutschen Recht | 385 |
| 1. | Zweifel an der Anwendbarkeit des § 1027 ZPO bei Gehörsverletzungen | 386 |
| 2. | Verzichtbarkeit oder Möglichkeit abweichender Vereinbarungen | 386 |
| 3. | Vergleich mit § 295 ZPO | 387 |
| 4. | Teleologische Auslegung | 388 |
| 5. | Lösung des Problems durch Rechtsfortbildung | 389 |
| a) | Analoge Anwendung von § 1027 ZPO? | 389 |
| b) | Prozessuale Verwirkung des Rügerechts? | 389 |
| aa) | Die Voraussetzungen einer Präklusion nach § 1027 ZPO | 390 |

| | |
|--|-----|
| bb) Eintreten der prozessualen Verwirkung..... | 391 |
| 6. Ergebnis | 392 |
| 7. Exkurs: Vereinbarungen, dass Verfahrensfehler präkludiert sein sollen | 393 |
| § 22 Die Geltendmachung der Gehörsverletzung im Aufhebungs- bzw. Vollstreckbarerklärungsverfahren nach §§ 1059 f. ZPO..... | 394 |
| I. Der Meinungsstand zum einschlägigen Aufhebungsgrund | 394 |
| II. Die Systematik der Aufhebungsgründe in § 1059 Abs. 2 ZPO und die Notwendigkeit einer eindeutigen Zuordnung | 397 |
| 1. Die prozessualen Unterschiede zwischen den in Nr. 1 und den in Nr. 2 genannten Aufhebungsgründen | 397 |
| 2. Die prozessualen Unterschiede zwischen Nr. 1 lit. b und Nr. 1 lit. d..... | 400 |
| III. Die Suche nach dem einschlägigen Aufhebungsgrund | 405 |
| 1. Die Verletzung rechtlichen Gehörs als Aufhebungsgrund nach § 1059 Abs. 2 Nr. 1 lit b ZPO..... | 405 |
| 2. § 1059 Abs. 2 Nr. 1 lit. b ZPO als dem § 1059 Abs. 2 Nr. 1 lit. d ZPO vorrangiger Aufhebungsgrund | 408 |
| 3. Die Verletzung des Gehörsanspruchs als Verstoß gegen den ordre public (§ 1059 Abs. 2 Nr. 2 lit. b ZPO)? | 409 |
| a) Zweck des ordre public-Vorbehalts | 409 |
| b) Begriff des ordre public..... | 410 |
| c) § 1059 Abs. 2 Nr. 1 lit. b ZPO als dem ordre public vorrangige, speziellere Vorschrift | 411 |
| d) Schwere der Gehörsverletzung nicht entscheidend | 413 |
| e) Keine ungewollten Rechtsschutzlücken durch Verfristung | 415 |
| f) Vergleich mit der Situation vor staatlichen Gerichten | 418 |
| g) Zusammenfassung | 421 |
| IV. Die Aufhebung des Schiedsspruchs nach § 1059 Abs. 2 Nr. 1 lit. b ZPO | 421 |
| 1. Antragsberechtigung | 422 |
| 2. Antragsteller hat Angriffs- und Verteidigungsmittel nicht geltend machen können..... | 422 |
| 3. Keine gehörige Information oder aus sonstigen Gründen | 423 |
| 4. Sonstige Voraussetzungen | 424 |
| 5. Die Abgrenzung einer Gehörsverletzung von unbeachtlichen Fehlern | 424 |

| | | |
|------|--|-----|
| a) | Verbot der révision au fond einer Gehörsverletzung? | 424 |
| b) | Versuch, die Gehörsverletzung durch eine Formel greifbar zu machen | 426 |
| 6. | Die Anforderungen an das begründete Geltendmachen der Gehörsverletzung | 427 |
| a) | Differenzierung nach der Ausprägung des Gehörsanspruchs | 428 |
| b) | Darlegung und Beweis des eigenen Sachvortrags..... | 429 |
| c) | Der Beweis durch die Entscheidungsgründe des Schiedsspruchs | 430 |
| d) | Vernehmung der Schiedsrichter | 433 |
| V. | Rechtsfolgen des erfolgreichen Aufhebungsantrags nach § 1059 ZPO | 434 |
| 1. | Die Aufhebung des Schiedsspruchs durch das staatliche Gericht..... | 434 |
| 2. | Kein Ermessen des staatlichen Gerichts bei der Aufhebung..... | 434 |
| 3. | Die Zurückverweisung an das Schiedsgericht (§ 1059 Abs. 4 ZPO)..... | 435 |
| a) | Grundlagen | 435 |
| b) | Die Gehörsverletzung als „geeigneter Fall“ i.S.v. § 1059 Abs. 4 ZPO?..... | 436 |
| 4. | Exkurs: Die Verweigerung der Vollstreckbarerklärung (§ 1060 f. ZPO) | 439 |
| 5. | Zusammenfassung..... | 439 |
| § 23 | Die Aufhebung eines Grundschiedsspruchs | 440 |
| I. | Die Situation des Grundschiedsspruchs..... | 440 |
| II. | Die verneinende Ansicht..... | 440 |
| III. | Der (vermeintliche) Grundschiedsspruch in der Rechtsprechung..... | 441 |
| 1. | Entscheidung des Reichsgerichts vom 28.1.1908..... | 442 |
| a) | Inhalt der Entscheidung..... | 442 |
| b) | Analyse und Bedeutung für die Aufhebung eines Grundschiedsspruchs..... | 442 |
| 2. | Entscheidung des Reichsgerichts vom 11.1.1935..... | 446 |
| a) | Inhalt der Entscheidung..... | 446 |
| b) | Analyse und Bedeutung für die Aufhebung eines Grundschiedsspruchs..... | 446 |
| 3. | Entscheidung des Reichsgerichts vom 27.3.1942..... | 447 |

| | |
|---|-----|
| a) Inhalt der Entscheidung..... | 447 |
| b) Analyse und Bedeutung für die Aufhebung eines Grundschiedsspruchs..... | 447 |
| 4. Entscheidung des Bundesgerichtshofs vom 7.10.1953..... | 449 |
| a) Inhalt der Entscheidung..... | 449 |
| b) Analyse und Bedeutung für die Aufhebung eines Grundschiedsspruchs..... | 449 |
| 5. Entscheidung des OGH vom 25.6.1992..... | 450 |
| a) Inhalt der Entscheidung..... | 450 |
| b) Kritik an der Entscheidung in der österreichischen Literatur..... | 451 |
| c) Fehlende Übertragbarkeit der Entscheidung auf die deutsche lex arbitri..... | 453 |
| 6. Entscheidung des OLG Frankfurt vom 10.5.2007..... | 454 |
| a) Inhalt der Entscheidung..... | 454 |
| b) Kritische Würdigung der Entscheidung..... | 455 |
| 7. Zwischenergebnis..... | 455 |
| IV. Die Anfechtung von Grundschiedssprüchen in der Literatur..... | 456 |
| 1. Die verneinenden Ansichten..... | 456 |
| 2. Die bejahenden Ansichten..... | 456 |
| V. Blick auf andere Rechtsordnungen..... | 458 |
| VI. Begründung einer selbstständigen Anfechtbarkeit eines Grundschiedsspruchs..... | 459 |
| 1. Interessenlage der Beteiligten..... | 459 |
| 2. Interesse des Staates an einer frühzeitigen Kontrolle des Schiedsspruchs..... | 460 |
| 3. Die Möglichkeit der Aufhebung eines Grundschiedsspruchs nach der lex arbitri..... | 461 |
| a) § 1026 ZPO als Grenze staatsgerichtlicher Tätigkeit..... | 461 |
| b) Die Legitimation der Aufhebung eines Grundschiedsspruchs durch § 1059 ZPO..... | 462 |
| aa) Wortlautauslegung..... | 462 |
| bb) Systematische Auslegung..... | 463 |
| cc) Teleologische Auslegung..... | 464 |
| 4. Ergebnis..... | 465 |
| Zusammenfassung in Thesen und Schlussbetrachtung..... | 467 |
| Literaturverzeichnis..... | 483 |
| Sachregister..... | 507 |