

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis.....	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Einleitung.....	1
Kapitel 1 – Grundlagen zur Präklusion von Anerkennungsversagungsgründen.....	5
Kapitel 2 – Präklusion als Rechtsinstitut im Zivilprozess und im Schiedsverfahren	11
A. Begriffsklärung, Grundlagen und Entwicklung	12
B. Präklusionsgründe im Zivilprozess und Schiedsverfahren.....	20
C. Rechtskraft durch Präklusion	30
D. Spannungsfeld zwischen rechtlichem Gehör und Verfahrenseffizienz.....	31
E. Zusammenfassung – Präklusion als Rechtsinstitut im Zivilprozess und Schiedsverfahren.....	44
Kapitel 3 – Präklusion im Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs.....	45
A. Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs	45
B. Präklusionsinstitute im UNCITRAL Model Law	50
C. Fehlen eines Rechtsbehelfs zur Aufhebung im Ursprungsstaat.....	68
D. Behandlung von nachträglich bekanntgewordenen Verfahrensfehlern	69
E. Zusammenfassung – Präklusion im Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs.....	71

Kapitel 4 – Präklusion im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren, Länderberichte und Rechtsvergleich	73
A. Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren.....	73
B. Präklusionswirkungen im New Yorker Übereinkommen.....	83
C. Präklusionswirkungen in Art. 36 UNCITRAL Model Law.....	98
D. Präklusionsregelungen im Europäischen Übereinkommen	105
E. Lösungsansätze zur Präklusion in nationalen Rechtssystemen	114
F. Vergleich und Synthese der Erkenntnisse aus den nationalen Rechtssystemen.....	235
G. Exkurs – Verzichtsvereinbarung im Kontext der Durchsetzung von Schiedssprüchen.....	244
H. Zusammenfassung – Präklusion im Anerkennungs- und Voll- streckbarerklärungsverfahren, Länderberichte und Rechtsvergleich....	264
Kapitel 5 – Lösungsvorschläge zu Präklusionsmodellen und zur Verzichtsvereinbarung (<i>exclusion agreement</i>)	267
A. Vorschlag zum Präklusionsmodell im eigentlichen Sinne (<i>de lege ferenda</i>)	267
B. Definition eines zu präkludierenden treuwidrigen Verhaltens	274
C. Vorschlag zum Verzichtsmodell im Aufhebungsverfahren.....	275
Kapitel 6 – Schlussbetrachtung und Thesen zur Präklusion von Versagungsgründen im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren.....	277
Literaturverzeichnis.....	281
Sachverzeichnis.....	299

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Einleitung.....	1
Kapitel 1 – Grundlagen zur Präklusion von Anerkennungsversagungsgründen.....	5
Kapitel 2 – Präklusion als Rechtsinstitut im Zivilprozess und im Schiedsverfahren	11
A. <i>Begriffsklärung, Grundlagen und Entwicklung</i>	12
I. Abgrenzung zu Verjährung, Säumnis und Unbeachtlichkeitsvorschriften.....	13
II. Rechtstheoretische Grundlage, historische Betrachtung und dogmatische Entwicklung der Präklusion im Zivilprozess	14
1. Rechtstheoretische Grundlage.....	15
2. Praxisrelevanz der Differenzierung zwischen Lasten und Pflichten	17
3. Dogmatische Entwicklung der Präklusionswirkung	18
III. Rechtstechnische Wirkung einer Präklusion.....	19
B. <i>Präklusionsgründe im Zivilprozess und Schiedsverfahren</i>	20
I. Prozessgrundsatz von Treu und Glauben.....	20
1. Historische Betrachtung von Treu und Glauben im Prozess.....	21
2. Heutiges Verständnis von Treu und Glauben im Zivilprozess und Schiedsverfahren	23
3. Heutiges Verständnis vom Verbot widersprüchlichen Verhaltens	25

4. Prozessuale Berücksichtigung von Treu und Glauben.....	27
5. Treu und Glauben für die Schiedsparteien während und nach Abschluss des Schiedsverfahrens.....	27
II. Heilung von Form- und Verfahrensfehlern durch rügelose Einlassung und Verzicht der Geltendmachung eines Verfahrensfehlers.....	28
C. <i>Rechtskraft durch Präklusion</i>	30
D. <i>Spannungsfeld zwischen rechtlichem Gehör und Verfahrenseffizienz</i>	31
I. Schutzbereich und Schranken des rechtlichen Gehörs.....	32
1. Rechtsschutzstandard Art. 6 Abs. 1 EMRK	33
2. Ungeschriebene Präklusionswirkungen.....	34
3. Verfassungsrechtliche Perspektive der Charakteristik der Durchsetzung eines Schiedsspruchs.....	35
a) Gestaltung von Aufhebungsverfahren und Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren.....	35
b) Zumutbarkeit eines Verweises auf das Aufhebungsverfahren	36
c) Unterlassenes Aufhebungsverfahren als schuldhafter Verstoß aus verfassungsrechtlicher Sicht.....	37
d) Zusammenfassung zur verfassungsrechtliche Perspektive der Charakteristik bei der Durchsetzung eines Schiedsspruchs	40
4. Begrenzungsmaßstab einer Präklusionswirkung	41
5. Zusammenfassung – Schutzbereich und Schranken des rechtlichen Gehörs.....	42
II. EuGH zu Präklusionswirkungen	42
E. <i>Zusammenfassung – Präklusion als Rechtsinstitut im Zivilprozess und Schiedsverfahren</i>	44

Kapitel 3 – Präklusion im Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs

A. <i>Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs</i>	45
B. <i>Präklusionsinstitute im UNCITRAL Model Law</i>	50
I. Rügeverzicht in Art. 4 Model Law	50
II. Präklusion der Rüge einer fehlerhaften Zusammensetzung des Schiedsgerichts in Art. 13 Abs. 2, Abs. 3 Model Law	52

1. Grundsystematik der Artt. 13 Abs. 2, Abs. 3 Model Law.....	52
2. Präklusionswirkung bei nicht erklärter Ablehnung	53
3. Kein zwingender Charakter der Ablehnungsgründe in Art. 12 Abs. 2 Model Law	54
a) IBA Guidelines on Conflicts of Interest in International Arbitration.....	55
b) Ablehnungsverzicht im laufenden Verfahren.....	56
c) Kein zwingender Kernbereich	57
d) Verfahrensrechtlicher <i>ordre public</i> filtert gravierende Verfahrensverstöße über Ergebniskontrolle	59
4. Auswirkung der Präklusion auf das Aufhebungsverfahren.....	60
5. Zusammenfassung – Übertragung einer Präklusion auf das Aufhebungsverfahren	63
III. Rügepräklusion der fehlenden Zuständigkeit des Schiedsgerichts in Art. 16 Abs. 2 S. 1 Model Law	63
IV. Rügepräklusion in Art. 16 Abs. 3 S. 2 Model Law	64
V. Spezielle Aufhebungsversagungspräklusion in Art. 34 Abs. 2 lit. a (i) i. V. m. Art. 16 Abs. 2 Model Law	66
VI. Präklusionswirkung in Art. 34 Abs. 3 Model Law.....	66
VII. Zusammenfassung zur Präklusion im Model Law	67
 C. <i>Fehlen eines Rechtsbehelfs zur Aufhebung im Ursprungsstaat</i>	68
D. <i>Behandlung von nachträglich bekanntgewordenen Verfahrensfehlern</i>	69
E. <i>Zusammenfassung – Präklusion im Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs</i>	71
 Kapitel 4 – Präklusion im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren, Länderberichte und Rechtsvergleich	73
A. <i>Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren</i>	73
I. Anerkennung (<i>recognition</i>)	76
II. Vollstreckbarerklärung (<i>enforcement</i>)	78
III. Versagung der Anerkennung und Vollstreckbarerklärung	78
1. Die Versagungsgründe.....	79
2. Beachtung von im Aufhebungsverfahren erfolglos geltend gemachten Versagungsgründen	80
IV. Zusammenfassung – Anerkennungs- und Vollstreckbar- erklärungsverfahren	82

<i>B. Präklusionswirkungen im New Yorker Übereinkommen</i>	83
I. Anwendungsbereich des UNÜ	83
II. Entwicklung von UNÜ und Präklusionsinstituten	84
1. Vorläuferübereinkommen zum UNÜ	84
a) Präklusion im Genfer Abkommen von 1927	85
b) ICC Entwurf eines neuen Abkommens für die Anerkennung und Vollstreckung von internationalen Schiedssprüchen	87
2. Verhandlungen zum UNÜ bis zur Unterzeichnung am 10. Juni 1958	88
a) Beratungen zum Kriterium der Endgültigkeit eines Schiedsspruchs	88
b) Beratungen zur Präklusionswirkung	90
c) Verhandlungsergebnisse	93
3. Entwicklung des UNÜ und Auslegungsharmonisierung	94
III. Zusammenfassung – Präklusionswirkungen im UNÜ	97
<i>C. Präklusionswirkungen in Art. 36 UNCITRAL Model Law</i>	98
I. Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren im Rahmen des Model Law	99
II. Präklusionsüberlegungen im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungssystem des Art. 36 Model Law	101
III. Dualer Rechtsschutz im Verhältnis zwischen Aufhebungs- und Vollstreckungsverfahren im Model Law und UNÜ	102
IV. Zusammenfassung – Präklusionswirkung in Art. 36 Model Law	104
<i>D. Präklusionsregelungen im Europäischen Übereinkommen</i>	105
I. Anwendungsbereich des EuÜ	106
II. Präklusionswirkungen in Art. V Abs. 1 S. 1, Abs. 2 S. 1 EuÜ	107
1. Einer Präklusion unterliegende Einredemöglichkeiten	107
2. Präklusion nur bei Einlassung zur Hauptsache	108
III. Präklusion im Vollstreckungsverfahren unter dem EuÜ	110
IV. Zusammenfassung zur Präklusion im EuÜ	114
<i>E. Lösungsansätze zur Präklusion in nationalen Rechtssystemen</i>	114
I. Länderbericht Deutschland – Präklusionsmodelle und Fundament der Präklusionsrechtsprechung	117
1. Ausgangslage zum deutschen Schiedsverfahrensrecht und historische Aufarbeitung der Präklusionsrechtsprechung	119
a) Rechtslage vor der Schiedsrechtsreform 1998	119
aa) Kontext und Entstehungsgeschichte des § 1044 Abs. 2 ZPO a.F.	119

bb) Das Fehlen einer Schiedsvereinbarung als eigenständiger Versagungsgrund.....	122
cc) Die Entwicklung der sog. Präklusionsrechtsprechung	123
dd) Diskurs der Präklusion und Präklusionsrechtsprechung	128
ee) Weitere Versagungsgründe in § 1044 Abs. 2 Nr. 2–4	
ZPO a.F.....	133
ff) Ergänzendes damaliges Meinungsbild zur Präklusion im UNÜ	134
gg) Zusammenfassung zur Rechtslage in Deutschland vor der Schiedsrechtsreform.....	135
b) Änderung der Rechtslage mit der Schiedsverfahrensrechtsreform von 1998	135
2. Präklusionsmodelle im Diskurs der Rechtsprechung und Literatur.....	137
a) Präklusionserwägungen in der Rechtsprechung seit der Schiedsrechtsreform 1998	138
aa) Gerichtsentscheidungen zu Präklusionswirkungen im eigentlichen Sinne.....	138
bb) Gerichtsentscheidungen zu Präklusionswirkungen unter dem Gesichtspunkt von Treu und Glauben.....	147
b) Präklusionsmodelle und deren Diskurs	150
aa) Vollständiger Ausschluss einer Präklusion im Rahmen des UNÜ	151
bb) Fortgeltung des Präklusionsinstituts aus § 1044 Abs. 2 Nr. 1 ZPO a.F.....	153
cc) Entsprechende Anwendung der Präklusionsregelung des § 1060 Abs. 2 S. 3 ZPO i. V. m. § 1059 Abs. 3 S. 1 ZPO.....	155
dd) Fortentwicklung der Verweisungswertung einer Präklusionswirkung i. S. d. § 1044 Abs. 2 Nr. 1 ZPO a.F.....	159
(1) Umfang eines Verweises auf das Schiedsverfahrensstatut bzw. auf das von den Parteien gewählte Recht	161
(2) Auslagerung der Fristbestimmung an ausländische Gesetzgeber	163
(3) Überprüfung der Anwendbarkeit eines kollisionsrechtlichen Präklusionsmodells <i>de lege lata</i>	164
c) Zusammenfassung – Präklusionsmodelle im Diskurs der Rechtsprechung und Literatur.....	165
3. Präklusion als Sanktion eines Verstoßes gegen Treu und Glauben	166
a) Art. V Abs. 1 UNÜ als Grundlage für eine Präklusion bei einem Verstoß gegen Treu und Glauben.....	167

b) Nationalrechtlich geprägter Grundsatz von Treu und Glauben.....	168
aa) Definition von Treuwidrigkeitskriterien in der jüngeren Rechtsprechung	170
bb) Definition von Treuwidrigkeitskriterien in der Literatur	173
c) Kritische Erörterung des BGH-Kriteriums der sog. legitimen Gründe.....	176
d) Der Vertrauenstatbestand der anderen Partei	180
e) Besondere Umstände lassen Rechtsausübung treuwidrig erscheinen	181
f) Verwirkung als Untergruppe der Treuwidrigkeit	181
g) Zusammenfassung – Präklusion als Sanktion eines Verstoßes gegen Treu und Glauben.....	182
4. Ermessensspielraum in Art. V Abs. 1 UNÜ	183
5. Präklusionsverständnis innerhalb des UNÜ aus deutscher Sicht	184
6. Zusammenfassung – Länderbericht Deutschland	185
II. Länderbericht England – Präklusionsmodelle	186
1. Ausgangslage English Arbitration Act 1996 – Einführung und Blick auf bestehende Präklusionsregelungen	186
2. Präklusionsmodelle im Diskurs der Rechtsprechung und Literatur.....	189
a) <i>Minmetals Germany GmbH v. Ferco Steel Ltd</i> , 1999.....	189
b) <i>Yukos Oil Co v. Dardana Ltd, Svenska Petroleum Exploration AB v. Government of the Republic of Lithuania und Kanoria v. Guinness</i> , 2002 und 2005	191
c) <i>Dallah Real Estate and Tourism Holding Company v. Ministry of Religious Affairs, Government of Pakistan (Court of Appeal)</i> , 2010	192
d) Weitere Common Law Referenz – Entscheidung des Federal Court of Australia, 2012	194
e) Zusammenfassung – Mögliche Präklusionsmodelle.....	196
3. Präklusion als Sanktion eines Verstoßes gegen Treu und Glauben	196
a) Allgemeiner Maßstab von Treu und Glauben eines Parteiverhaltens im Prozess	196
aa) Übertragbarkeit auf Prozessverhalten.....	198
bb) Transfer der <i>Yam Seng</i> -Kriterien auf eine Schiedsvereinbarung	199
b) Sanktionsmöglichkeit bei Verstoß gegen Treu und Glauben im Schiedsverfahren.....	202
c) Zusammenfassung – Präklusion als Sanktion eines Verstoßes gegen Treu und Glauben.....	203

4. Ermessensspielraum in Art. V Abs. 1 UNÜ	204
5. Präklusionsverständnis innerhalb des UNÜ aus englischer Sicht	206
6. Zusammenfassung – Länderbericht England.....	207
III. Länderbericht Belgien – Präklusionsmodelle	208
1. Ausgangslage Belgisches Schiedsverfahrensrecht – Einführung und Blick auf bestehende Präklusionsregelungen	208
2. Präklusionsmodelle im Diskurs der Rechtsprechung und Literatur.....	211
a) Präklusionswirkung als Folge der Verzichtbarkeit des Aufhebungsverfahrens i. S. d. Art. 1718 CJB	211
b) Übertragung der Regelung aus Art. 1717 Abs. 5 CJB auf Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren	213
c) Art. 1679 CJB als eigenständige Präklusionsregelung	215
d) Verfahrensaussetzung des belgischen Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahrens bei laufendem Aufhebungsverfahren im Ursprungsstaat.....	216
e) Zusammenfassung – Mögliche Präklusionsmodelle.....	216
3. Präklusion als Sanktion eines Verstoßes gegen Treu und Glauben	217
4. Ermessensspielraum in Art. V Abs. 1 UNÜ	220
5. Präklusionsverständnis innerhalb des UNÜ aus belgischer Sicht	221
6. Zusammenfassung – Länderbericht Belgien.....	222
IV. Kurzberichte zur Schweiz, Frankreich, Schweden sowie Hong Kong und Singapur	222
1. Schweiz – Präklusionsmodelle im Fokus	223
a) Präklusion im eigentlichen Sinne	224
b) Keine Präklusion im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren durch Rechtsmittelverzicht gem. Art. 192 IPRG	226
c) Verstoß gegen Treu und Glauben	226
2. Frankreich – Präklusionsmodelle im Fokus	227
a) Generelle Offenheit gegenüber Parteiverzicht (<i>renunciation</i>) und Präklusion im französischen Schiedsverfahrensrecht.....	227
b) Französisches Auslegungsverständnis des Art. V Abs. 1 lit. e UNÜ.....	228
c) Präklusionsmodell in Anlehnung an das französische Auslegungsverständnis zu Art. V Abs. 1 UNÜ.....	229
d) Verstoß gegen Treu und Glauben als Präklusionsgrundlage	230
3. Schweden – Präklusionsmodelle im Fokus	230
4. Hong Kong – Präklusionsmodelle im Fokus	231

5. Singapur – Präklusionsmodelle im Fokus	234
V. Zusammenfassung – Kurzberichte über Präklusionsmodelle in der Schweiz, Frankreich und Schweden sowie Hong Kong und Singapur	235
F. <i>Vergleich und Synthese der Erkenntnisse aus den nationalen Rechtssystemen</i>	235
I. Mögliche Präklusionsmodelle im nationalen Diskurs	236
1. Zusammenfassung der Untersuchung	236
2. Synthese	238
II. Präklusion als Sanktion eines Verstoßes gegen Treu und Glauben	240
1. Zusammenfassung der Untersuchung	240
2. Synthese	241
III. Ermessensspielraum in Art. V Abs. 1 UNÜ	242
1. Zusammenfassung der Untersuchung	242
2. Synthese	242
IV. Präklusionsverständnis innerhalb des UNÜ aus nationaler Sicht	243
1. Zusammenfassung der Untersuchung	243
2. Synthese	244
G. <i>Exkurs – Verzichtsvereinbarung im Kontext der Durchsetzung von Schiedssprüchen</i>	244
I. Verzicht auf das Aufhebungsverfahren	245
1. Kein Verzicht auf das Aufhebungsverfahren durch eine Finalitätsvereinbarung in der Schiedsabrede bzw. durch eine Vereinbarung institutioneller Schiedsverfahrensregeln	248
2. Verzicht auf das Aufhebungsverfahren in Ermangelung einer positiven Regelung im deutschen Recht <i>de lege lata</i>	251
II. Verzicht auf die Geltendmachung bestimmter Versagungsgründe im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren	257
1. Verzichtsvereinbarung bezüglich Art. V Abs. 1 UNÜ	257
a) Verzicht bezüglich Art. V Abs. 1 UNÜ vor Erlass eines Schiedsspruchs	257
b) Verzicht bezüglich Art. V Abs. 1 UNÜ nach Erlass eines Schiedsspruchs	262
2. Verzichtsvereinbarung bezüglich Art. V Abs. 2 UNÜ	262
III. Präklusionskonsequenz im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren bei wirksamem Verzicht eines Aufhebungsverfahrens	263
IV. Zusammenfassung – Verzicht der Rechtsbehelfe im Aufhebungs- und Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren	263

<i>H. Zusammenfassung – Präklusion im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren, Länderberichte und Rechtsvergleich</i>	264
Kapitel 5 – Lösungsvorschläge zu Präklusionsmodellen und zur Verzichtsvereinbarung (<i>exclusion agreement</i>)	267
<i>A. Vorschlag zum Präklusionsmodell im eigentlichen Sinne (<i>de lege ferenda</i>)</i>	<i>267</i>
<i>I. Ausweitung der Präklusionsvorschriften des nationalen Schiedsverfahrensrechts auf ausländische Schiedssprüche</i>	<i>268</i>
<i>II. Kollisionsrechtliches Präklusionsmodell</i>	<i>269</i>
1. Ausnahmen eines kollisionsrechtlichen Präklusionsmodells	271
2. Regelungsvorschläge <i>de lege ferenda</i>	272
<i>B. Definition eines zu präkludierenden treuwidrigen Verhaltens</i>	<i>274</i>
<i>C. Vorschlag zum Verzichtsmodell im Aufhebungsverfahren</i>	<i>275</i>
Kapitel 6 – Schlussbetrachtung und Thesen zur Präklusion von Versagungsgründen im Anerkennungs- und Vollstreckbarerklärungsverfahren	277
Literaturverzeichnis.....	281
Sachverzeichnis.....	299