

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	19
Einleitung	29
 I. Problemstellung	29
 II. Gang der Untersuchung	32
 Erstes Kapitel: Schiedsverfahren mit staatlicher Beteiligung	35
 I. Gemischte Schiedsverfahren als Untersuchungsgegenstand	35
1. Begriff	35
2. Geschichtlicher Hintergrund	37
3. Formen gemischter Schiedsverfahren	39
a) Claims-Tribunale als Sonderfall gemischter Schiedsverfahren	40
b) Zu behandelnde gemischte Schiedsverfahren	42
aa) Methode der Kategorisierung	42
bb) Verwaltungsschiedsverfahren	43
(1) Eigenschaften verwaltungsrechtlicher Schiedsverfahren	44
(2) Public private partnership	45
(3) Toll Collect-Schiedsverfahren	48
(4) Zwischenergebnis	49
cc) Handelsschiedsverfahren	49
(1) Allgemein	50
(2) Ausklammerung von Schiedsverfahren über Investitionen	52
(3) Schlussfolgerungen für die Qualifizierung von Handelsschiedsverfahren	55
dd) Investitionsschiedsverfahren	56
(1) Hintergrund	56
(2) Erscheinungsformen	60
(a) Abkommensbasierte Investitionsschiedsgerichtsbarkeit	61
(aa) Investitionsschutz- und Freihandelsabkommen	61

(bb) Die anwendbaren Schiedsregeln	62
(b) Vertragsbasierte Investitionsschiedsgerichtsbarkeit...	64
(aa) Allgemein	64
(bb) Abgrenzungsfragen	66
(c) Investitionsschiedsverfahren aufgrund nationaler Gesetzesbestimmung.....	67
II. Direkte und indirekte Beteiligung des Staates	68
1. Direkte Beteiligung des Staates	69
2. Indirekte Beteiligung des Staates	70
a) Juristische Personen des öffentlichen Rechts	70
b) Handeln des Staates in Formen des Privatrechts	71
3. Zwischenergebnis	73
III. Zwischenergebnis zum ersten Kapitel	73
Zweites Kapitel: Transparenz und Öffentlichkeit als Gegenkonzepte zu Vertraulichkeit und Nichtöffentlichkeit	75
I. Vertraulichkeit und Nichtöffentlichkeit	75
1. Begriffe	76
2. Rechtlicher Standard	78
a) Nichtöffentlichkeit.....	79
b) Vertraulichkeit.....	79
aa) Schiedsregeln	80
bb) Nationales Schiedsrecht	83
3. Zwischenergebnis	86
II. Transparenz und Öffentlichkeit	87
1. Begriffe	87
a) Transparenz	87
aa) Abstrakte Definition von Transparenz	88

bb) Dimensionen von Transparenz.....	88
(1) Transparenzbeziehungen	89
(2) Gegenstand der Transparenz	89
cc) Transparenzstufen	92
b) Öffentlichkeit.....	92
2. Rechtlicher Standard.....	95
a) Völkerrecht	95
aa) Transparenz	96
(1) Art. 19 AEMR	96
(2) Art. 19 Abs. 2 IPbpR	97
(3) Art. 10 Abs. 1 S. 2 EMRK.....	101
(4) Art. 13 ACHR.....	104
(5) Art. 4 Abs. 1 Aarhus-Konvention.....	106
bb) Öffentlichkeit.....	109
cc) Zwischenergebnis.....	110
b) Europarecht.....	111
aa) Transparenz	111
bb) Öffentlichkeit.....	112
c) Nationales Recht.....	113
aa) Transparenz	113
(1) Verfassungsrecht	113
(a) Gewährleistung parlamentarischer Kontrolle.....	113
(aa) Schiedsfähigkeit	114
(bb) Parlamentarische Kontrolle	115
(i) Parlamentarische Unkenntnis über Existenz und Inhalt des Schiedsverfahrens	116
(ii) Öffentlichkeit des Gerichtsverfahrens als Vergleichsmaßstab?	117
(iii) Öffentlichkeit der Sitzungen des Parlaments	118
(iv) Erlangung erforderlicher Informationen durch Kontrollrechte	118
(v) Kontrollrechte bei öffentlichen Unternehmen	121
(b) Informationsanspruch aus dem Grundgesetz	122
(aa) Demokratieprinzip	122
(bb) Grundrecht der Informationsfreiheit	124
(c) Veröffentlichung von Gerichtsentscheidungen	126
(2) Informationsfreiheitsgesetze.....	129
(a) Anwendung des IFG des Bundes auf Schiedsverfahren	129

(b) Persönlicher Anwendungsbereich	130
(c) Sachlicher Anwendungsbereich	131
(aa) Amtliche Informationen	131
(bb) Ausnahmetatbestände.....	132
(i) Schutz des laufenden Schiedsverfahrens nach § 3 Nr. 1 lit. g IFG.....	132
(ii) Geheimhaltungs- oder Vertraulichkeitspflicht nach § 3 Nr. 4 IFG	135
(iii) Schutz der fiskalischen Interessen des Bundes im Wirtschaftsverkehr nach § 3 Nr. 6 IFG	135
(iv) Schutz vertraulicher Informationen nach § 3 Nr. 7 IFG	136
(v) Schutz personenbezogener Daten nach § 5 Abs. 1 IFG	137
(vi) Schutz von Betriebs- oder Geschäftsgeheimnissen nach § 6 S. 2 IFG	138
bb) Öffentlichkeit	139
cc) Zwischenergebnis.....	140
d) Vereinbarung der Schiedsparteien	140

III. Zwischenergebnis zum zweiten Kapitel	141
-------------------------------------------------	-----

Drittes Kapitel: Transparenz und Öffentlichkeit in abkommensbasierten Investitionsschiedsverfahren..... 145

I. Die UNCITRAL-TR als vorläufiger Reformhöhepunkt	146
----------------------------------------------------------	-----

1. Verlauf der Reform	146
-----------------------------	-----

2. Bisherige Entwicklung.....	148
-------------------------------	-----

a) Ausgangslage.....	149
----------------------	-----

b) Öffnung des Verfahrens nach außen.....	150
-------------------------------------------	-----

II. Öffentliches Interesse und Legitimität.....	156
-------------------------------------------------	-----

1. Das öffentliche Interesse als Abwägungskriterium.....	157
----------------------------------------------------------	-----

a) Verwendung in Schiedsrecht und -praxis	158
-------------------------------------------------	-----

b) „Public interest“ im deutschen Sinne	161
-----------------------------------------------	-----

c)	Rechtliches und tatsächliches Interesse	162
d)	Inhaltliche Bestimmung.....	163
aa)	Kontextbezogenheit des öffentlichen Interesses.....	164
bb)	Ordre public und objektive Schiedsfähigkeit.....	167
e)	Konkrete Bedeutung gemäß der bisherigen Schiedspraxis.....	168
aa)	Konstante Merkmale des Schiedsverfahrens.....	169
(1)	Staat als Schiedspartei und Hoheitsakt als Streitgegenstand	169
(2)	Rechtsfortbildung	170
(3)	Unabhängiges und unparteiliches Schiedsgericht.....	172
bb)	Öffentlichkeitsbezug des Inhalts der Streitigkeit	173
(1)	Wasserversorgung	174
(2)	Gefährdung der Gesundheit und Umwelt.....	175
(3)	Arbeitnehmerrechte	177
(4)	Rechte indigener Völker.....	177
cc)	Interessen der Schiedsparteien	179
(1)	Abgrenzung	179
(2)	Abwägung	182
dd)	Zwischenergebnis	183
2.	Legitimität als dogmatische Grundlage	184
a)	Legitimitätsdebatte in der Investitionsschiedsgerichtsbarkeit	184
b)	Legitimationsbedürfnis im Hinblick auf Investitionsschiedsverfahren.....	186
aa)	Legitimität als Rechtfertigung von Herrschaftsgewalt	187
bb)	Notwendigkeit der Legitimation	188
c)	Legitimität durch Transparenz und Beteiligung der Öffentlichkeit	190
aa)	Demokratische Legitimität.....	190
bb)	Input- und Output-Legitimität.....	192
cc)	Anwendung auf die Investitionsschiedsgerichtsbarkeit.....	194
3.	Zwischenergebnis	197
III.	Verfahrensrechtliche Umsetzung.....	199
1.	Abschaffung der Streitbeilegung durch Schiedsverfahren.....	200
2.	Anforderungen an sonstige Lösungswege.....	202
3.	Ausübung des verfahrensrechtlichen Ermessens durch das Schiedsgericht	203
a)	Verfahrensermessen des Schiedsgerichts	203

b) Stellungnahme	205
4. Handeln der Abkommensstaaten.....	206
a) Reform der Investitionsschutzabkommen	206
aa) Vertragsänderung	206
bb) Begrenzung schiedsfähiger Streitigkeiten oder Schiedsregeln.....	207
b) „Interpretative declaration“	208
5. Handeln einer Institution wie UNCITRAL.....	209
a) Formen eines Transparenzstandards.....	210
aa) Leitlinien	210
bb) Modellklausel.....	212
cc) Schiedsregeln	213
b) Anwendbarkeit eines Transparenzstandards.....	214
aa) Zeitliche Anwendbarkeit	215
(1) Anwendung auf bestehende Investitionsschutzabkommen.....	215
(a) Vereinbarung der Abkommensstaaten	215
(b) Vereinbarung zwischen Investor und Gaststaat	218
(2) Anwendung auf zukünftige Investitionsschutzabkommen.....	219
bb) Materielle Anwendbarkeit	221
c) Abweichen von dem Transparenzstandard	222
aa) Recht des Investors auf nicht-transparentes Verfahren	222
bb) Einseitiges Abweichen durch Investor.....	225
cc) Abweichende Parteivereinbarung.....	226
d) Konkurrenzen	227
6. Zwischenergebnis	228
IV. Gewährleistungen der UNCITRAL-TR.....	229
1. Maßnahmen zugunsten von Transparenz.....	229
a) Veröffentlichung von Dokumenten und sonstigen Informationen	229
aa) Erfasste Dokumente und sonstige Informationen.....	230
bb) Behandlung sonstiger Verfahrensinformationen.....	232
cc) Zeitpunkt der Veröffentlichung von Informationen	235
(1) Informationen zu Beginn des Schiedsverfahrens.....	235
(2) Veröffentlichung von Dokumenten während des Schiedsverfahrens.....	237

dd)	Vertrauliche und geschützte Informationen als Grenze	239
(1)	Geschäftsgeheimnisse und nach Abkommen geschützte Informationen	239
(2)	Nationale Vertraulichkeitspflichten	239
(3)	Vereinbarung der Schiedsparteien	240
(4)	Beeinträchtigung der Strafverfolgung und Sicherheitsinteressen	241
b)	Veröffentlichung von Schiedssprüchen und weiteren Entscheidungen	242
c)	Einrichtung eines Registers zur Veröffentlichung von Informationen	244
2.	Öffentliche Verhandlung	245
a)	Rechtliche Ausgestaltung	246
b)	Praktische Umsetzung	248
3.	Beteiligung von <i>amici curiae</i>	249
a)	Einführung in die Rechtsfigur	249
aa)	Begriff und Herkunft	250
bb)	<i>Amici curiae</i> im englischen Recht	252
cc)	<i>Amici curiae</i> im U.S.-amerikanischen Recht	254
b)	Formen der Beteiligung von <i>amici curiae</i>	256
aa)	Persönlich	256
bb)	Inhaltlich	257
c)	Funktionen und Zulassungskriterien	260
aa)	Maßgaben von Schiedsregeln	260
bb)	Repräsentation nichtparteilicher Interessen	262
(1)	Qualifikation des erheblichen Interesses	263
(2)	Der Staat als Repräsentant öffentlicher Interessen	264
cc)	Rechts- und Sachverhaltsaufklärung	265
(1)	Bezug zum Verfahren	266
(2)	Recht der Schiedsparteien auf <i>cross-examination</i>	267
dd)	Unabhängigkeit und Neutralität des <i>amicus curiae</i>	271
(1)	Unabhängigkeit und Neutralität als Zulassungsvoraussetzung	272
(2)	Grad der Abhängigkeit	273
ee)	Transparenz und Legitimität als weitere Folgen?	276
(1)	Transparenz	276
(2)	Legitimität	278
4.	Zwischenergebnis	282

V. Kostentragung.....	283
1. Kompetenz des Schiedsgerichts und Kostenverteilung.....	284
a) UNCITRAL-SchO.....	286
aa) Grundsatz	286
bb) Art. 3 Abs. 5 UNCITRAL-TR	287
b) ICC-SchO	288
c) ICSID-Konvention und ICSID-SchO	289
2. Kosten der einzelnen Transparenz- und Öffentlichkeitsmaßnahmen.....	291
a) Kompetenz des Schiedsgerichts	291
aa) Veröffentlichung von Dokumenten und Schiedssprüchen	291
bb) Öffentliche Verhandlung	293
cc) Kosten im Zusammenhang mit <i>amicus curiae</i> -Schriftsätzen	295
(1) Schiedsrichterhonorar	295
(2) Kosten des <i>amicus curiae</i> selbst.....	295
(3) Kosten für die rechtliche Vertretung der Schiedsparteien.....	296
b) Entscheidung des Schiedsgerichts	297
aa) Kosten der Veröffentlichung und öffentlichen Verhandlung	300
bb) Kosten aufgrund von <i>amicus curiae</i> -Schriftsätzen	301
VI. Folgen eines Verstoßes gegen Transparenzbestimmungen.....	303
1. Rechtsschutzmöglichkeiten von Öffentlichkeit und <i>amici curiae</i>	303
a) De lege lata	303
aa) Verstoß gegen UNCITRAL-TR	303
bb) Verstoß gegen sonstige Informationspflichten.....	305
b) De lege ferenda?	306
2. Rechtsschutzmöglichkeiten der Schiedsparteien.....	307
a) Rechte der Schiedsparteien gegenüber den Schiedsrichtern.....	308
aa) Ablehnung des Schiedsrichters.....	309
bb) Gemeinsame Beendigung des Schiedsrichtervertrags.....	310
b) Auswirkungen auf den Schiedsspruch	311
aa) Revision nach Art. 51 Abs. 1 ICSID-Konvention	311
bb) Nichtigkeit nach Art. 52 Abs. 1 ICSID-Konvention	311
cc) Überprüfung nach nationalem Recht	313
dd) Anerkennung und Vollstreckung	313
(1) ICSID-Konvention	313
(2) New York Convention.....	314

(a) Art. V Abs. 1 lit. b Alt. 2 NYC	317
(aa) Anwendbares Recht.....	317
(bb) Gewährleistungsinhalt.....	319
(b) Art. V Abs. 1 lit. d NYC	321
(aa) Rechtliches Gehör	321
(bb) Gewährleistung eines fairen und effizienten Verfahrens	322
(cc) Fehlerhafte Ermessensausübung.....	322
(c) Art. V Abs. 2 lit. b NYC	323
(3) Inter-American Convention	324
 VII. Zwischenergebnis zum dritten Kapitel	325
 Viertes Kapitel: Transparenz und Öffentlichkeit in sonstigen gemischten Schiedsverfahren.....	 329
I. Mögliche Wirkungen	331
1. Vertragsbasierte Investitionsschiedsgerichtsbarkeit.....	331
2. Handelsschiedsverfahren	332
3. Verwaltungsschiedsverfahren	333
 II. Parteiautonomie als entscheidender Unterschied?	334
1. Begriff.....	335
2. Umfang und Grenzen der Parteiautonomie im Schiedsrecht	337
3. Art des Zustandekommens der Schiedsvereinbarung	339
4. Staat und Parteiautonomie	340
 III. Methodik.....	341
 IV. Übertragung der Transparenzerwägungen	342
1. Öffentliche Interessen	343

a) Beteiligung des Staates.....	343
b) Inhalt der Streitigkeit.....	345
c) Rechtsfortbildung.....	347
2. Legitimität.....	348
V. Zwischenergebnis zum vierten Kapitel.....	350
Zusammenfassung der Untersuchungsergebnisse.....	353
Literaturverzeichnis.....	359
Materialien.....	379
Entscheidungsverzeichnis.....	383