

# Inhaltsverzeichnis

<b>Inhaltsverzeichnis.....</b>	9
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	19
<b>Einleitung.....</b>	29
I. Problemstellung .....	29
II. Gang der Untersuchung .....	32
<b>Erstes Kapitel: Schiedsverfahren mit staatlicher Beteiligung .....</b>	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
 <b>Zweites Kapitel: Transparenz und Öffentlichkeit als Gegenkonzepte zu Vertraulichkeit und Nichtöffentlichkeit .....</b>	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
<b>Drittes Kapitel: Transparenz und Öffentlichkeit in abkommensbasierten Investitionsschiedsverfahren</b> .....	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> -Schriften .....	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> -Schriften .....	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
 <b>Viertes Kapitel: Transparenz und Öffentlichkeit in sonstigen gemischten Schiedsverfahren.....</b>	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
	<b>Zusammenfassung der Untersuchungsergebnisse .....</b>	353
	<b>Literaturverzeichnis .....</b>	359
	<b>Materialien .....</b>	379
	<b>Entscheidungsverzeichnis .....</b>	383