

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis..... IX

Abkürzungsverzeichnis XIX

§ 1 Einleitung..... 1

Teil I: Entwicklung und Grundlagen des internationalen Investitionsschutzrechts und der internationalen Investitionsschiedsgerichtsbarkeit

§ 2	Die Rechtsquellen des internationalen Investitionsrechts und die Struktur internationaler Investitionsschutzabkommen	11
§ 3	Investor-Staat-Streitbeilegung	41
§ 4	Rechtsnatur der Investitionsschiedsgerichtsbarkeit.....	66
§ 5	Die Auslegung von Investitionsschutzabkommen	88

Teil II: Das Gebot des *fair and equitable treatment*: Entwicklung, konzeptionelle Grundlagen, Fallgruppen, Kontext und Abgrenzung

§ 6	Entwicklung und Quellen des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	119
§ 7	Die Rechtsprechung zum Gebot des <i>fair and equitable treatment</i> im Überblick	142

§ 8	Das Gebot des <i>fair and equitable treatment</i> im Kontext des internationalen Investitionsschutzrechts – Wechselwirkung mit und Abgrenzung gegenüber anderen Schutzstandards	154
-----	---	-----

**Teil III: Ansätze zur Konkretisierung des Gebots
des *fair and equitable treatment*: Rechtsprechungsanalyse –
Institutionelle Reformansätze – Methodik**

§ 9	Rechtsprechungsanalyse – Die Rechtsprechung zu den Fallgruppen des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	168
§ 10	Konsistente Rechtsprechung – Möglichkeit und Nutzen institutioneller Reformen auf dem Gebiet der Investitions- schiedsgerichtsbarkeit	229
§ 11	Generalklauselkonkretisierung und internationale Investitions- schiedsgerichtsbarkeit: Methodische Überlegungen zur Konkretisierung des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	296
§ 12	Schlussbetrachtung	391
	Literaturverzeichnis.....	403
	Verzeichnis der Investitionsschiedssprüche	437
	Sachregister.....	441

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
§ 1 Einleitung.....	1
I. Einführung in das Thema	1
II. Entfaltung der Problematik.....	3
1. Problemstellung	3
2. Zentrale Fragestellungen.....	4
III. Gang der Untersuchung	7
1. Vorfragen.....	7
2. Gang der Darstellung	8
Teil I: Entwicklung und Grundlagen des internationalen Investitionsschutzrechts und der internationalen Investitionsschiedsgerichtsbarkeit	
§ 2 Die Rechtsquellen des internationalen Investitionsrechts und die Struktur internationaler Investitionsschutzabkommen	11
I. Einführung	11
II. Rechtsquellen	12
1. Völkervertraglicher Investitionsschutz: Das System der Investitionsschutzabkommen	13
a) Bilateraler Investitionsschutz	13
b) Regionaler und sektoraler Investitionsschutz	16
c) Multilaterale Ansätze	18
2. Völkergewohnheitsrechtsrechtlicher Investitionsschutz.....	21
3. Allgemeine Rechtsgrundsätze	25
4. Nationales Recht	26
5. Verträge zwischen Gaststaat und Investor (Investitionsverträge)	27

a)	Anwendbares Recht.....	29
b)	Stabilisierungs- und Internationalisierungsklauseln	30
c)	Praktische Relevanz	33
6.	Weitere Quellen.....	35
a)	Europäischer Investitionsschutz	35
b)	Soft Law	35
III.	Struktur und Inhalt bilateraler Investitionsschutzabkommen	37
IV.	Zusammenfassung	40
§ 3	<i>Investor-Staat-Streitbeilegung</i>	41
I.	Klassische Streitbeilegungsmechanismen für internationale Investitionsstreitigkeiten.....	42
1.	Rechtsschutz vor staatlichen Gerichten	42
2.	Diplomatischer Schutz.....	43
a)	Staatsangehörigkeit	44
b)	Erschöpfung des innerstaatlichen Rechtsweges	46
c)	Rechtsfolge im Ermessen des Heimatstaates.....	47
3.	Zwischenergebnis	49
II.	Beilegung von Investitionsstreitigkeiten in Investor-Staat-Schiedsverfahren (Investitionsschiedsverfahren)	51
1.	Entwicklung der Investor-Staat-Schiedsgerichtsbarkeit (Investitionsschiedsgerichtsbarkeit).....	52
2.	Das System der ICSID-Schiedsgerichtsbarkeit.....	55
a)	Entstehungsgeschichte und institutioneller Rahmen	55
b)	Schiedsverfahren nach der ICSID-Konvention	57
3.	Investitionsschiedsverfahren außerhalb des ICSID.....	65
III.	Zusammenfassung	66
§ 4	<i>Rechtsnatur der Investitionsschiedsgerichtsbarkeit</i>	66
I.	Die Zuordnungskriterien im Überblick	68
II.	Schiedsvereinbarung	69
1.	Zustandekommen der Schiedsvereinbarung: Zustimmung zur Schiedsklausel (<i>consent</i>).....	69
2.	Rechtsnatur und anwendbares Recht der Schiedsvereinbarung	71
a)	Rechtsnatur	71
b)	Schiedsvereinbarungsstatut	73
III.	Anbindung des Schiedsverfahrens an ein nationales Recht	76
1.	Einleitung.....	76
2.	ICSID-Schiedsverfahren	78
3.	Schiedsverfahren außerhalb des ICSID	79
IV.	Anwendbares Recht	80
1.	Verfahrensrecht.....	80

a) ICSID-Schiedsgerichtsbarkeit	80
b) Investitionsschiedsverfahren außerhalb des ICSID	80
2. Anwendbares materielles Recht	81
a) ICSID-Schiedsverfahren	81
b) Investitionsschiedsverfahren außerhalb des ICSID	85
V. Fazit.....	86
 § 5 Die Auslegung von Investitionsschutzabkommen.....	88
I. Der Begriff der Auslegung	89
II. Die Auslegung völkerrechtlicher Verträge	90
1. Gegenstand der Auslegung	91
2. Die Rechtsnormen der Vertragsauslegung im Völkerrecht: Auslegung nach der Wiener Vertragsrechtskonvention (WVRK)	93
a) Wortlaut, Art. 31 Abs. 1, 1. Alt. WVRK.....	95
b) Systematik, Art. 31 Abs. 1, 2. Alt. WVRK	96
c) Sinn und Zweck, Art. 31 Abs. 1, 3.Alt. WVRK.....	98
d) Weitere Auslegungsmittel, Art. 32 WVRK.....	100
e) Sonstige Auslegungs- und Vermutungsregeln	101
III. Vertragsauslegung in der Praxis der Investitionsschieds- gerichte	102
1. Teleologische Auslegung.....	103
2. Ergänzende Auslegungsmittel	104
3. Restriktive Auslegungsansätze	105
a) Souveränitätsschonende Auslegung (<i>in dubio mitius</i>).....	105
b) Ergebnisorientierung	106
4. Auslegungserklärungen	106
5. Bedeutung von Modellabkommen	107
IV. Kritik der Auslegungspraxis	107
1. Einseitige Orientierung an Investoreninteressen.....	108
2. Mangelnde Bestimmtheit des klassischen Auslegungskanons?	112

Teil II: Das Gebot des *fair and equitable treatment*: Entwicklung, konzeptionelle Grundlagen, Fallgruppen, Kontext und Abgrenzung

§ 6	<i>Entwicklung und Quellen des Gebots des fair and equitable treatment</i>	119
I.	Geschichtliche Entwicklung und Quellen des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	119
II.	Das Gebot des <i>fair and equitable treatment</i> und das Völkergewohnheitsrecht	123
1.	Verhältnis zum völkergewohnheitsrechtlichen Mindeststandard	124
a)	Der fremdenrechtliche Mindeststandard und sein Verhältnis zum internationalen Investitionsschutzrecht ..	124
b)	Verhältnis des Mindeststandards zum Gebot des <i>fair and equitable treatment</i>	126
2.	Entstehung von Völkergewohnheitsrecht durch völkervertragliches Investitionsrecht ?	134
3.	Fazit: Das Gebot des <i>fair and equitable treatment</i> als eigenständiger Schutzstandard	137
III.	Abgrenzung gegenüber einer Entscheidungsfindung <i>ex aequo et bono</i>	139
1.	Abgrenzung	139
2.	Parteivereinbarung	141
3.	Zusammenfassung	141
§ 7	<i>Die Rechtsprechung zum Gebot des fair and equitable treatment im Überblick</i>	142
I.	Berechtigte Erwartungen (<i>legitimate expectations</i>)	142
II.	Transparenz, Konsistenz, Stabilität und Berechenbarkeit (<i>transparency, stability and predictability</i>)	145
III.	Abwesenheit von Willkür und Diskriminierung (<i>lack of arbitrariness and discrimination</i>)	147
IV.	Verfahrensrechte (<i>due process, fair trial, fair procedure, absence of denial of justice</i>)	149
V.	Verhältnismäßigkeitsgrundsatz (<i>proportionality</i>)	152
VI.	Kritische Würdigung	152
§ 8	<i>Das Gebot des fair and equitable treatment im Kontext des internationalen Investitionsschutzrechts – Wechselwirkung mit und Abgrenzung gegenüber anderen Schutzstandards</i>	154
I.	Verbot entschädigungsloser Enteignung	154

II.	Voller Schutz und Sicherheit (<i>full protection and security</i>)	158
III.	Verbot willkürlicher und/oder diskriminierender Maßnahmen (<i>duty to refrain from arbitrary and/or discriminatory measures</i>).....	162
IV.	Inländergleichbehandlung und Meistbegünstigung (<i>national treatment, most-favoured-nation treatment</i>).....	163
V.	Schirmklauseln (<i>umbrella clauses</i>).....	164

Teil III: Ansätze zur Konkretisierung des Gebots des *fair and equitable treatment*: Rechtsprechungsanalyse – Institutionelle Reformansätze – Methodik

§ 9	<i>Rechtsprechungsanalyse – Die Rechtsprechung zu den Fallgruppen des Gebots des fair and equitable treatment</i>	168
I.	Bedeutung der Fallgruppenmethode.....	168
II.	Der Schutz berechtigter (Investoren-)Erwartungen (<i>legitimate expectations</i>).....	172
1.	Berechtigte Erwartungen und Vertrauensschutz: Rechtsvergleichender Überblick	173
2.	Berechtigte Erwartungen in der Praxis der internationalen Investitionsschiedsgerichte: Investitionsbegriff, indirekte Enteignung und Entschädigungsberechnung	180
a)	Investitionsbegriff, Entschädigung- und Schadensersatzberechnung	181
b)	Indirekte Enteignungen	181
3.	Der Schutz legitimer Investorenerwartungen (<i>legitimate expectations</i>) als Fallgruppe des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	183
a)	Vertrauen auf die Beständigkeit des allgemeinen Rechtsrahmens der Investition (insbesondere der Rechtsordnung des Gaststaates)	184
b)	Durch ausdrückliches oder konkludentes, formelles oder informelles Verhalten des Gaststaates gewecktes Vertrauen des Investors	188
c)	Durch vertragliche Zusicherungen gewecktes Vertrauen des Investors	191
aa)	Investor-Staat-Vertrag	191
bb)	Stabilisierungsklauseln	197
d)	Berechtigte Erwartungen und tatsächliche Rahmenbedingungen im Gaststaat	197
4.	Zusammenfassung	199

III.	Verfahrensrechte.....	201
1.	Begriff des fairen Verfahrens.....	203
2.	Rechtsprechung der Investitionsschiedsgerichte.....	204
3.	Rechtswegerschöpfung (<i>exhaustion of local remedies</i>).....	209
4.	Zusammenfassung	211
IV.	Transparenzgebot	212
1.	Begriff.....	212
2.	Rechtsprechung der Investitionsschiedsgerichte.....	214
3.	Zusammenfassung	217
V.	Verhältnismäßigkeitsgrundsatz (<i>proportionality</i>).....	217
1.	Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz: Rechtsvergleichender Überblick und methodische Implikationen	218
a)	Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz in verschiedenen Rechtsordnungen.....	218
b)	Methodische Implikationen: Verhältnismäßigkeitsgrundsatz und Abwägung	221
2.	Rechtsprechung.....	222
3.	Zusammenfassung	224
VI.	Fazit.....	226
§ 10	<i>Konsistente Rechtsprechung – Möglichkeit und Nutzen institutioneller Reformen auf dem Gebiet der Investitionschiedsgerichtsbarkeit</i>	229
I.	Das Problem mangelnder Konsistenz und Kohärenz in der Rechtsprechung der Investitionsschiedsgerichte	229
1.	Einleitung.....	229
2.	Weitere Beispiele aus der Rechtsprechung	233
3.	Gründe	237
II.	Bestehende Überprüfungsmechanismen.....	240
1.	ICSID-Schiedssprüche.....	240
2.	Außerhalb der ICSID-Konvention ergangene Schiedssprüche.....	242
3.	Zwischenergebnis	244
III.	Eine Berufungsinstanz für die Investitionsschiedsgerichtsbarkeit	244
1.	Der Vorschlag für eine ICSID-Berufungsinstanz	244
2.	Kritische Würdigung.....	247
a)	Allgemeine Anforderungen an die Ausgestaltung einer Berufungsinstanz.....	247
b)	Zeit- und Kostenerwägungen	249
c)	Finalität	250
d)	Akzeptanz der erstinstanzlichen Entscheidung	251
e)	Inhaltliche Richtigkeit	251

3.	Zwischenergebnis	252
IV.	Alternativer Vorschlag: ICSID-Vorabentscheidungsverfahren ...	254
1.	Vorbild: Vorabentscheidungsverfahren nach Art. 267 AEUV	254
2.	Übertragung auf die ICSID-Schiedsgerichtsbarkeit.....	255
3.	Vorabentscheidungsverfahren und das Gebot des <i>fair and equitable treatment</i> – europarechtliche Erfahrungen mit der Generalklauselkonkretisierung im Vorabentscheidungs- verfahren	257
4.	Zwischenergebnis	260
V.	Präjudizienbindung in der Investitionsschiedsgerichtsbarkeit....	261
1.	Präjudizien und Präjudizienbindung	262
a)	Begriff	262
b)	Nationales Recht – Präjudizien im Civil Law und im Common Law	264
aa)	Präjudizien im Rechtskreis des Civil Law – am Beispiel des deutschen Rechts	264
bb)	Präjudizien im Rechtskreis des Common Law – am Beispiel des englischen Rechts	267
cc)	Zwischenergebnis	270
c)	Präjudizien: Europarecht und Völkerrecht	272
aa)	Europarecht.....	272
bb)	Völkerrecht	273
d)	Zwischenergebnis.....	274
2.	Präjudiz und (internationale) Schiedsgerichtsbarkeit.....	275
a)	Zulässigkeit	275
aa)	Zulässigkeit der Rechtsfortbildung durch Schiedsgerichte	275
bb)	Zulässigkeit der Fortbildung fremden Rechts	276
b)	Präjudiz und Befolgung.....	279
c)	Präjudiz und Vertraulichkeit	279
3.	Bedeutung von Präjudizien in der Rechtsprechung der Investitionsschiedsgerichte	281
a)	Rechtsprechung der Investitionsschiedsschiedsgerichte	282
b)	Zwischenergebnis.....	288
4.	Notwendigkeit eines Systems bindender Präjudizien?.....	289
VI.	Zusammenfassung	294
§ 11	Generalklauselkonkretisierung und internationale Investitions- schiedsgerichtsbarkeit: Methodische Überlegungen zur Konkretisierung des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	296
I.	Generalklausel: Begriff und Funktionen.....	300

1.	Begriffsannäherung.....	300
a)	Wesensimmanente Unbestimmtheit von Sprache	302
b)	Begriff und Bedeutung	305
c)	Zwischenergebnis.....	307
2.	Generalklauseln: Merkmale und Funktionen	307
a)	Bestimmende Merkmale	308
aa)	Besonders qualifizierte Unbestimmtheit.....	308
bb)	Besondere (Wert-)Ausfüllungsbedürftigkeit.....	311
cc)	Nichtsubsumierbarkeit	313
dd)	Normstruktur und Gesetzgebungstechnik	314
b)	Funktionen	316
aa)	Verweisung und Rezeption	316
bb)	Flexibilität und Anpassung	319
cc)	Delegation und Ermächtigung	320
c)	Zusammenfassung und kritische Würdigung	322
3.	Generalklauseltheorie und Investitionsrecht: Übertragung der Ergebnisse auf das internationale Investitionsrecht	327
a)	Generalklauselbegriff.....	327
b)	Funktionseinteilung.....	330
II.	Generalklauselkonkretisierung: Begriff und Methode.....	335
1.	Begriff.....	335
2.	Einzelne Konkretisierungsmodelle	339
a)	Präjudizienbindung und Fallgruppenbildung	339
aa)	Methodischer Ansatz	339
bb)	Kritische Würdigung.....	341
b)	Delegierte Rechtsetzung.....	345
c)	Inhaltliche Ansätze	349
aa)	Verfassungsrechtliche Werteordnung – Frage der Konstitutionalisierung des Investitionsrechts	350
bb)	Rechtsprinzipien	355
cc)	Exkurs: Systemische Integration.....	358
dd)	Zusammenfassung	361
3.	Zwischenergebnis	361
a)	Konkretisierungsansätze.....	361
b)	Konkretisierungsmaßstäbe	364
c)	Konkretisierung und Auslegung.....	367
III.	Prinzipienorientierte Konkretisierung des Gebots des <i>fair and equitable treatment</i>	374
1.	Prinzipien und internationales Investitionsrecht – Übertragung der Prinzipientheorie auf das internationale Investitionsrecht	375
a)	Prinzipiengewinnung.....	375
b)	Investitionsrechtliche Prinzipien	376

c) Abgrenzung gegenüber den Fallgruppen.....	379
2. Abwägung.....	380
a) Der Abwägungsvorgang.....	380
b) Kritik	382
c) Stellungnahme.....	383
d) Anwendung	386
3. Zwischenergebnis	387
IV. Fazit.....	388
§ 12 <i>Schlussbetrachtung</i>	391
I. Schlusswort	391
II. Zentrale Thesen	393
Literaturverzeichnis.....	403
Verzeichnis der Investitionsschiedssprüche	437
ICSID-Schiedssprüche	437
Sonstige Schiedssprüche	440
Sachregister	441