

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Einleitung	23
I. Fragestellung	26
II. Untersuchung	28
1. Quellen	28
2. Untersuchungsgegenstand	32
3. Gang der Untersuchung	36
Erstes Kapitel: Kartellrecht in der Schiedsgerichtsbarkeit	37
I. Grundlagen	37
1. Der Grundkonflikt zwischen Kartellrecht und Schiedsgerichtsbarkeit - von Privatautonomie und staatlichem Ordnungsinteresse	37
2. Der ordre public in der Schiedsgerichtsbarkeit als Vehikel des staatlichen Ordnungsinteresses	38
a) Herkunft des ordre-public-Begriffs	39
b) Definition des ordre public	42
aa) Territoriale Ausrichtung des ordre public	44
bb) Ausrichtung auf staatliche Gerichte	45
cc) Ausnahmeharakter	47
dd) Arbeitsdefinition des ordre public	48
c) Prinzip der <i>non-révision au fond</i>	49
d) Ordre public als Mittel zur Durchsetzung staatlicher Interessen	50
II. Aufeinandertreffen von Kartellrecht und Schiedsgerichtsbarkeit	54
1. Gemeinsame Wurzeln und ihre Entwicklung	55
2. Schiedsgerichtsbarkeit in kartellrechtlichen Verfahren	59
a) Verfahren zwischen privaten Parteien	59
b) Verfahren mit Beteiligung von Wettbewerbsbehörden	60

3. Kartellrecht als prozessualer Einwand gegen ein Schiedsverfahren	65
a) Objektive Schiedsfähigkeit kartellrechtlicher Streitigkeiten	67
aa) Verhältnis zwischen objektiver Schiedsfähigkeit und <i>ordre public</i>	67
bb) Anerkennung der objektiven Schiedsfähigkeit von Kartellrechtsstreitigkeiten	72
cc) Einschränkung der objektiven Schiedsfähigkeit zur Herstellung von Kartellrechtskonformität	75
b) Nichtigkeit der Schiedsvereinbarung in einem Kartellrechtsstreit	78
aa) Schiedsklauseln in kartellrechtswidrigen Verträgen	80
bb) Wegen eines Kartellrechtsverstoßes nichtige Schiedsvereinbarungen	82
cc) Schiedsvereinbarungen, die die Kartellrechtsdurchsetzung behindern	88
(1) <i>Effective vindication doctrine</i>	88
(2) <i>Effet utile</i>	90
(3) Drohende Verfahrenzersplitterung – Der Fall <i>Labinal/Mors</i>	93
dd) <i>Prima-facie</i> -Überprüfung der Schiedsvereinbarung auf ihre Nichtigkeit	96
ee) Zwischenergebnis	97
c) Erstreckung der Schiedsvereinbarung auf kartellrechtliche Sachverhalte	98
aa) Beispiele aus der Rechtsprechung	102
bb) Unterschiede zwischen Gerichtsstands- und Schiedsvereinbarungen	105
cc) <i>Treble damages</i>	106
dd) Absichtlicher Ausschluss kartellrechtlicher Ansprüche	108
4. Kartellrecht als materielles Recht im Schiedsverfahren	109
a) Abwehrmittel gegen erhobenen Anspruch (defensiver Einsatz)	109
b) Begründung eines eigenen Anspruchs (offensiver Einsatz)	112

c) <i>Ex officio</i> -Anwendung des Schiedsgerichts	114
aa) Anwendungsrecht des Schiedsgerichts gegen den Willen der Parteien	115
(1) Bestehen und Rechtsgrundlage eines Anwendungsrechts	115
(2) Anwendungsrecht und <i>ne-ultra-petita</i> -Grundsatz	118
(3) Anwendungsrecht von Kartellrechtsnormen außerhalb der <i>lex causae</i>	121
(4) Zwischenergebnis	127
bb) Anwendungspflicht des Schiedsgerichts	128
(1) Bestehen einer Anwendungspflicht	128
a) Der Fall <i>Eco Swiss</i> und die Anwendungspflicht	129
b) Mögliche Rechtsgrundlagen der Anwendungspflicht	132
(2) Reichweite der Anwendungspflicht	136
(3) Folgen der Verletzung der Anwendungspflicht	140
cc) Ergebnis	144
5. Kartellrecht als Anerkennungs- und Vollstreckungshindernis eines Schiedsspruchs	145
 Zweites Kapitel: Der kartellrechtliche ordre public in der Schiedsgerichtsbarkeit	147
I. Der kartellrechtliche ordre public in der Schiedsgerichtsbarkeit und mögliche Formen seines Auftretens	147
1. Der Begriff des kartellrechtlichen ordre public	147
2. Quellen des kartellrechtlichen ordre public	149
a) Rechtsnormen	149
b) <i>Soft law</i>	151
3. Verschiedene Formen des Auftretens des kartellrechtlichen ordre public	155
a) Kartellrechtliche Eingriffsnorm als vorkollisionsrechtlicher ordre public	156
aa) Das Verhältnis von ordre public und Eingriffsnorm	156
bb) Kartellrechtsnormen als Eingriffsnormen	159
cc) Konflikte zwischen kartellrechtlichen Eingriffsnormen und kartellrechtlichem ordre public	160
b) Kartellrechtlicher ordre public als kollisionsrechtlicher ordre public	161

c) Kartellrechtlicher ordre public als verfahrensrechtlicher ordre public	162
aa) <i>Manifest disregard of the law</i>	162
bb) Nichtbeachtung der <i>res-judicata</i> -Wirkung	165
cc) Abgrenzung zum materiellrechtlichen ordre public	167
d) Kartellrechtlicher ordre public als materiellrechtlicher ordre public	168
aa) Ansätze zur Bestimmung einer kartellrechtlichen ordre-public-Norm	169
(1) Ansätze in Literatur und Rechtsprechung	170
(2) Eigener Handlungsvorschlag	173
bb) Materielle Normen des kartellrechtlichen ordre public	176
(1) Kartellverbot	176
(2) Missbrauchsverbot	178
(3) Fusionskontrolle	179
(4) Sonstige Kartellrechtsnormen	180
cc) Zwischenergebnis	181
e) Kartellrechtlicher ordre public als anerkennungsrechtlicher ordre public	182
f) Weitere abzugrenzende ordre-public-Begriffe	183
aa) Ordre public interne und ordre public international	183
bb) Ordre public international und ordre public transnational	187
cc) Weitere Untergruppen in der französischsprachigen Literatur	187
g) Zwischenergebnis	188
II. Verschiedene örtliche kartellrechtliche ordres publics	188
1. Nationale ordres publics	189
a) Ordre public des Vollstreckungsorts	189
b) Ordre public des Schiedsorts	190
c) Ordre public eines dritten Staates	190
aa) Fremdes Kartellrecht im eigenen ordre public: Der Fall <i>Terra Armata</i>	192
bb) Maßstäbe für die Berücksichtigung fremden Kartellrechts im eigenen ordre public	195
2. Supra- und transnationaler ordre public	197
a) Europäischer ordre public	198
b) Transnationaler ordre public	202
aa) Vorkommen	203

bb) Funktion	206
cc) Quellen	210
dd) „Weltkartellrecht“ – Inhalt eines kartellrechtlichen ordre public transnational	213
ee) Nutzbarmachen zur Rechtsvereinheitlichung	219
<b>III. Konflikte mehrerer betroffener kartellrechtlicher ordres publics</b>	<b>223</b>
1. Horizontale Konflikte mehrerer räumlicher ordres publics	224
a) Konflikt mehrerer ordres publics nach Art. V Nr. 2 lit. b NYC	224
b) Konflikt von ordres publics bei einem im Ursprungsstaat aufgehobenen Schiedsspruch	227
c) Lösungsansätze	230
2. Vertikaler Konflikt mehrerer Ebenen des ordre public	233
3. Temporaler Konflikt zeitlich betroffener ordres publics	235
<b>Drittes Kapitel: Gerichtliche Überprüfung von Schiedssprüchen auf eine Verletzung des kartellrechtlichen ordre public</b>	<b>237</b>
I. Grundsätze der gerichtlichen Kontrolle	239
1. <i>Pro-enforcement bias</i>	239
2. <i>Non-révision au fond</i>	240
a) Der Fall <i>Eiskonfekt</i>	241
b) Der Fall <i>SNF/Cytec</i>	241
c) <i>Non-révision au fond</i> und ordre-public-Kontrolle	246
II. Kontrolldichte	247
1. Gegenstand der gerichtlichen Überprüfung (Kontrollgegenstand)	249
a) Unbeschränkter Kontrollgegenstand	249
b) Beschränkter Kontrollgegenstand	251
aa) Abstufungen beschränkter rechtlicher und tatsächlicher Überprüfung	251
(1) Entwicklung der deutschen Rechtsprechung	252
(2) Entwicklung der französischen Rechtsprechung	254
bb) Beschränkungen der rechtlichen Überprüfung	257
(1) Beschränkt auf den Tenor des Schiedsspruchs	257
(2) Beschränkt auf das Ergebnis der Durchsetzung des Schiedsspruchs	258
a) Verurteilung einer Partei zu einer kartellrechtlich verbotenen Handlung	259

β) Verurteilung einer Partei zu einer wettbewerbsschädlichen und funktional wettbewerbswidrigen Handlung	260
γ) Verurteilung einer Partei auf Grundlage eines kartellrechtswidrigen Vertrags	260
(3) Zwischenergebnis	266
cc) Beschränkungen der tatsächlichen Überprüfung	267
(1) Überprüfung tatsächlicher Feststellungen	267
(2) Neuerhebung von Tatsachen	268
c) Variabler Kontrollgegenstand	269
2. Maßstab der gerichtlichen Überprüfung (Kontrollmaßstab)	273
a) Maximaler Kontrollmaßstab ( <i>maximalist approach</i> )	274
b) Minimaler Kontrollmaßstab ( <i>minimalist approach</i> )	277
aa) USA: Der Fall <i>Baxter/Abbott</i>	279
bb) Frankreich: „ <i>violation flagrante, effective et concrète</i> “	281
(1) Der Fall <i>Thalès/Euromissile</i>	282
(2) Rezeption in der internationalen Literatur	283
(3) Vereinbarkeit mit dem <i>effet utile</i> – Der Fall <i>Genentech</i>	284
(4) Folgeentwicklungen in der französischen Rechtsprechung	286
c) Vermittelnde Lösungen ( <i>middle way</i> )	288
d) Variabler Kontrollmaßstab	291
aa) Ansätze in Literatur und Rechtsprechung	291
bb) Eigener Ansatz für die Gestaltung eines variablen Kontrollmaßstabs	294
3. Sonstige Kontrollfaktoren und -beschränkungen	296
a) <i>Waiver</i>	296
b) Präklusion	299
c) Inlandsbezug	303
d) <i>De-minimis</i> -Schwelle	306
III. Einfluss von Parallelverfahren	307
1. Bindungswirkung wettbewerbsbehördlicher Entscheidungen für das staatliche Gericht	308
a) Rechtliche Bindungswirkung	308
b) Faktische Bindungswirkung	311
2. Bindungswirkung wettbewerbsbehördlicher Entscheidungen für das Schiedsgericht	311
a) Rechtliche Bindungswirkung	312
b) Faktische Bindungswirkung	314

3. Bindungswirkung eines Gerichtsurteils für das Schiedsgericht	318
4. Bindungswirkung eines Schiedsspruchs für die Entscheidung der Wettbewerbsbehörde	318
<b>IV. Gerichtliche Gestaltungsmöglichkeiten bei Verletzung des ordre public</b>	<b>320</b>
1. Verweigerung der Vollstreckbarerklärung	320
2. Vollständige und teilweise Nichtanerkennung	321
3. Rückverweisung an Schiedsgericht	321
a) Inländische Schiedssprüche	322
b) Ausländische Schiedssprüche	324
<b>Viertes Kapitel: Vermeidung eines Verstoßes gegen den kartellrechtlichen ordre public</b>	<b>327</b>
<b>I. Maßnahmen des Schiedsgerichts</b>	<b>327</b>
1. Zusammenarbeit mit Gerichten	328
2. Zusammenarbeit mit Wettbewerbsbehörden	329
a) Europäische Kommission	331
b) Nationale Wettbewerbsbehörden	337
3. Verfahrensgestaltung	338
a) Aussetzen des Verfahrens	339
b) Interne Überprüfung des Schiedsspruchs	340
4. Redaktion des Schiedsspruchs	342
<b>II. Maßnahmen der Parteien</b>	<b>344</b>
1. Wahl zwischen Schiedsgericht und staatlichem Gericht	344
a) Möglichkeiten der Sachverhaltsermittlung	345
b) Kartellrechtskompetenz von Schiedsgerichten	347
2. Wahl der Schiedsrichterinnen	349
3. Redaktion der Schiedsvereinbarung	351
<b>Schluss</b>	<b>355</b>
<b>I. Ergebnisse</b>	<b>355</b>
<b>II. Zusammenfassung</b>	<b>362</b>
<b>Annex – Schiedsrichterstudie</b>	<b>367</b>

<b>Quellenverzeichnis</b>	<b>371</b>
<b>Literatur</b>	<b>371</b>
<b>Rechtsprechung</b>	<b>403</b>
<b>Behördenentscheidungen</b>	<b>417</b>
<b>Weitere Materialien</b>	<b>418</b>
<b>Register</b>	<b>421</b>