

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXIX
Einleitung	1
I. Wirtschaft und Menschenrechte als Thema des Zivilrechts	1
II. Untersuchungsziel und -gegenstand	10
III. Methodik	13
IV. Gang der Untersuchung	16
1. Kapitel: Grundlagen – Ökonomie, Interessen der Akteure, Politik	19
I. Ökonomische Grundlagen	19
II. Interessen der relevanten Akteure	28
III. Politikwissenschaftliche Rahmung der Diskussion durch den <i>Policy Cycle</i>	38
IV. Zusammenfassung in Thesen	58
2. Kapitel: Phänomenologie der <i>Human Rights Litigation</i>	61
I. Gerichtsverfahren als Bestandteil des <i>Policy Cycle</i>	61
II. Beispiele aus der Gerichtspraxis	62
III. Systematisierung des <i>case law</i> der <i>Human Rights Litigation</i>	96
IV. Zusammenfassung in Thesen	101
3. Kapitel: Prozessrechtliche Herausforderungen	103
I. Internationale Zuständigkeit	103
II. Prozessfinanzierung und vorprozessuale Tatsachenermittlung	129
III. Zusammenfassung in Thesen	137

4. Kapitel: Kollisionsrechtliche Herausforderungen	139
I. Kollisionsrechtliche Interessenlage	139
II. Geltende Rechtslage	141
III. Zusammenfassung in Thesen	175
5. Kapitel: Haftungsrechtliche Herausforderungen	177
I. Einführung	177
II. Funktionale Systematisierung der Ansprüche	178
III. Der Liefervertrag mit dem ausländischen Zulieferer als Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter	178
IV. Haftung aus § 823 Abs. 1 BGB	181
V. Haftung aus § 823 Abs. 2 BGB	270
VI. Haftung aus § 831 BGB	273
VII. § 830 BGB: Anstiftung durch die oder Beihilfe der Mutter- oder Auftraggebergesellschaft zur Menschenrechtsverletzung der Tochtergesellschaft oder des Zulieferers	302
VIII. Haftung aus § 826 BGB	307
IX. Problem beim Nachweis unternehmensinterner Vorgänge (Einflussnahme)	312
X. Ergebnis: Dilemma für Unternehmen	317
XI. Zusammenfassung in Thesen	318
6. Kapitel: Herausforderungen der Verhaltenssteuerung	323
I. Einführung	323
II. Gesellschaftsrecht als verhaltenssteuerndes Element?	323
III. Mangelgewährleistungsrecht als verhaltenssteuerndes Element?	348
IV. Lauterkeitsrecht als verhaltenssteuerndes Element?	359
V. Zwischenergebnis zu den verhaltenssteuernden Elementen	372
VI. Die verhaltenssteuernden Elemente im Lichte der Ergebnisse des NAP-Monitorings 2019/2020	372
VII. Ergebnis für die Verhaltenssteuerung	377
VIII. Zusammenfassung in Thesen	378
7. Kapitel: Rechtspolitische Herausforderungen	381
I. Von der <i>Human Rights Litigation</i> zur <i>Human Rights Legislation</i>	381
II. Gestaltungsoptionen des Gesetzgebers	382
III. Nationale Lösung: SorgfaltspflichtenG-E als Grundlage	395
IV. Europäische Lösung: Ankündigung eines europäischen Rechtsakts	505
V. Globale Lösung: Völkerrechtlicher Vertrag am Horizont?	509

VI. Zivilrechtliche Haftung als Bestandteil der <i>Human Rights Legislation</i>	520
VII. Zusammenfassung in Thesen	523
 Gesamtergebnis in Thesen	529
 Anhang 1: SorgfaltspflichtenG-E	547
Anhang 2: Katalog der international anerkannten Menschenrechtsübereinkommen im Sinne von § 3 Nummer 1	557
Literaturverzeichnis	559
Sachverzeichnis	615

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXIX
Einleitung	1
I. Wirtschaft und Menschenrechte als Thema des Zivilrechts	1
1. Durchsetzungsdefizite im Völkerrecht	2
2. <i>UNGP</i> als <i>soft law</i> und Referenzdokument	4
3. Nationaler Aktionsplan „Wirtschaft und Menschenrechte“ (NAP) und europäische CSR-Richtlinie – Vorrang der Selbstregulierung?	5
4. Zivilrechtliche <i>Human Rights Litigation</i> als Motor der Entwicklung	6
5. Reformdiskussion	7
6. Forschungsstand	8
II. Untersuchungsziel und -gegenstand	10
1. Untersuchungsziel	10
2. Begriff der Menschenrechtsverletzung	10
3. Funktionale Systematisierung möglicher Ansprüche	11
4. Mutter- und Auftraggebergesellschaften als zentrale Akteure	12
5. Themenbegrenzung	12
III. Methodik	13
1. Menschenrechtsverantwortung im Zivilrecht	13
2. Rechtsvergleichung	14
3. <i>Policy Cycle</i> als Narrativ	16
IV. Gang der Untersuchung	16
1. Kapitel: Grundlagen – Ökonomie, Interessen der Akteure, Politik	19
I. Ökonomische Grundlagen	19
1. Ausgangspunkt: Globalisierung der Wirtschaft	19
2. Globale Märkte – Nationale Regelungsniveaus	23
3. <i>Governance Gaps</i> als Markt- und Staatsversagen	24

4. Zwischenergebnis zu den ökonomischen Grundlagen	27
II. Interessen der relevanten Akteure	28
1. Betroffene der Menschenrechtsverletzung	28
2. Tochtergesellschaft oder Zulieferer aus dem Gaststaat	29
3. Gaststaat	30
4. Mutter- oder Auftraggebergesellschaft aus dem Heimatstaat	33
5. Heimatstaat	35
6. Zwischenergebnis	37
III. Politikwissenschaftliche Rahmung der Diskussion durch den <i>Policy Cycle</i>	38
1. Konzept des <i>Policy Cycle</i>	38
a) Problematisierung	38
b) Agenda-Setting	39
c) Entscheidung	39
d) Die weiteren Schritte: Implementierung – Evaluation – Neubeginn	40
2. Anwendung des <i>Policy Cycle</i> auf den Bereich Wirtschaft und Menschenrechte	40
a) Problematisierung	40
b) Agenda-Setting	43
aa) Externe Initiierung	44
bb) Judikative Initiierung	46
cc) Interne Initiierung	48
dd) <i>Window of opportunity</i>	51
c) Entscheidung	54
d) Die weiteren Schritte: Implementierung – Evaluation – Neubeginn	56
3. Konsequenzen aus dem <i>Policy Cycle</i> für die weitere Untersuchung: Von der <i>Human Rights Litigation</i> zur <i>Human Rights Legislation</i>	57
IV. Zusammenfassung in Thesen	58
 2. Kapitel: Phänomenologie der <i>Human Rights Litigation</i>	61
I. Gerichtsverfahren als Bestandteil des <i>Policy Cycle</i>	61
II. Beispiele aus der Gerichtspraxis	62
1. USA	62
a) Klagen auf Grundlage des Alien Tort Statute (ATS)	63
aa) Räumlicher Anwendungsbereich des ATS: <i>foreign cubed cases</i>	63
bb) ATS als Grundlage für ein <i>federal common law</i>	64
cc) Personelle Ausdehnung des Anwendungsbereichs auf Unternehmen: <i>Unocal</i> und <i>Kiobel</i>	65

(1) Haftung eines Unternehmens als Teilnehmer einer Menschenrechtsverletzung durch staatliche Akteure in <i>Unocal</i>	65
(2) Die <i>presumption against extraterritoriality: Kiobel</i>	66
(3) Keine Haftung ausländischer Unternehmen unter dem ATS nach <i>Jesner v Arab Bank</i>	67
b) Klagen auf Grundlage des Rechts des jeweiligen Bundesstaates	68
aa) <i>Forum non conveniens</i> in <i>Bhopal</i>	68
bb) Eigene Täterschaft in <i>Wal-Mart</i>	69
c) USA: Eingeschränkte Funktionsbedingungen der <i>Human Rights Litigation</i>	70
2. England	71
a) Die Anfänge der englischen <i>Human Rights Litigation</i> : <i>Connelly v RTZ Corp Plc</i>	71
b) Grenzüberschreitende Abfallentsorgung: <i>Trafigura</i>	72
c) Die nationale <i>Human Rights Litigation</i> in England	73
aa) Sorgfaltspflichten der Muttergesellschaft gegenüber Mitarbeitern der Tochtergesellschaft: <i>Chandler v Cape</i>	73
bb) Einschränkung in <i>Thompson v Redwick</i>	74
d) Die internationale <i>Human Rights Litigation</i> vor englischen Gerichten: Phänomen der Ankerbeklagten	75
aa) Englisches internationales Zuständigkeitsrecht: <i>Necessary and proper party gateway</i>	76
bb) <i>Vedanta v Lungowe</i>	77
(1) Bisherige instanzgerichtliche Entscheidungen	78
(2) Supreme Court-Entscheidung zur Zuständigkeit	80
cc) <i>Okpabi v Shell</i>	83
dd) <i>AAA v Unilever</i>	85
e) England: Gute Funktionsbedingungen für eine <i>Human Rights Litigation</i>	87
3. Niederlande – Die <i>Shell</i> -Saga	88
4. Frankreich	90
5. Deutschland	93
a) <i>KiK</i>	93
b) <i>RWE</i>	95
III. Systematisierung des <i>case law</i> der <i>Human Rights Litigation</i>	96
1. Systematisierung	96
a) Anspruchsteller	96
b) Anspruchsziel	96
c) Anspruchsgegner	97
d) Anspruchsgrundlage und anwendbares Recht	98

e) Klagen vor inländischen Gerichten: Mutter- und Auftraggebergesellschaften als Ankerbeklagte	98
2. Exemplarische Fallkonstellationen	99
a) Fall 1 – <i>Kiobel/Unocal</i> -Abwandlung	99
b) Fall 2 – <i>Bhopal</i> -Abwandlung	100
c) Fall 3 – <i>Shell</i> in Nigeria (Pipeline)-Abwandlung	100
d) Fall 4 – <i>KiK</i> -Abwandlung	100
IV. Zusammenfassung in Thesen	101
 3. Kapitel: Prozessrechtliche Herausforderungen	103
I. Internationale Zuständigkeit	103
1. Zulässigkeit von Klagen allein gegen die inländische Mutter- oder Auftraggebergesellschaft	104
2. Zulässigkeit von Ankerklagen	104
a) Gründe für eine Klage gegen Muttergesellschaft und drittstaatlichen Rechtsträger	104
aa) Parteiinteressen	105
bb) Gerichtsinteressen	106
cc) Staats- und Ordnungsinteressen	107
b) Gerichtsstände nach der Brüssel Ia-VO	108
aa) Vertrags- und Deliktsgerichtsstand	108
bb) Mehrparteien-Gerichtsstand	108
cc) Alternative Zuständigkeitskonzentrationen in der Brüssel Ia-VO?	111
(1) Europäischer Konzerngerichtsstand?	111
(2) Analoge Anwendung der Brüssel Ia-VO	113
dd) Zwischenergebnis zum europäischen Zuständigkeitsrecht	116
c) Gerichtsstände der ZPO	116
aa) §23 ZPO als national-autonomer Konzerngerichtsstand?	117
(1) Forderung gegen die inländische Gesellschaft als Inlandsvermögen	117
(2) Qualifizierter Inlandsbezug	120
bb) Autonomer Deliktsgerichtsstand des §32 ZPO	123
cc) Mehrparteiengerichtsstand in der ZPO	123
dd) Autonome Notzuständigkeit	126
(1) Unmöglichkeit oder Unzumutbarkeit effektiven Rechtsschutzes	127
(2) Hinreichender Inlandsbezug	128
(3) Notgerichtsstand als Lösung?	128
ee) Zwischenergebnis: Ankerklage nur bei autonomer Notzuständigkeit	129

II.	Prozessfinanzierung und vorprozessuale Tatsachenermittlung	129
1.	Prozesskostenhilfe als nur partielle Lösung des Problems der Prozessfinanzierung	130
2.	Probleme der Vorfinanzierung des <i>fact-finding</i>	132
3.	Kollektiver Rechtsschutz als Lösung?	134
a)	Schutz über Lauterkeitsrecht?	134
b)	Musterfeststellungsklage als Werkzeug für Menschenrechtsklagen	135
III.	Zusammenfassung in Thesen	137
 4. Kapitel: Kollisionsrechtliche Herausforderungen		139
I.	Kollisionsrechtliche Interessenlage	139
II.	Geltende Rechtslage	141
1.	Vertragsrechtliche Qualifikation	141
2.	Deliktsrechtliche Qualifikation	143
a)	Tatortprinzip	143
aa)	Grundlagen des Tatortprinzips	143
bb)	Anwendung des Tatortsprinzips in Menschenrechtsfällen	145
b)	Ausnahme bei gemeinsamem Aufenthalt	145
c)	Aktivierung der Ausweichklausel bei Menschenrechtsklagen?	146
aa)	Grundlagen der Ausweichklausel	146
bb)	Fallmaterial zur Ausweichklausel	148
	(1) <i>Winrow v Hemphill</i>	148
	(2) <i>Okpabi v Shell</i>	149
cc)	Umsetzung in Menschenrechtsklagen	150
(1)	Akzessorische Anknüpfung an ein Vertragsverhältnis	150
(2)	Akzessorische Anknüpfung an das Gesellschaftsstatut der Mutter- oder Auftraggebergesellschaft	150
(3)	Anwendung der Ausweichklausel in Menschenrechtsklagen	151
(4)	Einseitiges Bestimmungsrecht aus Gründen des Opferschutzes?	152
(5)	Ablehnung der Aktivierung der Ausweichklausel in Menschenrechtsklagen	153
(6)	Zwischenergebnis: Keine Anwendung der Ausweichklausel	156
d)	Nachträgliche Rechtswahl	156
e)	Umweltdelikte des Art. 7 Rom II-VO	157
aa)	Umweltschädigung	158
bb)	Ersatzansprüche wegen Personen- oder Sachschäden, die selbst keine Umweltschäden sind	158

cc) Alternative Anknüpfung an das Recht am Handlungsort	158
(1) Grundsatz: Ort der Anlage	159
(2) Handlungsort bei konzern- oder lieferketten-dimensionalen Deliktsorganisationspflichten	159
(a) Ausklammerung von Vorbereitungshandlungen	160
(b) Handlungsort ist abhängig vom Pflichtinhalt . .	160
(c) Handlungsort = Verwaltungssitz der Inlandsgesellschaft	162
(d) Zwischenergebnis zum Handlungsort	162
dd) Analoge Anwendung auf Menschenrechtsklagen?	163
ee) Zwischenergebnis: Anwendung deutschen Rechts allenfalls bei Umweltbezug	164
f) Ordre public	164
aa) Ergebniskontrolle: Unvereinbarkeit mit inländischen Gerechtigkeitsvorstellungen	165
(1) Hohe Anforderungen	165
(2) Haftungslücke im Auslandsrecht	166
(3) Problem des unbestimmten Prüfungsmaßstabs . . .	167
(4) Zwischenergebnis zu Ergebniskontrolle	168
bb) Konkrete Inlandsbeziehung	168
cc) Zwischenergebnis zum ordre public	169
g) Verkehrspflichten als Sicherheits- und Verhaltensregeln i.S.v. Art. 17 Rom II-VO?	170
aa) Sicherheits- und Verhaltensregeln und Handlungsort . .	170
bb) Rechtsfolge: faktisch und soweit angemessen berücksichtigen	172
cc) Ergebnis zu Art. 17 Rom II-VO	174
3. Ergebnis: Anwendung von Auslandsrecht – Ausnahme bei Umweltklagen	174
III. Zusammenfassung in Thesen	175
5. Kapitel: Haftungsrechtliche Herausforderungen	177
I. Einführung	177
II. Funktionale Systematisierung der Ansprüche	178
III. Der Liefervertrag mit dem ausländischen Zulieferer als Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter	178
IV. Haftung aus § 823 Abs. 1 BGB	181
1. Verletzung von Rechten und Rechtsgütern i.S.v. § 823 Abs. 1 BGB	181
a) Beispiele	182
b) Die Rechtsgüter und Rechte des § 823 Abs. 1 BGB	183
c) Das sonstige Recht als Öffnungsklausel	183

d) Parallele zu den Grundrechten?	186
e) Stand der Diskussion	186
f) Menschenrechte als sonstige Rechte?	187
aa) Voraussetzungen für die Annahme von Menschenrechten als sonstige Rechte	188
(1) Innerstaatliche Geltung	189
(a) Art. 25 GG – Allgemeine Regeln des Völkerrechts	190
(b) Art. 59 Abs. 2 GG – Völkervertragsrecht	191
(2) Unmittelbare Anwendung – <i>self-executing</i> Normen	192
(3) Einräumen eines subjektiven Rechts	194
(4) Einräumen dieses subjektiven Rechts gegenüber Privaten	195
(5) Sind die Kriterien des sonstigen Rechts i.S.v. § 823 Abs. 1 BGB erfüllt?	198
bb) Anwendung auf konkrete Menschenrechtsnormen	198
(1) EMRK	199
(a) Keine Bindung Privater an die EMRK	200
(b) Extraterritoriale Anwendung der EMRK	201
(c) Verknüpfung der Extraterritorialität mit der Bindung Privater durch die EMRK	204
(d) Ergebnis zur EMRK	204
(2) Menschenrechtsschutz der Vereinten Nationen	205
(a) Zivilpakt und Sozialpakt	205
(b) ILO-Übereinkommen	210
(3) Völkergewohnheitsrecht	212
(a) AEMR	212
(b) <i>Ius cogens</i>	213
cc) Zwischenergebnis: Keine Bindung der Unternehmen an die Menschenrechte	219
g) Sonderfall: Umweltgüter	220
h) Kontrollüberlegungen	222
aa) Keine Rechtsfortbildung wie bei der Entwicklung des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts	222
(1) Die Entwicklung des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts	222
(2) Übertragbarkeit der Erwägungen zum Allgemeinen Persönlichkeitsrecht	224
bb) Die Bedeutung der Menschenrechte in der zivilrechtlichen <i>Human Rights Litigation</i>	227
i) Ergebnis und Lösung der Beispiele Fälle	227
2. Mutter- oder Auftraggebergesellschaft als Adressatin von rechtsträgerübergreifenden Verkehrspflichten	229

a) Funktion der Verkehrspflichten	229
b) Wertungskriterien zur Ermittlung von Verkehrspflichten	231
aa) Gefahrerhöhung	232
bb) Gefahrbeherrschung	232
cc) Vorteilsziehung	232
dd) Schutz des Vertrauens des Rechtsverkehrs	235
ee) Bewegliches System als methodische Grundlage für die Entwicklung von rechtsträgerübergreifenden Verkehrspflichten	235
c) Verkehrspflichten von Muttergesellschaften in Konzern-Konstellationen	236
aa) Grundregel: Vertrauensgrundsatz	236
bb) Trennungsprinzip als gesetzliche Wertung des Gesellschaftsrechts	237
(1) Inhalt des Trennungsprinzips und Konflikt mit dem Präventionsprinzip des Deliktsrechts	237
(2) Ökonomische Ratio des Trennungsprinzips und des Grundsatzes der beschränkten Haftung – auch im Konzern?	238
(3) Versagen der Ratio bei Einflussnahme	241
cc) Spiegelung der Ergebnisse nach den Wertungskriterien für Verkehrspflichten	243
(1) Schaffung einer Gefahrenquelle	243
(2) Steuerung einer Gefahrenquelle	244
(a) Delegation eigener Aufgaben	245
(b) Ansichziehen von Aufgaben der Tochtergesellschaft durch die Mutter	245
(3) Differenzierung zwischen Einflussnahmemöglichkeit und tatsächlich ausgeübter Einflussnahme	246
(4) Ausnahme: Tatsächlich ausgeübte Einflussnahme auf die konkrete Gefahrenquelle	248
(a) Unselbständige Betriebsabteilung	248
(b) Konkrete Weisung im Risikomanagement	249
(c) Vorgaben in der Produktion	250
(d) Übernahme des Risikomanagements durch Muttergesellschaft	250
(e) Öffentliche Äußerungen der Muttergesellschaft	252
(f) Problemfall: Kenntnis ohne tatsächliche Einflussnahme	255
dd) Kontrollüberlegung: Kein Vorrang gesellschaftsrechtlicher Regelungen in Konzern-Konstellationen?	257
(1) Kein zwingender Vorrang des Konzernrechts	257

(2) Kein Vorrang der Existenzvernichtungshaftung und der Regeln zum faktischen Geschäftsführer	259
(3) Zwischenergebnis: Kein Vorrang gesellschaftsrechtlicher Regelungen in Konzern-Konstellationen	260
ee) Zwischenergebnis: Verkehrspflichten in Konzern-Konstellationen als Ausnahme	260
d) Verkehrspflichten von Auftraggebergesellschaften in Zulieferer-Konstellationen	260
aa) Abgleich mit den Lösungen der Rechtsprechung	262
(1) Rechtsprechung zum Reisevertragsrecht	262
(2) Abfallerzeuger-Rechtsprechung	263
bb) Zwischenergebnis für Zulieferer-Konstellationen	264
e) Keine Konkretisierung der Verkehrspflichten durch <i>UNGP</i>	264
f) Folgebetrachtung: Ohne Einfluss keine Haftung	268
g) Ergebnis: Zurechnungsgründe für Verkehrspflichten	269
3. Ergebnis für § 823 Abs. 1 BGB	269
V. Haftung aus § 823 Abs. 2 BGB	270
1. Menschenrechte als Schutzgesetze?	270
2. Keine Lösung der Zurechnungsproblematik über § 823 Abs. 2 BGB	272
VI. Haftung aus § 831 BGB	273
1. Verrichtungsgehilfe – Weisungsabhängigkeit und organisatorische Eingliederung	273
a) Juristische Person als Verrichtungsgehilfe	275
b) Tochtergesellschaft als Verrichtungsgehilfe	277
aa) BGH-Rechtsprechung zur Verrichtungsgehilfeneigenschaft zwischen Konzerngesellschaften	278
(1) Rätselheft-Entscheidung zur Tochtergesellschaft als Verrichtungsgehilfin	278
(2) Untermieter-Entscheidung zur Schwestergesellschaft als Verrichtungsgehilfin	279
(3) Warentermin-Entscheidung zum selbständigen Unternehmen als Verrichtungsgehilfe	280
(4) Zusammenfassung der BGH-Rechtsprechung	281
bb) Bedeutung in Menschenrechtsklagen	282
cc) Stellungnahme: Sind Tochtergesellschaften Verrichtungsgehilfen?	282
(1) Keine generelle Ablehnung der Verrichtungsgehilfeneigenschaft von Tochtergesellschaften	283
(2) Differenzierung nach Art der Konzernierung?	285
(3) Bildung von Fallgruppen unter Zuhilfenahme des englischen Rechts: <i>Vedanta v Lungowe</i>	289

(4) IPR-Problematik auf Ebene des Sachrechts: Vorfrage	291
c) Zwischenergebnis: Relevanz der tatsächlichen Verhältnisse	292
d) Zulieferer als Verrichtungsgehilfe	293
2. Keine Hürde? – „in Ausführung der Verrichtung“	294
3. Exkulpationsmöglichkeit: Der dezentralisierte Entlastungsbeweis	295
4. Wertungsgerechtigkeit der beiden Elemente des Verrichtungsgehilfen im Konzern	298
5. Verhältnis von § 823 Abs. 1 und § 831 BGB	299
6. Ergebnis für § 831 BGB	301
VII. § 830 BGB: Anstiftung durch die oder Beihilfe der Mutter- oder Auftraggebergesellschaft zur Menschenrechtsverletzung der Tochtergesellschaft oder des Zulieferers	302
1. Mittäterschaft gemäß § 830 Abs. 1 S. 1 BGB	302
2. Anstiftung	304
3. Beihilfe	304
4. Ergebnis: Kenntnis der Umstände als Beihilfe	307
VIII. Haftung aus § 826 BGB	307
1. Voraussetzungen für einen Anspruch aus § 826 BGB	307
a) Zufügung eines Schadens	308
b) Sittenwidrigkeit der Schädigung	308
c) Schädigungsvorsatz	310
2. Ergebnis für § 826 BGB	312
IX. Problem beim Nachweis unternehmensinterner Vorgänge (Einflussnahme)	312
1. Kriterien für die Verteilung der Beweislast	313
2. Alternative: Sekundäre Darlegungslast	314
3. Ergebnis zum Nachweis unternehmensinterner Vorgänge	316
X. Ergebnis: Dilemma für Unternehmen	317
XI. Zusammenfassung in Thesen	318
 6. Kapitel: Herausforderungen der Verhaltenssteuerung	323
I. Einführung	323
II. Gesellschaftsrecht als verhaltenssteuerndes Element?	323
1. <i>Human Rights Compliance</i>	324
a) Dogmatischer Ausgangspunkt	324
aa) Grundlagen	324
bb) Durchsetzung im Konzern	326
cc) Kollisionsrechtliche Einordnung	328
b) Leitentscheidung <i>Siemens/Neubürger</i>	329
aa) Urteil des LG München I	329

bb) Kritik an der Entscheidung	331
cc) Konzerndimensionale und grenzüberschreitende Pflicht	332
c) Übertragung auf menschenrechtswidriges Verhalten	332
aa) Parallelen zwischen Korruptions- und Menschenrechtssachverhalten?	332
bb) Herausforderungen bei der Aktivierung	333
(1) Binnenpflicht	334
(2) Schaden der Gesellschaft als <i>conditio sine qua non</i> .	334
(3) Weitere Hindernisse	336
d) Konzernlegalitätshaftung als Außenhaftung?	337
aa) Anhaltspunkte für eine Außenhaftung	337
bb) Berücksichtigung der kollisionsrechtlichen Implikationen	339
cc) Ablehnung der Extension der Konzernlegalitätshaftung	340
2. Verhaltenssteuerung durch <i>Reputational Governance</i>	340
a) Ökonomische Grundlagen der Reputation	341
b) Bedeutung der Reputation als Durchsetzungsinstrument für <i>Human Rights Compliance</i> ?	341
c) CSR-Erwägungen als Bestandteil des <i>Business Judgment</i> . .	343
aa) Unternehmerische Entscheidung	343
bb) Handeln zum Wohle der Gesellschaft auf angemessener Informationsgrundlage	344
d) Marktbasierte Pflicht zum Reputationsmanagement	345
3. Deklarationshaftung wegen fehlerhafter nichtfinanzieller Erklärung	346
4. Zwischenergebnis zum Gesellschaftsrecht: Dynamisierung der Vorstandspflichten	348
III. Mangelgewährleistungsrecht als verhaltenssteuerndes Element? .	348
1. Produktionsbedingungen als Teil einer Beschaffenheitsvereinbarung	348
a) Beispieldurchfall zum Mangelgewährleistungsrecht	348
b) Unwahre Siegelangaben	349
aa) Begriff der Beschaffenheit	349
bb) Irrelevanz des Abschlusses einer Beschaffenheitsvereinbarung	353
c) Die nichtfinanzielle Erklärung als öffentliche Äußerung . .	355
d) Ethische Standards als konkludente Beschaffenheitsvereinbarung?	357
2. Rechtsfolgen: Mängelrechte	357
3. Vorteil im IPR: Anwendbarkeit deutschen Rechts	358
4. Zwischenergebnis zum Kaufmangelgewährleistungsrecht . . .	358
IV. Lauterkeitsrecht als verhaltenssteuerndes Element?	359
1. Anspruchsvoraussetzungen nach dem UWG	359

a) Sonstige Anspruchsvoraussetzungen	359
b) Geschäftliche Handlung	360
c) Unlauterkeit des Handelns des Unternehmens	360
aa) Verstoß gegen die <i>Black List</i> des § 3 Abs. 3 i. V. m. Anhang UWG	360
bb) Verstoß gegen § 5 Abs. 1 UWG	362
(1) Unwahre Angaben	363
(2) Angabe über Verfahren der Herstellung	363
(3) Angabe über Einhaltung eines Verhaltenskodex	363
(4) Irreführung	364
cc) Rechtsbruch gemäß § 3a UWG	368
dd) Verstoß gegen die Generalklausel des § 3 Abs. 2 UWG	369
2. Praxisfälle vor deutschen Instanzgerichten	369
3. Vorteil im IPR: Anwendbarkeit deutschen Rechts	370
4. Zwischenergebnis zum Lauterkeitsrecht	371
V. Zwischenergebnis zu den verhaltenssteuernden Elementen	372
VI. Die verhaltenssteuernden Elemente im Lichte der Ergebnisse des NAP-Monitorings 2019/2020	372
1. Gründe für die Selbstregulierung	373
2. Das Konzept der Privatrechtsgesellschaft als dogmatisches Fundament für die Selbstregulierung	374
3. Ergebnis des NAP-Monitorings	375
VII. Ergebnis für die Verhaltenssteuerung	377
VIII. Zusammenfassung in Thesen	378
 7. Kapitel: Rechtspolitische Herausforderungen	381
I. Von der <i>Human Rights Litigation</i> zur <i>Human Rights Legislation</i>	381
II. Gestaltungsoptionen des Gesetzgebers	382
1. Das Berichts-/Transparenzmodell	383
a) Sachrecht	383
aa) <i>UK Modern Slavery Act</i>	383
bb) <i>Wet Zorgplicht Kinderarbeit</i>	384
b) Kollisionsrechtliche Qualifikation	386
2. Das Kombinationsmodell aus Transparenz und Haftung	386
a) Sachrecht	386
aa) Frankreich	386
bb) Schweiz	388
b) Kollisionsrechtliche Qualifikation	391
aa) Frankreich	391
bb) Schweiz	393
3. Vorschlag eines SorgfaltspflichtenG-E	394

III.	Nationale Lösung: Sorgfaltspflichten G-E als Grundlage	395
1.	Grundaussage: Anknüpfung an bestehende Strukturen	396
2.	Bausteine einer Neuregelung im Sachrecht	396
a)	Bausteine einer nationalen Neuregelung	397
aa)	Personeller Anwendungsbereich	397
bb)	Eigenes Fehlverhalten der Mutter- oder Auftraggebergesellschaft	399
cc)	Inhalt der Sorgfaltspflicht	402
(1)	Pflicht zur Risikoanalyse	402
(2)	Pflicht zu Folgemaßnahmen: Prävention und Abhilfe	407
(a)	Überwachungs- und Kontrollpflicht	408
(b)	Pflicht zur Abhilfe	411
(3)	Berichtspflicht	411
(4)	Bloße Bemühenspflicht – <i>knowing and showing</i>	412
dd)	Reichweite der Sorgfaltspflicht: Erfassung der gesamten Lieferkette?	413
(1)	Frankreich und die Schweizer Gegenvorschlag zur Konzernverantwortungsinitiative als Vorbilder?	414
(2)	Verpflichtung für das Handeln von Lieferanten am Ende der Lieferkette?	415
ee)	Rechtsfolgen der Verletzung der Sorgfaltspflichten	417
(1)	Rechtsfolgentrias: Bußgeld, Haftung und vergaberechtliche Sanktionen	417
(2)	Bußgelder und Ausschluss von öffentlichen Aufträgen bei Verletzung der Transparenzpflichten als Teil des <i>smart mix</i>	418
(3)	Gestaffelte Einführung von Bußgeldern, vergaberechtlichen Sanktionen und Haftungsregeln	420
b)	Haftungsrecht als zentraler zivilrechtlicher Baustein	421
aa)	Haftungsbewehrung der Verletzung der Sorgfaltspflicht nur in Konzern-Konstellationen	421
(1)	Tatsächliche Einflussnahme oder Einflussnahmemöglichkeit?	422
(2)	Lösung in der französischen <i>loi de vigilance</i>	423
(3)	Lösung in dem Schweizer indirekten Gegenentwurf	424
(4)	Vorschlag für eine nationale Lösung	426
(5)	Zwischenergebnis	427
bb)	Beschränkung der Haftung auf bestimmte geschützte Rechte und Rechtsgüter und Definition der Menschenrechte	428
cc)	Verteilung der Beweislast	432

(1) Rechtsvergleichende Umschau zur Verteilung der Beweislast in Menschenrechtsklagen	432
(2) Argumente gegen eine Umkehr der Beweislast	434
(3) Vorschlag: Übliche Verteilung der Beweislast – Entlastungsmöglichkeit durch <i>safe harbor</i> -Regelung	435
dd) Absicherung durch eine Binnenhaftung der Geschäftsleitung gegenüber der Gesellschaft	437
ee) Einschränkungen der Haftung auf Ebene des Prozessrechts	437
(1) Subsidiaritätsklausel	437
(2) Obligatorisches Schlichtungsverfahren vor der NKS	440
c) Konkreter Lösungsvorschlag in Bezug auf das Zivilrecht	441
d) Zivilrechtliche Haftung als Teil eines <i>smart mix</i>	442
3. Die Eingriffsnorm als Baustein einer Neuregelung	
im Kollisionsrecht	445
a) Eingriffsnormen im System des heutigen IPR	446
aa) Die klassische Anknüpfungsdogmatik: Allseitigkeit, Abstraktheit, Neutralität	446
bb) Eingriffsnormen als Ausnahme	447
cc) Zunehmende Tendenz: Materialisierung und Unilateralisierung des IPR	448
dd) Trend: Zunahme der Eingriffsnormen	448
ee) Eingriffsnorm als Mittel der Wahl bei Unzulänglichkeit der Haftung	450
b) Voraussetzungen einer Eingriffsnorm gemäß Art. 16	
Rom II-VO	450
aa) Auslegungsgleichlauf von Art. 16 Rom II-VO und Art. 9	
Rom I-VO	450
bb) Voraussetzungen der Eingriffsnorm, Art. 9 Abs. 1	
Rom I-VO	451
(1) International zwingender Charakter	452
(a) Kriterien des EuGH	452
(b) Eine Neuregelung im Stil des SorgfaltspflichtenG-E als Eingriffsnorm?	453
(c) Eingriffsnormcharakter bei öffentlich-rechtlichen Durchsetzungsmechanismen	454
(d) Private Zwecksetzung steht Eingriffsnorm nicht entgegen	455
(e) Kontrolle durch den EuGH	456
(2) Hinreichend starker Inlandsbezug	457
(a) Persönlicher Inlandsbezug	458
(b) Räumlicher Inlandsbezug	459

(3) Keine Eingriffsnorm mit extraterritorialer Wirkung?	459
cc) Rechtsfolgen der Eingriffsnorm	460
c) Vorgaben des Unionsprimärrechts: Niederlassungsfreiheit	461
aa) Zweistufige Prüfung: Kollisionsrecht und EU-Recht	461
bb) Erstreckung auf EU-Auslandsgesellschaften	461
cc) Anwendungsbereich der Niederlassungsfreiheit – Tätigkeitsausübungsregel als Ausnahme vom Anwendungsbereich	461
dd) Eingriff in den Schutzbereich der Niederlassungsfreiheit	463
(1) Keine Diskriminierung	463
(2) Beschränkung	463
ee) Rechtfertigung eines möglichen Eingriffs	464
(1) Schutz vor Menschenrechtsverletzungen als zwingender Grund des Allgemeininteresses	464
(2) Geeignetheit	465
(3) Erforderlichkeit	465
(4) Angemessenheit	466
ff) Zwischenergebnis zur Niederlassungsfreiheit	466
gg) Drittstaaten-Gesellschaften	466
d) Ausgestaltung als „Eingriffsnorm“: Große oder kleine Lösung?	467
aa) Reform der Rom II-VO nicht absehbar	467
bb) Rechtsvergleichende Umschau	468
(1) Die französische <i>loi de vigilance</i> als Vorbild?	468
(2) Die Schweizer Konzernverantwortungsinitiative als Vorbild?	469
(3) Lehren aus der Rechtsvergleichung	471
cc) Große Lösung: Eingriffsnorm umfasst Sorgfaltspflicht und Haftungsanspruch	472
dd) Kleine Lösung: <i>Eingriffsnorm</i> umfasst nur Sorgfaltspflicht	472
e) Vergleichende Bewertung der großen und kleinen Lösung	473
aa) Rechtmäßigkeit	473
(1) Europäisches Primärrecht: AEUV	473
(2) Europäisches Sekundärrrecht: Rom II-VO	475
(3) Allgemeine Prinzipien des Internationalen Privatrechts	476
(a) Die kleine Lösung als „kleinere“ Ausnahme von der Grundanknüpfung	476
(b) Aber: Die kleine Lösung führt zu einer aufgedrängten Kombination des Deliktsstatuts mit dem Eingriffsstatut	477

(c) Internationaler Entscheidungseinklang	477
(d) Rechtssicherheit	477
(4) Kohärenz auf Sachrechtsebene	478
(a) Implantierung der Sorgfaltspflicht in das ausländische Deliktsstatut (kleine Lösung)	478
(b) Implantierung in das französische Recht	480
(c) Implantierung in das englische Recht	481
bb) Zweckmäßigkeit: Praktische Umsetzung auf Kollisions- und Sachrechtsebene	484
(1) Gleichlauf von zuständigem Gericht und anwendbarem Recht	484
(2) Komplexität der Haftungsvoraussetzungen	485
cc) Zusammenfassung der vergleichenden Betrachtung	485
4. Reform im Prozessrecht als Baustein einer Neuregelung	487
a) Kein Reformwille ersichtlich trotz interner Initiierung	487
b) Empfehlungen der Studie des Europäischen Parlaments aus dem Jahr 2019 und der GEDIP-Gruppe	488
c) Rechtvergleichende Umschau	489
aa) Italien	489
bb) Niederlande	490
cc) England	490
dd) Zwischenergebnis	492
d) Wechselwirkungen mit einer materiell-rechtlichen Neuregelung	493
5. Vereinbarkeit einer gesetzlichen Neuregelung i.S.d. SorgfaltspflichtenG-E mit höherrangigem Recht	494
a) Vereinbarkeit mit dem Völkerrecht – Entterritorialisierung?	494
aa) Souveränitätsprinzip als Schranke für extraterritoriale Regulierung	494
bb) Hinreichende sachliche Anknüpfungspunkte	495
cc) Ausnahme: <i>domaine réservé</i> der Gaststaaten	496
b) Vereinbarkeit mit dem Unionsrecht	497
aa) Gesetzgebungskompetenz	497
bb) Grundfreiheiten – Kapitalverkehrsfreiheit	499
cc) Ergebnis zum Unionsrecht	500
c) Verfassungskonformität einer Neuregelung i.S.d. SorgfaltspflichtenG-E	500
aa) Gesetzgebungskompetenz	500
bb) Vereinbarkeit mit den Grundrechten	501
cc) Verstoß gegen das Übermaßverbot im Fall einer Haftung für die gesamte Lieferkette	503

(1) Bisherige Diskussion um das Übermaßverbot im Deliktsrecht	503
(2) Übertragbarkeit der bisherigen Diskussion?	504
(3) Prüfung der Verhältnismäßigkeit	504
d) Zwischenergebnis zum höherrangigen Recht	505
IV. Europäische Lösung: Ankündigung eines europäischen Rechtsakts	505
1. Vorschläge der Studie des Europäischen Parlaments aus dem Jahr 2019	506
2. Vorschläge der Studie der Europäischen Kommission aus dem Jahr 2020 und Ankündigung eines Entwurfs für einen europäischen Rechtsakt	506
3. Bewertung einer europäischen Lösung	508
V. Globale Lösung: Völkerrechtlicher Vertrag am Horizont?	509
1. Völkerrechtlicher Kontext: Normierung staatlicher Pflichten	510
2. Wichtige Regelungen aus Sicht des Zivilrechts	511
a) Definition der Menschenrechte	511
b) Due Diligence	512
c) Haftungsrecht	513
d) Internationales Zuständigkeitsrecht	515
e) Anwendbares Recht	516
f) Verjährung	517
g) Sonstige Regelungen	518
3. Fazit zum <i>draft treaty</i> aus Sicht des Zivilrechts	519
VI. Zivilrechtliche Haftung als Bestandteil der <i>Human Rights Legislation</i>	520
1. Vorschlag für eine Haftungsnorm	521
2. Vorschlag für eine Eingriffsnorm	522
3. Ideal eines globalen <i>level playing field</i>	522
VII. Zusammenfassung in Thesen	523
 Gesamtergebnis in Thesen	529
 Anhang 1: SorgfaltspflichtenG-E	547
Anhang 2: Katalog der international anerkannten Menschenrechtsübereinkommen im Sinne von § 3 Nummer 1	557
Literaturverzeichnis	559
Sachverzeichnis	615