

Hans-Peter Jahnke

# Die verfassungsrechtlichen Rahmenbedingungen der Schiedsgerichtsbarkeit

Hans-Peter Jahnke

# **Die verfassungsrechtlichen Rahmenbedingungen der Schiedsgerichtsbarkeit**



Hans-Peter Jahnke

# **Die verfassungsrechtlichen Rahmenbedingungen der Schiedsgerichtsbarkeit**

Tectum Verlag

Hans-Peter Jahnke

Die verfassungsrechtlichen Rahmenbedingungen der Schiedsgerichtsbarkeit

© Tectum – ein Verlag in der Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2019

Zugl. Diss. Universität Hamburg 2018

ePDF 978-3-8288-7237-0

(Dieser Titel ist zugleich als gedrucktes Werk unter der ISBN

978-3-8288-4305-9 im Tectum Verlag erschienen.)

Alle Rechte vorbehalten

Besuchen Sie uns im Internet

[www.tectum-verlag.de](http://www.tectum-verlag.de)

### **Bibliografische Informationen der Deutschen Nationalbibliothek**

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation

in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Angaben

sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

## Danksagung

Die vorliegende Arbeit wäre ohne Unterstützung des Herrn Prof. Dr. Ivo Appel nicht entstanden. Herrn Prof. Dr. Appel danke ich für die Betreuung und die vielfältigen Anregungen und Hinweise, die die Anfertigung der vorliegenden Arbeit erst ermöglicht haben.

Ich danke auch Herrn Prof. Dr. Hans-Heinrich Trute für die Erstellung des Zweitgutachtens.

Herrn Prof. Dr. Armin Hatje danke ich für die Mitwirkung – neben den Herrn Prof. Dr. Appel und Herrn Prof. Dr. Trute - an der Disputation.

Hamburg, im Dezember 2018

Hans-Peter Jahnke



# Abkürzungsverzeichnis

AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der europäischen Union
AktG	Aktiengesetz
AnwBl	Anwaltsblatt
AöR	Archiv des öffentlichen Rechts
ArbGG	Arbeitsgerichtsgesetz
ArbRBL	Arbeitsrecht-Blatt
AuR	Arbeit und Recht
AWD	Außenwirtschaftsdienst des Betriebs-Beraters
BAG	Bundesarbeitsgericht
BAGE	Sammlung der Entscheidungen des Bundesarbeitsgerichts
BauR	Baurecht
BB	Betriebsberater
BGBI	Bundesgesetzblatt
BGHSt	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Strafsachen
BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen
BVerfGG	Bundesverfassungsgerichtsgesetz
BWNotz	Zeitschrift für das Notariat in Baden-Württemberg
CAS	Court of Arbitration for Sports
DB	Der Betrieb
DiRZ	Deutsche Richterzeitung
DIS	Deutsche Institution für Schiedsgerichtsbarkeit
DÖV	Die öffentliche Verwaltung
DVBl	Deutsches Verwaltungsblatt
EUV	Vertrag über die Europäische Union
EWIR	Entscheidungen zum Wirtschaftsrecht
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
GWB	Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen
HStR	Handbuch des Staatsrechts der Bundesrepublik Deutschland
ICSID	International Centre for Settlement of Investment Disputes
IPRAX	Praxis des Internationalen Privat- und Verfahrensrechts
Jus	Juristische Schulung



JZ	Juristenzeitung
KTS	Zeitschrift für Insolvenzrecht
MDR	Monatsschrift für deutsches Recht
NADA	Nationale Anti Doping Agentur
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NJW-RR	Neue Juristische Wohnschrift-Rechtsprechungs-Report
NVwZ	Zeitschrift für Verwaltungsrecht
OLGR	OLG-Report
RdA	Recht der Arbeit
RIW	Recht der internationalen Wirtschaft
RiWG	Richterwahlgesetz
SAE	Sammlung arbeitsrechtlicher Entscheidungen
SchiedsVZ	Zeitschrift für Schiedsverfahren
TVG	Tarifvertragsgesetz
Ufita	Zeitschrift Archiv für Urheber- und Medienrecht
UNCITRAL	United Nations Commission on International Trade Law
UNÜ	New Yorker UN-Übereinkommen über die Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Schiedssprüche (10.06.1958)
VBIBW	Verwaltungsblätter für Baden-Württemberg
VersR	Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadenrecht
VGG	Gesetz über die Wahrnehmung von Urheberrechten und verwandten Schutzrechten durch Verwertungsgesellschaften
VwGO	Verwaltungsgerichtsordnung
VwVfG	Verwaltungsverfahrensgesetz
WM	Wertpapiermitteilungen
WRV	Weimarer Reichsverfassung
ZUR	Zeitschrift für Umweltrecht

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einleitung</b> .....	1
<b>Kapitel 1 Die Bedeutung und Funktion einer Schiedsgerichtsbarkeit</b> .....	7
I.) Die Bedeutung und Funktion einer Schiedsgerichtsbarkeit .....	7
1.) Funktion, Erscheinungsformen und Bedeutung der Schiedsgerichtsbarkeit .....	7
a.) Handelsrechtliche Schiedsgerichte .....	7
b.) Sportschiedsgerichtsbarkeit .....	11
c.) Öffentlich-rechtliche Schiedsgerichte .....	12
d.) Kartellrechtliche Schiedsgerichte .....	13
e.) Vereins- und Verbandsschiedsgerichte .....	15
aa.) Vereins und Verbandsschiedsgerichte .....	15
bb.) Gesellschaftsrechtliche Schiedsgerichte (Beschlussmängelstreitigkeiten) .....	16
f.) Schiedsgerichte im Bereich des Patent- und Urheberrechts .....	18
g.) Schiedsgerichte in der DDR .....	19
h.) Abgrenzung von Schiedsgerichten (Schlichtungsstellen/ Schiedsgutachter) .....	19
2.) Vor- und Nachteile der Schiedsgerichtsbarkeit .....	20
a.) Vorteile der Schiedsgerichte .....	20
b.) Nachteile der Schiedsgerichtsbarkeit: .....	23
aa.) Ablehnung eines Schiedsrichters .....	24
bb.) UNCITAL-rules/DIS Schiedsgerichtsregeln 98 .....	29
<b>Kapitel 2 Die verfassungsrechtliche Zulässigkeit der Schiedsgerichtsbarkeit, insbesondere gemäß §§ 1025 ff ZPO</b> .....	33
I.) Das Argument der Privatautonomie .....	33
II.) Verfassungsmäßigkeit nach der Reform ab 01.01.1998. ....	34

1.) Art. 101 Abs. 1 S. 2 GG .....	43
a.) Wird durch ein Schiedsgericht der gesetzliche Richter entzogen? Die Bestimmung des gesetzlichen Richters.....	43
b.) Der Entzug des gesetzlichen Richters durch Schiedsgerichtsbarkeit?.....	46
aa.) Der Anspruch auf Justizgewährung aus Art. 101 Abs. 1, S. 2 GG.....	50
bb.) Das Verbot, nichtstaatliche Gerichte einzurichten.....	51
c.) Die mögliche Verletzung des Art. 101 Abs. 1, S. 2 GG durch die ad hoc und ad personam-Bestellung .....	52
aa.) Der Verzicht auf den gesetzlichen Richter .....	53
bb.) Zulässigkeit des Verzichts.....	54
2.) Art. 92 GG.....	56
a.) Ist Art. 92 GG ein staatliches Rechtsprechungsmonopol zu entnehmen? .....	56
b.) Betrifft Art. 92 GG den staatlichen Richter? .....	57
c.) Schließt das staatliche Rechtsprechungsmonopol eine private Gerichtsbarkeit aus? .....	57
3.) Der allgemeine Justizgewährungsanspruch .....	60
a.) Das Bestehen eines derartigen Anspruches .....	60
b.) Verletzung des Justizgewährungsanspruchs durch Schiedsgerichte .....	69

### **Kapitel 3 Vereinbarkeit der Sportschiedsgerichtsbarkeit mit Verfassungsrecht .....**

I.) Die „causa Pechstein“ .....	76
II.) Das Grundrecht des Art. 12 GG.....	79
III.) Die Zulässigkeit der Sportschiedsgerichtsbarkeit.....	85
IV.) Die DIS-Schiedsgerichtsordnung .....	85

### **Kapitel 4 Die Zulässigkeit der Schiedsgerichtsbarkeit in arbeitsrechtlichen Streitigkeiten .....**

I.) Die Privatautonomie bei durch Tarifvertrag vereinbarten Schiedsgerichten.....	90
--	----

1.) Die Rechtslage hinsichtlich der Mitglieder der Tarifvertragsparteien .....	90
a.) Das Fehlen einer Willenserklärung .....	90
b.) Das Kriterium des Beitritts .....	91
aa.) Die Vertretertheorie .....	91
bb.) Der Gedanke der Unterwerfung .....	93
cc.) Die demokratische Struktur der Tarifvertragsparteien.....	96
dd.) Die Schiedsklausel gegen den Willen der Mitglieder .....	106
ee.) Die Bindung an die tarifliche Schiedsgerichtsklausel nach Austritt aus der Tarifvertragspartei (§ 3 Abs. 3 TVG) .....	106
2.) Die Rechtslage hinsichtlich der Außenseiter .....	110
a.) Die Geltung einer tarifvertraglichen Schiedsklausel für Außenseiter.....	110
aa.) Die Bindung der Koalitionen gemäß Art. 9 Abs. 3 GG an das Gebot des gesetzlichen Richters und an das Grundrecht auf Justizgewährung .....	112
b.) Allgemeinverbindlichkeit einer tariflichen Schiedsklausel .....	114
aa.) Die Zulässigkeit einer Allgemeinverbindlichkeitserklärung einer Schiedsklausel .....	116
bb.) Die Auslegung des Begriffs „tarifgebundene Personen“ in § 101 ArbGG .....	117
II.) Die Vereinbarkeit von § 101 Abs. 2 ArbGG mit Art. 3 Abs. 1 GG .....	121
1.) Problemstellung .....	121
2.) Die Auslegung des Art. 3 Abs. 1 GG .....	122
a.) Die Bindung des Gesetzgebers an Art. 3 Abs. 1 GG .....	122
b.) Inhalt und Umfang der Bindungswirkung.....	124
aa.) Der betroffene Personenkreis.....	124
bb.) Die Interpretation des Art. 3 Abs. 1 GG als Willkürverbot ...	125
cc.) Die Ergänzung der Gleichheitsverpflichtung durch das Verhältnismäßigkeitsprinzip .....	126
3.) Überprüfung der Gleichheit und der Ungleichheit der vorliegenden Tatbestände .....	129
a.) Momente der Gleichartigkeit .....	129
b.) Momente der Ungleichheit .....	131
c.) Die Möglichkeit der Einrichtung von Fachkammern .....	134

d.) Sind die tatsächlichen Schwierigkeiten bei der Errichtung von Fachkammern ein ausreichender Differenzierungsgrund im Sinne des Art. 3 Abs. 1 GG? .....	138
e.) Die Tradition der Bünnenschiedsgerichte als ausreichender Differenzierungsgrund.....	139
aa.) Die Tradition der Bünnenschiedsgerichtsbarkeit .....	140
bb.) Die bewährte Tradition der Bünnenschiedsgerichtsbarkeit als Differenzierungsgrund im Sinne des Art. 3 Abs. 1 GG ....	143

<b>Kapitel 5 Die verfassungsrechtliche Zulässigkeit von Investitionsschiedsgerichten im Zusammenhang mit dem Comprehensive Economic and Trade Agreement (CETA) und dem Transatlantic Trade and Investment Partnership (TTIP) .....</b>	<b>147</b>
I.) Ablehnende Stimmen .....	148
II.) Investment Court System .....	151
III.) Stellungnahme zu den ablehnenden Meinungen .....	153
1.) Die Transparenz der Investitionsschiedsgerichte .....	154
2.) Souveränitätsverlust durch Schiedsgerichte.....	156
3.) Pflicht des Bundes zur Förderung der internationalen Schiedsgerichtsbarkeit .....	159
IV.) Der Justizgewährungsanspruch in Zusammenhang mit den Investitionsschiedsgerichten .....	160
V.) Die europarechtliche Zulässigkeit der Investitionsschiedsgerichte, Vereinbarkeit mit Art. 23 GG.....	162
VI.) Die Investitionsschiedsgerichtsbarkeit im Lichte des europäischen Rechts.....	163
VII.) Vorteile/Nachteile der Investitionsschiedsgerichte .....	172
<b>Kapitel 6 Schlussbetrachtung .....</b>	<b>175</b>
<b>Bibliographie .....</b>	<b>183</b>