

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von S.K. Alexander, R. Arnet, S.P. Baumgartner, W. Boente,
P. Breitschmid, A. Büchler, H.C. von der Crone, T. Domej, U. Haas, A. Heinemann,
H. Heiss, R.M. Hilty, D. Jakob, L.D. Loacker, P. Picht, W. Portmann, R. Sethe,
F. Thouvenin, H.U. Vogt, R.H. Weber

Luca Angstmann

Das Schiedsgutachten im schweizerischen Recht

Ein Beitrag zum Verhältnis
von Privat- und Prozessrecht

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsübersicht.....	IX
Abkürzungsverzeichnis.....	XVII
Literaturverzeichnis.....	XXI
Materialienverzeichnis.....	XXXV
Ausgangslage.....	1
1. Teil: Konzept.....	5
§ 1 Überblick.....	7
§ 2 Begriff.....	9
§ 3 Funktion.....	11
§ 4 Einordnung.....	15
I. Privatautonomie: Ein kurzer Einstieg.....	15
1. Privatautonomie im Privatrecht.....	15
2. Privatautonomie im Prozessrecht.....	16
2.1 Dispositionsgrundsatz.....	17
2.2 Verhandlungsgrundsatz.....	18
2.3 Dispositives Prozessrecht.....	19
3. Einordnung von Rechtsgeschäften auf der Schnittstelle von Privat- und Prozessrecht.....	20
II. Rechtsnatur.....	25
1. Problemstellung.....	25
1.1 Vor Einführung der ZPO.....	25
1.2 Nach Einführung der ZPO.....	25
2. Lösungsansatz.....	26
3. Rechtsnatur der Schiedsgutachtenvereinbarung.....	27
3.1 Materielle Verpflichtung zur Bestellung des Schiedsgutachters.....	27
3.2 Folgerungen aus der materiellen Natur.....	28
4. Rechtsnatur des Schiedsgutachtens.....	29
4.1 Ablehnung materieller Erklärungsversuche.....	29
4.2 Prozessuales «ausser Streit stellen» von Tatsachen.....	32
4.3 Folgerungen aus der prozessualen Natur.....	33
III. Einordnung der Tätigkeit des Schiedsgutachters.....	34
1. Keine richterliche Tätigkeit.....	34
2. Folgerungen.....	37

§ 5	Abgrenzung.....	39
I.	Zur Schiedsgerichtsbarkeit.....	39
1.	Unterschiedliche Wirkung.....	39
2.	Unterschiedlicher Gegenstand	40
3.	Massgeblichkeit des Parteiwillens	42
4.	Prozessuale Aspekte.....	43
4.1	Klage vor einem Schiedsgericht.....	43
4.2	Klage auf Bestellung eines Schiedsgutachters	44
5.	Kombination	45
5.1	Zulässigkeit.....	45
5.2	Anwendbare Normen	46
5.3	Gestaltungsfreiheit der Parteien	46
II.	Zur Leistungsbestimmung durch einen Dritten.....	47
1.	Begriff.....	47
2.	Rechtsnatur	47
3.	Zulässigkeit.....	48
3.1	Bestimmbarkeit der Leistung	48
3.2	Beachtung von zwingendem Recht.....	50
4.	Person des Dritten	50
4.1	«Echte» Drittperson	50
4.2	Gericht	51
4.3	Schiedsgericht	53
5.	Schranken.....	54
5.1	Keine Anwendung von Art. 189 Abs. 3 ZPO	54
5.2	Vorgehen nach billigem Ermessen	55
6.	Abgrenzung zum Schiedsgutachten	57
6.1	Schwierigkeiten beim Einbezug in die Vertragsgestaltung	57
6.2	Eine Frage der Bestimmbarkeit der Leistung.....	58
§ 6	Ergebnis.....	61
2. Teil: Umsetzung.....		65
§ 7	Überblick.....	67
§ 8	Gesetzliche Grundlage.....	69
I.	Einführung der ZPO	69
II.	Historie von Art. 189 ZPO	69
§ 9	Zulässigkeit	73
I.	Ausgangslage	73

II. Das fragliche Rechtsverhältnis.....	74
III. Freie Verfügbarkeit	75
IV. Verfügungsmacht	76
1. Grundsatz	76
2. Exkurs: Prozesstandschaft am Beispiel von Art. 754 OR.....	77
§ 10 Die Schiedsgutachtenvereinbarung.....	81
I. Parteien.....	81
II. Abschluss	82
III. Form	83
IV. Inhalt.....	84
1. Notwendiger Inhalt	84
2. Weiterer Vertragsinhalt.....	86
3. Besondere Eigenschaften	87
V. Qualifikation.....	88
VI. Auslegung	91
VII. Verbindlichkeit.....	92
1. Verhältnis zum Hauptvertrag	92
2. Einseitige Auflösung	93
§ 11 Die Person des Schiedsgutachters.....	97
I. Anforderungen.....	97
1. Juristische oder natürliche Person	97
2. Unbefangenheit	98
2.1 Ausstandsgründe	98
2.2 Ausstandspflicht des Schiedsgutachters	100
2.3 Verfahren.....	100
II. Bestellung.....	102
1. Bezeichnung des Schiedsgutachters.....	102
2. Abschluss des Schiedsgutachtervertrags.....	102
3. Besondere Bestellungsmechanismen	104
3.1 Vereinbarung einer einseitigen Bestellung.....	104
3.2 Institutionelle Bestellung	107
4. Gerichtliche Durchsetzung.....	107
4.1 Fehlende gesetzliche Regelung.....	107
4.2 Klage auf Erfüllung.....	109
a Allgemeines	109
b Zuständigkeit.....	109
c Streitwert.....	110

d Verfahren.....	111
e Vollstreckung	112
f Klagehäufung mit dem Hauptanspruch	113
4.3 Feststellungsklage	114
4.4 Klage auf Bezahlung des Kostenvorschusses	114
III. Ersatzbestellung bei Wegfall	114
1. Parteivereinbarung	115
2. Fehlen einer Vereinbarung	115
IV. Exkurs: Mehrheit von Schiedsgutachtern.....	119
1. Bezeichnung und Bestellung der Schiedsgutachter.....	119
2. Erstellung des Schiedsgutachtens	119
2.1 Gemeinsame Tätigkeit	119
2.2 Getrennte Tätigkeit	120
§ 12 Die Erstellung des Schiedsgutachtens	123
I. Parteivereinbarung	123
II. Pflichten des Schiedsgutachters	124
1. Sorgfältige und persönliche Erstellung	124
2. Gleichbehandlung	125
3. Gewährung des rechtlichen Gehörs	125
III. Pflichten der Parteien.....	127
IV. Entscheid und Begründung	130
V. Rechtsbehelfe gegen das Schiedsgutachten	130
VI. Kosten des Schiedsgutachtens	131
1. Ausgestaltung des Honorars.....	131
2. Innen- und Aussenverhältnis	133
VII. Haftung des Schiedsgutachters	133
§ 13 Das Schiedsgutachten im Hauptprozess.....	137
I. Wirkung.....	137
II. Geltendmachung.....	138
III. Verfahrensgang	138
IV. Probleme bei Mehrparteienverfahren	140
1. Streitgenossenschaft.....	140
2. Nebenintervention und Streitverkündung	142
V. Richterliche Prüfungsbefugnis	143
1. Offensichtlichee Unrichtigkeit	143
2. Überprüfung der Parteivereinbarung.....	146
3. Überprüfung von rechtlichen Vorfragen.....	146

3.1 Ausgangslage.....	146
3.2 Tat- und Rechtsfrage.....	148
3.3 Eingeschränkte Überprüfbarkeit von Fachfragen.....	149
4. Geltendmachung.....	152
5. Entscheid.....	153
6. Vorgehen beim Wegfall des Schiedsgutachtens.....	154
§ 14 Internationaler Kontext.....	157
§ 15 Ergebnis.....	159
3. Teil: Anwendungsbereiche.....	163
§ 16 Überblick.....	165
§ 17 Vertragsrecht.....	167
I. Preisanpassung bei langfristigen Verträgen.....	167
1. Ausgangslage.....	167
2. Mechanismus.....	168
II. Preisanpassung bei Unternehmenskaufverträgen.....	169
1. Ausgangslage.....	169
2. Preisanpassung anhand der Nettoverschuldung.....	172
3. Mechanismus.....	172
4. Verfahren.....	173
5. Probleme.....	174
5.1 Verhältnis von Widerspruch und Schiedsgutachter.....	174
5.2 Bestellung des Schiedsgutachters.....	175
5.3 Klärung von rechtlichen Vorfragen.....	176
III. Austritt aus Aktionärbindungsverträgen.....	177
1. Ausgangslage.....	177
2. Einbezug des Schiedsgutachters.....	178
IV. Probleme im sozialen Vertragsrecht.....	179
1. Festsetzung variabler Vergütung von Arbeitsleistung.....	179
2. Anpassung des Mietzinses.....	182
§ 18 Gesellschaftsrecht.....	185
I. Abfindung nach Art. 580 OR.....	185
1. Ausgangslage.....	185
2. Einbezug des Schiedsgutachters.....	186
II. Abfindung nach Art. 685b OR.....	187
1. Ausgangslage.....	187
2. Einbezug des Schiedsgutachters.....	190

III. Abfindung nach Art. 825 OR	190
1. Ausgangslage	190
2. Einbezug des Schiedsgutachters	191
IV. Exkurs: statutarische Schiedsgutachtenklauseln	192
1. Statutarische Schiedsvereinbarungen	192
2. Bedeutung für statutarische Schiedsgutachtenklauseln	195
3. Geplante Gesetzesänderung	195
§ 19 Erbrecht	197
I. Ausgangslage	197
II. Anordnung einer Teilungsvorschrift	198
III. Anordnung eines Quotenvermächtnisses	199
§ 20 Ergebnis	201
Schlussbemerkung	203