

Online – Schiedsgerichtsbarkeit in Deutschland und den USA

**Andreas Splittgerber
2002**

Inhaltsübersicht

1. Kapitel: Einführung.....	1
I. Die Verbreitung des Internets.....	1
II. Streitigkeiten im Internet und deren Beilegung	2
III. Das Online-Schiedsverfahren als Lösung	3
2. Kapitel: Erläuterungen zum Thema	9
I. Ziele und Inhalte der vorliegenden Arbeit	9
II. Verfahren bei einem Online-Schiedsgericht im Allgemeinen	9
3. Kapitel: Die Online-Schiedsgerichtsbarkeit in Deutschland	23
I. Über „Cybercourt“	23
II. Die Schiedsvereinbarung	23
III. Das Online-Schiedsverfahren nach der CC-SGO.....	40
IV. Europarechtliche Einwirkungen	115
4. Kapitel: Die Online-Schiedsgerichtsbarkeit in den USA	123
I. Überblick über das amerikanische Zivilprozess- und	
Schiedsverfahrensrecht	124
II. Schiedsfähigkeit im weiten Sinne („Arbitrability“)	131
III. Schiedsvereinbarung	133
IV. Das Online-Schiedsverfahren nach dem NAF-CoP	152
5. Kapitel: Vergleich und Zusammenfassung	209
I. Ausgangspunkt für die Rechtsvergleichung.....	209
II. Einfluss der Rechtsfamilien auf das Schiedsverfahrensrecht.....	210
III. Die Schiedsvereinbarung	210
IV. Schriftsätze.....	213
V. Das Schiedsgericht.....	217
VI. Mündliche Verhandlung und schriftliches Verfahren.....	217
VII. Beweiserhebung	218
VIII. Das Aufhebungsverfahren	219
6. Kapitel: Schlussbemerkung.....	222
Literaturverzeichnis	223
Anhang (CC-SGO):	235

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis:	XVI
1. Kapitel: Einführung.....	1
I. Die Verbreitung des Internets	1
II. Streitigkeiten im Internet und deren Beilegung	2
III. Das Online-Schiedsverfahren als Lösung	3
1. Praktische Projekte	4
2. Gesetzlicher Rahmen	6
3. Forschung und Lehre	6
2. Kapitel:Erläuterungen zum Thema	9
I. Ziele und Inhalte der vorliegenden Arbeit	9
II. Verfahren bei einem Online-Schiedsgericht im Allgemeinen	9
1. Schiedsvereinbarung.....	10
2. Einleitung des Schiedsverfahrens und Verhandlung	11
2.1. E-Mail	11
2.1.1. Sicherheit.....	12
2.1.1.1. Die digitale Signatur und die Verschlüsselung	13
a) Die Digitale Signatur.....	13
b) Verschlüsselung.....	14
c) Restrisiken	14
2.1.1.2. Rückkopplungsmechanismen	16
2.1.2. Vor- und Nachteile	16
2.1.3. Technische Ausrüstung	17
2.2. Chat.....	17
2.2.1. Sicherheit.....	18
2.2.2. Vor- und Nachteile	18
2.2.3. Technische Ausrüstung	19
2.3. Internetvideokonferenz.....	19
2.3.1. Sicherheit / Vor- und Nachteile.....	20
2.3.2. Technische Ausrüstung	20
2.4. Zusammenfassung	21
3. Beweisaufnahme	21
4. Beendigung des Verfahrens.....	22

3. Kapitel: Die Online-Schiedsgerichtsbarkeit in Deutschland.....	23
I. Über „Cybercourt“	23
II. Die Schiedsvereinbarung.....	23
1. Inhalt der Schiedsvereinbarung	24
1.1. Notwendiger Inhalt	24
1.2. Fakultativer Inhalt.....	24
2. Form der Schiedsvereinbarung.....	26
2.1. Nicht-gewerblicher Verkehr.....	26
2.1.1. Die Digitale Signatur nach dem SigG	27
2.1.2. Gesetz zur Anpassung der Formvorschriften.....	28
2.1.3. Gesetz über die rechtlichen Rahmenbedingungen für den elektronischen Geschäftsverkehr	29
2.1.4. Schiedsklausel in Allgemeinen Geschäftsbedingungen	29
2.1.5. Zwischenergebnis	30
2.2. Gewerblicher Verkehr	30
2.2.1. §1031 Abs.1 ZPO	30
2.2.2. §1031 Abs.2 ZPO	32
2.2.3. §1031 Abs.3 ZPO	33
2.2.4. Zwischenergebnis	35
3. Zurechnung von Willenserklärungen bei Fehlübermittlung	35
4. Gegenstand der Schiedsvereinbarung	36
5. Schiedsgerichtsordnung als AGB.....	36
5.1. Vorformulierte Vertragsbedingungen	36
5.2. Einbeziehung (§ 305 BGB)	37
5.3. Inhaltskontrolle.....	39
6. Zusammenfassung	39
III. Das Online-Schiedsverfahren nach der CC-SGO.....	40
1. Einleitung des Verfahrens	40
1.1. Normales Verfahren.....	41
1.1.1. Form der Klageschrift	41
1.1.1.1. Keine Trennung zwischen Schiedsantrag und Schiedsklage	41
1.1.1.2. Formerfordernis für die Klage	41
a) Schriftformerfordernis	42
b) Keine Formerfordernisse	43
c) Stellungnahme	44
1.1.1.3. Zwischenergebnis	45
1.1.2. Inhalt der Klageschrift.....	45
1.1.3. Einreichung und Zustellung der Klageschrift	46

1.1.3.1.	Exkurs: Das rechtliche Gehör im Schiedsverfahren	46
a)	Inhalt des rechtlichen Gehörs.....	46
b)	Verzicht auf rechtliches Gehör.....	48
1.1.3.2.	Einreichung beim Schiedsgericht	49
1.1.3.3.	Zustellung an den Beklagten	50
1.2.	Online Verfahren	52
1.2.1.	Form der Klageschrift	52
1.2.2.	Inhalt der Klageschrift.....	52
1.2.3.	Einreichung und Zustellung der Klageschrift	52
1.2.3.1.	Einreichung beim Schiedsgericht	53
1.2.3.2.	Zustellung an den Beklagten	55
1.2.4.	Zwischenergebnis	58
2.	Klageerwiderung.....	58
2.1.	Normales Verfahren.....	58
2.1.1.	Fristwahrung.....	59
2.1.2.	Säumnis	61
2.2.	Online-Verfahren.....	62
2.2.1.	Fristwahrung.....	62
2.2.2.	Säumnis	64
2.3.	Zwischenergebnis	65
3.	Das Schiedsgericht.....	65
3.1.	Normales Verfahren.....	66
3.2.	Online-Verfahren.....	66
3.2.1.	Bestellung der Schiedsrichter.....	67
3.2.2.	Mitteilung der Konstituierung des Schiedsgerichts.....	67
3.3.	Zwischenergebnis	68
4.	Mündliches und schriftliches Verfahren	69
4.1.	Normales Verfahren.....	69
4.1.1.	Anspruch auf eine mündliche Verhandlung aufgrund	
	Vereinbarung.....	70
4.1.2.	Anspruch auf eine mündliche Verhandlung bei vereinbartem	
	Verzicht	70
4.1.3.	Zwischenergebnis	71
4.2.	Online Verfahren	71
4.2.1.	Definition Mündliche Verhandlung.....	71
4.2.2.	E-Mail	72
4.2.3.	Chat.....	73
4.2.4.	Videokonferenz	73
4.2.4.1.	Funktionen der mündlichen Verhandlung.....	74
4.2.4.2.	Videokonferenz als mündliche Verhandlung.....	75

4.2.5. Zwischenergebnis	75
5. Beweisaufnahme	76
5.1. Normales Verfahren	76
5.1.1. Grundsätze	76
5.1.2. Zeugen / Sachverständige	77
5.1.3. Augenschein	78
5.1.4. Urkunden	78
5.2. Online-Verfahren	78
5.2.1. Zeugen / Sachverständige	79
5.2.1.1. E-Mail / Chat	79
5.2.1.2. Internetvideokonferenz	80
5.2.2. Augenschein	80
5.2.3. Urkunden	81
5.3. Zwischenergebnis	82
6. Rechtliches Gehör in der Online-Verhandlung	82
6.1. Umfang des rechtlichen Gehörs im normalen Verfahren	83
6.2. Online-Verfahren	83
6.2.1. E-Mail	84
6.2.2. Chat	85
6.2.3. Internetvideokonferenz	86
6.2.4. Zwischenergebnis	87
7. Der Schiedsspruch	87
7.1. Beratung durch das Schiedsgericht	87
7.1.1. Normales Verfahren	87
7.1.2. Online-Verfahren	88
7.2. Die Form des Schiedsspruchs	88
8. Aufhebbarkeit des Schiedsspruches und Lösungsvorschläge	89
8.1. Form des Schiedsspruchs	90
8.2. Aufhebungsgründe	90
8.3. Nachweis der Aufhebbarkeit	90
8.3.1. E-Mail als Urkunde nach § 416 ZPO	91
8.3.2. Digital signierte E-Mail (§ 292a ZPO)	91
8.3.2.1. Regelungsbereich des § 292a ZPO	91
8.3.2.2. Praktischer Anwendungsbereich des § 292a ZPO	92
8.3.3. Sonstige E-Mail (§ 371 Abs.1 S.2 ZPO)	94
8.4. Schiedsvereinbarung	95
8.4.1. Aufhebbarkeit aus Formgründen	96
8.4.2. Aufhebbarkeit wegen technisch bedingter Fehlübermittlung bei ungesicherter E-Mail	96

8.4.3.	Aufhebbarkeit wegen technisch bedingter Fehlübermittlung bei digital signierter E-Mail	96
8.4.4.	Lösungsvorschlag	97
8.5.	Einreichung und Zustellung elektronischer Schriftsätze	97
8.5.1.	Aufhebbarkeit wegen technisch bedingter Fehlübermittlung der Schriftsätze	97
8.5.1.1.	Allgemeines zu § 1059 Abs.2 Nr.1b ZPO	98
8.5.1.2.	Technische Fehler bei der Einreichung	98
8.5.1.3.	Technische Fehler bei der Zustellung	99
8.5.2.	Fristversäumung in Zusammenhang mit Einreichung per E-Mail	100
8.5.3.	Lösungsvorschläge	100
8.6.	Bestellung der Schiedsrichter	101
8.6.1.	Aufhebbarkeit wegen fehlender Mitteilung bei Benennung der Schiedsrichter	101
8.6.2.	Aufhebbarkeit wegen fehlender Mitteilung über die Konstituierung des Schiedsgerichts	102
8.6.3.	Aufhebbarkeit wegen Nichtzugang der ablehnenden Entscheidung	102
8.6.4.	Lösungsvorschlag	103
8.7.	Mündliche Verhandlung	103
8.7.1.	Aufhebbarkeit wegen Unterbleibens einer mündlichen Verhandlung	104
8.7.2.	Lösungsvorschlag	104
8.8.	Online-Beweisaufnahme	105
8.8.1.	Aufhebbarkeit wegen unzulässigen Verfahrens	105
8.8.2.	Aufhebbarkeit wegen mangelnder Parteiöffentlichkeit während der Beweisaufnahme	105
8.8.3.	Lösungsvorschlag	106
8.8.3.1.	Augenschein	106
8.8.3.2.	Zeugen / Sachverständige	107
8.8.3.3.	Urkunden	107
8.9.	Online-Verhandlung im allgemeinen	108
8.9.1.	Aufhebbarkeit wegen Verletzung des rechtlichen Gehörs	108
8.9.2.	Lösungsvorschlag	110
8.10.	Online-Beratung durch das Schiedsgericht / Schiedsspruch	110
8.10.1.	Aufhebbarkeit wegen Online-Beratung durch die Schiedsrichter	110
8.10.2.	Lösungsvorschlag	111
8.11.	Zwischenergebnis	111
9.	Vollstreckbarerklärung des Schiedsspruches	111
10.	Einschub: Inhaltskontrolle nach den §§ 307 ff. BGB	112

11. Ergebnis.....	114
IV. Europarechtliche Einwirkungen	115
1. Art. 17 EC-RL.....	115
1.1. Art. 17 Abs.1 EC-RL	116
1.2. Art. 17 Abs.2 EC-RL	118
2. Umsetzung in Deutschland.....	119
2.1. Grundsätzliches	119
2.2. Kommentierung	120
4. Kapitel:Die Online-Schiedsgerichtsbarkeit in den USA	123
I. Überblick über das amerikanische Zivilprozess- und	
Schiedsverfahrensrecht.....	124
1. Rechtsquellen.....	124
2. Gerichtssystem.....	125
3. Schiedsverfahrensrecht.....	126
3.1. Gesetzgebung.....	126
3.2. Verhältnis von FAA zu den einzelstaatlichen Schiedsverfahrens-	
gesetzen.....	127
3.3. Weitere Entscheidungen zum Verhältnis FAA zu einzelstaatlichem	
Recht	128
3.4. Anwendungsbereich des FAA nach Sec. 1 und 2 FAA	129
3.5. Zwischenergebnis	130
4. Das National Arbitration Forum.....	131
II. Schiedsfähigkeit im weiten Sinne („Arbitrability“)	131
1. Schiedsfähigkeit im engeren Sinne („Subject Matter Arbitrability“)	131
2. Abdeckung der Streitigkeit durch die Schiedsvereinbarung	
(„Contractual Arbitrability“)	132
3. Zwischenergebnis	132
III. Schiedsvereinbarung.....	133
1. Allgemeines	133
2. Wirksamer Vertragsschluss	134
2.1. Angebot und Annahme	135
2.2. Einbeziehung von AGB.....	136
2.2.1. „Buy Now Terms Later“ Vereinbarungen.....	136
2.2.2. Shrinkwrap Agreements	137
2.2.3. Clickwrap-Agreements.....	138
2.2.4. Browsewrap-Agreements	139

2.2.5. Zwischenergebnis	140
3. Form der Schiedsvereinbarung	140
3.1. Common Law	140
3.2. „Writing“ nach dem NYÜ	142
3.3. Gesetze über die elektronische Signatur	143
3.3.1. Verhältnis von E-SIGN zu den einzelstaatlichen Gesetzen	144
3.3.2. Allgemeiner Regelungsgehalt des E-SIGN	145
3.3.3. Allgemeine Einschränkungen	146
3.3.4. Einschränkungen bei Verbraucherbeteiligung	147
4. Zurechnung einer Willenserklärung bei Fehlübermittlung	147
4.1.1. Fehlender Zugang	148
4.1.2. Inhaltliche Abänderungen durch Dritte	148
5. Ort des Schiedsverfahrens	150
6. Sonstige Wirksamkeitsvoraussetzungen	150
7. Ergebnis	151
IV. Das Online-Schiedsverfahren nach dem NAF-CoP	152
1. Einleitung des Verfahrens	152
1.1. Normales Verfahren	152
1.1.1. Der „Due process“ im Schiedsverfahren	153
1.1.1.1. Inhalt des „due process“	153
1.1.1.2. Verzicht auf einen „due process“	154
1.1.2. Zustellung und Einreichung von Schriftsätzen	154
1.1.2.1. Zustellung an den Beklagten	155
1.1.2.2. Einreichung bei Gericht	156
1.1.3. Zwischenergebnis	157
1.2. Online-Verfahren	158
1.2.1. Zustellung per E-Mail	158
1.2.1.1. Reasonability test	158
1.2.1.2. Technikbedingte Fehlübermittlung	159
a) Veränderung des Inhalts	160
b) Fehlender Zugang	161
1.2.1.3. Zwischenergebnis	162
1.2.2. Einreichung per E-Mail	163
1.2.2.1. Allgemeines	163
1.2.2.2. Technikbedingte Fehlübermittlung	163
1.3. Zwischenergebnis	164
2. Klageerwiderung und sonstige Schriftsätze	165
2.1. Normales Verfahren	165
2.2. Online-Verfahren	165

2.3. Zwischenergebnis	166
3. Das Schiedsgericht.....	167
3.1. Normales Verfahren.....	167
3.2. Online-Verfahren.....	168
3.2.1. Mitteilung an die Parteien	168
3.2.2. Einreichung eines Ablehnungsantrages	169
3.3. Zwischenergebnis	169
4. Schriftliches und Mündliches Verfahren.....	169
4.1. Normales Verfahren.....	170
4.1.1. Erfordernis einer mündlichen Verhandlung.....	170
4.1.2. Vereinbarung der Durchführung eines schriftlichen Verfahrens	171
4.1.3. Ermessen des Schiedsgerichts	171
4.1.4. Zwischenergebnis	172
4.2. Online-Verfahren.....	172
4.2.1. Definition Mündliche Verhandlung.....	172
4.2.2. E-Mail / Chat	173
4.2.3. Videokonferenz	174
4.3. Zwischenergebnis	174
5. „Due process“ in der Online-Verhandlung	174
5.1. Normales Verfahren.....	174
5.2. Online-Verfahren.....	175
5.2.1. E-Mail	175
5.2.2. Chat.....	176
5.2.3. Videokonferenz	176
5.2.4. Zwischenergebnis	177
6. Beweisaufnahme	177
6.1. Normales Verfahren.....	178
6.1.1. Standard	178
6.1.2. Beweismittel	179
6.2. Online Verfahren	180
6.2.1. Schriftstücke	180
6.2.2. Zeugen / Sachverständige.....	181
6.2.3. Augenschein	182
6.2.4. Weitere Probleme	182
6.3. Zwischenergebnis	182
7. Der Schiedsspruch	183
7.1. Beratung durch das Schiedsgericht	183
7.1.1. Normales Verfahren	183
7.1.2. Online-Verfahren.....	183
7.2. Form des Schiedsspruches.....	184

7.2.1.	Normales Verfahren	184
7.2.2.	Online-Verfahren.....	185
8.	Aufhebbarkeit des Schiedsspruches und Lösungsvorschläge.....	186
8.1.	Allgemeines	186
8.1.1.	Aufhebungsgründe	186
8.1.2.	Verfahren bei der Aufhebung.....	187
8.1.3.	Beweismittel im Aufhebungsverfahren.....	188
8.1.3.1.	Foundation („Beweiserheblichkeit“)	188
8.1.3.2.	Business Records („Betriebliche Aufzeichnungen“)	190
8.1.3.3.	Gleichstellung von E-Mails mit Originalurkunden.....	191
8.1.4.	Zwischenergebnis	192
8.2.	Schiedsvereinbarung.....	192
8.2.1.	Aufhebbarkeit des Schiedsspruches wegen Unwirksamkeit der Schiedsvereinbarung	192
8.2.2.	Lösungsvorschlag	193
8.3.	Aufhebbarkeit wegen Verletzung des „due process“	194
8.3.1.	Elektronische Schriftsätze	194
8.3.1.1.	Aufhebbarkeit wegen fehlerhafter Zustellung der Klageschrift.....	194
8.3.1.2.	Aufhebbarkeit wegen fehlerhafter Einreichung der Klage- schrift	195
8.3.1.3.	Aufhebbarkeit wegen fehlerhafter Übermittlung sonstiger Schriftsätze / Benachrichtigungen	196
8.3.1.4.	Lösungsvorschläge	196
a)	Klageschrift	196
b)	Sonstige Schriftsätze	197
8.3.2.	Bestellung der Schiedsrichter.....	197
8.3.2.1.	Aufhebbarkeit wegen fehlendem Zugang der Mitteilung	197
8.3.2.2.	Aufhebbarkeit wegen verspätetem Zugang des Ablehnungs-..... antrages	197
8.3.2.3.	Lösungsvorschlag	198
8.3.3.	Mündliche Verhandlung.....	198
8.3.3.1.	Aufhebbarkeit wegen Unterbleibens einer zwingenden mündlichen Verhandlung.....	198
8.3.3.2.	Lösungsvorschlag	199
8.3.4.	Durchführung einer Online-Beweiserhebung	199
8.3.4.1.	Aufhebbarkeit wegen Verfahrensfehler bei der Beweisaufnahme	200
8.3.4.2.	Lösungsvorschläge	200
a)	Zeugen und Sachverständige.....	201
b)	Dokumente.....	201

8.3.5. „Due Process“ allgemein in der Verhandlung	201
8.3.5.1. Aufhebbarkeit wegen Verhandlung per E-Mail	201
8.3.5.2. Aufhebbarkeit wegen Verhandlung per Chat.....	202
8.3.5.3. Aufhebbarkeit wegen Verhandlung per Internetvideo-..... konferenz.....	202
8.3.5.4. Lösungsvorschlag	203
8.4. Online-Beratung durch die Schiedsrichter	203
8.4.1. Aufhebbarkeit wegen Online Beratung.....	203
8.4.2. Lösungsvorschlag	203
8.5. Zwischenergebnis	204
9. Vollstreckbarerklärung	205
10. Einschub: Verstoß der Schiedsvereinbarung gegen den „due process“	205
11. Ergebnis	207
 5. Kapitel: Vergleich und Zusammenfassung	209
I. Ausgangspunkt für die Rechtsvergleichung	209
II. Einfluss der Rechtsfamilien auf das Schiedsverfahrensrecht	210
III. Die Schiedsvereinbarung	210
1. Form	211
2. Wirksamer Vertragsschluss	212
IV. Schriftsätze.....	213
V. Das Schiedsgericht.....	217
VI. Mündliche Verhandlung und schriftliches Verfahren.....	217
VII. Beweiserhebung.....	218
VIII. Das Aufhebungsverfahren	219
1. Der Schiedsspruch	219
2. Beweismittel vor dem staatlichen Gericht.....	219
3. Die Verletzung des rechtlichen Gehörs als Aufhebungsgrund	220
 6. Kapitel: Schlussbemerkung.....	222
 Literaturverzeichnis	223
 Anhang (CC-SGO):	235