

Steffen Straßburger

**Streitbeilegung
im Rahmen des Kyoto-
Protokolls und der
Flexiblen Mechanismen**

Ein Blick auf das Schiedsverfahren

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis.....	XXVII
A. Einleitung	1
B. Gang der Bearbeitung	5
C. Entstehung und Weiterentwicklung der rechtlichen Rahmenbedingungen.....	7
I. Wiener Übereinkommen (1985) und Montrealer Protokoll (1987)....	7
II. Resolutionen der Generalversammlung der Vereinten Nationen....	8
III. Rahmenübereinkommen der Vereinten Nationen, 1992	9
IV. 1. Vertragsstaatenkonferenz, Berlin 1995 (COP-1) – Berliner Mandat	12
V. 3. Vertragsstaatenkonferenz, Kyoto 1997 (COP-3) – Kyoto-Protokoll	13
VI. Weitere Entwicklung bis zum Inkrafttreten des Kyoto-Protokolls	15
1. COP-4 – Buenos Aires Plan of Action	15
2. COP-6.....	16
3. COP-6/2.....	16
4. COP-7 – Marrakesh Accords	17
5. Weitere Vertragsstaatenkonferenzen	18
VII. Post-Kyoto-Prozess.....	18
1. COP-13/CMP-3 – Bali Action Plan	18
2. COP-15/CMP-5 – Copenhagen Accord	19
3. COP-16/CMP-6 – Cancún Agreement	20
4. COP-17/CMP-7	20
5. COP-18/CMP-8.....	22
VIII. Ausblick	23
D. Die Flexiblen Mechanismen des Kyoto-Protokolls	27
I. Vorab: Emissionszertifikate – „Assigned Amount Units“	28
1. Nationale Register für Emissionszertifikate.....	29
2. Der Lebenszyklus von Emissionszertifikaten am Beispiel Deutschlands	29

II.	Joint Implementation, Art. 6 Kyoto-Protokoll	31
1.	Entwicklung	32
2.	Funktionsweise.....	33
3.	Track-1-JI und Track-2-JI	35
4.	Voraussetzungen.....	36
5.	Projektvertrag.....	37
III.	Clean Development Mechanism, Art. 12 Kyoto-Protokoll	38
1.	Entwicklung	39
2.	Funktionsweise.....	39
3.	Voraussetzungen.....	41
4.	Projektvertrag.....	42
IV.	Emissionshandel, Art. 17 Kyoto-Protokoll	42
1.	Entwicklung	42
2.	Funktionsweise.....	44
3.	Voraussetzungen.....	45
4.	Handel mit „heißer Luft“ – Green Investment Schemes.....	47
5.	Anwendbares Recht	49
V.	„Burden Sharing“ als Flexibler Mechanismus?.....	50
VI.	Schutzprogramm für Wälder (REDD/REDD+).....	52
E.	Konfliktpotential	53
I.	Streitigkeiten im Zusammenhang mit UNFCCC und Kyoto-Protokoll	54
1.	Auslegungs- und Interpretationsstreitigkeiten	54
2.	Nichteinhaltung von Vorgaben des Kyoto-Protokolls.....	55
II.	Streitigkeiten im Zusammenhang mit den Flexiblen Mechanismen	58
1.	Streitigkeiten unter Beteiligung von Behörden, Organisationen und Gremien	59
a)	Verteilung der Zertifikate.....	59
b)	Letter of Approval.....	61
c)	Ausführung des JI- oder CDM-Projekts	62
d)	Rechtlicher Charakter von Emissionszertifikaten.....	63
2.	Streitigkeiten zwischen Projekt- bzw. Vertragsparteien.....	64
a)	Ausführung des JI- oder CDM-Projekts	65
b)	Nichtlieferung.....	66
c)	Unabgestimmte Verträge in Vertragsketten	67

d) Greening	68
e) Ergreifen einstweiliger Maßnahmen.....	69
3. Streitigkeiten unter Beteiligung Dritter.....	71
III. Streitigkeiten aufgrund Verletzung internationaler Investitionsschutzabkommen.....	72
1. Grundlagen des internationalen Investitionsschutzrechts	73
a) Begriff der Investition.....	75
b) Diskriminierungsverbote	76
aa) Inländergleichbehandlung.....	76
bb) Meistbegünstigung.....	76
c) Enteignungsverbot	78
d) Streitbeilegung.....	79
2. Enteignung oder Diskriminierung des Investors.....	81
a) JI- bzw. CDM-Projekt als Investition	82
b) Entschädigungslose Enteignung oder Diskriminierung.....	83
c) Verletzung eines BIT durch Vorgaben der Flexiblen Mechanismen.....	84
3. Enteignung oder Diskriminierung eines Dritten	85
a) Verletzung eines BIT durch ein JI- oder CDM-Projekt.....	85
b) Verletzung eines BIT durch Vorgaben der Flexiblen Mechanismen.....	86
F. Konfliktlösung	89
I. Schiedsverfahren.....	89
1. Arten der Schiedsgerichtsbarkeit	90
a) Verwaltungsrechtliche Schiedsgerichtsbarkeit	90
b) Völkerrechtliche Schiedsgerichtsbarkeit	91
c) Private Schiedsgerichtsbarkeit.....	92
2. Vor- und Nachteile von Schiedsverfahren.....	95
a) Neutralität	95
b) Fachkompetenz	96
c) Vertraulichkeit.....	97
d) Flexibilität.....	98
e) Verfahrensdauer und -kosten	98
f) Internationale Vollstreckbarkeit.....	99
g) Verzicht auf Immunität	100
h) Beteiligung Dritter	101

3. Schiedsvereinbarung	102
a) Terminologie.....	102
b) Anforderungen und Mindestinhalt.....	103
aa) Objektive Schiedsfähigkeit	104
(1) Schiedsfähigkeit nach lex fori	104
(2) Schiedsfähigkeit von Streitigkeiten im Zusammenhang mit den Flexiblen Mechanismen	105
(3) Zwischenergebnis	108
bb) Subjektive Schiedsfähigkeit.....	108
c) Formulierung	109
d) Beteiligung Dritter	112
aa) Bindung Dritter an die Schiedsvereinbarung.....	112
bb) Mehrparteienschiedsverfahren.....	113
(1) Gleichberechtigung bei Wahl des Schiedsrichters.....	114
(2) Einverständnis der Parteien und der Schiedsrichter	115
(3) Verbindung von Verfahren	116
4. Verfahren	117
a) Merkmale der PCA Environmental Rules	118
b) Verfahren nach den PCA Environmental Rules.....	119
aa) Einleitende Bestimmungen (Art. 1–4).....	119
(1) Anwendungsbereich, Art. 1	119
(2) Fristenberechnung, Art. 2	121
(3) Einleitungsanzeige, Art. 3.....	121
(4) Prozessvertretung, Art. 4.....	122
bb) Zusammensetzung des Schiedsgerichts (Art. 5–14).....	122
(1) Anzahl und Wahl der Schiedsrichter, Art. 5–8.....	123
(2) Ablehnung von Schiedsrichtern, Art. 9–12.....	124
(3) Ersetzen eines Schiedsrichters und Verhandlungswiederholung, Art. 13–14	125
(4) Haftungsausschluss (nur nach UNCITRAL- Regelung aus 2010)	126
cc) Schiedsverfahren (Art. 15–30).....	126
(1) Allgemeine Vorgaben, Art. 15	127
(2) Schiedsort und Verfahrenssprache, Art. 16–17	128
(3) Schriftverkehr, Art. 18–23	128
(4) Beweisführung, Art. 24.....	130

(5) Verhandlung, Art. 25	131
(6) Einstweiliger Rechtsschutz, Art. 26	131
(7) Sachverständige, Art. 27	132
(8) Säumnis, Verfahrensbeendigung, Rechtsverzicht, Art. 28–30	133
dd) Schiedsspruch (Art. 31–41)	133
(1) Entscheidungsfindung, Form und Wirkung des Schiedsspruches, Art. 31–32	133
(2) Anwendbares Recht, Art. 33	134
(3) Verfahrenseinstellung, Interpretation, Korrektur und Ergänzung des Schiedsspruches, Art. 34–37	135
(4) Kosten, Art. 38–41	136
ee) Zusammenfassung	137
5. Anerkennung und Vollstreckung	138
a) Allgemeines	138
b) Exekutionsimmunität	139
c) Commercial reservation der NYC	141
6. Einstweiliger Rechtsschutz	143
a) Allgemeines	143
b) Einstweiliger Rechtsschutz nach den PCA Environmental Rules	144
aa) Anscheinsbeweis	145
bb) Dringlichkeit	146
cc) Notwendigkeit	147
dd) Verhältnismäßigkeit	148
c) Bindung des Treuhänders an eine einstweilige Verfügung	149
7. Investitionsschiedsverfahren	150
a) Verfahren nach den ICSID-Regelungen	151
aa) Zuständigkeit und Verfahrenseinleitung	151
bb) Bildung des Schiedsgerichts	152
cc) Verfahrensablauf	152
dd) Anwendbares Recht	153
ee) Anerkennung und Vollstreckung	153
ff) Rechtsmittel	154
gg) Einstweiliger Rechtsschutz	155
b) Abwägung zwischen handelsrechtlichem Schiedsverfahren und Investitionsschiedsverfahren	155
8. Zwischenergebnis	157

II. Sonstige Verfahrensarten	157
1. Streitbeilegung nach UNFCCC und Kyoto-Protokoll.....	158
a) Regelungen der UNFCCC und des Kyoto-Protokolls	158
aa) Regelungsinhalt.....	158
bb) Praktische Bedeutung.....	160
b) Compliance Committee	161
aa) Regelungsinhalt.....	161
bb) Praktische Bedeutung.....	163
c) Schwachstellen des Compliance-Verfahrens	164
aa) Eingeschränkte Beschwerdemöglichkeit	164
bb) Öffentlichkeit des Verfahrens.....	166
cc) Durchsetzbarkeit der Sanktionen	166
dd) Beeinflussung Dritter	168
d) Stellungnahme	168
e) Compliance-Verfahren neben (schieds)gerichtlichem Verfahren	170
f) Zwischenergebnis	171
2. Verfahren vor den staatlichen Gerichten.....	171
a) Verfahren vor den Verwaltungsgerichten.....	171
aa) Zulässigkeit.....	172
(1) Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges	172
(2) Statthafte Klageart	173
(3) Klagebefugnis	174
(4) Erfolglos durchgeführtes Vorverfahren.....	174
(5) Klagefrist und -gegner, Beteiligten- und Prozessfähigkeit.....	175
(6) Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis.....	175
bb) Begründetheit.....	176
b) Verfahren vor den Zivilgerichten.....	176
aa) Internationale Zuständigkeit nach der Verordnung Nr. 44/2001	176
(1) Eröffnung des Anwendungsbereichs	176
(2) Bestimmung der internationalen Zuständigkeit.....	177
bb) Anwendbares Recht	179
3. Mangelnde Rechtsschutzmöglichkeit.....	180
G. Zusammenfassung	181