

## Schiedsgerichtsverfahren und andere Modelle der Streitschlichtung

---

Dr. Volker Triebel, Lovells LLP  
Kennedydamm 17, 40476 Düsseldorf

23. November 2007

Lovells

AG *medizinrecht*   
Arbeitsgemeinschaft Medizinrecht  
im Deutschen Anwaltverein

Lovells LLP

## Streit unter Ärzten

---

Bei

- Praxiskauf und -beitritt
- Gewinnverteilung
- Ausscheiden

Lovells

## Streit unter Ärzten

Im Zusammenhang mit

- GbR (Sozietät = Gemeinschaftspraxis – Büro- = Praxisgemeinschaft)
- Partnerschaftsgesellschaft (Haftungskonkretisierung nach § 8 II PartGG)
- GmbH
- bald auch LLP (*limited liability partnership*)?

Lovells

## Verfahrenstypen

Prozessorientiert autonomieorientiertes Verfahren ohne Dritt votum	Entscheidungsorientiert Drittentscheidungsverfahren
• Mediation	• Schiedsgutachten / <i>Expert determination</i>
• Konfliktmoderation	• Schlichtung / <i>Conciliation</i> / Ombudsmann
• Schlichtung (DIS-Schlichtungsordnung)	• <i>Adjudication</i>
	• <i>Dispute Resolution Board</i>
	• Schiedsverfahren
	• Gerichtsverfahren

Lovells

## Verfahrenstypen

Prozessorientiert autonomieorientiertes Verfahren ohne Dritt votum	Entscheidungsorientiert Drittentscheidungsverfahren
• Mediation <b>nicht bindend</b>	• Schiedsgutachten / <i>Expert determination</i> <b>bindend, aber angreifbar</b>
• Konfliktmoderation <b>nicht bindend</b>	• Schlichtung / <i>Conciliation</i> / Ombudsmann <b>keine rechtliche, wohl aber faktische Bindungswirkung</b>
• Schlichtung (DIS-Schlichtungsordnung) <b>nicht bindend</b>	• <i>Adjudication</i> vorläufig <b>bindend</b> ( <i>perform now, arbitrate later</i> )
	• <i>Dispute Resolution Board</i> meist vorläufig <b>bindend</b>
	• Schiedsverfahren <b>bindend</b> , nur in engen <b>Grenzen aufhebbar (§ 1059 ZPO)</b>
	• Gerichtsverfahren <b>bindend</b> , aber <b>Berufung und Revision</b>

Lovells

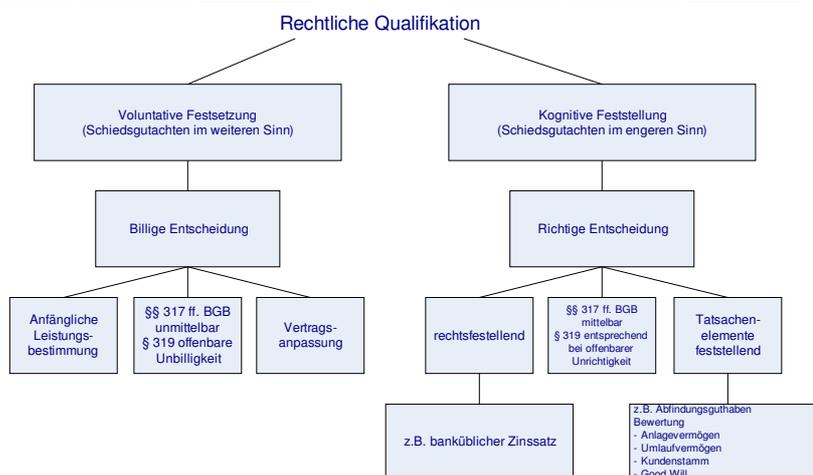
## Mediation\*

- Interessen-, nicht positionsorientiert
- Trennung von Sach- und Beziehungsebene
- Objektive vom Willen der Parteien unabhängige Kriterien
- BATNA – *best alternative to a negotiated agreement*
- Erfahrener neutraler Mediator
- Caucus: Gespräche mit einer Partei während des Verfahrens

Lovells

\* Nach Fisher/Ury/Patton, *Getting to Yes; Negotiating without Giving in*, New York 1991

## Schiedsgutachten



Lovells

## Angriffsmöglichkeiten gegen Schiedsgutachten

Im Vorfeld:

- Ablehnung des Schiedsgutachters wegen Befangenheit
- Kündigung des Schiedsgutachtenvertrages

Danach:

- |  |  |
|--|--|
| <ul style="list-style-type: none"> <li>• Feststellungsantrag:</li> <li>• Unwirksamkeit:</li> </ul> | <ul style="list-style-type: none"> <li>Auslegungsfragen über Bestimmungsgrundlagen</li> <li>Mangelnde Neutralität</li> <li>Aufgabenüberschreitung</li> <li>Unvollständige Unterrichtung des Sachverständigen</li> <li>Fehlende Begründung</li> <li>Keine ordnungsmäßige Vertretung</li> <li>Kein rechtliches Gehör (str.)</li> </ul> |
| <ul style="list-style-type: none"> <li>• Anfechtbarkeit (§ 318 BGB):</li> </ul>                    | <ul style="list-style-type: none"> <li>Schiedsgutachter irrt (§ 119 BGB)</li> <li>Schiedsgutachter wird arglistig getäuscht (§ 123 BGB)</li> </ul>   |
| <ul style="list-style-type: none"> <li>• Unverbindlichkeit und Ersetzung</li> </ul>                | <ul style="list-style-type: none"> <li>§ 319 BGB</li> </ul>  |

Lovells

## Unverbindlichkeit und Ersetzung des Schiedsgutachtens

### § 319 BGB im Einzelnen

**Offenbare Unrichtigkeit** anhand des von den Parteien unterbreiteten Sachstands

**Formel** des BGB: Muss sich Unrichtigkeit einem Sachkundigen – wenngleich erst nach eingehender Prüfung – aufdrängen?

Es entscheidet mehr das **Resultat** als die Begründung (doch muss die Begründung verständlich und nachprüfbar und darf nicht lückenhaft sein)

Erhebliche **qualitative Fehleinschätzung**

§ 319 Abs. 1 Satz 2 BGB: Schiedsgutachter kann bzw. will die Bestimmung nicht treffen oder verzögert diese.

**Lovells**

## Schiedsgutachten - Schiedsverfahren

### Abgrenzung

#### Schiedsgutachten

<p>materiellrechtlicher Feststellungsvertrag = verbindliche Feststellung von Tatbestandselementen</p> <p>ordentlicher Rechtsweg nicht ausgeschlossen</p> <p>formfrei</p> <p>rechtliches Gehör</p> <p>anzuwendende Normen: BGB</p> <p>Feststellungsantrag über Vertragsauslegung §§ 317 ff., vor allem 319 BGB</p>
---

#### Schiedsverfahren

<p>Prozessvertrag = Entscheidung des Rechtsstreits</p> <p>ordentlicher Rechtsweg ausgeschlossen</p> <p>formbedürftig (§ 1031 ZPO)</p> <p>rechtliches Gehör und gerichtähnliches Verfahren (freies Ermessen)</p> <p>anzuwendendes Recht: §§ 1025 ff. ZPO</p> <p>Rechtskraft (§ 1055 ZPO)</p>
---

**Lovells**

## Schiedsverfahren

ad hoc	institutionell
10. Buch: §§ 1025 ff. ZPO mit Schiedsrichtervertrag	DIS (ICC, LCIA, AAA-ICDR, Wiener Regeln, Schweizerische Schiedsordnung)
	mit <ul style="list-style-type: none"> <li>• eigener Verwaltung</li> <li>• Mitwirkung bei Bestellung der Schiedsrichter</li> <li>• Administrierung des Verfahrens</li> <li>• Bestimmung der Schiedsrichter- honorare und Auslagen</li> </ul>

Lovells

## Einige Besonderheiten des Schiedsgerichtsverfahrens

- Schriftform genügt, auch Bezugnahme auf Schiedsordnung (wie DIS SchO, UNCITRAL)
- Keine separate Schiedsgerichtsvereinbarung nötig (Ärzte sind keine Verbraucher, auch nicht *start ups*)
- Wenige zwingende Vorschriften (§ 1042 I ZPO)
  - Gleichbehandlung und rechtliches Gehör
- Freies Ermessen des Schiedsgerichts (§ 1035 ZPO)
  - Keine direkte Anwendung der Regeln des Erkenntnisverfahrens
- Im Zweifel Dreierschiedsgericht: Parteischiedsrichter benennen den Vorsitzenden (§ 1035 II ZPO; § 12.2 DIS SchO)

Lovells

## Einige Besonderheiten des Schiedsgerichtsverfahrens

---

- Keine Begrenzung auf einzelne Beweismittel
  - Auch Partei als Zeuge
- Keine Geständniswirkung bei Beklagtenversäumnis (§ 1048 II ZPO; § 30.1 DIS SchO)
- Paralleler einstweiliger Rechtsschutz des Schieds- und staatlichen Gerichts (§§ 1033, 1041 ZPO)
- Kostenentscheidung nach pflichtmäßigem Ermessen (§ 1057 I 2 ZPO; § 35 DIS SchO; nicht §§ 91 ff. ZPO direkt)
- Keine Kostenfestsetzung nach §§ 103 ff. ZPO, sondern Kostenentscheidung im End- oder separaten Schiedsspruch

Lovells

---

## Verfahrenskombination

---

- Isoliert
- Kombiniert (*multi stop dispute resolution*)
- Hinwirken auf Vergleich in jeder Lage des Verfahrens, § 278 ZPO analog; § 32 DIS SchO: Arb/Med/Arb
- Nacheinander: Med/Arb: Mediation / Schiedsverfahren
- Trennung nach Streitpunkten: Schiedsgutachten / Schiedsverfahren

Lovells

---

## Empfehlungen

---

- Einfache, keine pathologischen Schiedsklauseln (möglichst Musterklauseln, s. [www.dis-arb.de](http://www.dis-arb.de))
- Im *case management* erfahrene Schiedsrichter
  - Verfahrensverfügungen
  - Zeit- und Ablaufplan
  - Struktur der mündlichen Verhandlung

Lovells

---