

# Die (Un-)Wirksamkeit von Schiedsvereinbarungen im Berufssport

Von

Tim Hülskötter



Duncker & Humblot · Berlin

# Inhaltsverzeichnis

## *Kapitel 1*

### **Einleitung** 19

A. Gegenstand und Ziel der Untersuchung .....	21
B. Gang der Untersuchung .....	22

## *Kapitel 2*

### **Problemstellung (oktroierte Schiedsvereinbarungen)** 24

A. Organisationsstruktur des Sports .....	24
I. Organisation einzelner Fachsportarten .....	25
II. Fachübergreifende Verbände .....	27
III. Organisation von Sportveranstaltungen .....	28
B. Beispiele der Einbindung von Schiedsvereinbarungen bei Sportveranstaltungen ..	28
I. Olympische Spiele .....	29
II. Handball-Bundesliga .....	31
C. Oktroyierte Schiedsvereinbarungen im Sport .....	33
D. Wesentliche Erkenntnisse des Kapitels 2 .....	36

## *Kapitel 3*

### **Schiedsgericht und Schiedsvereinbarung** 37

A. Schiedsgericht .....	37
I. Echte Schiedsgerichte .....	37
II. CAS .....	42
1. Problem: ICAS/CAS .....	44
a) Verbände als einheitliche Partei? .....	48
b) Anwendung .....	50
aa) IOC .....	51
bb) Deutscher Handballbund .....	52
cc) Ergebnis .....	54
2. Problem: Ernennung von Schiedsrichtern durch die Präsidenten der Arbitration Divisionen .....	56

3. Problem: Repeat Player Bias .....	57
4. Problem: Finanzierung des CAS .....	59
5. Problem: Vorlage des Schiedsspruchs beim CAS-Generalsekretär .....	60
6. Ergebnis .....	61
B. Schiedsvereinbarung .....	62
C. Schiedsordnung, § 1066 ZPO .....	63
D. Schiedsverfahrensvereinbarung .....	64
E. Wesentliche Erkenntnisse des Kapitels 3 .....	64

#### *Kapitel 4*

### **Grundlagen zur rechtlichen Bewertung oktroierter Schiedsvereinbarungen**

A. Verfassungsrechtliche Grundlagen .....	67
I. Vertragsfreiheit, Art. 2 Abs. 1 GG .....	67
II. Vereins- und Verbandsfreiheit, Art. 9 Abs. 1 GG .....	75
III. Berufsfreiheit, Art. 12 Abs. 1 GG .....	76
IV. Allgemeiner Justizgewähranspruch .....	77
V. Recht auf gesetzlichen Richter, Art. 101 Abs. 1 S. 2 GG .....	81
B. Völkerrechtliche Grundlagen .....	82
I. Recht auf ein faires Verfahren, Art. 6 Abs. 1 EMRK .....	82
1. Gericht .....	83
2. Auf Gesetz beruhend .....	84
3. Unabhängig und unparteiisch (neutral) .....	90
a) Art und Weise der Ernennung der Richter .....	91
b) Länge der Amtszeit .....	93
c) Existenz von Regelungen zum Schutz vor Druck von außen .....	93
d) Unabhängigkeit des Gerichts aus der Sicht eines objektiven Beobachters .....	94
e) Ergebnis .....	96
4. Öffentlichkeit .....	97
II. Vereinigungsfreiheit, Art. 11 Abs. 1 EMRK .....	100
III. UNESCO Internationales Übereinkommen gegen Doping im Sport .....	100
C. Europäische Grundlagen .....	104
I. Verhältnis der GRCh zur EMRK .....	105
II. Vereinigungsfreiheit, Art. 12 Abs. 1 GRCh .....	109
III. Berufsfreiheit, Art. 15 Abs. 1 GRCh .....	109

IV. Rechtsschutzgewährleistung, Art. 47 Abs. 2 S. 1 GRCh .....	110
D. Wesentliche Erkenntnisse des Kapitels 4 .....	111

*Kapitel 5*

<b>Verzicht auf den Justizgewähranspruch durch Schiedsvereinbarungen</b> .....	<b>113</b>
A. Rechtsprechung .....	114
I. Körbuch .....	114
1. LG Augsburg, Urt. v. 14.08.1997, 8 O 4234/96 – <i>Körbuch I</i> .....	115
2. OLG München, Urt. v. 09.02.1998, 30 U 709/97 – <i>Körbuch II</i> .....	115
3. BGH, Urt. v. 03.04.2000, II ZR 373/98 – <i>Körbuch III</i> .....	116
II. LG Köln, Urt. v. 13.09.2006, 28 O (Kart) 38/05 .....	117
III. Spielervermittler (verschiedene Entscheidungen) .....	118
1. AG Bottrop, Urt. v. 22.01.2009, 11 C 198/08 .....	119
2. LG Koblenz, Urt. v. 26.11.2013, 3 HK O 237/10 .....	119
3. OLG Koblenz, Urt. v. 06.11.2014, 2 U 1560/13 .....	121
IV. Pechstein .....	122
1. LG München I, Urt. v. 26.02.2014, 37 O 28331/12 – <i>Pechstein I</i> .....	123
2. OLG München, Urt. v. 15.01.2015, U 1110/14 Kart – <i>Pechstein II</i> .....	126
3. BGH, Urt. v. 07.06.2016, KZR 6/15 – <i>Pechstein III</i> .....	128
V. LG Kempten, Urt. v. 22.11.2014, 33 O 1921/14 .....	132
VI. Entscheidungen nach <i>Pechstein III</i> .....	133
VII. Ergebnis .....	134
B. Literatur .....	134
I. Freiwilligkeit bedeutet echte Wahlfreiheit .....	136
II. Freiwilligkeitserfordernis bedeutet Inhaltskontrolle .....	142
III. Das verfassungsrechtliche Freiwilligkeitserfordernis existiert nicht .....	146
C. Stellungnahme .....	149
I. Methodik zur Bestimmung der Garantie des Justizgewähranspruchs .....	150
II. Konkretisierung des Justizgewähranspruchs .....	151
1. Vor-Verständnis des Justizgewähranspruchs .....	152
2. Konkretisierung im eigentlichen Sinne .....	152
a) Grammatikalische Konkretisierung .....	152
b) Historische und genetische Konkretisierung .....	155
c) Systematische Konkretisierung .....	156
aa) Kompetenz des einfachen Gesetzgebers zur systematischen Konkretisierung .....	156
bb) Auswirkungen der Einführung von § 11 AntiDopG .....	157

cc) Auswirkungen der Abschaffung des § 1025 Abs. 2 ZPO a. F.	159
dd) Inhaltkontrolle bereits durch andere Regelungen .....	161
(1) Voraussetzungen für echte Schiedsgerichtsbarkeit .....	161
(2) Inhaltkontrolle im Kartellrecht und AGB-Recht .....	162
d) Teleologische Konkretisierung .....	162
III. Ergebnis .....	165
D. Wesentliche Erkenntnisse des Kapitels 5 .....	166

### Kapitel 6

#### **Partieller Verzicht auf Garantien des Art. 6 Abs. 1 EMRK durch Schiedsvereinbarungen** 168

A. Verzicht auf die Garantie des Zugangs zu einem auf Gesetz beruhenden Gericht .	169
I. Rechtsprechung .....	170
1. Causa Pechstein .....	170
a) LG München I, Urt. v. 26.02.2014, 37 O 28331/12 – <i>Pechstein I</i> ..	170
b) OLG München, Urt. v. 15.01.2015, U 1110/14 Kart – <i>Pechstein II</i>	172
c) BGH, Urt. v. 07.06.2016, KZR 6/15 – <i>Pechstein III</i> .....	172
d) Deutsche Rechtsprechung nach <i>Pechstein III</i> .....	173
e) EGMR, Urt. v. 02.08.2018, Nr. 40575/10, 67474/10 – <i>Mutu/Pechstein</i> .....	173
2. Stretford .....	174
a) UK High Court, Urt. v. 17.03.2006, 2006 WL 755460 – <i>Stretford I</i> .	175
b) UK Court of Appeal, Urt. v. 21.03.2007, 2007 WL 763672 – <i>Stretford II</i> .....	176
II. Literatur .....	177
1. Freiwilligkeit bedeutet echte Wahlfreiheit .....	178
2. Freiwilligkeit bestimmt sich im Ergebnis durch eine Interessenab- wägung .....	178
3. Freiwilligkeit ist nicht zwingend notwendig .....	182
4. Freiwilligkeit wird durch allgemeines Vertragsrecht gewahrt .....	183
III. Stellungnahme .....	183
1. Grammatikalische Auslegung .....	184
2. Kontext (Systematische Auslegung) .....	185
3. Ziel und Zweck der EMRK (Teleologische Auslegung) .....	185
4. Ergänzende Auslegung nach Art. 32 WVRK (Historische und genetische Auslegung) .....	185
5. Faktische Orientierungs- und Leitfunktion des EGMR .....	185
a) <i>X v République Fédérale d'Allemagne</i> .....	187
b) <i>Deweert v Belgium</i> .....	187
c) <i>Bramelid &amp; Malström v Sweden</i> .....	188

d) <i>R v Switzerland</i> .....	189
e) <i>Axelsson v Sweden</i> .....	189
f) <i>Suda v République Tchèque</i> .....	190
g) <i>Tabbane v Suisse</i> .....	192
h) <i>Mutu/Pechstein v Suisse</i> .....	193
i) Schlussfolgerungen aus der Rechtsprechung .....	193
aa) 1. Prüfungsschritt .....	194
bb) 2. Prüfungsschritt .....	197
(1) Zwang nach Art. 6 Abs. 1 EMRK .....	199
(2) Erweiterung der Rechtsprechung durch Verhältnismäßigkeit .....	199
6. Abstraktes Ergebnis .....	202
7. CAS-Schiedsvereinbarungen .....	202
a) Zwang .....	202
b) Verhältnismäßigkeit .....	202
aa) Legitimes Ziel .....	203
bb) Abwägung .....	204
B. Öffentlichkeit .....	205
I. Abstrakte Verzichtsvoraussetzungen .....	206
II. Verzicht durch CAS-Schiedsvereinbarungen .....	206
1. Zwang .....	206
2. Verhältnismäßigkeit .....	206
C. Unabhängigkeit und Unparteilichkeit (Neutralität) .....	207
D. Wesentliche Erkenntnisse des Kapitels 6 .....	208

### *Kapitel 7*

<b>Unmittelbar wirkende Rechtsnormen</b>	210
A. § 11 Anti-Doping Gesetz .....	210
I. Wortlaut .....	212
II. Systematik .....	213
III. Genetik und Historie .....	213
IV. Telos .....	217
V. Ergebnis .....	217
B. Verbotsgesetz, § 134 BGB i. V. m. 102 AEUV .....	217
I. Anwendbarkeit des Kartellrechts auf den Sport .....	218
II. Zwischenstaatlichkeit .....	219
III. Missbrauchsverbot, Art. 102 AEUV .....	221

1. Sportveranstaltung als Plattform .....	221
2. Angebots- oder Nachfragemarkt .....	227
3. Unternehmenseigenschaft der Sportverbände .....	230
4. Marktbeherrschung .....	232
a) Anwendung des Monopson-Modells .....	233
aa) Relevanter Markt .....	234
(1) Sachlich relevanter Markt .....	234
(a) Wettbewerbe anderer Sportarten .....	235
(b) Nationale oder internationale Sportveranstaltungen derselben Sportart .....	237
(c) Nationale Meisterschaften in verschiedenen Län- dern .....	238
(2) Räumlicher und zeitlicher Markt .....	239
bb) Marktmacht .....	240
(1) IOC und DHB als Nachfrager .....	240
(a) Olympische Spiele .....	240
(b) 1. Handball-Bundesliga .....	241
(2) Marktmacht von IOC und DHB .....	242
b) Anwendung des Verhandlungsmodells .....	244
5. Missbrauch .....	245
a) Erzwungene sonstige Geschäftsbedingungen .....	250
b) Unangemessenheit .....	251
aa) Vergleichsmarktkonzept (quantitativer Konditionenmiss- brauch) .....	251
(1) Andere Geschäftsbedingungen auf dem Vergleichsmarkt ..	254
(2) Erhebliche Abweichung zum Vorteil des Marktbeherr- schers .....	255
bb) Interessenabwägung (qualitativer Konditionenmissbrauch) ...	256
(1) Vertraulichkeit .....	259
(a) Legitimes Ziel .....	261
(b) Notwendigkeit .....	263
(c) Abwägung .....	264
(2) Geschlossene Schiedsrichterlisten .....	270
(a) Legitimes Ziel .....	271
(b) Notwendigkeit .....	272
(3) Kompetenzen der Divisionspräsidenten .....	274
(a) Legitimes Ziel .....	274
(b) Notwendigkeit .....	276
(c) Abwägung .....	277
(4) Sitz des CAS und Vollstreckung durch Verbände .....	279
(a) Legitimes Ziel .....	281

(b) Notwendigkeit .....	282
(c) Abwägung .....	282
IV. Rechtsfolge .....	290
C. Verbotsgesetz § 134 BGB i. V.m. Art. 267, 344 AEUV ( <i>Achmea</i> -Rechtsprechung des EuGH) .....	294
I. Die wesentlichen Aussagen von <i>Achmea</i> zur Investitionsschiedsgerichtsbarkeit .....	295
II. Die Aussagen von <i>Achmea</i> zur Handelsschiedsgerichtsbarkeit .....	296
III. Auswirkungen auf die Sportschiedsgerichtsbarkeit .....	297
IV. Auswirkungen auf die CAS-Schiedsgerichtsbarkeit .....	298
D. AGB-Kontrolle, §§ 305 ff. BGB .....	299
I. Anwendbarkeit .....	300
II. Vorliegen von AGB .....	305
III. Einbeziehung in den Vertrag .....	306
IV. Inhaltskontrolle .....	308
1. Eröffnung der Inhaltskontrolle nach § 307 Abs. 3 BGB .....	309
2. § 309 Nr. 14 BGB (Mannschaftssportler) .....	309
3. Generalklausel, § 307 Abs. 1 S. 1 BGB .....	310
V. Rechtsfolge .....	316
E. Sittenwidrigkeit, § 138 BGB .....	318
F. Treu und Glauben, § 242 BGB .....	319
G. Wesentliche Erkenntnisse des Kapitels 7 .....	319

## *Kapitel 8*

<b>Ergebnisse der Untersuchung in Thesen</b>	326
--	-----

<b>Literaturverzeichnis</b> .....	335
<b>Sachverzeichnis</b> .....	367