

Schriften zum Internationalen Recht

Band 38

Die Parteiautonomie im
internationalen und interlokalen Vertragsrecht
der Vereinigten Staaten von Amerika

Von

Dr. Rainer Magold



DUNCKER & HUMBLLOT / BERLIN

RAINER MAGOLD

**Die Parteiautonomie im internationalen und
interlokalen Vertragsrecht der Vereinigten Staaten von Amerika**

Schriften zum Internationalen Recht

Band 38

**Die Parteiautonomie im
internationalen und interlokalen Vertragsrecht
der Vereinigten Staaten von Amerika**

Von

Dr. Rainer Magold



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

CIP-Kurztitelaufnahme der Deutschen Bibliothek

Magold, Rainer:

Die Parteiautonomie im internationalen und interlokalen Vertragsrecht der Vereinigten Staaten von Amerika / von Rainer Magold. — Berlin: Duncker und Humblot, 1987.

(Schriften zum Internationalen Recht; Bd. 38)

ISBN 3-428-06188-8

NE: GT

Alle Rechte vorbehalten

© 1987 Duncker & Humblot GmbH, Berlin 41

Gedruckt 1987 bei Berliner Buchdruckerei Union GmbH, Berlin 61

Printed in Germany

ISBN 3-428-06188-8

Vorwort

Dieses Buch widme ich meinen Eltern als Ausdruck meiner Dankbarkeit für ihre stete Unterstützung und Sorge.

Für seine fortwährende Gesprächs- und Hilfsbereitschaft und seine wertvollen Anregungen und Hinweise bin ich meinem Doktorvater an der Universität Mannheim, Herrn Professor *E. Lorenz*, zu Dank verpflichtet.

Die Arbeit, deren Grundlagen ich schon während eines Studienaufenthaltes in den Jahren 1981/82 an der Tulane University in New Orleans erarbeiten konnte, entstand im wesentlichen in den Jahren 1984/85; Rechtsprechung und Literatur sind im bis zur Mitte des Jahres 1985 verfügbaren Umfange berücksichtigt. Für Ihre freundliche und sachkundige Hilfe bei deren Beschaffung und Sichtung habe ich den Angestellten der Bibliothek der New York University Law School und insbesondere den Damen und Herren des Max-Planck-Institutes für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht in Heidelberg zu danken.

Mein Dank gilt schließlich der Dr. Kurt Hamann-Stiftung an der Universität Mannheim, deren mit der Verleihung des Dr. Kurt Hamann-Preises verbundene Zuwendung als wesentlicher Druckkostenzuschuß das Erscheinen der Arbeit ermöglichte.

Frankfurt, im Januar 1987

Rainer Magold

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	21
§ 1 Das Kollisionsrecht im amerikanischen Rechtssystem	23
I. Bemerkungen zum Rechtssystem	23
II. Verfassung und Kollisionsrecht	26
1. Das Verhältnis der Verfassung zum Kollisionsrecht	26
2. Due Process	28
3. Full Faith and Credit	32
III. Bemerkungen zum Gerichtssystem	38
1. Zuständigkeit	38
2. Das Recht in den Bundesgerichten im Fall der „diversity of citizenship“- Zuständigkeit	39
a. Materielles Recht	39
b. Prozeßrecht	40
c. Kollisionsrecht	42
IV. Interlokales und internationales Kollisionsrecht	44
§ 2 Das Vertragsstatut – Geschichte	49
I. Kontinentaleuropa	49
II. Vereinigte Staaten von Amerika	54
1. Ursprünge im englischen Recht	54
2. Frühe amerikanische Äußerungen	55
3. Der Einfluß Storys	57
4. Frühe Rechtsprechung des Supreme Court	61
5. Vested Rights	63
6. Überwindung der „vested rights doctrine“ in der Lehre	68
7. Die Rechtslage um die Jahrhundertmitte	75
a. Bundesrecht	75
b. Gliedstaatenrecht	78
aa. Grundsatz	78
bb. Einschränkungen der Parteiautonomie	80
§ 3 Abkehr vom traditionellen Ansatz: Vertragsschwerpunkt und Gemeininteressen ..	85
I. W.H. Barber v. Hughes	85
II. J. Fuld: „Center of gravity“, „grouping of contacts“	86
III. J. Traynor: „Interest analysis“	91
§ 4 Die Neuerer im amerikanischen IPR	94
I. Kollisionsrechtliche Neuansätze	94
1. David Cavers	94
a. „Principles of preference“	94
b. Cavers zur Rechtswahl	97

2. Brainerd Currie	98
a. „Governmental interests“	98
b. Currie zur Rechtswahl	105
3. Von Mehren/Trautmann	107
a. „Functional approach“	107
b. Von Mehren/Trautmann zur Rechtswahl	112
4. Robert Leflar	114
a. „Choice-influencing considerations“	114
b. Leflar zur Rechtswahl	124
5. Albert A. Ehrenzweig	128
a. Grundlagen	128
b. Systemüberblick	129
c. „Data“	130
d. „True rules“	133
e. Lex fori	135
f. „A proper law in a proper forum“	141
g. Kritik	143
h. Ehrenzweig zur Rechtswahl	147
II. Problemstellen der Neuansätze	151
1. „Policies“	151
2. „Interests“	154
3. Das maßgebliche „interest“: Forumrecht oder Interessenabwägung ...	161
4. „Falsche“ und „echte Konflikte“	165
5. Rechtssicherheit – Einzelfallgerechtigkeit	166
III. „A Comeback of Rules?“	170
1. Unsicherheit der Gerichte	170
2. Internationalprivatrechtliche Interessen	171
3. „Simplicity“	173
4. Tendenz zur (Kollisions-)Normbildung	173
IV. Die Vertragsanknüpfung im „approach“	178
1. Die methodischen Gemeinsamkeiten	178
2. Die „policies“ vertragsrechtlicher Sachnormen	178
3. „Interests“ im Vertragsrecht	180
4. Die Parteiinteressen	181
5. Dépeçage	183
V. Die Parteiautonomie im „approach“	185
§ 5 Die Parteiautonomie in der modernen Kollisionsrechtspraxis der U. S. A.	188
I. Die Regelung im U. C. C.	188
II. Das Restatement (Second)	195
1. Standort und Methode	195
2. Die Grundregel des § 188	202
3. Einzelne „issues“	206
4. Parteiautonomie: § 187	207
a. Grundsatz	207
b. Einschränkungen	210
aa. Auslandsbezug	210

bb. Vernünftiger Grund für die Rechtswahl	210
cc. „Fundamental policy“	211
c. Der Sonderfall des Wuchers	215
d. Kritik	216
III. Die Rechtsprechung	219
1. Vertragsanknüpfung und Parteiautonomie in den beiden führenden Jurisdiktionen	219
a. Kalifornien	219
aa. Die Anknüpfung im Falle fehlender Rechtswahl	219
bb. Parteiautonomie	223
b. New York	230
aa. Die Anknüpfung im Falle fehlender Rechtswahl	230
bb. Parteiautonomie	236
2. Die Anknüpfungsmethoden für Verträge ohne Rechtswahlklausel	245
3. Parteiautonomie	251
a. Grundsatz	251
b. Einschränkungen	257
aa. Auslandsbezug	257
bb. Ausreichende Beziehung zum gewählten Recht	259
cc. Gesetzesumgehung	267
dd. Staatliche Rechtsanwendungsinteressen: „Public policy“, „governmental interests“	268
ee. Verfassungsrechtliche Restriktionen	278
ff. Lex validitatis?	284
c. Reichweite des Vertragsstatuts	287
d. Zustandekommen und Wirksamkeit des Verweisungsvertrages	290
e. Zeitpunkt der Rechtswahl; „Versteinerung“ des gewählten Rechts	294
4. Besondere Problembereiche	295
a. „Adhäsionsverträge“	295
b. Wucher	302
c. Internationale, interlokale Vertragsverhältnisse	313
5. Einzelne Vertragstypen	316
Schluß	327
Literaturverzeichnis	329
Entscheidungsverzeichnis	347

Abkürzungsverzeichnis

A.(2d)	Atlantic Reporter (Second Series)
A.B.A.J.	American Bar Association Journal
A.C.C.	West's Annotated California Codes
AcP	Archiv für die civilistische Praxis
A.D.	Appellate Division
Ala.	Alabama
Alas.	Alaska
Am.J.Comp.L.	American Journal of Comparative Law
Am.J.Leg.Hist.	American Journal of Legal History
Am.Jur.	American Jurist and Law Magazine
Am.L.Rev.	American Law Review
Am.U.L.Rev.	American University Law Review
Anm.	Anmerkung
App.Cas.	Appeal Cases, English Law Reports
App.Ct.	Appellate Court, Appeals Court (Mass.)
Ariz.	Arizona
Ariz.L.Rev.	Arizona Law Review
Ark.	Arkansas
Ass.	Association
Bay	Bay's Reports (S.C.)
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen
Bin.	Binney's Reports (Pennsylvania)
Bky. (D.)	United States Bankruptcy Court (District of ...)
Bost.U.L.Rev.	Boston University Law Review
B.R.	Bankruptcy Reporter
Brln.L.Rev.	Brooklyn Law Review
Br.Parl.Cas.	Brown Parliamentary Cases (England)

BT-Drs.	Bundestags-Drucksache
Buff.L.Rev.	Buffalo Law Review
Burr.	Burrow's English King's Bench Reports
Ca.	California
Cai.Rep.	Caines' Reports
Cal.C.C.	California Civil Code
Cal.Con.	Constitution of the State of California
Cal.Law.	California Lawyer
Cal.L.Rev.	California Law Review
Cal.Rptr.	California Reporter
Can.B.Rev.	Canadian Bar Review
Can.Yb.Int.L.	Canadian Yearbook of International Law
C.C.	Circuit Court
CC	Código Civil
CCI	Codice Civile Italiano
C.D.	United States District Court of the Central District of ...
C.Ga.Ann.	Code of Georgia Annotated
Ch.	Chapter
Chi.-K.L.Rev.	Chicago-Kent Law Review
Ch.J.	Chief Justice
Cir.	Circuit Court of Appeals of the ... Circuit
Civ.Stat.Tex. Ann.	Vernon's Civil Statutes of the State of Texas Annotated
Clunet	Journal du Droit International
Col.	Colorado
Col.J.Transn.L.	Columbia Journal of Transnational Law
Col.L.Rev.	Columbia Law Review
Col.Rev.Stat.	Colorado Revised Statutes
comm.	comment
conc.	concurring (opinion)
Conn.	Connecticut
Corn.L.Q.	Cornell Law Quarterly
Corn.L.Rev.	Cornell Law Review
Corp.	Corporation

Cowp.	Cowper's English King's Bench Reports
Ct.App.	Court of Appeal(s)
Ct.Civ.App.	Court of Civil Appeals
Ct.Spec.App.	Court of Special Appeals
Cty.	County
D.	United States District Court of the District of ...
Dall.	Dallas' Reports
D.C.	District of Columbia
D.C.Cir.	Court of Appeals, District of Columbia
D.Ct.	(State) District Court
D.Ct.App.	District Court of Appeal
Den.L.J.	Denver Law Journal
ders./dies.	derselbe/dieselbe(n)
Dis.	District
diss.	dissenting (opinion)
Duke L.J.	Duke Law Journal
Duq.L.Rev.	Duquesne Law Review
E.D.	United States District Court of the Eastern District of ...
EG	Europäische Gemeinschaft
EGBGB	Einführungsgesetz zum Bürgerlichen Gesetzbuche
Eng.Rep.	English Reports
Eq.Cas.Abr.	English Equity Cases Abridged
F.(2d)	Federal Reporter (Second Series)
Fed.Cas.	Federal Cases (U.S.)
Fla.	Florida
Fla.Stat.Ann.	West's Florida Statutes Annotated
Fn.	(Meine) Fußnote
F.R.C.P.	Federal Rules of Civil Procedure
F.R.D.	Federal Rules Decisions
FS	Festschrift, -gabe
F.Supp.	Federal Supplement

Geo.L.J.	Georgetown Law Journal
G.O.L.	General Obligations Law (New York)
Gonz.L.Rev.	Gonzaga Law Review
GS	Gedächtnisschrift
Harv.Int.L.J.	Harvard International Law Journal
Harv.L.Rev.	Harvard Law Review
Hast.L.J.	Hastings Law Journal
Haw.	Hawaii
H.J.Int.L.	Houston Journal of International Law
Hofstra L.Rev.	Hofstra Law Review
How.	Howard, U.S.
Ia.	Iowa
Ia.C.Ann.	Iowa Code Annotated
Ia.L.Rev.	Iowa Law Review
Id.	Idaho
I.E.C.L.	International Encyclopedia of Comparative Law
Ill.L.Rev.	Illinois Law Review
Inc.	Incorporated
Ind.	Indiana
Int.Comp.L.Q.	International and Comparative Law Quarterly
Int.Law.	International Lawyer
Iowa	Iowa Reports
IPR	Internationales/-lokales' Privatrecht
IPRax	Praxis des Internationalen Privat- und Verfahrensrechts
IPRG	Gesetz über das Internationale Privatrecht
J.	Justice, Judge
Jb.Int.Rverk.	Jahrbuch für den Internationalen Rechtsverkehr, München 1912/13
Jh.Jb.	Jherings Jahrbücher für die Dogmatik des heutigen römischen und deutschen Privatrechts
J.Leg.Ed.	Journal of Legal Education
Johns.	Johnson's Reports (N.Y.)
Johns.Cas.	Johnson's Cases (New York)
Johns.Ch.Rep.	Johnson's Chancery Reports (N.Y.)

Kan.	Kansas
Kan.Stat.Ann.	Kansas Statutes Annotated
Kap.	Kapitel
Kir.	Kirby's Reports (Superior Court Conn.) (1789)
Kir.Supp.	Supplement to Kirby's Reports (1933)
Ky.	Kentucky
Ky.L.J.	Kentucky Law Journal
La.	Louisiana
La.C.C.	Louisiana Civil Code
La.L.Rev.	Louisiana Law Review
L.& Cont.Prob.	Law and Contemporary Problems
L.Ed.	Lawyer's Edition Supreme Court Reports
Loy.L.A.L.Rev.	Loyola of Los Angeles Law Review
L.P.R.A.	Laws of Puerto Rico Annotated
Ltd.	Limited
Marq.L.Rev.	Marquette Law Review
Mart., N.S.	Martin's Reports, New Series
Mass.	Massachusetts, Massachusetts Reports
Mass.L.Q.	Massachusetts Law Quarterly
McKinney's	McKinney's Consolidated Laws of New York Annotated
Md.	Maryland
M.D.	United States District Court of the Middle District of ...
Me.	Maine
Mercer L.Rev.	Mercer Law Review
Miami L.Q.	Miami Law Quarterly
Mich.	Michigan
Mich.L.Rev.	Michigan Law Review
Minn.L.Rev.	Minnesota Law Review
Mo.	Missouri
Mo.B.J.	Missouri Bar Journal
Mo.L.Rev.	Missouri Law Review
Mon.	Montana

Nass.Cty.	Nassau County (New York)
N.C.	North Carolina
N.C.J.Int.L.	
Comm. Reg.	North Carolina Journal of International Law and Commerce Regulation
N.C.L.Rev.	North Carolina Law Review
N.D.	United States District Court of the Northern District of ...
N.Dak.	North Dakota
N.E.(2d)	North Eastern Reporter (Second Series)
Neb.	Nebraska
Nev.	Nevada
N.H.	New Hampshire
N.J.	New Jersey
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
N.M.	New Mexiko
No.	Nummer
N.W.(2d)	North Western Reporter (Second Series)
Nw.U.L.Rev.	North Western University Law Review
N.Y.	New York
N.Y.C.B.Ass.	
Rec.	The Record of the Association of the Bar of the City of New York
N.Y.C.Ct.	City Court of the City of New York
N.Y.C.P.L.R.	New York Civil Practice Law and Rules
N.Y.C.Surr.Ct.	Surrogate's Court, New York County
N.Y.Cty.	New York County
N.Y.Cty.Civ.Ct.	Civil Court of the City of New York, New York County
N.Y.L.F.	New York Law Forum
N.Y.S.(2d)	New York Supplement (Second Series)
N.Y.U.L.Rev.	New York University Law Review
Oh.	Ohio
Oh.St.L.J.	Ohio State Law Journal
Okl.	Oklahoma
Okla.L.Rev.	Oklahoma Law Review
Ore.	Oregon
Ore.L.Rev.	Oregon Law Review

P.(2d)	Pacific Reporter (Second Series)
Pa.	Pennsylvania
Pac.L.J.	Pacific Law Journal
Pet.	Peters' Reports (U.S.)
Phila.Co.	Court of Philadelphia
P.R.	Puerto Rico
Prac.Law.	Practical Lawyer
P.R.L.A.	Puerto Rican Laws Annotated
P.S.A.	Purdon's Pennsylvania Statutes Annotated
RabelsZ	Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht, begründet von Ernst Rabel
R.C.W.A.	Revised Code of Washington Annotated
Rec.	Recueil des Cours de l'Académie de Droit International
Rest.	Restatement of the Law of Conflict of Laws, American Law Institute, 1934
Rest.2d	Restatement of the Law Second, Conflict of Laws, American Law Institute (23.Mai 1969), St. Paul 1971 (Bd. 1: §§ 1-221; Bd. 2: §§ 222-End; Bd. 3,4: Appendix).
Rev.crit.	Revue critique de droit international privé
Rev.Dt.Int.	Législ. Comp. Revue de Droit International et de Législation Comparée
Rev.Trim.Dt.	Europ. Revue Trimestrielle de Droit Européen
RGZ	Entscheidungen des Reichsgerichts in Zivilsachen
R.I.	Rhode Island
R.I.G.L.A.	Rhode Island General Laws Annotated
Rn.	Randnummer
Rocky Mt.L.	Rev. Rocky Mountains Law Review
Rutg.Cam.L.J.	Rutgers Camden Law Journal
Rutg.L.Rev.	Rutgers Law Review.
s.	section (auch: §)
Salk.	Salkeld's English King's Bench Reports
S.C.	South Carolina

Schw.Jb.Int.R.	Schweizer Jahrbuch für Internationales Recht
S.C.L.Rev.	South Carolina Law Review
S.Ct.	Supreme Court Reporter
S.D.	United States District Court of the Southern District of ...
S.Dak.	South Dakota
S.Dak.Cod.L.	South Dakota Codified Laws
S.Dak.S.L.	South Dakota Session Laws
S.E.(2d)	Southeastern Reporter (Second Series)
S.F.L.Rev.	San Francisco Law Review
Shaw & Mac	Shaw & Maclean's Cases decided in the House of Lords on Appeal from the Courts of Scotland
So.(2d)	Southern Reporter (Second Series)
Southw.L.J.	Southwestern Law Journal
Stan.L.Rev.	Stanford Law Review
Stat.	Statute(s) (at Large, U.S.)
St.Louis U.L.J.	St. Louis University Law Journal
Suff.Cty.	Suffolk County (New York)
Sup.Ct.	Supreme Court (eines Einzelstaates)
Sup.Ct.App.	Supreme Court of Appeals
Sup.Ct.Err.	Supreme Court of Errors
Sup.Ct.Rev.	Supreme Court Review
Super.Ct.	Superior Court
Sup.Jud.Ct.	Supreme Judicial Court
Supp(l).	Supplement
S.W.(2d)	South Western Reporter (Second Series)
Syr.L.Rev.	Syracuse Law Review
Tenn.	Tennessee
Tenn.C.Ann.	Tennessee Code Annotated
Tenn.L.Rev.	Tennessee Law Review
Tex.	Texas
Tex.Int.L.J.	Texas International Law Journal
Tex.L.Rev.	Texas Law Review
Tit.	Title
Tul.L.Rev.	Tulane Law Review

U.C.C.	Uniform Commercial Code
U.C.C.R.S.	U.C.C. Reporting Service
U.C.D.L.Rev.	University of California at Davis Law Review
U.Chi.L.Rev.	University of Chicago Law Review
U.C.L.A.L.Rev.	University of California at Los Angeles Law Review
U.Col.L.Rev.	University of Colorado Law Review
U.Ill.L.F.	University of Illinois Law Forum
U.Ill.L.Rev.	University of Illinois Law Review
U.L.A.	Uniform Laws Annotated, Band 1, St. Paul, Minn. 1976
U.Pa.L.Rev.	University of Pennsylvania Law Review
U.Pitt.L.Rev.	University of Pittsburgh Law Review
U.S.	United States Supreme Court (Reports)
U.S.C.(A.)	United States Code (Annotated)
Ut.	Utah
Ut.L.Rev.	Utah Law Review
Va.	Virginia
Va.J.Int.L.	Virginia Journal of International Law
Va.L.Rev.	Virginia Law Review
Vand.L.Rev.	Vanderbilt Law Review
Vt.	Vermont
Vt.L.Rev.	Vermont Law Review
Wall.	Wallace's Reports (U.S.)
Wash.	Washington
Washb.L.J.	Washburn Law Journal
Wash.U.L.Q.	Washington University Law Quarterly
W.Bl.	Sir William Blackstone's English King's Bench Reports
W.Cty.Ct.	Westchester County Court, New York
W.D.	United States District Court of the Western District of ...
Wheat.	Wheaton's Reports (U.S.)
Wis.	Wisconsin
Wis.L.Rev.	Wisconsin Law Review
Wm.& M.L. Rev.	William and Mary Law Review
W.R.C.A.	West's Washington Revised Code Annotated

W.Va.	West Virginia
W.Va.L.Q.	West Virginia Law Quarterly (ab Bd. 52 (1949): W.Va.L.Rev.)
W.Va.L.Rev.	West Virginia Law Review
Yale L.J.	Yale Law Journal
Yeat.	Yeates' Reports (Pa.)
Z.f.Rvgl.	Zeitschrift für Rechtsvergleichung (Österreich)
ZGB	Zivilgesetzbuch
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik
ZStW	Zeitschrift für die gesamte Staatswissenschaft

Einleitung

In den Vereinigten Staaten von Amerika entspricht es langer Tradition¹ und „standard practice“², das Kollisionsrecht der Schuldverträge als „the most complex and most confused area of choice-of-law problems“ zu bezeichnen³. Die bereits aufgrund des breiten Spektrums vertraglicher Regelungsgegenstände und möglicher Rechtsprobleme schwierige Anknüpfung⁴ wird in den einzelnen Gliedstaaten — und häufig auch innerhalb derer von Gerichtsentscheidung zu Gerichtsentscheidung — nach unterschiedlichen Grundsätzen vorgenommen; ein „chaotischer“ Rechtszustand ist die Folge⁵. Durch die in neuerer Zeit im Zuge „moderner Strömungen“ aufgetauchten Schwerpunktformeln und sachnormanalytischen Methoden mehrten sich die Unsicherheiten und Unwägbarkeiten⁶. Gerade im Bereich des Vertragsrechts, in welchem die Parteien die gegenseitigen Rechtsbeziehungen planend gestalten, besteht aber ein besonderes Bedürfnis nach Rechtssicherheit und damit Vorhersehbarkeit der kollisionsrechtlichen Entscheidung⁷.

Verträge, die hinsichtlich wirtschaftlich bedeutender mehrstaatlicher Transaktionen geschlossen wurden und amerikanischen Gerichten zur Beurteilung vorliegen, enthalten aus diesem Grunde regelmäßig⁸ Klauseln, die das Recht eines bestimmten Staates als für den Vertrag verbindlich bezeichnen⁹. Wird eine solche „choice-of-law provision“ (auch „governing law clause“) anerkannt und damit den Parteien eines mehr als nur einen Staat berührenden Vertrages die Möglichkeit eingeräumt, das anwendbare Recht autonom¹⁰, also unter Ausschluß auch der zwingenden Normen eines „an sich anwendbaren Wirkungsstatuts“¹¹ zu bestimmen¹², so können die Vertragsparteien ihre Beziehun-

¹ Beale, 23 Harv.L.Rev. 1 (1909). S. dazu u. zu § 2 Fn. 133.

² Sedler, 72 Col.L.Rev. 279.

³ Weintraub, Commentary, S. 348. Vgl. Rest.2d, Ch. 8, Introductory Note, S. 557; Weitnauer, S. 21, Blom, 17 Can.Yb.Int.L. 206; Leflar, American Conflicts Law, S. 295.

⁴ S. dazu Rest.2d, a.a.O. (Fn. 3).

⁵ Reese, 16 Col.J.Transn.L. 17f.; Leflar, American Conflicts Law, S. 295-297.

⁶ Vgl. Gruson, 18 Col.J.Transn.L. 323.

⁷ Ibid. S. auch Reese, 16 Col.J.Transn.L. 17.

⁸ Vgl. Weintraub, Commentary, S. 360 („ubiquitous boiler plate“).

⁹ S. nur Lowe, 12 Harv.Int.L.J. 2.

¹⁰ Zur Terminologie vgl. Neuhaus, Grundbegriffe, S. 251f.

¹¹ Gamillscheg, Dumoulin, S. 111.

¹² S. dazu Ehrenzweig/Jayme, S. 15.

gen auf dem Fundament einer ihnen bekannten Rechtsordnung regeln, ohne daß ihre Erwartungen durch die Anwendung eines von ihnen nicht für maßgeblich gehaltenen Rechts enttäuscht werden könnten.

Die Verweisungsfreiheit gewährleistet einerseits also „certainty and predictability“¹³, schaltet andererseits aber die „Rechtsanwendungsinteressen“ derjenigen Staaten aus, die mit dem Vertragsverhältnis zwar möglicherweise gewichtige Bezugspunkte aufweisen, von den Parteien aber nicht zum Vertragsstatut gekürt wurden. Die im modernen Kollisionsrecht der U.S.A. zu beobachtende Betonung von „governmental interests“ und „state policies“ legt daher zumindest vordergründig eine deutliche Beschränkung der kollisionsrechtlichen Maßgeblichkeit des Parteiwillens nahe¹⁴; sie lenkt aber jedenfalls den Blick auf seine Funktion und Bedeutung für die Anknüpfung von Verträgen sowie — geht man von grundsätzlicher Geltung der Parteiautonomie aus — auf Methodik und Umfang der (möglicherweise) erforderlichen Einschränkungen.

Mit der vorliegenden Arbeit soll versucht werden, Grund und Grenzen der Verweisungsfreiheit in einem Rechtssystem aufzuzeigen, dessen internationales bzw. interlokales Privatrecht wie das keines anderen Staates von gegensätzlichen Grundströmungen und -tendenzen gekennzeichnet ist und dessen mehr als fünfzig Teilrechtsordnungen als „immense laboratories of daily experience“¹⁵ außerordentlich umfangreiches kollisionsrechtliches Anschauungsmaterial liefern, welches bisweilen freilich klare Prinzipien der Materie zu ersticken droht¹⁶.

¹³ Rest.2d § 187, comm. e, S. 565.

¹⁴ Einige Autoren wollen einer ausdrücklichen Rechtswahl nur mehr den Stellenwert eines untergeordneten Elementes anderweitiger Bestimmung des Vertragsstatutes einräumen. Vgl. Bauerfeld, 82 Col.L.Rev. 1677ff.; Weintraub, 46 Ia.L.Rev. 721.

¹⁵ Ehrenzweig, 124 Rec. 255.

¹⁶ „In Conflict of Laws, the wilderness grows wilder, faster than the axes of discriminating men can keep it under control.“ J. Traynor, zit. bei Ehrenzweig, Treatise, S. VII.

§ 1 Das Kollisionsrecht im amerikanischen Rechtssystem

I. Bemerkungen zum Rechtssystem

Die Vereinigten Staaten von Amerika zeichnen sich durch eine Rechts- und Verwaltungsstruktur aus, die man zu den kompliziertesten der Welt rechnen muß und deren Vielzahl von ihm großenteils unvertrauten systematischen Problemstellen und entsprechenden Bewältigungsmechanismen dem europäischen Betrachter allenthalben ins Auge fällt, dem Amerikaner selbst allerdings oftmals gar nicht bewußt ist¹.

Die bundesstaatliche Struktur der Vereinigten Staaten ist daraufhin ausgerichtet, die Eigenverantwortung und Selbständigkeit der Regierungen, Gesetzgebungsorgane und Gerichte der Einzelstaaten weitgehend zu bewahren. Die Gesetzgebungszuständigkeit des Bundes beschränkt sich auf die in der Verfassung enumerativ aufgeführten Gebiete². Mit Ausnahme der durch Art. 1 Abs. 10³ der amerikanischen Bundesverfassung den Einzelstaaten ausdrücklich

¹ „The United States ... has perhaps the most complicated legal structure that has ever been devised and made effective in man's effort to govern himself ... Only an American who has grown up in the system and come to think of it as a part of the order of nature, can fail to see how intricate it is.“ E. Griswold, *Law and Lawyers in the United States* 3, S. 64 (1964).

² Art. 1 Abs. 8. Es sind dies die Steuer- und Zollgewalt im Hinblick auf die Bezahlung der Schulden und die Ausgaben für die Verteidigung und das Allgemeinwohl (Nr. 1), die Aufnahme staatlicher Anleihen (Nr. 2), die Regelung des Handels mit dem Ausland und zwischen den Einzelstaaten — die sog. „commerce“-Klausel — (Nr. 3), das Recht der Naturalisierung und das Konkursrecht (Nr. 4), das Geld-, Münz- und Währungswesen sowie die Regelung der Maße und Gewichte (Nr. 5), die Bestrafung von Geldfälschern (Nr. 6), das Postwesen (Nr. 7), das Patent- und Urheberrecht (Nr. 8), die Einrichtung von unteren Bundesgerichten (Nr. 9), die Bestrafung von auf hoher See begangenen Verbrechen und Verbrechen gegen das Völkerrecht (Nr. 10), die Bereiche der Außenpolitik und der Landesverteidigung (Nrn. 11-17), und schließlich die Gesetzgebungsgewalt für Maßnahmen, die erforderlich und angemessen sind, um der Zuständigkeit des Bundes auf den vorgenannten Gebieten Wirkung zu verleihen (Nr. 18; sog. „necessary and proper clause“: „... to make all Laws which shall be necessary and proper for carrying into Execution the foregoing Powers“). Zur Gesetzgebungsgewalt des Bundes gehört ferner insbesondere das Seerecht; diese Gesetzgebungszuständigkeit ist systemwidrig in Art. 3 (Abs. 2), der die Befugnisse der rechtsprechenden Gewalt regelnden Verfassungsvorschrift, aufgeführt.

³ S. insbesondere Nr. 1: „No State shall enter into any Treaty, Alliance, or Confederation; grant Letters of Marque and Reprisal; Coin Money; emit Bills of Credit; make any Thing but gold and silver Coin a Tender in Payment of Debts; pass any Bill of Attainder, ex post facto Law, or Law impairing the Obligation of Contracts, or grant any Title of Nobility.“