

Einführung in das australische Recht

mit neuseeländischem Recht

von

Dr. Dr. h.c. Wolfgang Babeck

Rechtsanwalt

Solicitor of England and Wales, Solicitor and Notary of New South Wales

Adjunct Professor an der Bond University, Robina

Ehem. Vorstandsvorsitzender der Deutsch-Australischen

Industrie- und Handelskammer

2., vollständig überarbeitete Auflage 2017



Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXIII
-----------------------------	-------

1. Teil. Grundlagen des australischen Rechts

§ 1. Wie denkt der Jurist des Common Law und warum denkt er, wie er denkt? ...	1
I. Einleitung	1
II. Unterschiede	2
1. Rechtssystematik und Rechtsstruktur	3
2. Unterschiede in der Kodifizierung	5
III. Gemeinsamkeiten	7
IV. Vor- und Nachteile des Fallrechts	7
§ 2. Rechtsquellen und Interpretation des australischen Rechts	9
I. Was genau ist das Common Law?	10
1. Common Law in Australien als Rechtssystem	10
2. Common Law als Gewohnheitsrecht	11
3. Common Law als Rechtsquelle	11
II. Equity	13
III. Kodifiziertes Recht	13
1. Verhältnis von Common Law, Equity und kodifiziertem Recht	13
2. Gesetzesauslegung	14
IV. Weitere Rechtsquellen	16
1. Internationales Recht	16
2. Recht der indigenen Bevölkerung Australiens	17
3. Gewohnheitsrecht (custom)	17
4. Standardverträge	17
§ 3. Das Gewohnheitsrecht der indigenen Bevölkerung Australiens („Aboriginal people“)	18
I. Definition	19
II. Das indigene Gewohnheitsrecht – Konzept und Inhalt	19
III. Die Anerkennung des indigenen Rechts durch das australische Recht	21
1. Der Einfluss der Kolonisierung und die Anfangszeit	21
2. Die Entwicklung nach dem Zweiten Weltkrieg	22
3. Auf dem Weg zur graduellen materiellen Anerkennung	22
4. Die berühmte Mabo-Entscheidung	23
5. Indigenes Strafrecht	24
6. Entwicklung seit 1990	25
§ 4. Staats- und Verfassungsrecht	27
I. Verfassungsgrundlagen/-historie	27
1. Die Crux mit der Verfassungsänderung	28
2. Verfassungssystem	31
3. Constitutional Conventions	33
II. Parlament	34
1. Zusammensetzung und Wahlen	34
2. Double dissolution und Joint sitting of the Parliament	36
3. Royal Commission	37
III. Die Exekutive	38
IV. Der High Court als Verfassungshüter Australiens	41

V. Föderalismus	43
VI. Kein Grundrechtskatalog in Australien	45

2. Teil. Vertragsrecht

§ 5. Grundlagen des Vertragsrechts	49
I. Grundlagen des Vertragsrechts	50
1. Geschäftsfähigkeit	51
2. Zustandekommen von Verträgen	52
3. Vertragsinhalt	56
4. Vertragsauslegung	57
5. Stellvertretung	58
6. Verträge zugunsten Dritter	59
7. Erlöschensgründe	60
II. Recht des Warenkaufs	62
1. Typische Merkmale eines Warenkaufvertrags	63
2. Internationales Recht des Warenkaufs	63
III. Allgemeine Geschäftsbedingungen	63
1. Einbeziehung in den Vertrag	63
2. Inhaltskontrolle	64
IV. Verbraucherschutz	64
§ 6. Immobilienerwerb	66
I. Materielle Aspekte des Immobilienerwerbs	66
1. (Besondere) Eigentumsrechte	66
2. Investitionsvehikel (Special Purpose Vehicle)	69
3. Der direkte Kauf einer Immobilie	71
4. Der Übergang des Eigentums an der Gewerbeimmobilie	74
II. Besonderheit für ausländische Erwerber: Die Genehmigung	76
1. Genehmigungsbedürftigkeit	77
2. Genehmigungsfähigkeit	79
3. Genehmigungsverfahren	79
§ 7. Mietrecht	81
I. Die wichtigsten mietrechtlichen Vorschriften von New South Wales	81
II. Eintragung des Mietvertrages (lease)	82
III. Abschluss des Mietvertrages	82
1. Gebrauch der Mietsache	83
2. Mietdauer und Verlängerungsoptionen	84
3. Miete (Mietzinszahlung, Mieterhöhung und Mietanpassungen)	85
IV. Instandsetzung/Reparaturen	87
1. Standortwechsel	87
2. Sanierung und Abbruch des Mietobjekts	88
V. Mietabtretung und Untervermietung	88
VI. Beendigung des Mietverhältnisses	88
§ 8. Kreditsicherheiten	90
I. Besitzloses Registerpfandrecht/Personal Property Security (PPS)	90
1. Pfandobjekt	90
2. Entstehung und Folgen	91
3. Register	91
4. Rechte des Pfandnehmers	91
II. Rechte und Lasten an Grundstücken	92
1. Mortgage	92
2. Easement	97

3. Profits à prendre	98
4. Licence	99
5. Fixed Charge/Floating Charge	100

3. Teil. Weitere Bereiche des Privatrechts

§ 9. Schadensersatz- und Deliktsrecht (Tort Law)	103
I. Einführung	103
II. Trespass	104
1. Trespass to land	104
2. Trespass against chattels	104
3. Trespass to the person	105
III. Negligence	106
1. Ursprung und Bestandteile einer Fahrlässigkeitsklage	106
2. Haftung öffentlicher Einrichtungen für Fahrlässigkeit	107
IV. Die schleichende Paralyisierung bürgerlicher Freiheiten Australiens	112
§ 10. Produkthaftungsrecht	115
I. Haftpflichtiger	115
II. Produktfehler	116
III. Exkulpationsmöglichkeiten	116
IV. Haftungsumfang	116
V. Produktrückrufe und Produktsicherheit	117
§ 11. Familien- und Erbrecht	118
I. Familienrecht	118
1. Ehe	118
2. Nichteheleiche Lebensgemeinschaft	121
3. Abstammung	122
4. Adoption	122
II. Erbrecht	122
1. Gewillkürte Erbfolge (Testament/will)	123
2. Gesetzliche Erbfolge (to die intestate)	125

4. Teil. Wirtschaftsrecht

§ 12. Handelsrecht	129
I. Überblick	129
II. Handelsvertreter	129
1. Allgemeines	129
2. Kodifizierung	129
III. Vertriebshändler	133
1. Allgemeines	133
2. Gemeinsamkeiten mit agency	133
3. Besondere Vertragsregelungen bei internationalem Sachverhalt	134
§ 13. Gesellschaftsrecht	135
I. Entwicklung und Rechtsquellen des australischen Gesellschaftsrechts	135
II. Australian Securities and Investment Commission (ASIC)	137
1. Aufgaben der ASIC	137
2. Untersuchungen und Hearings der ASIC	137
III. Personengesellschaftsrecht	138
1. Partnership	138
2. Limited Partnership	139
3. Nicht-rechtsfähiger Verein	139
4. Incorporated Association	139

IV. Kapitalgesellschaftsrecht	140
1. Anmeldeverfahren	140
2. Gesellschaftsformen des Corporations Act 2001 (Cth)	141
3. Exkurs: Zweigniederlassung (branch)	149
V. Durchgriffshaftung	149
1. Gesetzlich normierte Fälle	150
2. Rechtsprechung	150
VI. Der company director	151
1. Wer ist director einer company?	151
2. Pflichten, Aufgaben und Haftungsfragen	153
3. Auswechslung des director	154
4. Handlungsmacht im Außenverhältnis	154
VII. Company secretary	155
VIII. Public officer	155
§ 14. Recht des Unternehmenskaufs	156
I. Vertragliche Grundlagen	156
II. Übernahmerecht	157
1. Takeover Law im engeren Sinne	157
2. Substantial Holding Information	160
III. Außenwirtschaftsrecht	161
§ 15. Gewerblicher Rechtsschutz	164
I. Markenrecht	164
1. Schutzbereich	165
2. Anmeldeverfahren	165
3. Rechte aus der Marke	166
4. Rechtsschutz	166
II. Urheberrecht	166
1. Schutzzumfang	167
2. Schutzdauer	167
3. Schranken des Urheberrechts	167
4. Regulierung des australischen Buchmarktes	168
III. Patente	168
1. Standardpatent (standard patent)	168
2. Innovationspatent (innovation patent)	169
IV. Geschmacksmuster	169
1. Schutzzumfang	170
2. Rechte aus dem Geschmacksmuster	170
§ 16. Arbeitsrecht	171
I. Einleitung	171
1. Unterschiede zwischen dem deutschen und dem australischen Arbeitsrecht	171
2. Einführung des Fair Work Act 2009 (Cth)	172
II. Für Arbeitsverhältnisse einschlägige Regelungen	173
1. National Employment Standards (NES)	174
2. Modern Awards	178
3. Enterprise Agreements	179
4. Arbeitsvertrag	179
III. Weitere arbeitsrechtliche Besonderheiten	180
1. Living Away From Home Allowance	180
2. Occupational Health and Safety Act	180
3. Arbeitsrechtliche Versicherungen	181

5. Teil. Zivilprozessrecht

§ 17. Das australische Gerichtssystem	184
I. High Court	184
II. Federal System	184
1. Federal Court	184
2. Family Court	185
3. Federal Circuit Court	186
4. Tribunals	186
III. State System	187
1. Local Court	187
2. District Court	187
3. Supreme Court	188
§ 18. Das Zivilverfahren	189
I. Rechtsvorschriften	189
II. Klageverfahren	190
1. Vorverfahren – pre-trial-proceeding	191
2. Hauptverhandlung	197
III. Urteil	200
IV. Prozesskosten	201
V. Rolle des Richters	203
VI. Grundsätze des Beweisrechts	204
§ 19. Einstweiliger Rechtsschutz und Fast-Track-Verfahren	205
I. Vorläufiger Rechtsschutz	205
1. Grundsätzliches zur einstweiligen Verfügung	205
2. Abmahnungen im Vorfeld	205
3. Security for costs	206
4. Das Prinzip der „Equity“	206
5. Voraussetzungen für einstweilige Verfügungen	207
6. Unterschiede	207
II. Fast Track-Verfahren	207
§ 20. Eintreiben von Geldforderungen (debt recovery)	209
§ 21. Urteilsanerkennung und Vollstreckung in Australien (mit Stephan von Marschall)	210
I. Urteilsanerkennung nach dem Foreign Judgments Act 1991 (Cth)	210
1. Anwendbarkeit des FJA	211
2. Anerkennungsverfahren	212
3. Anerkennungs Voraussetzungen	214
II. Urteilsanerkennung nach Common Law	217
1. Anerkennungsverfahren nach Common Law	218
2. Anerkennungs Voraussetzungen nach Common Law	219
§ 22. Insolvenzrecht	221
I. Insolvenz natürlicher Personen	221
1. Bankruptcy	221
2. Personal Insolvency Agreement	222
3. Debt Agreement	222
II. Corporate insolvency: Liquidation, Insolvenz und Sanierung von Gesellschaften	223
1. Übersicht	223
2. Voluntary liquidation	223
3. Involuntary liquidation	223
4. Voluntary Administration und Deed of Company Arrangement	224
5. Involuntary reorganisation	225
6. Schemes of arrangement	225

6. Teil. Öffentliches Recht

§ 23. Verwaltungsrecht	227
I. Materielles Verwaltungsrecht	228
1. Grundsatz der Verhältnismäßigkeit und Vertrauensschutz?	229
2. Unbestimmte Rechtsbegriffe und Ermessensentscheidungen	230
II. Verwaltungsprozessrecht	231
1. Judicial Review	232
2. Merits Review	233
3. Ombudsman	234
§ 24. Boden-, Umwelt- und Bauplanungsrecht	235
I. Boden- und Umweltrecht: Die Bodenkontamination	235
1. Wichtige Gesetze und Behörden in New South Wales	235
2. Der Begriff der Kontamination	235
3. Bestimmende Grundsätze zur Bodenkontamination in New South Wales	236
4. Informationsquellen über kontaminiertes Land	237
II. Umwelt- und Bauplanungsrecht am Beispiel von New South Wales	237
1. Kompetenzen	237
2. Rechtsvorschriften des Bundes in Bezug auf das Umwelt- und Bauplanungsrecht	238
3. Bundesstaatliche Regelungen in Bezug auf das Umwelt- und Bauplanungsrecht am Beispiel von New South Wales	239
4. Genehmigungen und weitere ordnungsrechtliche Instrumente	241
5. Kommunale Regelungen in Bezug auf das Umwelt- und Planungsrecht	243
6. Bauverordnung	243
7. Beteiligung der gemeindlichen Öffentlichkeit	244
8. Verstöße gegen baurechtliche Vorschriften	244
9. Rechtsschutz gegen behördliche Entscheidungen	245

7. Teil. Grundzüge des Straf- und Strafprozessrechts

§ 25. Materielles Strafrecht	247
I. Einführung	247
1. Zur Geschichte Australiens	247
2. Strafrecht in Australien	248
II. Grundsätze	248
1. Objektiver Tatbestand (actus reus)	248
2. Subjektiver Tatbestand (mens rea)	249
3. Ausnahmen	249
III. Einzelne Straftatbestände	251
1. Tötungsdelikte (homicide)	251
2. Weitere Delikte	251
3. Mandatory sentencing	252
IV. Verantwortlichkeit	252
§ 26. Strafprozessrecht	254
I. Verfahrensstufen	254
1. Vorverfahren	254
2. Gerichtsverfahren (trial)	254
II. Strafmaß	255
1. Strafgründe	255
2. Strafzumessungsgesichtspunkte	255

8. Teil. Das Recht Neuseelands

§ 27. Staats- und Verfassungsrecht	257
I. Verfassungsgrundlagen, -historie	257
1. Verfassungsrechtliche Entwicklung der Nation	257
2. Unwritten constitution	258
3. Die Anerkennung von Māori-Rechten	259
II. Staatsrecht	263
1. Staatsform	263
2. Die Rolle des Parlaments	263
3. Die Judikative und das Gerichtssystem	264
§ 28. Grundzüge des Vertragsrechts	268
I. Übersicht	268
II. Irrtümer (mistakes)	268
1. Englischs Vertragsrecht	268
2. Contractual Mistakes Act 1977	268
III. Nichtigkeit von Verträgen (illegality)	269
1. Englischs Recht	269
2. Illegal Contracts Act 1970	269
IV. Vorvertragliche Pflichtverletzungen (misrepresentation)	270
1. Englischs Recht	270
2. Contractual Remedies Act 1979	270
V. Gewährleistungsrechte	270
1. Warenkauf, Verbraucherrechte	270
2. Verjährung	271
§ 29. Haftungsrecht: Accident Compensation System	272
I. Überblick	272
II. Das Accident Compensation System	272
1. Personenschäden aus Unfällen jeglicher Art	272
2. Tort Law	273
3. Sachschaden	273
III. Die Accident Compensation Corporation	273
IV. Fazit	273
§ 30. Gesellschaftsrecht	275
I. Historische Entwicklung	275
II. Struktur des Companies Act 1993	276
III. Das Leben mit nur einer haftungsbeschränkten Kapitalgesellschaft	277
IV. Möglichkeiten für einen ausländischen Investor	277
1. Die Gründung einer limited in Neuseeland	277
2. Zweigniederlassung	279
3. Limited Partnership	279
§ 31. Außenwirtschaftsrecht	281
I. Unternehmenskauf	281
II. Gründung eines neuseeländischen Unternehmens	281
III. Erwerb von Land	281
§ 32. Gewerblicher Rechtsschutz	282
I. Patents Act 2013	282
II. Internationale Abkommen	282

Anhang: LL.M.-Führer Australien und Neuseeland

I. Einleitung	283
II. Australien	284
III. Neuseeland	294
IV. Stipendien	296
Entscheidungsregister	297
Gesetzesregister	303
Sachregister	307