

# Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| ÜBERSICHT .....  | 3         |
| INHALTSVERZEICHNIS.....  | 5         |
| ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS.....   | 11        |
| LITERATURVERZEICHNIS.....  | 15        |
| MATERIALIEN.....   | 27        |
| <b>1. EINLEITUNG / BEDÜRFNISFRAGE .....</b>  | <b>31</b> |
| 1.1 Anwalt heute .....   | 31        |
| 1.2 Stellung der Schweiz in Europa .....   | 34        |
| 1.3 Europäische Integrationsbestrebungen.....  | 36        |
| 1.3.1 Von der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft zur Europäischen Union .....                          | 36        |
| 1.3.1.1 EWG-Vertrag von 1957 als Ausgangspunkt.....  | 36        |
| 1.3.1.2 Programm zur Vollendung des Binnenmarktes („EG 92“) und Einheitliche Europäische Akte (EEA)..... | 37        |
| 1.3.1.3 Europäische Union gemäss Vertrag von Maastricht.....   | 38        |
| 1.3.2 Annäherung zwischen der EG und den Staaten der EFTA.....   | 41        |
| 1.3.3 EU-Beitritt der Schweiz? .....   | 43        |
| 1.4 Ausweitung des GATT auf Dienstleistungen (GATS) .....  | 44        |
| 1.5 Gliederung der Studie .....  | 46        |
| <b>2. RECHTSANWALT IN DER SCHWEIZ .....</b>  | <b>49</b> |
| 2.1 Vorbemerkung .....   | 49        |
| 2.2 Grundlagen des schweizerischen Anwaltsrechts .....   | 50        |
| 2.2.1 Definitionen.....  | 50        |
| 2.2.2 Völkerrechtlicher Rahmen.....  | 50        |
| 2.2.3 Bundesrechtliche Quellen.....  | 53        |
| 2.2.4 Kantonalrechtliche Quellen .....   | 56        |
| 2.2.5 Ständesrechtliche Quellen .....  | 57        |
| 2.3 Ausbildung, Zulassung und Bürgerrecht .....  | 58        |
| 2.4 Funktion und Stellung .....  | 65        |

|  |           |
|--|-----------|
| 2.5 Anwaltsmonopol.....                                      | 66        |
| 2.6 Freizügigkeit innerhalb der Schweiz .....                | 69        |
| <b>3. RECHTSANWALT IN DEN EINZELNEN STAATEN DER EU .....</b> | <b>73</b> |
| 3.1 Vorbemerkung .....                                       | 73        |
| 3.2 Völkerrechtlicher Rahmen .....                           | 74        |
| 3.3 Anwaltsrechtliche Quellen.....                           | 75        |
| 3.3.1 Belgien .....  | 75        |
| 3.3.2 Dänemark.....  | 76        |
| 3.3.3 Deutschland.....                                       | 76        |
| 3.3.4 Finnland .....   | 78        |
| 3.3.5 Frankreich .....                                       | 79        |
| 3.3.6 Griechenland .....                                     | 80        |
| 3.3.7 Irland .....   | 81        |
| 3.3.8 Italien.....   | 82        |
| 3.3.9 Luxemburg.....   | 84        |
| 3.3.10 Niederlande .....                                     | 85        |
| 3.3.11 Österreich.....                                       | 86        |
| 3.3.12 Portugal .....  | 87        |
| 3.3.13 Schweden .....  | 88        |
| 3.3.14 Spanien .....   | 88        |
| 3.3.15 Vereinigtes Königreich.....                           | 90        |
| 3.3.15.1 England und Wales.....                              | 90        |
| 3.3.15.2 Schottland.....                                     | 93        |
| 3.3.15.3 Nordirland .....                                    | 95        |
| 3.4 Ausbildung, Zulassung und Bürgerrecht .....              | 96        |
| 3.4.1 Übersicht.....   | 96        |
| 3.4.2 Belgien.....   | 97        |
| 3.4.3 Dänemark.....  | 99        |
| 3.4.4 Deutschland.....                                       | 99        |
| 3.4.5 Finnland.....  | 101       |
| 3.4.6 Frankreich.....  | 101       |
| 3.4.7 Griechenland .....                                     | 103       |
| 3.4.8 Irland .....   | 104       |
| 3.4.9 Italien.....   | 107       |
| 3.4.10 Luxemburg.....  | 108       |
| 3.4.11 Niederlande .....                                     | 109       |
| 3.4.12 Österreich.....                                       | 110       |
| 3.4.13 Portugal .....  | 111       |
| 3.4.14 Schweden .....  | 113       |
| 3.4.15 Spanien .....   | 113       |
| 3.4.16 Vereinigtes Königreich.....                           | 115       |
| 3.4.16.1 England und Wales.....                              | 115       |
| 3.4.16.2 Schottland.....                                     | 117       |
| 3.4.16.3 Nordirland .....                                    | 118       |

|  |            |
|--|------------|
| <b>3.5 Funktion und Stellung .....</b>   | <b>120</b> |
| 3.5.1 Belgien .....  | 120        |
| 3.5.2 Dänemark .....   | 120        |
| 3.5.3 Deutschland .....  | 120        |
| 3.5.4 Finnland .....   | 121        |
| 3.5.5 Frankreich .....   | 121        |
| 3.5.6 Griechenland .....   | 122        |
| 3.5.7 Irland .....   | 122        |
| 3.5.8 Italien .....  | 123        |
| 3.5.9 Luxemburg .....  | 124        |
| 3.5.10 Niederlande .....   | 124        |
| 3.5.11 Österreich .....  | 124        |
| 3.5.12 Portugal .....  | 125        |
| 3.5.13 Schweden .....  | 125        |
| 3.5.14 Spanien .....   | 126        |
| 3.5.15 Vereinigtes Königreich .....  | 126        |
| 3.5.15.1 England und Wales .....   | 126        |
| 3.5.15.2 Schottland .....  | 127        |
| 3.5.15.3 Nordirland .....  | 128        |
| <b>3.6 Anwaltsmonopol .....</b>  | <b>128</b> |
| 3.6.1 Belgien .....  | 128        |
| 3.6.2 Dänemark .....   | 129        |
| 3.6.3 Deutschland .....  | 129        |
| 3.6.4 Finnland .....   | 130        |
| 3.6.5 Frankreich .....   | 130        |
| 3.6.6 Griechenland .....   | 131        |
| 3.6.7 Irland .....   | 131        |
| 3.6.8 Italien .....  | 131        |
| 3.6.9 Luxemburg .....  | 131        |
| 3.6.10 Niederlande .....   | 132        |
| 3.6.11 Österreich .....  | 132        |
| 3.6.12 Portugal .....  | 132        |
| 3.6.13 Schweden .....  | 133        |
| 3.6.14 Spanien .....   | 133        |
| 3.6.15. Vereinigtes Königreich .....   | 133        |
| 3.6.15.1 England und Wales .....   | 133        |
| 3.6.15.2 Schottland .....  | 134        |
| 3.6.15.3 Nordirland .....  | 134        |
| <b>4. RECHTSANWALT IN DER EU UNTER BESONDERER BERÜCKSICHTIGUNG<br/>DER FREIZÜGIGKEIT .....</b> | <b>135</b> |
| <b>4.1 Charakter des EU-Rechts / Begriffliches .....</b>                                       | <b>135</b> |
| <b>4.2 EU-Binnenmarkt .....</b>  | <b>138</b> |
| <b>4.3 Freizügigkeit für Rechtsanwälte im EU-Primärrecht .....</b>                             | <b>138</b> |
| 4.3.1 Begriffliches .....  | 138        |
| 4.3.2 Diskriminierungsverbot .....   | 139        |
| 4.3.3 Niederlassungsfreiheit .....   | 139        |
| 4.3.4 Dienstleistungsfreiheit .....  | 140        |

|   |            |
|---|------------|
| <b>4.4 Freizügigkeit für Rechtsanwälte im EU-Sekundärrecht .....</b>  | <b>142</b> |
| 4.4.1 Begriffliches .....   | 142        |
| 4.4.2 Hochschuldiplomanerkennungsrichtlinie von 1988 .....  | 143        |
| 4.4.2.1 Entstehung .....  | 143        |
| 4.4.2.2 Inhalt .....  | 144        |
| 4.4.2.3 Umsetzung in das Landesrecht am Beispiel von Deutschland .....  | 147        |
| 4.4.2.4 Würdigung .....   | 148        |
| 4.4.3 Dienstleistungsrichtlinie für Rechtsanwälte von 1977 .....  | 149        |
| 4.4.3.1 Entstehung .....  | 149        |
| 4.4.3.2 Inhalt .....  | 150        |
| 4.4.3.3 Umsetzung in das Landesrecht am Beispiel von Deutschland .....  | 150        |
| 4.4.3.4 Würdigung .....   | 152        |
| <b>4.5 Exkurs: Entwürfe des CCBE und der EG-Kommission für eine Niederlassungsrichtlinie für<br/>Rechtsanwälte .....</b>                  | <b>153</b> |
| 4.5.1 CCBE-Entwurf .....  | 153        |
| 4.5.2 EG-Kommissionsentwurf .....   | 157        |
| <b>4.6 Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofes zur Freizügigkeit der Rechtsanwälte .....</b>  | <b>160</b> |
| 4.6.1 Übersicht .....   | 160        |
| 4.6.2 Bedeutung und thematische Gliederung der EuGH-Urteile .....   | 161        |
| 4.6.3 Unmittelbare Geltung der Bestimmungen des EWGV bzw. EGV über die Niederlassungs-<br>und Dienstleistungsfreiheit .....               | 162        |
| 4.6.3.1 Problemstellung .....   | 162        |
| 4.6.3.2 EuGH-Urteile Reyners und van Binsbergen .....   | 163        |
| 4.6.3.3 Würdigung .....   | 165        |
| 4.6.4 Anwaltstätigkeit als Ausübung öffentlicher Gewalt? .....  | 166        |
| 4.6.4.1 Problemstellung .....   | 166        |
| 4.6.4.2 EuGH-Urteil Reyners .....   | 167        |
| 4.6.4.3 Würdigung .....   | 168        |
| 4.6.5 Anerkennung von Fähigkeitsausweisen von Rechtsanwälten vor dem Inkrafttreten der EG-<br>Hochschuldiplomanerkennungsrichtlinie ..... | 169        |
| 4.6.5.1 Problemstellung .....   | 169        |
| 4.6.5.2 EuGH-Urteile Thieffry und Vlassopoulou .....  | 170        |
| 4.6.5.3 Würdigung .....   | 174        |
| 4.6.6 Einzelne Aspekte der grenzüberschreitenden Zulassung und Berufsausübung von<br>Rechtsanwälten .....                                 | 175        |
| 4.6.6.1 Problemstellung .....   | 175        |
| 4.6.6.2 EuGH-Urteile van Binsbergen, Klopp, Gullung und Kommission / BRD .....  | 176        |
| a) EuGH-Urteil van Binsbergen .....   | 176        |
| b) EuGH-Urteil Klopp .....  | 177        |
| c) EuGH-Urteil Gullung .....  | 179        |
| d) EuGH-Urteil Kommission / BRD .....   | 180        |
| 4.6.6.3 Würdigung .....   | 182        |
| <b>5. FREIER ANWALTSVERKEHR ZWISCHEN DER SCHWEIZ UND DEN STAATEN<br/>DER EU .....</b>   | <b>183</b> |
| <b>5.1 Freier Anwaltsverkehr .....</b>  | <b>183</b> |
| <b>5.2 Status Quo: Freihandelsabkommen von 1972 zwischen der Schweiz und der EWG .....</b>  | <b>184</b> |

|   |     |
|---|-----|
| <b>5.3 Mittel zur Verwirklichung einer europäischen Freizügigkeit für Rechtsanwälte im Ueberblick und Lage nach dem EWR-Nein der Schweiz vom 6. Dezember 1992</b> ..... | 184 |
| 5.3.1 Mittel im Überblick .....   | 184 |
| 5.3.2 Internationale Freizügigkeit für Rechtsanwälte nach dem EWR-Nein der Schweiz vom 6. Dezember 1992 - Wie weiter?.....  | 185 |
| 5.3.3 Mittel im einzelnen .....   | 186 |
| 5.3.3.1 GATS: Einschluss von Dienstleistungen in das GATT-System .....  | 186 |
| 5.3.3.2 Bilaterale Verhandlungen Schweiz - EU sowie bilaterale Verhandlungen der Schweiz mit einzelnen Staaten .....  | 189 |
| 5.3.3.3 EWR-Beitritt der Schweiz .....  | 192 |
| 5.3.3.4 EU-Beitritt der Schweiz.....  | 192 |
| 5.3.3.5 Autonome Liberalisierung der Schweiz mit Abbau von Zugangsschranken .....   | 193 |
| 5.3.3.6 Abkommen von Kantonen mit dem Ausland .....   | 197 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>5.4 Anpassungs- bzw. Legiferierungsbedarf in der schweizerischen Anwaltsgesetzgebung bei einem EWR- oder EU-Beitritt der Schweiz</b> .....   | 201 |
| 5.4.1 Anpassungsbedarf aufgrund des EWR- bzw. EU-Primärrechts .....   | 201 |
| 5.4.2 Ergänzender Legiferierungsbedarf für die Umsetzung des EWR- bzw. EU-Sekundärrechts  | 203 |
| 5.4.2.1 Rahmen und Anforderungen für die Umsetzung .....  | 203 |
| 5.4.2.2 Umsetzung der Hochschuldiplomamerkennungsrichtlinie.....  | 204 |
| 5.4.2.2.1 Inhalt des Umsetzungserlasses.....  | 204 |
| 5.4.2.2.2 Umsetzungserlass durch Bund oder Kantone?.....  | 207 |
| 5.4.2.2.3 Exkurs: Die Kompetenzabgrenzung zwischen Bund und Kantonen bezüglich Fähigkeitsausweis und Zulassung von Rechtsanwälten .....         | 208 |
| 5.4.2.2.4 SAV-Entwurf für ein Bundesgesetz über die interkantonale und internationale Anerkennung der Anwaltspatente (SAV-EUROLEX-Vorlage)..... | 213 |
| 5.4.2.3 Umsetzung der Dienstleistungsrichtlinie für Rechtsanwälte .....   | 215 |
| 5.4.2.3.1 Inhalt des Umsetzungserlasses.....  | 215 |
| 5.4.2.3.2 SAV-Mustergesetz.....   | 218 |
| 5.4.2.3.3 Umsetzungserlass durch Bund oder Kantone?.....  | 219 |

## **6. VERBESSERTER FREIZÜGIGKEIT FÜR RECHTSANWÄLTE ALS NOTWENDIGKEIT AUCH OHNE EWR- ODER EU-BEITRITT DER SCHWEIZ.... 221**

|   |     |
|---|-----|
| <b>6.1 Freizügigkeit für Rechtsanwälte - unbefriedigender Status Quo</b> .....        | 221 |
| <b>6.2 Binnenmarkt Schweiz? - Binnenmarkt Schweiz!</b> .....                          | 226 |
| 6.2.1 Stärkung des Binnenmarkts als Ziel des EWR-Folgeprogramms .....                 | 226 |
| 6.2.2 Binnenmarkt und HGF in der schweizerischen Wirtschaftsverfassung.....           | 228 |
| 6.2.2.1 Problemstellung .....   | 228 |
| 6.2.2.2 Multifunktionalität der HGF.....  | 228 |
| 6.2.2.3 Unausgeschöpfte Kompetenzen der schweizerischen Wirtschaftsverfassung.....    | 230 |
| <b>6.3 Ergebnis: Postulat für ein Bundesrahmengesetz über die Rechtsanwälte</b> ..... | 234 |
| 6.3.1 Elemente der Beurteilung .....  | 234 |
| 6.3.2 Gedanken zum postulierten Bundesrahmengesetz.....                               | 238 |
| 6.3.2.1 Vorbemerkungen .....  | 238 |
| 6.3.2.2 Titel und Abstützung des Gesetzes .....                                       | 239 |
| a) Titel.....   | 239 |
| b) Abstützung .....   | 239 |

|   |     |
|---|-----|
| 6.3.2.3 Inhalt des Gesetzes .....   | 239 |
| a) Ziele des Gesetzes .....   | 239 |
| b) Gesamtschweizerische Gültigkeit der Anwaltspatente.....                                | 240 |
| c) Weitergehende kantonale persönliche Anforderungen für die berufliche Niederlassung?... | 242 |
| d) Anerkennung von ausländischen Ausweisen .....  | 245 |
| e) Disziplinarrecht .....   | 247 |
| 6.3.3 Fazit.....  | 258 |

**ANHÄNGE..... 259**

|  |            |
|--|------------|
| <b>Anhang 1: SAV-EUROLEX-ENTWURF .....</b> | <b>261</b> |
|--|------------|

|  |            |
|--|------------|
| <b>Anhang 2: SAV-Mustergesetz.....</b> | <b>267</b> |
|--|------------|

|   |            |
|---|------------|
| <b>Anhang 3: SAV-SWISSLEX-ENTWURF .....</b> | <b>271</b> |
|---|------------|