

Milieudefensie v. Shell –
ein Tipping Point in der privatrechtlichen
Klimaprozessführung gegen Unternehmen?

Andreas Hösli

lic.iur., Rechtsanwalt, LL.M. (UNSW), PhD cand (UZH)

National Rapporteur Switzerland, Sabin Center for Climate Change
Law (Columbia University)

Übersicht

- 1. Das Urteil
- 2. Internationaler Kontext
- 3. Ausblick – privatrechtliche Klimaprozessführung quo vadis? (kurz)
- 4. Diskussion

1. Das Urteil: *Milieudéfensie et al. v. Shell*

Umfrage im Saal



Medienecho

atte

Montag, 12. Juli 2021

TRIBÜNE

Shell-Urteil – der Klimawandel im Gerichtssaal

Gastkommentar
von ANDREAS HÖSLI

NZZ

Shell Loses Climate Case That May Set Precedent for Big Oil

- Oil giant ordered to slash its emissions 45% by 2030
- Verdict could have implications for climate cases around world

bloomberg

Shell's historic loss in The Hague is a
turning point in the fight against big oil
Tessa Khan

The Guardian

Die Klägerschaft



Die Klägerschaft

- Milieudefensie/Friends of the Earth Netherlands ('Verein'), im eigenen Namen sowie im Namen von 17'379 IndividualklägerInnen
- Greenpeace NL
- 5 weitere NGOs
- 1 Jugendorganisation



milieudefensie
Friends of the Earth Netherlands

Die Beklagte



- Royal Dutch Shell plc ('RDS')
- unter Englischem/Walisischem Recht
- Head Office: Den Haag
- Kotiert in New York, London und Amsterdam
- Top Holding Company der Shell Group (über 1,100 Gesellschaften weltweit)
- Umsatz 2020: 180,5 Mrd. USD

Die Beklagte: Carbon Major Nr. 6

Table 5. Top Twenty investor- & state-owned oil & NGL producers and attributed emissions

Entity	Data set anno	Oil & NGL prod million bbl	Emissions MtCO₂
1. Saudi Aramco, Saudi Arabia	1938-2010	108,050	40,133
2. Chevron, USA	1912-2010	98,492	36,583
3. ExxonMobil, USA	1884-2010	79,658	29,587
4. BP, UK	1913-2010	69,684	25,883
5. National Iranian	1928-2010	63,130	23,448
6. Royal Dutch Shell, The Netherlands	1892-2010	56,962	21,157
7. Pemex, Mexico	1938-2010	39,797	14,782
8. Petroleos de Venezuela	1960-2010	34,118	12,673
9. Kuwait Petroleum	1946-2010	25,095	9,321
10. ConocoPhillips, USA	1924-2010	24,961	9,271
11. Total, France	1934-2010	23,683	8,796
12. PetroChina	1988-2010	22,527	8,367

Der Urteilsspruch [26. Mai 2021]

- Reduktion CO₂ Emissionen um **mind. 45% bis 2030** (im Vergleich zu 2019)
 - Sämtliche direkten und indirekten Emissionen (Scope 1, 2, 3)
 - 'Obligation of result'
 - Scope 3: 'significant best effort obligation' (?)
 - Konzernweit
 - Direkt vollstreckbar ('provisionally enforceable')

5.3. orders RDS, both directly and via the companies and legal entities it commonly includes in its consolidated annual accounts and with which it jointly forms the Shell group, to limit or cause to be limited the aggregate annual volume of all CO₂ emissions into the atmosphere (Scope 1, 2 and 3) due to the business operations and sold energy-carrying products of the Shell group to such an extent that this volume will have reduced by at least net 45% at end 2030, relative to 2019 levels;

Rechtliche Grundlage

- Book 6, Section 162 Civil Code NL (~tort of negligence)
- Haftung für Persönlichkeitsverletzung, gesetzliche Bestimmung, ungeschriebene Sorgfaltspflicht ('proper social conduct')
- = offen formulierte Sorgfaltspflicht
- → **auslegungsbedürftig!**

Rechtsgrundlage

Spezifizierung der offen formulierten Sorgfaltsflicht:

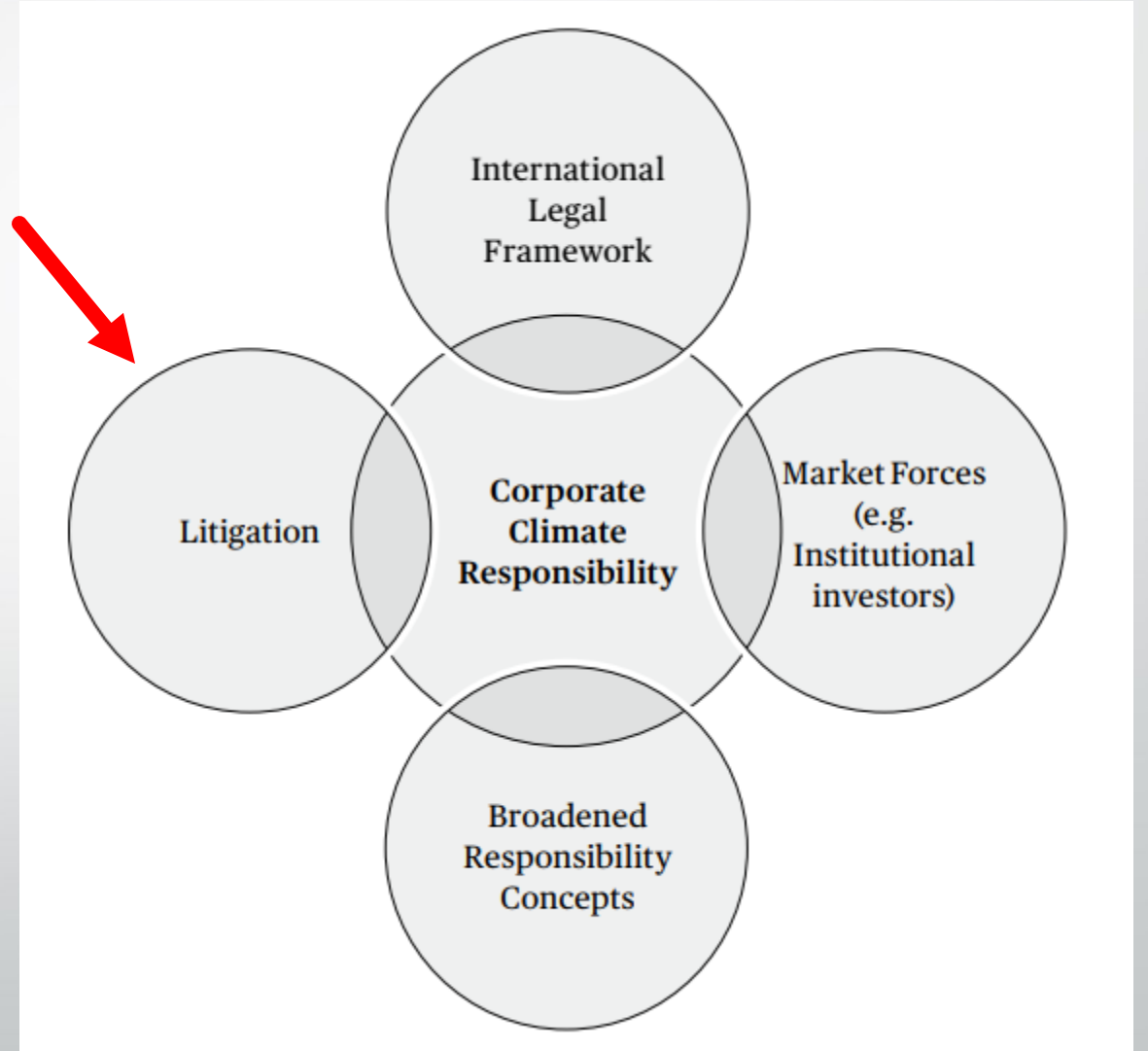
- Auswirkungen der CO₂ Emissionen auf die Niederlande und die Wattenmeerregion
- Menschenrechte (Art. 2, 8 EMRK)
- Internationale Standards für verantwortliches Unternehmertum (RBC)
 - UNGP / OECD Guidelines for Multinational Enterprises
- RDS' Kontrollposition als Konzernmuttergesellschaft
- Individuelle Verantwortung?
- Reduction Pathways (IPCC SR 1.5°C)
- Emissionshandelssysteme
- Market Substitution?

2. Internationaler Kontext

- Trend: Private Climate Litigation (s. Hösli, im Erscheinen 2023)
 - versus *Public* Climate Litigation (→ Vorträge heute Nachmittag)
- In der Regel:
 - Gegen privaten Akteur (Unternehmen, Organe, VR)
 - Gestützt auf privatrechtliche Klagegrundlage (OR/ZGB, ...)
- 2 Kategorien (s. Hösli und Weber, Jusletter 2020)
 - 'David v. Goliath'
 - Finanzmarktrechtliche Fälle
- Rechtsbegehren
 - Schadenersatz
 - Feststellungsbegehren
 - Injunction (Tun, *Unterlassen*)

2. Internationaler Kontext

- Corporate Climate Responsibility
- s. Weber/Hösli, sui generis (2020)



Internationales Klimarecht

- UNFCCC (1992)/Kyoto (1998)/Paris Agreement (2015)
- Internationales Recht = gilt nicht für Unternehmen (i.E. strittig, u.a: betr. multinationale Unternehmen/staatlich kontrollierte Unternehmen)
- UNO Leitprinzipien für Wirtschaft und Menschenrechte (UNGPs)
- OECD Leitsätze für Multinationale Unternehmen
- Empfehlungen Task Force for Climate-Related Financial Disclosures (TCFD) 2017
- *Indirekte* Anwendbarkeit für Unternehmen? S. z.B. *Milieudefensie v. Shell*: duty of care

IPCC/Klimawissenschaft

- Net-zero 2050: Ziele für Staaten (NDCs), nicht für Unternehmen (nur Selbst'verpflichtungen', SBTi, etc)
- 'deep emission reductions in *all* sectors, a wide portfolio of mitigation options and a significant scaling up of investments in those options' (IPCC, SR 1.5, SPM (2018))

Ausblick

- **Klagewelle?**
 - Haftungsrisiken erhöht
 - Mass Claims? Pilotprozesse
 - Versicherung? D&O?
 - Prozessfinanzierung?
 - Unterschiede zwischen Ländern (formaljuristisch & 'kulturell')
 - Präzedenzlos, aber siehe z.B. Tabak- / Asbestprozesse

Ausblick

- Retten Gerichte das Klima? Können Sie das überhaupt?
 - Regulierung? Nicht in Aussicht (bestehend: CO₂-Bepreisung, Produktstandards, Offenlegungspflichten)
 - Grenzen der Justiz: Einzelfälle
 - dennoch: Präzedenzfälle, Symbolik, *Tipping Points*?
 - Mühlen der Justiz mahlen langsam, aber es ist bereits 5 vor/nach 12:
 - Um eine einigermaßen realistische Chance zu wahren, die globale Temperatur bei 1.5°C zu begrenzen, müssen die globalen Netto-CO₂ Emissionen um **ca. 45% bis 2030** sinken (im Verhältnis zu 2010), und ca. **2050 'Net-Zero'** erreichen (IPCC, SR 1.5°C)

Ausblick: Schweiz

- *4 Islanders of Pari v. Holcim* (Schlichtungsgesuch Friedensrichter ZG) 2022
- *Klimaseniorinnen v. Schweiz* (EGMR) 2022/2023
- Regulierung: Gegenvorschlag KVI
 - 'nichtfinanzielle Berichterstattung' → problematisch
 - Umsetzung TCFD → problematisch (s. Vernehmlassung)

Literatur (peer reviewed)

- [‘Climate Change Reporting and Due Diligence: Frontiers of Corporate Climate Responsibility’](#), *European Company and Financial Law Review* (2022) 948 (mit Rolf H. Weber)
- ‘Milieudéfense et al. v. Shell: A Tipping Point in Climate Change Litigation against Corporations?’, 11(2) *Climate Law* 195 (2021)
- [‘Corporate Climate Responsibility — The Rise of a New Governance Issue’](#), *sui generis* 83 (2021) (mit Rolf H. Weber)
- ‘Ansätze und Umsetzungsmöglichkeiten einer «Fleischsteuer»’, 2 *ex ante* 10 (2020) (mit Matthias Gartenmann)
- ‘Corporate Climate Responsibility – Aktienrechtliche Haftungsrisiken für den Verwaltungsrat?’, 116(18) *SJZ/RSJ* 605 (2020) (mit Rolf H. Weber)
- ‘Klimaklagen gegen Unternehmen – Internationale Entwicklungen und deren Bedeutung für die Schweiz’, *Jusletter* (2020) (mit Rolf H. Weber)
- ‘Kompetenzprobleme an der CO₂-Front – Die schweizerische Steuer- und Abgabepolitik wird grüner’, 6-7 *Expert Focus* 422 (2020) (mit Matthias Gartenmann und Pascal Krützmann)
- ‘Climate Change Liability: Increasing Risks for Directors in Jurisdictions of the Common and Civil Law, Compared’, 10(2) *Climate Law* 151 (2020) (mit Rolf H. Weber)
- [‘Der Klimawandel und die Finanzmärkte – Berücksichtigung von Klimarisiken und -chancen durch institutionelle Anleger in der Schweiz’](#), 4 *GesKR* 574 (2019) (mit Rolf H. Weber)

Weitere Literatur

- 'Climate Change – From Reputational to Legal Risk' 38 *Citywire Switzerland* 16 (2022)
- 'Heating Up the Boardroom – Klimawandel und der Verwaltungsrat', 5 *recht.relevant* 5 (2020)

Tagespresse:

- ['Shell-Urteil – Der Klimawandel im Gerichtssaal'](#), Neue Zürcher Zeitung (NZZ), 12 July 2021
- ['Der Klimawandel fordert die Unternehmen'](#), Neue Zürcher Zeitung (NZZ), 16 November 2020 (mit Rolf H. Weber)

Podcast

- ['Milieudéfense v. Shell: A Tipping Point in Climate Change Litigation against Corporations?'](#) Humanities Matter by Brill – Survival by Degrees Episode 2 (October 2021)

Blogposts

- ['Shell stumbles over an old open cellar hatch'](#), Nyenrode Business University Blog (May 2021) (mit Tineke Lambooy)
- ['Corporate Climate Responsibility: From Reputational to Liability Risk'](#), InvestESG (December 2020); reposted on [Blogging for Sustainability](#), University of Oslo (December 2020)

Vielen Dank für Ihre
geschätzte
Aufmerksamkeit

- Andreas Hösli
- LinkedIn
- andreas.hoesli@uzh.ch
- klimarecht.ch

