

Holger Jäckel

# Das Beweisrecht der ZPO

Ein Praxishandbuch für Richter  
und Rechtsanwälte

2., überarbeitete und  
aktualisierte Auflage

**Kohlhammer**

**Kohlhammer**



# Das Beweisrecht der ZPO

**Ein Praxishandbuch  
für Richter und Rechtsanwälte**

von

**Dr. Holger Jäckel**

Richter am Landgericht Nürnberg-Fürth

2., überarbeitete und aktualisierte Auflage

Verlag W. Kohlhammer

2. Auflage 2014

Alle Rechte vorbehalten

© W. Kohlhammer GmbH, Stuttgart

Gesamtherstellung: W. Kohlhammer GmbH, Stuttgart

Print:

ISBN 978-3-17-025598-2

E-Book-Formate:

pdf: ISBN 978-3-17-025599-9

epub: ISBN 978-3-17-025600-2

mobi: ISBN 978-3-17-025601-9

Für den Inhalt abgedruckter oder verlinkter Websites ist ausschließlich der jeweilige Betreiber verantwortlich. Die W. Kohlhammer GmbH hat keinen Einfluss auf die verknüpften Seiten und übernimmt hierfür keinerlei Haftung.

## Vorwort zur 2. Auflage

Das seinerzeit neu konzipierte Handbuch ist auf erfreuliche Resonanz gestoßen. Für diese Neuauflage habe ich einige weitere Abschnitte eingefügt, die auf Anregungen aus der Leserschaft oder auf Erfahrungen aus dem richterlichen Alltag zurückgehen. Die zivilrechtliche Judikatur förderte in den vergangenen Jahren zahlreiche beweisrechtliche Aspekte zu Tage. In den Fußnotenapparat habe ich daher nicht weniger als 120 neue Entscheidungen aufgenommen. Inzwischen haben sich in der Justiz überall EDV-gestützte Entscheidungsmuster und Textbausteine durchgesetzt. Die im Buch genannten Formulierungsbeispiele stellen auch weiterhin lediglich Anregungen dar.

*Nürnberg, im März 2014*

*Holger Jäckel*



# Vorwort zur 1. Auflage

So häufig wie ein Prozess nicht zu vermeiden ist, so sehr ist sein Ausgang in vielen Fällen von einer Beweisaufnahme abhängig.

Das zivilprozessuale Beweisrecht ist keine konsistente Materie. Es setzt sich aus vielen Bauteilen zusammen, von denen manche nicht einmal ausdrücklich gesetzlich geregelt sind. Indessen sind für jeden im Prozess tätigen Juristen hinreichende Kenntnisse im Beweisrecht unverzichtbar. Das vorliegende neu konzipierte Handbuch wendet sich in erster Linie an Berufsanfänger unter Richtern und Rechtsanwälten, ebenso an Referendare. Sie sollen einen Überblick in das oft als komplex empfundene Beweisrecht erhalten, so dass verfahrensrechtliche Fehler nach Möglichkeit vermieden werden. Das dürfte auch für erfahrene Praktiker interessant sein. Insbesondere von Anwälten verlangt man, dass sie anhand der Beweissituation die Prozessaussichten beurteilen und danach die Weichen für das weitere Vorgehen stellen.

Die Darstellung orientiert sich am typischen Prüfungsablauf der Beweisaufnahme. Nach übergreifenden allgemeinen Themen folgen die Bereiche Beweisbedürftigkeit, Beweismittel, Beweiswürdigung und Beweislast. Als Abschluss wird das selbständige Beweisverfahren erläutert. All dies wird mit Beispielen, typischen Fehlerquellen und Formulierungsmustern illustriert. Die Formulierungsmuster erheben keinen Anspruch auf Ausschließlichkeit. Für viele Verfügungen und Beschlüsse halten die Gerichte Formblätter vor. Sie erleichtern die Arbeit, sind aber nicht immer frei von Fehlern.

Die Nachweise in den Fußnoten – von denen ich bewusst zahlreich Gebrauch gemacht habe – beziehen sich zumeist auf höchst- und obergerichtliche Rechtsprechung. Sie ist für die Praxis ausschlaggebend. Den Weg zu näherer Vertiefung weist die Schrifttumsübersicht am Beginn der einzelnen Kapitel oder Abschnitte.

Niemand vermag bei einem neu erstellten Handbuch von Beginn an Perfektion zu liefern. Daher sind Hinweise und konstruktive Kritik jederzeit willkommen. Abschließend habe ich Herrn Rechtsanwalt Jens Roth vom Verlag W. Kohlhammer für die engagierte Unterstützung bei der Realisierung des Buches zu danken.

*Berlin, im März 2009*

*Holger Jäckel*



# Inhaltsverzeichnis

|   |          |
|---|----------|
| Vorwort . . . . .   | V        |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .   | XXIII    |
| Literaturverzeichnis . . . . .  | XXVII    |
| <b>1. Kapitel: Grundlagen und Grundbegriffe</b>                                       |          |
| <b>I. Gesetzliche Systematik des Beweisrechts . . . . .</b>                           | <b>1</b> |
| <b>II. Beweisrecht und materielles Recht . . . . .</b>                                | <b>2</b> |
| <b>III. Beibringungsgrundsatz . . . . .</b>   | <b>3</b> |
| 1. Parteifreiheit . . . . .   | 3        |
| 2. Gerichtliche Mitwirkung . . . . .  | 3        |
| <b>IV. Behauptungs- und Darlegungslast. . . . .</b>                                   | <b>4</b> |
| 1. Vorbemerkung . . . . .   | 4        |
| 2. (Abstrakte) Behauptungslast . . . . .  | 4        |
| a) Grundsätzliche Anforderungen . . . . .   | 4        |
| aa) Kläger . . . . .  | 4        |
| bb) Beklagter . . . . .   | 5        |
| b) Umfang des Vortrags . . . . .  | 5        |
| aa) Anforderungen . . . . .   | 5        |
| bb) Erleichterungen . . . . .   | 6        |
| 3. Darlegungslast (konkrete Behauptungslast, Substantiierungslast). . . . .           | 7        |
| a) Wechselspiel des Vortrags . . . . .  | 7        |
| b) Gegnerisches Bestreiten . . . . .  | 7        |
| c) Modifikationen . . . . .   | 8        |
| aa) Anscheinsbeweis und gesetzliche Vermutungen i. S. v. § 292 <sup>1</sup> . . . . . | 8        |
| bb) Sekundäre Darlegungslast . . . . .  | 8        |
| cc) Schadensschätzung . . . . .   | 9        |
| d) Gerichtliche Hinweispflicht . . . . .  | 9        |
| <b>V. Sachverhaltsaufklärung von Amts wegen . . . . .</b>                             | <b>9</b> |
| 1. Allgemeines . . . . .  | 10       |
| a) Hilfsmittelfunktion . . . . .  | 10       |
| b) Keine Ausforschung . . . . .   | 10       |
| c) Gerichtliches Ermessen . . . . .   | 11       |
| 2. Urkundenvorlegung (§ 142) . . . . .  | 11       |
| a) Voraussetzungen . . . . .  | 11       |
| aa) Prozessuale Bedeutung . . . . .   | 11       |
| bb) Urkunden . . . . .  | 11       |
| cc) Adressat . . . . .  | 11       |
| dd) Bezugnahme . . . . .  | 12       |
| ee) Ermessen . . . . .  | 12       |
| b) Inhalt der Anordnung . . . . .   | 12       |
| aa) Frist . . . . .   | 12       |
| bb) Verbleib . . . . .  | 12       |
| cc) Übersetzung . . . . .   | 12       |
| c) Formalien . . . . .  | 13       |

1 Paragraphen ohne Gesetzesangabe sind solche der ZPO.

## Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| d) Grenzen der Vorlegungspflicht . . . . .  | 13        |
| aa) Dritte . . . . .  | 13        |
| bb) Parteien . . . . .  | 14        |
| 3. Augenschein und Sachverständiger (§ 144) . . . . .                               | 14        |
| a) Voraussetzungen . . . . .  | 14        |
| b) Vorrangige Hinweispflicht . . . . .  | 15        |
| c) Ausbleiben des Auslagenvorschusses . . . . .                                     | 15        |
| d) Arzthaftungsprozess und Schadensschätzung . . . . .                              | 16        |
| e) Grenzen und Formalien . . . . .  | 16        |
| 4. Parteivernehmung (§ 448) . . . . .   | 16        |
| a) Bedeutung der Vorschrift . . . . .   | 16        |
| b) Subsidiarität . . . . .  | 17        |
| c) Anfangsbeweis . . . . .  | 17        |
| d) Beweisnot und Waffengleichheit . . . . .   | 18        |
| aa) Beweisnot . . . . .   | 18        |
| bb) Waffengleichheit . . . . .  | 18        |
| cc) Verfahren . . . . .   | 18        |
| <b>VI. Beweisantizipation und Beweiserhebung im PKH-Prüfungsverfahren . . . . .</b> | <b>19</b> |
| 1. Ausgangslage . . . . .   | 19        |
| a) Erfolgsaussicht . . . . .  | 19        |
| b) Grundsätzlich keine Beweisantizipation . . . . .                                 | 19        |
| 2. Ausnahmen . . . . .  | 20        |
| 3. Beweiserhebungen im PKH-Prüfungsverfahren . . . . .                              | 21        |
| <b>VII. Unlauteres Parteiverhalten und Beweisrecht . . . . .</b>                    | <b>22</b> |
| 1. Rechtswidrig erlangte Beweismittel . . . . .                                     | 22        |
| a) Allgemeines . . . . .  | 22        |
| b) Fallgruppen und Abwägungskriterien . . . . .                                     | 23        |
| aa) Lauschzeuge . . . . .   | 23        |
| bb) Verbotene Eigenmacht . . . . .  | 24        |
| cc) Entwendung privater Aufzeichnungen . . . . .                                    | 24        |
| dd) Fremde Verfahrensverstöße . . . . .   | 24        |
| c) Rechtfertigung . . . . .   | 24        |
| d) Rechtsfolgen . . . . .   | 25        |
| 2. Beweisvereitelung . . . . .  | 25        |
| a) Prozessuales Einordnung . . . . .  | 25        |
| b) Fallgruppen und Rechtsfolgen . . . . .   | 26        |
| aa) Zielgerichtet vorsätzliches Verhalten . . . . .                                 | 26        |
| bb) Fahrlässigkeit . . . . .  | 26        |
| cc) Substanzielle Eingriffe . . . . .   | 27        |
| dd) Beweisrechtlicher Bezugspunkt . . . . .   | 27        |
| c) Feststellung des Verschuldens . . . . .  | 28        |
| <b>VIII. Anwaltliche Prozesstaktik in Beweisfragen . . . . .</b>                    | <b>29</b> |
| 1. Einleitung . . . . .   | 29        |
| 2. Beschaffung und Ausschaltung von Beweismitteln . . . . .                         | 30        |
| a) Abtretung und Prozesstandschaft . . . . .  | 30        |
| aa) Abtretung . . . . .   | 30        |
| bb) Prozesstandschaft . . . . .   | 30        |
| b) Erstreckung einer Klage auf mögliche Zeugen . . . . .                            | 30        |
| c) Beweiskraft . . . . .  | 31        |
| 3. Einholung vorgerichtlicher Privatgutachten . . . . .                             | 31        |

|  |  |           |
|--|--|-----------|
| a)   | Bedeutung und Vorteile . . . . .                         | 31        |
| b)   | Kostentragung . . . . .                                  | 32        |
| aa)  | Kostenerstattung . . . . .                               | 32        |
| bb)  | Voraussetzungen . . . . .                                | 32        |
| cc)  | Höhe der Kosten . . . . .                                | 32        |
| 4.   | Negative Feststellungsklage . . . . .                    | 33        |
| 5.   | Zusammenfassende Übersicht . . . . .                     | 33        |
| <b>IX.</b>   | <b>Beweisvereinbarungen . . . . .</b>                    | <b>34</b> |
| 1.   | Rechtliche Einordnung . . . . .                          | 34        |
| 2.   | Reichweite und Zulässigkeit . . . . .                    | 35        |
| <b>2. Kapitel: Beweisgegenstand und Beweisrichtung</b> |  |           |
| <b>I.</b>  | <b>Gegenstand des Beweises . . . . .</b>                 | <b>36</b> |
| 1.   | Tatsachen . . . . .                                      | 36        |
| a)   | Definition . . . . .                                     | 36        |
| b)   | Werturteile . . . . .                                    | 36        |
| 2.   | Indizien . . . . .                                       | 36        |
| a)   | Mittelbare Tatsachen . . . . .                           | 36        |
| aa)  | Hintergrund . . . . .                                    | 36        |
| bb)  | Voraussetzungen . . . . .                                | 37        |
| cc)  | Abgrenzung . . . . .                                     | 37        |
| b)   | Praktische Bedeutung und Sonderfälle . . . . .           | 37        |
| aa)  | Hauptfälle . . . . .                                     | 37        |
| bb)  | Vorfragen . . . . .                                      | 39        |
| cc)  | Sonderfall . . . . .                                     | 39        |
| c)   | Inhalt der Beweiswürdigung . . . . .                     | 39        |
| 3.   | Erfahrungssätze . . . . .                                | 39        |
| a)   | Anwendungsbereich . . . . .                              | 39        |
| b)   | Verfahren . . . . .                                      | 40        |
| 4.   | Fremdes Recht (§ 293) . . . . .                          | 40        |
| a)   | Iura novit curia . . . . .                               | 40        |
| b)   | Anwendungsbereich . . . . .                              | 41        |
| c)   | Verfahren . . . . .                                      | 41        |
| aa)  | Freibeweis . . . . .                                     | 41        |
| bb)  | Mitwirkungspflicht . . . . .                             | 41        |
| cc)  | Erkenntnisquellen . . . . .                              | 41        |
| 5.   | Beweiserhebung über Prozessvoraussetzungen . . . . .     | 42        |
| a)   | Vorrang der Prozessvoraussetzungen . . . . .             | 42        |
| b)   | Amtsprüfung . . . . .                                    | 43        |
| c)   | Prozessfähigkeit . . . . .                               | 43        |
| d)   | Verfahren . . . . .                                      | 43        |
| <b>II.</b>   | <b>Haupt- und Gegenbeweis (Beweisrichtung) . . . . .</b> | <b>44</b> |
| 1.   | Hauptbeweis . . . . .                                    | 44        |
| 2.   | Gegenbeweis . . . . .                                    | 44        |
| a)   | Beweisführer . . . . .                                   | 44        |
| b)   | Reihenfolge . . . . .                                    | 45        |
| 3.   | Beweis des Gegenteils . . . . .                          | 45        |
| <b>3. Kapitel: Formelles Beweisrecht</b>               |  |           |
| <b>I.</b>  | <b>Beweisantritt . . . . .</b>                           | <b>47</b> |
| 1.   | Prozesshandlung . . . . .                                | 47        |
| 2.   | Inhalt . . . . .   | 47        |

# Inhaltsverzeichnis

|             |  |           |
|-------------|--|-----------|
| a)          | Tatsachenbezeichnung . . . . .                         | 47        |
| b)          | Hinweispflicht . . . . .                               | 48        |
| c)          | Beibringungsfrist . . . . .                            | 48        |
| 3.          | Form . . . . .   | 49        |
| 4.          | Rücknahme . . . . .                                    | 49        |
| <b>II.</b>  | <b>Anordnung der Beweisaufnahme . . . . .</b>          | <b>50</b> |
| 1.          | Verfahrenskonstellationen. . . . .                     | 50        |
| a)          | In der mündlichen Verhandlung. . . . .                 | 50        |
| aa)         | Verfügung. . . . .                                     | 50        |
| bb)         | Beschluss . . . . .                                    | 50        |
| b)          | Vor der mündlichen Verhandlung. . . . .                | 51        |
| c)          | Gesonderter Termin . . . . .                           | 51        |
| 2.          | Inhalt des Beweisbeschlusses . . . . .                 | 51        |
| a)          | Präzision. . . . .                                     | 51        |
| b)          | Umfang . . . . .                                       | 52        |
| c)          | Auslagenvorschuss . . . . .                            | 52        |
| aa)         | Schuldner . . . . .                                    | 52        |
| bb)         | Höhe des Vorschusses. . . . .                          | 53        |
| cc)         | Zahlungsfrist (§ 224 Abs. 2) . . . . .                 | 53        |
| dd)         | Verspätete Einzahlung . . . . .                        | 53        |
| ee)         | Prozesskostenhilfe . . . . .                           | 53        |
| d)          | Weitere Anordnungen. . . . .                           | 54        |
| 3.          | Formalien . . . . .                                    | 54        |
| 4.          | Muster. . . . .  | 55        |
| 5.          | Änderungen und Aufhebung . . . . .                     | 56        |
| a)          | Voraussetzungen . . . . .                              | 56        |
| b)          | Ergänzungsantrag. . . . .                              | 56        |
| <b>III.</b> | <b>Ablehnung der Beweiserhebung . . . . .</b>          | <b>56</b> |
| 1.          | Einleitung und Aufbauhinweise . . . . .                | 56        |
| 2.          | Verspäteter Beweisantritt . . . . .                    | 57        |
| a)          | Allgemeines. . . . .                                   | 57        |
| aa)         | Der Zwiespalt beim Gericht. . . . .                    | 57        |
| bb)         | Prozessförderungspflicht . . . . .                     | 57        |
| b)          | Zwingende Zurückweisung (§ 296 Abs. 1) . . . . .       | 57        |
| aa)         | Fristsetzung. . . . .                                  | 57        |
| bb)         | Verzögerung . . . . .                                  | 58        |
| cc)         | Entschuldigung . . . . .                               | 59        |
| dd)         | Kausalität . . . . .                                   | 59        |
| c)          | Zurückweisung nach Ermessen (§ 296 Abs. 2) . . . . .   | 60        |
| aa)         | Prozessförderung . . . . .                             | 60        |
| bb)         | Grobe Nachlässigkeit . . . . .                         | 60        |
| d)          | Gerichtliches Procedere . . . . .                      | 60        |
| 3.          | Ausforschungsbeweis . . . . .                          | 60        |
| a)          | Prozessuale Einordnung . . . . .                       | 60        |
| b)          | Anforderungen . . . . .                                | 61        |
| c)          | Handhabung . . . . .                                   | 62        |
| 4.          | Untaugliches oder unerreichbares Beweismittel. . . . . | 62        |
| a)          | Untauglichkeit . . . . .                               | 62        |
| aa)         | Zurückhaltende Handhabung . . . . .                    | 62        |
| bb)         | Verbotene Vorwegnahme . . . . .                        | 62        |
| c)          | Verbleibender Anwendungsbereich . . . . .              | 62        |

|  |           |
|--|-----------|
| b) Unerreichbarkeit . . . . .  | 64        |
| 5. Erwiesenheit und Wahrunterstellung . . . . .                                  | 64        |
| 6. Kraft Gesetzes ausgeschlossene Beweismittel . . . . .                         | 65        |
| 7. Eigene Sachkunde des Gerichts . . . . .                                       | 65        |
| 8. Form der Ablehnung . . . . .  | 65        |
| <b>IV. Beweistermin (Formalien) . . . . .</b>                                    | <b>66</b> |
| 1. Verfahrensablauf . . . . .  | 66        |
| 2. Öffentlichkeit, Parteiöffentlichkeit und Ausnahmen . . . . .                  | 66        |
| a) Öffentlichkeitsgrundsatz . . . . .  | 66        |
| b) Anwesenheitsrecht der Parteien . . . . .                                      | 67        |
| aa) Grundsatz . . . . .  | 67        |
| bb) Ausnahmen . . . . .  | 67        |
| cc) Zweifelsfälle . . . . .  | 67        |
| dd) Verstöße . . . . .   | 68        |
| c) Keine Anwesenheitspflicht und Folgen des Nichterschei-<br>nens . . . . .      | 68        |
| aa) Beweisaufnahme als solche . . . . .  | 68        |
| bb) Nach Erledigung der Beweisaufnahme . . . . .                                 | 68        |
| cc) Unmöglichkeit . . . . .  | 68        |
| dd) Wiederholung . . . . .   | 69        |
| 3. Protokollierung . . . . .   | 69        |
| a) Umfang und Technik . . . . .  | 69        |
| aa) Gesetzliche Grundlagen . . . . .   | 69        |
| bb) Stilfragen . . . . .   | 69        |
| cc) Informatorische Parteianhörung (§ 141) . . . . .                             | 70        |
| dd) Augenschein . . . . .  | 70        |
| ee) Protokollmängel . . . . .  | 70        |
| b) Genehmigung . . . . .   | 70        |
| c) Protokollierung im Übrigen . . . . .  | 71        |
| d) Erleichterungen . . . . .   | 71        |
| 4. Weiterer Verfahrensablauf und Erörterung des Beweisergebnis-<br>ses . . . . . | 71        |
| a) Fortsetzungstermin . . . . .  | 71        |
| b) Abschluss der Beweisaufnahme . . . . .  | 72        |
| aa) Erörterung . . . . .   | 72        |
| bb) Streitiges Verhandeln . . . . .  | 72        |
| cc) Vorläufige Einschätzung . . . . .  | 72        |
| dd) Schriftsatzfrist . . . . .   | 73        |
| <b>V. Unmittelbarkeitsgrundsatz und zulässige Ausnahmen . . . . .</b>            | <b>73</b> |
| 1. Formelle Unmittelbarkeit . . . . .  | 74        |
| a) Inhalt . . . . .  | 74        |
| b) Lockerungen . . . . .   | 74        |
| c) Beweisrechtliche Bedeutung . . . . .  | 74        |
| d) Richterwechsel . . . . .  | 74        |
| 2. Materielle Unmittelbarkeit . . . . .  | 75        |
| 3. Gesetzliche Ausnahmen . . . . .   | 75        |
| a) Allgemeines . . . . .   | 75        |
| b) Beauftragter Richter . . . . .  | 76        |
| aa) Voraussetzungen . . . . .  | 76        |
| bb) Anordnung . . . . .  | 76        |
| cc) Verfahren . . . . .  | 76        |

## Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| c) Ersuchter Richter . . . . .   | 76        |
| aa) Voraussetzungen . . . . .  | 76        |
| bb) Anordnung . . . . .  | 77        |
| cc) Bindungswirkung . . . . .  | 77        |
| dd) Verfahren . . . . .  | 78        |
| 4. Verfahrensfehler . . . . .  | 78        |
| <b>VI. Strengbeweis und Freibeweis . . . . .</b>                       | <b>79</b> |
| 1. Hauptanwendungsfälle . . . . .                                      | 79        |
| a) Grundsatz . . . . .   | 79        |
| b) Freibeweis . . . . .  | 79        |
| c) Vereinfachtes Verfahren . . . . .                                   | 79        |
| 2. Einverständnis der Parteien (§ 284 Sätze 2–4) . . . . .             | 79        |
| a) Praktische Bedeutung . . . . .                                      | 79        |
| b) Denkbare Fälle . . . . .  | 80        |
| 3. Verfahrensbesonderheiten . . . . .                                  | 80        |
| <b>4. Kapitel: Beweisbedürftigkeit</b>                                 |           |
| <b>I. Grundsätze . . . . .</b>   | <b>82</b> |
| 1. Sachvortrag der Parteien . . . . .                                  | 82        |
| 2. Sonderfall: gleichwertiges Vorbringen . . . . .                     | 82        |
| 3. Doppelrelevante Tatsachen . . . . .                                 | 83        |
| <b>II. Mangelnde Beweisbedürftigkeit kraft Gesetzes . . . . .</b>      | <b>83</b> |
| 1. Geständnis und Geständnisfiktion . . . . .                          | 83        |
| a) Geständnis (§§ 288 ff.) . . . . .                                   | 83        |
| aa) Inhalt des Geständnisses . . . . .                                 | 83        |
| bb) Formale Voraussetzungen . . . . .                                  | 84        |
| cc) Wirkung und Widerruf . . . . .                                     | 85        |
| b) Geständnisfiktion infolge Nichtbestreitens (§ 138 Abs. 3) . . . . . | 85        |
| aa) Erklärungspflicht . . . . .  | 85        |
| bb) Folge eines Nichtbestreitens . . . . .                             | 86        |
| cc) Qualität des Bestreitens . . . . .                                 | 86        |
| dd) Erklärung mit Nichtwissen . . . . .                                | 87        |
| 2. Offenkundigkeit . . . . .   | 88        |
| a) Allgemeinkundige Tatsachen . . . . .                                | 88        |
| b) Gerichtskundige Tatsachen . . . . .                                 | 89        |
| c) Verfahrensfragen . . . . .  | 90        |
| aa) Tatsachenvortrag . . . . .   | 90        |
| bb) Gerichtliches Procedere . . . . .                                  | 90        |
| 3. Vermutungen, Fiktionen und Abgrenzungsfälle . . . . .               | 90        |
| a) Gesetzliche Vermutungen (§ 292) . . . . .                           | 91        |
| aa) Vermutungsbasis . . . . .  | 91        |
| bb) Beweisrechtliche Folgen . . . . .                                  | 91        |
| b) Fiktionen . . . . .   | 92        |
| c) Abgrenzungen . . . . .  | 92        |
| aa) Sog. tatsächliche Vermutungen . . . . .                            | 92        |
| bb) Sonstige Fälle . . . . .   | 93        |
| 4. Bindung durch Interventionswirkung (§ 68) . . . . .                 | 94        |
| <b>5. Kapitel: Beweismittel</b>  |           |
| <b>I. Numerus clausus und Auswahl der Beweismittel . . . . .</b>       | <b>95</b> |
| 1. Ordnung der Beweismittel . . . . .                                  | 95        |
| 2. Auswahl . . . . .   | 95        |

|             |  |     |
|-------------|--|-----|
| <b>II.</b>  | <b>Augenschein</b> . . . . .   | 96  |
|             | 1. Funktion und Definition. . . . .  | 96  |
|             | a) Wahrnehmbarkeit . . . . .   | 96  |
|             | b) Kombinationen . . . . .   | 96  |
|             | 2. Beweisantritt . . . . .   | 96  |
|             | 3. Verfahren. . . . .  | 97  |
| <b>III.</b> | <b>Zeugenbeweis</b> . . . . .  | 97  |
|             | 1. Einleitung . . . . .  | 98  |
|             | a) Funktion. . . . .   | 98  |
|             | b) Zeugenpflichten. . . . .  | 98  |
|             | c) Abgrenzung. . . . .   | 98  |
|             | 2. Zeugenfähigkeit . . . . .   | 98  |
|             | a) Verstandeskraft . . . . .   | 99  |
|             | b) Verhältnis zur Parteistellung . . . . .                                       | 99  |
|             | aa) Grundsatz. . . . .   | 99  |
|             | bb) Streitgenosse und Streithelfer . . . . .                                     | 99  |
|             | cc) Sonderfälle . . . . .  | 99  |
|             | dd) Verfahrensfehler. . . . .  | 100 |
|             | c) Angehörige des öffentlichen Dienstes. . . . .                                 | 100 |
|             | 3. Verfahren. . . . .  | 100 |
|             | a) Formalien . . . . .   | 100 |
|             | aa) Beweis Antrag und Beweisbeschluss . . . . .                                  | 100 |
|             | bb) Ladung des Zeugen . . . . .  | 100 |
|             | cc) Hindernisse . . . . .  | 101 |
|             | dd) Nicht geladene Zeugen . . . . .  | 101 |
|             | b) Schriftliche Zeugenbefragung (§ 377 Abs. 3) . . . . .                         | 101 |
|             | aa) Voraussetzungen . . . . .  | 101 |
|             | bb) Anordnung . . . . .  | 102 |
|             | cc) Schreiben an den Zeugen. . . . .   | 102 |
|             | dd) Antwort des Zeugen. . . . .  | 102 |
|             | c) Vorbereitung des Gerichts und der Beteiligten . . . . .                       | 103 |
|             | aa) Strategie . . . . .  | 103 |
|             | bb) Zeugenbeistand . . . . .   | 103 |
|             | d) Ablauf der Vernehmung, Zeugnisverweigerungsrechte und<br>Beeidigung . . . . . | 103 |
|             | aa) Belehrung . . . . .  | 103 |
|             | bb) Personalien . . . . .  | 104 |
|             | cc) Zeugnisverweigerungsrecht . . . . .  | 104 |
|             | dd) Aussageverweigerungsrecht . . . . .  | 105 |
|             | ee) Vernehmung zur Sache . . . . .   | 106 |
|             | ff) Fragen der Parteien . . . . .  | 107 |
|             | gg) Verdacht der Falschaussage . . . . .   | 108 |
|             | hh) Beeidigung . . . . .   | 108 |
|             | ii) Zeugenentschädigung . . . . .  | 110 |
|             | e) Ordnungsmittel gegen ausbleibende Zeugen. . . . .                             | 110 |
|             | aa) Nichterscheinen . . . . .  | 110 |
|             | bb) Beschluss . . . . .  | 111 |
|             | cc) Nachträgliche Entschuldigung . . . . .                                       | 112 |
|             | f) Weitere allgemeine Hinweise zum Umgang mit Zeugen . . . . .                   | 112 |
|             | aa) Terminierung. . . . .  | 112 |
|             | bb) Aufmerksamkeit. . . . .  | 112 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |            |
|--|------------|
| cc) Emotionen . . . . .  | 113        |
| dd) Ungebührlichkeiten . . . . .   | 113        |
| 4. Bewertung der Aussage . . . . .   | 113        |
| a) Allgemeine Fehlerquellen . . . . .  | 113        |
| aa) Wahrnehmung . . . . .  | 113        |
| bb) Speicherung . . . . .  | 114        |
| cc) Wiedergabe . . . . .   | 114        |
| b) Personenbezogene Fehlerquellen . . . . .  | 114        |
| c) Anerkannte Wahrheits-/Lügekriterien . . . . .                                       | 115        |
| aa) Ausgangspunkt . . . . .  | 115        |
| bb) Lügensignale . . . . .   | 115        |
| cc) Positive Kriterien . . . . .   | 116        |
| d) Zusammenfassende Übersicht . . . . .  | 117        |
| <b>IV. Sachverständigenbeweis . . . . .</b>  | <b>117</b> |
| 1. Funktion . . . . .  | 117        |
| 2. Abgrenzung zum Privatgutachten . . . . .  | 118        |
| a) Einordnung . . . . .  | 118        |
| b) Verfahrensrechtliche Konsequenzen . . . . .   | 118        |
| aa) Widersprüche . . . . .   | 118        |
| bb) Hinweispflicht . . . . .   | 119        |
| cc) Unvereinbarkeit . . . . .  | 119        |
| 3. Verfahren . . . . .   | 120        |
| a) Auswahl des Sachverständigen . . . . .  | 120        |
| aa) Beweisanordnung . . . . .  | 120        |
| bb) Konkrete Person des Sachverständigen . . . . .                                     | 120        |
| b) Ablehnung des Sachverständigen . . . . .  | 122        |
| aa) Antrag . . . . .   | 122        |
| bb) Ablehnungsgründe . . . . .   | 122        |
| cc) Gerichtliche Entscheidung . . . . .  | 123        |
| c) Tätigkeit des Sachverständigen und ihre Überwachung . . . . .                       | 124        |
| aa) Beauftragung . . . . .   | 124        |
| bb) Säumnis . . . . .  | 124        |
| cc) Gebührenvereinbarung . . . . .   | 125        |
| dd) Grundlage der Begutachtung . . . . .   | 125        |
| ee) Hilfskräfte . . . . .  | 127        |
| ff) Beeidigung . . . . .   | 127        |
| d) Erstattung des schriftlichen Gutachtens und weiteres Be-<br>weisverfahren . . . . . | 128        |
| aa) Ermessen . . . . .   | 128        |
| bb) Formalien . . . . .  | 128        |
| cc) Verfahren nach Eingang des Gutachtens . . . . .                                    | 128        |
| dd) Ladung des Sachverständigen . . . . .  | 129        |
| ee) Ergänzungsfragen . . . . .   | 130        |
| ff) Fortsetzungstermin . . . . .   | 130        |
| gg) Ungenügendes Gutachten . . . . .   | 131        |
| e) Verwertung verfahrensfremder Gutachten (§ 411a) . . . . .                           | 131        |
| aa) Anwendungsbereich . . . . .  | 131        |
| bb) Verfahren . . . . .  | 132        |
| cc) Mögliche Fehler . . . . .  | 133        |
| 4. Bewertungskriterien . . . . .   | 133        |
| a) Zugrundeliegender Sachverhalt . . . . .   | 133        |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| b)  | Vollständigkeit . . . . .  | 133 |
| c)  | Inhaltliche Widersprüche und Erkenntnisquellen . . . . .                 | 134 |
| aa) | Widerspruchsfreiheit (innere Logik) . . . . .                            | 134 |
| bb) | Erkenntnisquellen . . . . .  | 134 |
| d)  | Persönliche Voraussetzungen des Sachverständigen . . . . .               | 134 |
| aa) | Fachliche Eignung . . . . .  | 134 |
| bb) | Unvoreingenommenheit . . . . .   | 134 |
| e)  | Abweichende Beurteilung durch das Gericht . . . . .                      | 134 |
| f)  | Zusammenfassung . . . . .  | 135 |
| V.  | <b>Urkundenbeweis</b> . . . . .  | 135 |
| 1.  | Definition und Funktion . . . . .  | 135 |
| a)  | Gedankenerklärungen . . . . .  | 135 |
| b)  | Zuverlässigkeit . . . . .  | 136 |
| 2.  | Beweisantritt und Beweisaufnahme . . . . .                               | 136 |
| a)  | Besitz des Beweisführers . . . . .                                       | 136 |
| b)  | Besitz des Gegners . . . . .   | 137 |
| aa) | Vorlegungsanordnung . . . . .  | 137 |
| bb) | Beschluss . . . . .  | 137 |
| cc) | Streit über den Besitz . . . . .   | 137 |
| dd) | Nichtvorlage . . . . .   | 137 |
| c)  | Besitz eines Dritten . . . . .   | 138 |
| aa) | Materiell-rechtliche Vorlegungsansprüche . . . . .                       | 138 |
| bb) | Anordnung nach § 142 . . . . .   | 138 |
| d)  | Besitz einer Behörde . . . . .   | 138 |
| 3.  | Beweiskraft der Urkunde . . . . .  | 138 |
| a)  | Echtheit der Urkunde . . . . .   | 139 |
| b)  | Äußere Mängel der Urkunde . . . . .                                      | 139 |
| c)  | Öffentliche Urkunden . . . . .   | 139 |
| aa) | § 415 . . . . .  | 139 |
| bb) | Sonstige Öffentliche Urkunden . . . . .                                  | 140 |
| d)  | Privaturkunden . . . . .   | 141 |
| aa) | Unterschrift . . . . .   | 141 |
| bb) | Beweisregel . . . . .  | 141 |
| cc) | Vertragsurkunde . . . . .  | 141 |
| e)  | Materielle Beweiskraft . . . . .   | 142 |
| aa) | Freie Würdigung . . . . .  | 142 |
| bb) | Anforderungen . . . . .  | 142 |
| VI. | <b>Parteivernehmung</b> . . . . .  | 142 |
| 1.  | Funktion . . . . .   | 142 |
| 2.  | Abgrenzung von der Parteianhörung . . . . .                              | 143 |
| a)  | Formelle Kriterien . . . . .   | 143 |
| b)  | Prozessuale Behandlung . . . . .   | 143 |
| 3.  | Verfahren . . . . .  | 144 |
| a)  | Antrag . . . . .   | 144 |
| b)  | Vernehmung des Beweisgegners (§ 445) . . . . .                           | 144 |
| c)  | Vernehmung des Beweisführers (§ 447) . . . . .                           | 145 |
| aa) | Einverständnis . . . . .   | 145 |
| bb) | Ermessen . . . . .   | 145 |
| d)  | Beweisbeschluss (§ 450 Abs. 1) und Durchführung der Vernehmung . . . . . | 145 |
| aa) | Beweisbeschluss . . . . .  | 145 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |            |
|--|------------|
| bb) Vernehmung . . . . .   | 145        |
| cc) Beeidigung . . . . .   | 146        |
| dd) Kein Aussagezwang . . . . .  | 146        |
| e) Parteivernehmung zu Schadensschätzung (§ 287 Abs. 1 Satz 3) . . . . .   | 146        |
| <b>VII. Amtliche Auskunft . . . . .</b>                                    | <b>147</b> |
| 1. Voraussetzungen . . . . .   | 147        |
| 2. Verwertung . . . . .  | 147        |
| 3. Behörde . . . . .   | 148        |
| 4. Verfahren. . . . .  | 148        |
| a) Gerichtliche Anordnung . . . . .  | 148        |
| b) Behandlung der Auskunft . . . . .                                       | 149        |
| c) Ablehnung und Verweigerung . . . . .                                    | 149        |
| <b>6. Kapitel: Beweiswürdigung und Beweismaß</b>                           |            |
| <b>I. Grundlagen . . . . .</b>   | <b>150</b> |
| 1. Sachgemäße Beweiswürdigung. . . . .                                     | 150        |
| 2. Richterliche Freiheit. . . . .  | 151        |
| a) Bindungsfreiheit. . . . .   | 151        |
| b) Grenzen . . . . .   | 152        |
| <b>II. Gerichtliche Verfahrensweise . . . . .</b>                          | <b>152</b> |
| 1. Grundlage der Beweiswürdigung . . . . .                                 | 152        |
| 2. Gang der Beweiswürdigung. . . . .                                       | 153        |
| a) Beweisbasis (Ergiebigkeit) . . . . .                                    | 153        |
| aa) Bezug zum Beweisthema . . . . .  | 153        |
| bb) Zwischenergebnis. . . . .  | 153        |
| b) Würdigung im engeren Sinne . . . . .                                    | 154        |
| aa) Überzeugungsbildung . . . . .  | 154        |
| bb) Störfaktoren . . . . .   | 154        |
| cc) Würdigung einer Zeugenaussage. . . . .                                 | 154        |
| dd) Widerspruchsfreiheit. . . . .  | 155        |
| ee) Restzweifel . . . . .  | 155        |
| <b>III. Beweismaß . . . . .</b>  | <b>156</b> |
| 1. Das Regelbeweismaß . . . . .  | 156        |
| a) Bedeutung. . . . .  | 156        |
| b) Die klassische Formel der Rechtsprechung . . . . .                      | 156        |
| aa) Regelbeweismaß . . . . .   | 156        |
| bb) Subjektiver Gehalt . . . . .   | 157        |
| cc) Objektivierung. . . . .  | 157        |
| 2. Beweismaßreduktion . . . . .  | 157        |
| a) Einleitung . . . . .  | 157        |
| b) Beweismaßreduktion im Versicherungsrecht („Entwendungsfälle“) . . . . . | 157        |
| aa) Hintergrund . . . . .  | 157        |
| bb) Beweiserleichterung . . . . .  | 158        |
| cc) Praktische Probleme . . . . .  | 158        |
| c) Ärztliche Aufklärung . . . . .  | 159        |
| aa) Anforderungen . . . . .  | 160        |
| bb) Einordnung . . . . .   | 160        |
| 3. Beweismaßsteigerungen?. . . . .   | 160        |
| <b>IV. Anscheinsbeweis . . . . .</b>                                       | <b>160</b> |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| 1.  | Beweisrechtliche Einordnung . . . . .              | 160 |
| a)  | Unklarheiten . . . . .                             | 160 |
| b)  | Funktionsweise . . . . .                           | 161 |
| 2.  | Praktische Handhabung . . . . .                    | 162 |
| a)  | Erfahrungssatz . . . . .                           | 162 |
| b)  | Überzeugungskraft . . . . .                        | 162 |
| c)  | Beweisrechtliche Konsequenzen . . . . .            | 163 |
| aa) | Hinweispflicht . . . . .                           | 163 |
| bb) | Gegenbeweis . . . . .                              | 163 |
| 3.  | Anerkannte Fallgruppen und Zweifelsfälle . . . . . | 164 |
| a)  | Allgemeine Geschäftsbedingungen . . . . .          | 164 |
| b)  | Arbeitsrecht . . . . .                             | 164 |
| c)  | Architektenhaftung . . . . .                       | 164 |
| d)  | Arzthaftung . . . . .                              | 164 |
| e)  | Baurecht . . . . .                                 | 165 |
| f)  | Brandschäden . . . . .                             | 165 |
| g)  | ec-Karten-Missbrauch . . . . .                     | 165 |
| h)  | E-Mail . . . . .                                   | 165 |
| i)  | Maklervertrag . . . . .                            | 165 |
| j)  | Mietrecht . . . . .                                | 165 |
| k)  | Nachnahmesendung . . . . .                         | 166 |
| l)  | Online-Auktionen . . . . .                         | 166 |
| m)  | Online-Überweisung . . . . .                       | 166 |
| n)  | Skiunfälle . . . . .                               | 166 |
| o)  | Telefonrechnungen . . . . .                        | 166 |
| aa) | Gerichtliche Entscheidungspraxis . . . . .         | 166 |
| bb) | § 45i TKG . . . . .                                | 167 |
| p)  | Transportrecht . . . . .                           | 167 |
| q)  | Verkehrssicherungspflicht . . . . .                | 167 |
| r)  | Verkehrsunfälle . . . . .                          | 168 |
| s)  | Versicherungsmissbrauch . . . . .                  | 169 |
| t)  | Zugang von Willenserklärungen . . . . .            | 169 |
| V.  | <b>Schadensschätzung (§ 287)</b> . . . . .         | 170 |
| 1.  | Praktische Bedeutung . . . . .                     | 170 |
| 2.  | Schadensersatzansprüche . . . . .                  | 170 |
| a)  | Nicht erfasste Tatbestandsmerkmale . . . . .       | 170 |
| b)  | Erfasste Tatbestandsmerkmale . . . . .             | 171 |
| aa) | Haftungsausfüllende Kausalität . . . . .           | 171 |
| bb) | Höhe des Schadens . . . . .                        | 171 |
| c)  | Mitwirkungspflicht . . . . .                       | 172 |
| aa) | Ausgangstatsachen . . . . .                        | 172 |
| bb) | Hinweispflicht . . . . .                           | 172 |
| 3.  | Sonstige Forderungen . . . . .                     | 173 |
| a)  | Allgemeine Voraussetzungen . . . . .               | 173 |
| aa) | Streitige Forderungshöhe . . . . .                 | 173 |
| bb) | Unverhältnismäßige Schwierigkeiten . . . . .       | 173 |
| b)  | Fallbeispiele aus dem Mietrecht . . . . .          | 173 |
| aa) | Höhe der Mietminderung . . . . .                   | 173 |
| bb) | Miterhöhungsverlangen . . . . .                    | 174 |
| 4.  | Gerichtliche Verfahrensweise . . . . .             | 174 |
| a)  | Beweisverzicht und Beweismaßenkung . . . . .       | 174 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |            |
|--|------------|
| aa) Beweiserhebung nach Ermessen . . . . .   | 174        |
| bb) Beweismaß . . . . .  | 175        |
| cc) Beweislast . . . . .   | 175        |
| b) Hilfsmittel . . . . .   | 175        |
| c) Begründung der Entscheidung . . . . .   | 176        |
| <b>VI. Glaubhaftmachung (§ 294) . . . . .</b>  | <b>177</b> |
| 1. Überblick . . . . .   | 177        |
| 2. Anwendungsfälle . . . . .   | 177        |
| 3. Mittel der Glaubhaftmachung, insbesondere eidesstattliche Ver-<br>sicherung . . . . . | 178        |
| a) Beweismittel . . . . .  | 178        |
| b) Sofortige Verfügbarkeit . . . . .   | 178        |
| c) Eidesstattliche Versicherung . . . . .  | 178        |
| aa) Formalien . . . . .  | 178        |
| bb) Mindestinhalt . . . . .  | 179        |
| 4. Beweismaß . . . . .   | 179        |
| a) Wahrscheinlichkeitsgrad . . . . .   | 179        |
| b) Eidesstattliche Versicherung . . . . .  | 179        |
| 5. Begründung des Gerichts . . . . .   | 180        |
| <b>VII. Darstellung der Beweismäßigkeit in den Urteilsgründen . . . . .</b>              | <b>180</b> |
| 1. Zweck und Hauptbestandteile . . . . .   | 180        |
| 2. Anforderungen im Allgemeinen . . . . .  | 181        |
| a) Spielräume . . . . .  | 181        |
| b) Fallbezogenheit . . . . .   | 181        |
| 3. Standort . . . . .  | 182        |
| 4. Einzelne Konstellationen . . . . .  | 182        |
| a) Gelungener Beweis . . . . .   | 182        |
| b) Misslungener Beweis . . . . .   | 182        |
| c) Anscheinsbeweis . . . . .   | 182        |
| 5. Sprachstil . . . . .  | 183        |
| <b>VIII. Kontrolle im Berufungsverfahren . . . . .</b>                                   | <b>183</b> |
| 1. Tatsachenbindung und Fehlerkontrolle . . . . .  | 184        |
| a) Ausgangspunkt . . . . .   | 184        |
| b) Prüfung formeller Vorgaben . . . . .  | 184        |
| c) Inhaltliche Mängel . . . . .  | 184        |
| d) Prognose des Berufungsgerichts . . . . .  | 185        |
| 2. Berufungsrügen und Prüfungsumfang . . . . .   | 185        |
| 3. Fehlerfolgen . . . . .  | 186        |
| a) Eigene Tatsachenfeststellung . . . . .  | 186        |
| b) Zurückverweisung . . . . .  | 186        |
| <b>7. Kapitel: Beweislast</b>  |            |
| <b>I. Grundlagen der Beweislast . . . . .</b>  | <b>188</b> |
| 1. Beweisführungslast . . . . .  | 188        |
| 2. Feststellungslast . . . . .   | 188        |
| a) Folgen der Beweislosigkeit . . . . .  | 188        |
| b) Entscheidungsnormen . . . . .   | 189        |
| 3. Bedeutung der Beweislast im Übrigen . . . . .   | 189        |
| a) Nochmals: Darlegungslast . . . . .  | 189        |
| b) Sonstige prozessuale Wirkungen . . . . .  | 189        |
| c) Klauselverfahren (§ 726) . . . . .  | 190        |

|  |  |     |
|--|--|-----|
| <b>II.</b>   | <b>Verteilung der Beweislast</b> . . . . .                           | 190 |
|  | 1. Normentheorie . . . . .   | 190 |
|  | 2. Gesetzlich verankerte Beweislastregeln . . . . .                  | 191 |
|  | 3. Richterliche Rechtsfortbildung (Gefahrbereiche). . . . .          | 191 |
|  | a) Grundlagen . . . . .  | 191 |
|  | b) Fallgruppen . . . . .   | 192 |
|  | aa) Anwaltshaftung . . . . .   | 192 |
|  | bb) Arzthaftung . . . . .  | 192 |
|  | cc) Mietrecht . . . . .  | 194 |
|  | dd) Produzentenhaftung . . . . .                                     | 195 |
|  | ee) Sonstige Berufspflichten . . . . .                               | 196 |
|  | ff) (Vor-)vertragliche Aufklärungs- und Beratungspflichten . . . . . | 196 |
|  | 4. Negative Feststellungsklage . . . . .                             | 197 |
|  | 5. Abgrenzung . . . . .  | 197 |
| <b>III.</b>  | <b>Beweislastverträge</b> . . . . .                                  | 198 |
|  | 1. Inhalt . . . . .  | 198 |
|  | 2. Wirksamkeit . . . . .   | 198 |
|  | a) Grundsatz . . . . .   | 198 |
|  | b) Allgemeine Geschäftsbedingungen . . . . .                         | 198 |
| <br><b>8. Kapitel: Selbständiges Beweisverfahren</b> |  |     |
| <b>I.</b>  | <b>Grundlagen</b> . . . . .  | 200 |
|  | 1. Verfahrenszweck und Charakteristika . . . . .                     | 200 |
|  | a) Streitvermeidungsfunktion . . . . .                               | 200 |
|  | b) Unerhebliche Faktoren . . . . .                                   | 200 |
|  | c) Beweismittelbeschränkung . . . . .                                | 200 |
|  | d) Verfahrenszeitpunkt . . . . .                                     | 200 |
|  | e) Prozesskostenhilfe . . . . .                                      | 201 |
|  | 2. Praktische Bedeutung und anwaltliche Pflichten . . . . .          | 201 |
|  | 3. Mögliche Verfahrenskonkurrenz . . . . .                           | 201 |
|  | 4. Anwaltszwang . . . . .  | 202 |
| <b>II.</b>   | <b>Antragsvoraussetzungen</b> . . . . .                              | 203 |
|  | 1. Zustimmung des Gegners (§ 485 Abs. 1). . . . .                    | 203 |
|  | 2. Verlust- oder Erschwerungsgefahr (§ 485 Abs. 1). . . . .          | 203 |
|  | 3. § 485 Abs. 2. . . . .   | 204 |
|  | a) Verfahrenssituation . . . . .                                     | 204 |
|  | b) Gegenstand der Begutachtung . . . . .                             | 204 |
|  | aa) Zustandsfeststellung (Nr. 1). . . . .                            | 205 |
|  | bb) Ursachenfeststellung (Nr. 2). . . . .                            | 205 |
|  | cc) Aufwandsfeststellung (Nr. 3) . . . . .                           | 205 |
|  | c) Rechtliches Interesse . . . . .                                   | 206 |
|  | aa) Praktische Handhabung . . . . .                                  | 206 |
|  | bb) Mindestanforderungen . . . . .                                   | 206 |
| <b>III.</b>  | <b>Antragsschrift (§ 487).</b> . . . . .                             | 207 |
|  | 1. Form und Zuständigkeit . . . . .                                  | 207 |
|  | 2. Inhalt . . . . .  | 207 |
|  | a) Zwingender Inhalt . . . . .                                       | 207 |
|  | aa) Mindestangaben . . . . .   | 207 |
|  | bb) Beweissthema . . . . .   | 208 |
|  | cc) Glaubhaftmachung . . . . .                                       | 208 |
|  | b) Weitere Angaben . . . . .   | 208 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| c) Antragsrücknahme und Erledigungserklärung . . . . .     | 208 |
| 3. Muster (§ 485 Abs. 2) . . . . .                         | 209 |
| <b>IV. Gerichtliche Entscheidung (§ 490)</b> . . . . .     | 209 |
| 1. Verfahren nach Eingang des Antrags . . . . .            | 209 |
| 2. Stellungnahme des Gegners . . . . .                     | 210 |
| 3. Gerichtlicher Beschluss . . . . .                       | 210 |
| a) Beweisbeschluss . . . . .                               | 210 |
| b) Zurückweisung des Antrags . . . . .                     | 211 |
| <b>V. Durchführung der Beweisaufnahme</b> . . . . .        | 211 |
| 1. Anwendung allgemeiner Vorschriften . . . . .            | 211 |
| 2. Mündliche Erörterung . . . . .                          | 212 |
| 3. Ende des Verfahrens . . . . .                           | 212 |
| <b>VI. Frist zur Klageerhebung</b> . . . . .               | 213 |
| 1. Antrag . . . . .  | 213 |
| 2. Anordnender Beschluss . . . . .                         | 214 |
| 3. Fristwahrung . . . . .                                  | 214 |
| 4. Fehlende Klageerhebung . . . . .                        | 214 |
| <b>VII. Verwertung im Hauptsacheverfahren</b> . . . . .    | 215 |
| 1. Voraussetzungen der Verwertung . . . . .                | 215 |
| a) Durchbrechung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes . . . . . | 215 |
| b) Ladung und Geltendmachung . . . . .                     | 215 |
| 2. Urteil im Hauptsacheverfahren . . . . .                 | 216 |
| 3. Weitere Konstellationen . . . . .                       | 216 |
| <b>VIII. Streitwert und Gebühren</b> . . . . .             | 217 |
| 1. Streitwert . . . . .                                    | 217 |
| a) Grundsatz . . . . .                                     | 217 |
| b) Erkenntnisquellen . . . . .                             | 217 |
| c) Zuständigkeit . . . . .                                 | 218 |
| d) Rechtsmittel . . . . .                                  | 218 |
| 2. Gebühren . . . . .                                      | 218 |
| Stichwortverzeichnis . . . . .                             | 219 |

# Abkürzungsverzeichnis

|            |  |
|------------|--|
| a. A.      | anderer Ansicht  |
| Abs.       | Absatz   |
| Abschr.    | Abschrift  |
| AcP        | Archiv für die civilistische Praxis                          |
| a. E.      | am Ende  |
| a. F.      | alte Fassung   |
| AGG        | Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz                          |
| Anh.       | Anhang   |
| AnwBl.     | Anwaltsblatt   |
| AP         | Arbeitsrechtliche Praxis                                     |
| arg. e. c. | argumentum e contrario                                       |
| Art.       | Artikel  |
| AuR        | Arbeit und Recht (Zeitschrift)                               |
| Az.        | Aktenzeichen   |
| BauR       | Baurecht (Zeitschrift)                                       |
| Beschl.    | Beschluss  |
| BGB        | Bürgerliches Gesetzbuch                                      |
| BGBI.      | Bundesgesetzblatt  |
| BGH        | Systematische Sammlung der Entscheidungen des BGH            |
| BGHZ       | Entscheidungen des BGH in Zivilsachen                        |
| Bl.        | Blatt  |
| BNotO      | Bundesnotarordnung   |
| BRAK-Mitt  | Mitteilungen der Bundesrechtsanwaltskammer                   |
| BRAO       | Bundesrechtsanwaltsordnung                                   |
| bspw.      | beispielsweise   |
| BT-Drucks. | Bundestagsdrucksache   |
| BVerfGE    | Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts                 |
| bzw.       | beziehungsweise  |
| CR         | Computer und Recht (Zeitschrift)                             |
| DAR        | Deutsches Autorecht (Zeitschrift)                            |
| DB         | Der Betrieb (Zeitschrift)                                    |
| DRiG       | Deutsches Richtergesetz                                      |
| DRiZ       | Deutsche Richterzeitung                                      |
| DS         | Der Sachverständige (Zeitschrift)                            |
| DStR       | Deutsches Steuerrecht (Zeitschrift)                          |
| DtZ        | Deutsch-Deutsche Rechtszeitschrift                           |
| EB         | Empfangsbekennnis  |
| EFZG       | Entgeltfortzahlungsgesetz                                    |
| EMRK       | Konvention zum Schutz der Menschenrechte und Grundfreiheiten |
| EuR        | Europarecht (Zeitschrift)                                    |
| f., ff.    | folgende(-r)   |
| FamRZ      | Zeitschrift für das gesamte Familienrecht                    |
| FS         | Festschrift  |
| GesR       | Gesundheitsrecht (Zeitschrift)                               |
| GG         | Grundgesetz  |
| GKG        | Gerichtskostengesetz   |
| GRUR       | Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht (Zeitschrift)     |
| GVG        | Gerichtsverfassungsgesetz                                    |
| HGB        | Handelsgesetzbuch  |
| h. M.      | herrschende Meinung  |
| IBR        | Immobilien- und Baurecht (Zeitschrift)                       |
| i. d. R.   | in der Regel   |

## Abkürzungsverzeichnis

|              |  |
|--------------|--|
| InsO         | Insolvenzordnung   |
| InVo         | Insolvenz und Vollstreckung (Zeitschrift)                              |
| IPrax        | Praxis des Internationalen Privat- und Verfahrensrechts                |
| i. S. v.     | im Sinne von   |
| JA           | Juristische Arbeitsblätter   |
| JVEG         | Justizvergütungs- und Entschädigungsgesetz                             |
| JR           | Juristische Rundschau  |
| JurBüro      | Das juristische Büro (Zeitschrift)                                     |
| JuS          | Juristische Schulung   |
| JZ           | Juristenzeitung  |
| KGR          | Kammergerichts-Report  |
| KritV        | Kritische Vierteljahresschrift für Gesetzgebung und Rechtswissenschaft |
| K & R        | Kommunikation & Recht (Zeitschrift)                                    |
| KSchG        | Kündigungsschutzgesetz   |
| KV           | Kostenverzeichnis  |
| LAG          | Landesarbeitsgericht, Lastenausgleichsgesetz                           |
| LAGE         | Entscheidungen der Landesarbeitsgerichte                               |
| LM           | Kommentierte BGH-Rechtsprechung Lindenmaier-Möhring                    |
| m. Anm.      | mit Anmerkung  |
| MDR          | Monatsschrift für Deutsches Recht                                      |
| MedR         | Medizinrecht (Zeitschrift)   |
| MMR          | Zeitschrift für Informations-, Telekommunikations- und Medienrecht     |
| m. w. Nachw. | mit weiteren Nachweisen  |
| n. F.        | neue Fassung   |
| NJ           | Neue Justiz (Zeitschrift)  |
| NJOZ         | Neue Juristische Online Zeitschrift                                    |
| NJW          | Neue Juristische Wochenschrift   |
| NJWE-MietR   | NJW-Entscheidungsdienst Mietrecht                                      |
| NJW-RR       | NJW Rechtsprechungsreport Zivilrecht                                   |
| Nr.          | Nummer   |
| NStZ         | Neue Zeitschrift für Strafrecht  |
| NVersZ       | Neue Zeitschrift für Versicherung und Recht                            |
| NZA          | Neues Zeitschrift für Arbeitsrecht                                     |
| NZA-RR       | NZA Rechtssprechungsreport Arbeitsrecht                                |
| NZBau        | Neues Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht                        |
| NZI          | Neue Zeitschrift für das Recht der Insolvenz und Sanierung             |
| NZM          | Neue Zeitschrift für Miet- und Wohnungsrecht                           |
| NZV          | Neue Zeitschrift für Verkehrsrecht                                     |
| o. Ä.        | oder Ähnliches   |
| OLG-NL       | OLG-Rechtsprechung Neue Länder   |
| OLGR         | OLG-Report   |
| OLGZ         | Entscheidungen der Oberlandesgerichte in Zivilsachen                   |
| ProdHaftG    | Produkthaftungsgesetz  |
| ProzRB       | Prozess-Rechts-Berater (Zeitschrift)                                   |
| PV           | Parteivertreter  |
| PZU          | Postzustellungsurkunde   |
| RdE          | Recht der Energiewirtschaft (Zeitschrift)                              |
| RGZ          | Entscheidungen des Reichsgerichts in Zivilsachen                       |
| Rn.          | Randnummer   |
| Rpflger      | Der Deutsche Rechtspfleger (Zeitschrift)                               |
| RPflG        | Rechtspflegergesetz  |
| r+s          | Recht und Schaden (Zeitschrift)  |
| RVG          | Rechtsanwaltsvergütungsgesetz  |
| S.           | Satz   |
| sog.         | sogenannte(-r)   |