

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Literaturverzeichnis	XXVII
1. Kapitel: Grundlagen und Grundbegriffe	
I. Gesetzliche Systematik des Beweisrechts	1
II. Beweisrecht und materielles Recht	2
III. Beibringungsgrundsatz	3
1. Parteifreiheit	3
2. Gerichtliche Mitwirkung	3
IV. Behauptungs- und Darlegungslast	4
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, Substantiierungs- last)	7
a) Wechselspiel des Vortrags	7
b) Gegnerisches Bestreiten	7
c) Modifikationen	8
aa) Anscheinsbeweis und gesetzliche Vermutungen i. S. v. § 292 ¹	8
bb) Sekundäre Darlegungslast	8
cc) Schadensschätzung	9
d) Gerichtliche Hinweispflicht	9
V. Sachverhaltaufklärung von Amts wegen	9
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
VI. Beweisantizipation und Beweiserhebung im PKH-Prüfungsverfahren	19
1. Ausgangslage	19
a) Erfolgssaussicht.	19
b) Grundsätzlich keine Beweisantizipation	19
2. Ausnahmen	20
3. Beweiserhebungen im PKH-Prüfungsverfahren	21
VII. Unlauteres Parteiverhalten und Beweisrecht	22
1. Rechtswidrig erlangte Beweismittel	22
a) Allgemeines.	22
b) Fallgruppen und Abwägungskriterien	23
aa) Lauschzeuge	23
bb) Verbote 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
VIII. Anwaltliche Prozesstaktik in Beweisfragen	29
1. Einleitung	29
2. Beschaffung und Ausschaltung von Beweismitteln	30
a) Abtretung und Prozessstandschaft.	30
aa) Abtretung	30
bb) Prozessstandschaft	30
b) Erstreckung einer Klage auf mögliche Zeugen.	30
c) Beweiskraft	31
3. Einholung vorgerichtlicher Privatgutachten	31

Inhaltsverzeichnis

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
IX. Beweisvereinbarungen	34
1. Rechtliche Einordnung	34
2. Reichweite und Zulässigkeit	35
2. Kapitel: Beweisgegenstand und Beweisrichtung	
I. Gegenstand des Beweises	36
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
II. Haupt- und Gegenbeweis (Beweisrichtung)	44
1. Hauptbeweis	44
2. Gegenbeweis	44
a) Beweisführer	44
b) Reihenfolge	45
3. Beweis des Gegenteils	45
3. Kapitel: Formelles Beweisrecht	
I. Beweisantritt	47
1. Prozesshandlung	47
2. Inhalt	47

Inhaltsverzeichnis

a)	Tatsachenbezeichnung	47
b)	Hinweispflicht	48
c)	Beibringungsfrist	48
3.	Form	49
4.	Rücknahme	49
II.	Anordnung der Beweisaufnahme	50
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
III.	Ablehnung der Beweiserhebung	56
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)	Große 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)	Verbote Vorwegnahme	62
cc)	Verbleibender Anwendungsbereich	62

Inhaltsverzeichnis

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
IV.	Beweistermin (Formalien)	66
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- 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- ses	71
a)	Fortsetzungstermin	71
b)	Abschluss der Beweisaufnahme	72
aa)	Erörterung	72
bb)	Streitiges Verhandeln	72
cc)	Vorläufige Einschätzung	72
dd)	Schriftsatzfrist	73
V.	Unmittelbarkeitsgrundsatz und zulässige Ausnahmen	73
1.	Formelle Unmittelbarkeit	74
a)	Inhalt	74
b)	Lockungen	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
VI. Strengbeweis und Freibeweis	79
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
4. Kapitel: Beweisbedürftigkeit	
I. Grundsätze	82
1. Sachvortrag der Parteien	82
2. Sonderfall: gleichwertiges Vorbringen	82
3. Doppelrelevante Tatsachen	83
II. Mangelnde Beweisbedürftigkeit kraft Gesetzes	83
1. Geständnis und Geständnifktion	83
a) Geständnis (§§ 288 ff.)	83
aa) Inhalt des Geständnisses	83
bb) Formale Voraussetzungen	84
cc) Wirkung und Widerruf	85
b) Geständnifktion 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
5. Kapitel: Beweismittel	
I. Numerus clausus und Auswahl der Beweismittel	95
1. Ordnung der Beweismittel	95
2. Auswahl	95

II.	Augenschein	96
1.	Funktion und Definition	96
a)	Wahrnehmbarkeit	96
b)	Kombinationen	96
2.	Beweisantritt	96
3.	Verfahren.	97
III.	Zeugenbeweis	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)	Beweisantrag 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 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) Ungehörlichkeiten	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
IV. Sachverständigenbeweis	117
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 Beweisverfahren	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

Inhaltsverzeichnis

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.	Urkundenbeweis	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.	Parteivernehmung	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
VII. Amtliche Auskunft	147
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
6. Kapitel: Beweiswürdigung und Beweismaß	150
I. Grundlagen	150
1. Sachgemäße Beweiswürdigung	150
2. Richterliche Freiheit	151
a) Bindungsfreiheit	151
b) Grenzen	152
II. Gerichtliche Verfahrensweise	152
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
III. Beweismaß	156
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 („Entwen- dungsfälle“)	157
aa) Hintergrund	157
bb) Beweiserleichterung	158
cc) Praktische Probleme	158
c) Ärztliche Aufklärung	159
aa) Anforderungen	160
bb) Einordnung	160
3. Beweismaßsteigerungen?	160
IV. Anscheinbeweis	160

Inhaltsverzeichnis

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.	Schadensschätzung (§ 287)	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 Beweismaßsenkung	174

Inhaltsverzeichnis

aa) Beweiserhebung nach Ermessen	174
bb) Beweismaß	175
cc) Beweislast	175
b) Hilfsmittel	175
c) Begründung der Entscheidung	176
VI. Glaubhaftmachung (§ 294)	177
1. Überblick	177
2. Anwendungsfälle	177
3. Mittel der Glaubhaftmachung, insbesondere eidesstattliche Ver- 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
VII. Darstellung der Beweiswürdigung in den Urteilsgründen	180
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
VIII. Kontrolle im Berufungsverfahren	183
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
7. Kapitel: Beweislast	
I. Grundlagen der Beweislast	188
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

Inhaltsverzeichnis

II.	Verteilung der Beweislast	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
III.	Beweislastverträge	198
1.	Inhalt	198
2.	Wirksamkeit	198
a)	Grundsatz	198
b)	Allgemeine Geschäftsbedingungen	198
8. Kapitel: Selbständiges Beweisverfahren		
I.	Grundlagen	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
II.	Antragsvoraussetzungen	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
III.	Antragsschrift (§ 487)	207
1.	Form und Zuständigkeit	207
2.	Inhalt	207
a)	Zwingender Inhalt	207
aa)	Mindestangaben	207
bb)	Beweisthema	208
cc)	Glaubhaftmachung	208
b)	Weitere Angaben	208

Inhaltsverzeichnis

c) Antragsrücknahme und Erledigungserklärung	208
3. Muster (§ 485 Abs. 2)	209
IV. Gerichtliche Entscheidung (§ 490)	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
V. Durchführung der Beweisaufnahme	211
1. Anwendung allgemeiner Vorschriften	211
2. Mündliche Erörterung	212
3. Ende des Verfahrens	212
VI. Frist zur Klageerhebung	213
1. Antrag	213
2. Anordnender Beschluss	214
3. Fristwahrung	214
4. Fehlende Klageerhebung	214
VII. Verwertung im Hauptsacheverfahren	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
VIII. Streitwert und Gebühren	217
1. Streitwert	217
a) Grundsatz	217
b) Erkenntnisquellen	217
c) Zuständigkeit	218
d) Rechtsmittel	218
2. Gebühren	218
Stichwortverzeichnis	219