

INHALTSVERZEICHNIS

ABSTRACT	I
INHALTSÜBERSICHT.....	II
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS.....	VII
LITERATURVERZEICHNIS	IX
JUDIKATUR	XV
MATERIALIEN	XVII
INTERNETQUELLEN.....	XVII
RECHTSQUELLEN.....	XVIII
1. EINLEITUNG	1
2. DIE VERHANDLUNGSMAXIME	3
2.1. GESCHICHTLICHES.....	3
2.1.1. Entwicklungen in der Schweiz	3
2.1.2. Deutschland	4
2.1.3. Österreich	5
2.1.4. Frankreich.....	6
2.1.5. Zusammenfassung/ Ergebnis.....	7
2.2. RECHTSLAGE DER VERHANDLUNGSMAXIME UND DER RICHTERLICHEN FRAGEPFLICHT VOR EINFÜHRUNG DER SCHWEIZERISCHEN ZPO	9
2.2.1. Frühere Rechtslage im Kanton Zürich	9
2.2.2. Frühere Rechtslage im Kanton Bern	10
2.2.3. Frühere Rechtslage im Kanton St.Gallen	11
2.2.4. Frühere Rechtslage im Kanton Solothurn	12
2.2.5. Zwischenfazit	12
2.3. NEUERE ENTWICKLUNGEN – DIE SCHWEIZERISCHE ZPO	13
2.3.1. Kurzer Grundriss über die Entstehungsgeschichte.....	13
2.3.2. Vereinheitlichung durch Kodifikation.....	14
2.3.2.1. Die ZPO als Gesamtwerk	14
2.3.2.2. Die Verhandlungsmaxime im Besonderen	15
2.4. INHALT DER VERHANDLUNGSMAXIME	16
2.4.1. Begriff der Verhandlungsmaxime	16
2.4.1.1. Behauptungslast.....	17
2.4.1.1.1. Subjektive Behauptungslast.....	17
2.4.1.1.2. Objektive Behauptungslast.....	18

2.4.1.1.3.	Umfang der Behauptungslast	18
2.4.1.2.	Bestreitungslast	19
2.4.1.3.	Substanziierungslast	20
2.4.1.4.	Beweislast.....	21
2.4.2.	Weitere Besonderheiten.....	21
2.4.2.1.	Formelle und materielle Prozessleitung	22
2.4.2.2.	Wahrheitspflicht? – formelle und materielle Wahrheit	22
2.4.2.3.	Das Prinzip der Rechtsanwendung von Amtes wegen	23
2.5.	PROZESSUALE ANFORDERUNGEN AN DEN TATSACHENVORTRAG	25
2.5.1.	Befristung der Parteivorträge	25
2.5.1.1.	Eventualmaxime	25
2.5.1.2.	Verspätete Vorbringen.....	26
2.5.2.	Detaillierungsgrad der Vorbringen.....	26
2.5.3.	Berechtigung prozessualer Anforderungen an den Prozess	26
2.5.3.1.	Prozessbeschleunigung.....	26
2.5.3.2.	Klarheit der Vorbringen	27
2.5.3.3.	Ermöglichung des Beweisverfahrens	27
2.6.	EINSCHRÄNKUNGEN DER VERHANDLUNGSMAXIME	28
2.6.1.	Richterliche Fragepflicht.....	28
2.6.2.	Beweisabnahme von Amtes wegen.....	28
2.6.3.	Gerichtsnotorische und allgemein bekannte Tatsachen.....	28
2.6.4.	Tatsachen die sich aus Beweismitteln ergeben.....	29
2.6.5.	Untersuchungsmaxime	29
2.6.6.	Weitere Einschränkungen.....	29
2.7.	EXKURS: VERHANDLUNGSMAXIME IM EUROPÄISCHEN UMFELD	30
2.7.1.	Entwicklungen in der Europäischen Union	30
2.7.2.	Mögliche Auswirkungen auf die Verhandlungsmaxime	31
3.	DIE RICHTERLICHE FRAGE- UND AUFKLÄRUNGSPFLICHT GEMÄSS SCHWEIZERISCHER ZPO	33
3.1.	BEGRIFF DER RICHTERLICHEN AUFKLÄRUNGS- UND FRAGEPFLICHT	33
3.1.1.	Richterpflicht in der Bundeszivilprozessordnung	33
3.1.2.	Fragerecht oder Fragepflicht	34
3.1.2.1.	Allgemeine Fragepflicht in Art. 56 ZPO	35
3.1.2.2.	Fragepflicht gegenüber anwaltlich vertretenen Parteien	36
3.1.2.3.	Fragepflicht gegenüber Parteien ohne anwaltliche Vertretung	36
3.1.2.4.	Keine Aufklärungspflicht	38

3.1.3.	Verhältnis der richterlichen Fragepflicht zur Verhandlungsmaxime	38
3.1.3.1.	Behebung von Unklarheiten	39
3.1.3.2.	Aufforderung an Partei alle erheblichen Tatsachen zu nennen	39
3.1.4.	Abgrenzung zur beweismässigen Parteibefragung	39
3.2.	AUSPRÄGUNGEN DER RICHTERLICHEN FRAGEPFLICHT UND DER VERHANDLUNGSMAXIME IM ZIVILPROZESS	40
3.2.1.	Im ordentlichen Verfahren	40
3.2.1.1.	Substanziierungs- und Beweispflicht	40
3.2.1.2.	Faktischer Anwaltszwang	41
3.2.2.	Im vereinfachten Verfahren	41
3.2.2.1.	Besondere gerichtliche Fragepflicht	42
3.2.2.2.	Anwendungsbereich der sozialen Untersuchungsmaxime	44
3.2.2.3.	Ausschaltung der Eventualmaxime	46
3.2.3.	Im summarischen Verfahren	46
3.2.4.	Im Schlichtungsverfahren	47
3.2.5.	Im Scheidungsverfahren	48
3.2.5.1.	Ordentliches Verfahren gemäss Art. 219 ZPO	49
3.2.5.2.	Verhandlungsmaxime bei Güterrecht und nachehelichen Unterhalt	49
3.2.5.2.1.	Abschwächung des Verhandlungsgrundsatzes durch Hinweispflicht	50
3.2.5.2.2.	Untersuchungsmaxime bei übrigen Streitigkeiten	50
3.2.6.	Kinderbelange in familienrechtlichen Angelegenheiten	51
3.2.6.1.	Geltung der «klassischen» Untersuchungsmaxime	51
3.2.6.2.	Derogation der Eventualmaxime	53
3.2.6.3.	Offizialmaxime zur Wahrung des Kindeswohls	53
3.2.7.	Im Rechtsmittelverfahren	53
3.3.	WEITERE PROBLEME IM ZUSAMMENHANG ZWISCHEN FRAGEPFLICHT UND VERHANDLUNGSMAXIME	55
3.3.1.	Auslöser der Fragepflicht	55
3.3.2.	Art der Ausübung der Fragepflicht	55
3.3.3.	Form der Hinweise	55
3.3.4.	Abhängigkeit von der Prozessart	56
4.	RECHTSMITTEL BEI VERLETZUNG DER RICHTERLICHEN FRAGEPFLICHT UND DER VERHANDLUNGSMAXIME	57
4.1.	RECHTSBEHELFE UND RECHTSMITTEL AUF KANTONSEBENE	57
4.1.1.	Rechtsbehelfe auf Kantonsebene	57

4.1.1.1.	Erläuterung und Berichtigung	57
4.1.1.2.	Einsprache	57
4.1.1.3.	Aufsichtsbeschwerde	57
4.1.2.	Rechtsmittel auf Kantonsebene	58
4.1.2.1.	Berufung	58
4.1.2.2.	Beschwerde	58
4.1.2.3.	Revision	59
4.2.	RECHTSBEHELFE UND RECHTSMITTEL VOR BUNDESGERICHT	60
4.2.1.	Rechtsbehelfe vor Bundesgericht	60
4.2.2.	Rechtsmittel vor Bundesgericht	60
4.2.2.1.	Allgemeines zu den Rechtsmitteln auf Bundesebene	60
4.2.2.2.	Beschwerde in Zivilsachen	60
4.2.2.3.	Subsidiäre Verfassungsbeschwerde	62
4.2.2.4.	Revision	63
4.2.2.5.	Individualbeschwerde beim EGMR	63
5.	SCHLUSSWORT/ FAZIT	65