

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. RECHTS Lage 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.	Substanzierungslast	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.	Substanzierungs- 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.	RECHTSBEHELF UND RECHTSMITTEL AUF KANTONSEBENE	57
4.1.1.	Rechtsbehelf auf Kantonsbene.....	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