

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V

Vorbemerkungen zu den §§ 485 ff. ZPO

A. Literaturhinweise zum selbständigen Beweisverfahren etc.	1
B. Normzweck	2
C. Geltungsbereich	5

§ 485 Zulässigkeit

A. Allgemeines	8
B. Regelungsgehalt	8
I. Beweisverfahren während oder außerhalb eines Rechtsstreits (§ 485 Abs. 1)	8
1. Antrag einer Partei	8
2. Während oder außerhalb eines Streitverfahrens.	12
3. Zustimmung des Gegners (§ 485 Abs. 1 Hs. 1)	12
4. <i>Alternativ</i> : Besorgnis des Beweismittelverlustes bzw. drohende Erschwerung der Benutzbarkeit des Beweismittels (§ 485 Abs. 1 Hs. 2)	13
5. Zulässige Beweismittel	15
II. Beweisverfahren ohne anhängigen Rechtsstreit (§ 485 Abs. 2)	15
1. Antrag einer Partei	15
2. Kein Rechtsstreit in der Hauptsache anhängig	15
3. Rechtliches Interesse des Antragstellers	16
4. Zulässiges Beweismittel: <i>nur</i> schriftliches Sachverständigengutachten	17
5. Zulässige Beweisthemen (§ 485 Abs. 2 S. 1 Nr. 1–3)	18
III. Erneute Begutachtung (§ 485 Abs. 3)	21
C. Weitere praktische Hinweise	24
I. <i>Sonderfall</i> : Forderungsabtretung durch den Antragsteller während des laufenden Beweisverfahrens.	24
II. Duldungs- und Mitwirkungspflichten des Antragsgegners?	28

§ 486 Zuständiges Gericht

A. Allgemeines	32
B. Regelungsgehalt	32
I. Zuständiges Gericht bei anhängigem Rechtsstreit (§ 486 Abs. 1)	32

Inhalt

	Seite
II. Zuständiges Gericht bei (noch) nicht anhängigem Rechtsstreit (§ 486 Abs. 2)	33
1. Sachlich und örtlich zuständiges Gericht (§ 486 Abs. 2 S. 1)	33
2. Wahlrecht des Antragstellers	35
3. Ausschluss einer späteren Unzuständigkeitsrüge durch den Antragsteller (§ 486 Abs. 2 S. 2)	35
III. Zuständiges Amtsgericht bei dringender Gefahr (§ 486 Abs. 3)	36
IV. Antragstellung (§ 486 Abs. 1, Abs. 4)	37
1. Allgemeines	37
2. Anwaltszwang	41
C. Weitere praktische Hinweise	51
I. <i>Problem</i> : Streitwertbestimmung	51
II. Wirkungen der Antragstellung (§ 486 Abs. 1, Abs. 4)	55
III. Aussetzung des Hauptsacheprozesses (§ 148)	63
IV. Sonderkonstellationen	64
 § 487 Inhalt des Antrages	
A. Allgemeines	68
B. Regelungsgehalt	68
I. Notwendiger Inhalt des Antrags	68
II. Bezeichnung des Gegners (§ 487 Nr. 1)	68
III. Bezeichnung der Beweisfrage (§ 487 Nr. 2)	69
1. Allgemeines	69
2. „Symptomtheorie“	70
3. Trennung von Tatsachen- und Rechtsfragen	73
4. <i>Vertiefung</i> : Verwendung des Begriffs „allgemein anerkannte Regeln der Technik“ in der Beweisfrage	83
a) Inhalt der „allgemein anerkannten Regeln der Technik“	83
b) Unterschiede zum „Stand der Technik“	84
c) Konkretisierung der „allgemein anerkannten Regeln der Technik“	85
d) Schlussfolgerungen	86
IV. Bezeichnung des Beweismittels (§ 487 Nr. 3)	88
V. Glaubhaftmachung (§ 487 Nr. 4)	89
C. Weitere praktische Hinweise	89
I. Streitverkündung	89
II. <i>Muster</i> : Antrag auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens nach § 485 Abs. 2	94

§§ 488 und 489 (weggefallen)

§ 490 Entscheidung über den Antrag

A. Allgemeines	97
B. Regelungsgehalt	97
I. Verfahren und Entscheidungsform (§ 490 Abs. 1)	97
II. Stattgebender Beschluss (§ 490 Abs. 2)	98
III. Zurückweisender Beschluss	98
C. Weitere praktische Hinweise	99
I. Rechtsmittel-/Rechtsbehelfsmöglichkeiten im Überblick	99
II. Prozesskostenhilfe	100
III. Kostenentscheidung	100
IV. Gebühren	104
1. Gerichtsgebühren	104
2. RA-Gebühren	104

§ 491 Ladung des Gegners

A. Allgemeines	107
B. Regelungsgehalt	107
I. Ladung zum Termin (§ 491 Abs. 1)	107
II. Folgen eines Verstoßes (§ 491 Abs. 2)	108

§ 492 Beweisaufnahme

A. Allgemeines	109
B. Regelungsgehalt	109
I. Die Beweisaufnahme (§ 492 Abs. 1)	109
II. Protokollaufbewahrung (§ 492 Abs. 2)	115
III. Beweiserörterungstermin, Vergleich (§ 492 Abs. 3)	115
C. Weitere praktische Hinweise	116
I. RA-Gebühren	116
II. Bedeutung von Privatgutachten für den Prozess	116

§ 493 Benutzung im Prozess

A. Allgemeines	121
B. Regelungsgehalt	122
I. Verwertung des Beweisergebnisses vor dem Prozessgericht (§ 493 Abs. 1)	122
II. Folgen des Nichterscheins des Gegners in einem Termin des selbständigen Beweisverfahrens (§ 493 Abs. 2)	124

Inhalt

	Seite
C. Weitere praktische Hinweise	125
Präklusion von Einwendungen zwischen selbständigem Beweisverfahren und nachfolgendem Hauptsacheprozess?	125
I. Meinungsstand	125
II. Eigene Stellungnahme	128

§ 494 Unbekannter Gegner

A. Allgemeines	139
B. Regelungsgehalt	140
I. Unverschuldete Unmöglichkeit der Bezeichnung des Gegners	
(§ 494 Abs. 1)	140
II. Vertreterbestellung (§ 494 Abs. 2)	140
C. Weitere praktische Hinweise	141
Verjährungsfolgen eines Beweisverfahrens bei unbekanntem Gegner.	141

§ 494a Frist zur Klageerhebung

A. Allgemeines	144
B. Regelungsgehalt	145
I. Gerichtliche Fristbestimmung zur Klageerhebung (§ 494a Abs. 1)	145
1. Antrag	145
2. (Noch) Kein Rechtsstreit anhängig	148
3. Beendigung des Beweisverfahrens	148
4. Anordnung des Gerichts	154
5. Keine Anordnung	156
II. Kostenausspruch (§ 494a Abs. 2)	158
1. Keine fristgerechte Klageerhebung	158
2. Antrag	161
3. Kostenausspruch und Rechtsmittel	162
C. Weitere praktische Hinweise	163
I. Mehrheit von Antragsgegnern	163
II. Formulierung und Verbindung der Anträge nach § 494a	163
III. Hauptsacheklage bleibt hinter dem Beweisverfahren zurück bzw. geht darüber hinaus	164
IV. Vorprozessuale Aufrechnung mit den Kosten des selbständigen Beweisverfahrens gegenüber einer Werklohnforderung	167
V. Verhältnis der materiell-rechtlichen zur prozessualen Kosten- erstattung	168
VI. Erstattungsfähigkeit der Kosten eines Privatgutachtens zur Vorbereitung eines selbständigen Beweisverfahrens	170
VII. Erstattungsfähigkeit der Kosten eines im einstweiligen Verfügungsverfahren eingeholten Privatgutachtens	172

VIII. Materiell-rechtliche Erstattung der Kosten eines selbständigen Beweisverfahrens von nicht am Verfahren beteiligtem Unternehmer	173
IX. Entscheidung über die durch die Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren verursachten Kosten	174
1. Beitritt des Nebenintervenienten im Hauptsacheprozess notwendig?	174
2. Hauptsacheklage erhoben: Kostenbeschluss nach § 494a Abs. 2 zugunsten des Nebenintervenienten möglich?	177
3. Aufhebung der Kosten der Hauptparteien gegeneinander: Kostenerstattungsanspruch des Nebenintervenienten?	178
4. Sonderkonstellationen.	181

Anhang

Anhang 1: Musterformulierungen	185
I. Muster: Antrag auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens nach § 485 Abs. 2 ZPO	185
II. Muster: Streitverkündungsschrift nach § 73 ZPO	188
III. Muster: Antrag auf mündliche Gutachtenerläuterung	190
IV. Muster: kombinierter Antrag nach § 494a Abs. 1, Abs. 2 ZPO	191
Anhang 2: Gesetzestexte (Auszüge)	193
I. Zivilprozessordnung (ZPO).	193
II. Bürgerliches Gesetzbuch (BGB)	274
III. Gerichtskostengesetz (GKG)	300
Stichwortverzeichnis	313