

**Prof. Dr. Stephan Lorenz**  
Lehrstuhl für Bürgerliches Recht,  
Zivilprozeßrecht, Internationales  
Privatrecht und Rechtsvergleichung  
Universität Augsburg



## **Vorlesung ZPO I**

**- Erkenntnisverfahren -**  
(einschl. Grundzüge der Gerichtsverfassung)

**Sommersemester 2002**

Gliederung, Übersichten und Schemata

## Übersicht

- § 1 Einführung
- § 2 Der Ablauf eines Zivilprozesses
- § 3 Grundfragen der Zivilgerichtsverfassung
- § 4 Das System der gesetzlichen Zuständigkeiten (gesetzlicher Richter)
- § 5 Typische Klausurkonstellationen
- § 6 Die Formen des Rechtsschutzes
- § 7 Arten gerichtlicher Entscheidungen
- § 8 Der Streitgegenstand (prozessualer Anspruch)
- § 9 Die Dispositionsmaxime
- § 10 Die Verhandlungsmaxime
- § 11 Urteilswirkungen
- § 12 Die Parteien des Zivilprozesses
- § 13 Die Sachurteilsvoraussetzungen (Prozeßvoraussetzungen) und -hindernisse
- § 14 Die Prozeßhandlungen der Parteien
- § 15 Der Beweis vor Gericht
- § 16 Rechtsmittel und Rechtsbehelfe gegen Gerichtsentscheidungen
- § 17 Der einstweilige und der beschleunigte Rechtsschutz

**Anhang:** Übersichten und Prüfungsschemata

---

Aktualisierte Fassungen dieser Gliederung sowie Rechtsprechungshinweise finden sich im Internet unter [www.stephan-lorenz.de/zpo](http://www.stephan-lorenz.de/zpo). Zu den Neuerungen durch die am 1.1.2002 in Kraft getretene ZPO-Reform s. insbes. die Web-Seiten von Prof. Greger/Universität Erlangen: [www.jura.uni-erlangen.de/Lehrstuehle/Zivilrecht1/justizreform/inhalt.htm](http://www.jura.uni-erlangen.de/Lehrstuehle/Zivilrecht1/justizreform/inhalt.htm)

## § 1 Einführung

- A. Der Unterschied zwischen materiellem Recht und Prozeßrecht
- B. Zivilprozeßrecht als öffentliches Recht, verfassungsrechtliche Vorgaben, Aufgaben des Zivilprozesses
- C. Rechtsquellen des Zivilprozeßrechts
- D. Internationales Zivilprozeßrecht, *lex fori*-Prinzip bei Fällen mit Auslandsberührung
- E. Moderne Entwicklungen: Alternative Streitentscheidung ("ADR"), Mediation
- F. Die ZPO-Reform vom 27.6.2001
  - I. Förderung der nicht streitigen Konfliktbeilegung
  - II. Stärkung der materiellen Prozessleitung durch das Gericht
  - III. Konzentration auf eine Tatsacheninstanz
  - IV. Rechtsmittel als Kontrollinstrumente von Rechtsverletzungen
    - 1.) Verstärkte Konzentration der Berufungszuständigkeit beim OLG
    - 2.) Erweiterung der Berufungsmöglichkeiten
    - 3.) Vorprüfung durch das Berufungsgericht, erleichterte Abweisung
    - 4.) Beschränkung der Prüfungskompetenz des Berufungsgerichts, eingeschränkte Möglichkeit zu neuem Vorbringen
    - 5.) Begrenzung der Revision auf Rechtsfortbildung- und Rechtsvereinheitlichung
    - 6.) Änderungen im Beschwerderecht
  - V. Verfahrenserleichterungen
    - 1.) Verzicht auf mündliche Verhandlung bei Kostenurteilen und Beschlüssen
    - 2.) Verzicht auf (ausdrückliche) Einwilligung bei Klage- und Rechtsmittelrücknahme
    - 3.) Kostenentscheidung bei Klagerücknahme bei Erledigung vor Zustellung (§ 269 III 3 ZPO)
    - 4.) Verzicht auf Urteilsbegründungen
    - 5.) Verstärkter Einsatz des Einzelrichters

### Literaturhinweise (Auswahl):

*Jauernig*, Zivilprozeßrecht, 27. Aufl. 2002, Kap. 1 §§ 1-4  
*Lüke*, Zivilprozeßrecht, 7. Aufl. 1999 § 1  
*Musielak*, Grundkurs ZPO, 5. Aufl. 2000  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald*, Zivilprozeßrecht, 15. Aufl. 1993 § 1

### Übungsmaterial (Auswahl):

**Baumgärtel/Laumen/Prütting**, Der Zivilprozeßrechtsfall, 8. Aufl. 1995  
**Gerhardt**, Zivilprozeßrecht, Fälle und Lösungen nach höchstgerichtlichen Entscheidungen, 6. Aufl. 2000  
**Lüke**, Fälle zum Zivilverfahrensrecht I, Erkenntnis- und Vollstreckungsverfahren, 2. Aufl. 1993  
**Schreiber**, Übungen im Zivilprozeßrecht, 2. Aufl. 1996  
**Schumann**, Die ZPO-Klausur, 2. Aufl. 2002

## § 2 Der Ablauf eines Zivilprozesses

- A. Vorbereitung eines Zivilverfahrens - Prozeßkostenhilfe
- B. Zustellungen, Fristen, Termine, Protokolle
- C. Obligatorisches Güteverfahren (§ 15a EGZPO; BaySchlG)
  - I. Voraussetzungen
  - II. Umgehungsmöglichkeiten
- D. Klageerhebung (§ 253 ZPO)
  - I. Klageschrift
    - 1.) Funktion
    - 2.) Notwendiger Inhalt
      - a) Bestimmtheitserfordernis
      - b) Ausnahmen: Stufenklage (§ 254 ZPO) und Schmerzensgeld (§ 287 ZPO)
    - 3.) Form
  - II. Rechtshängigkeit (§ 261 ZPO)
    - 1.) Zeitpunkt
    - 2.) Wirkungen
      - a) Prozessuale Wirkungen
      - b) Materiellrechtliche Wirkungen ("Tatbestandswirkung")
- E. Vorbereitung des Haupttermins (§ 272 II ZPO)
  - I. Bestimmung eines frühen ersten Termins (§ 275 ZPO)
  - II. Anordnung eines schriftlichen Vorverfahrens (§ 276 ZPO)
- F. Haupttermin (§ 272 I ZPO)
  - I. Güteverhandlung (§ 278 II, 279 I ZPO)
    - 1.) Voraussetzungen
      - a) Kein außergerichtlicher Güteversuch
      - b) Keine erkennbare Aussichtslosigkeit
      - c) Verhandlung über Einspruch nach schriftlichem Versäumnisurteil (§ 341a ZPO)
    - 2.) Nichterscheinen der Parteien (§ 278 IV ZPO)
    - 3.) Mögliche Maßnahmen (§ 278 V ZPO)
    - 4.) Folgen der Unterlassung
  - II. Streitige Verhandlung der Parteien
  - III. Stellung der Anträge (§§ 137, 297 ZPO)
  - IV. Regelfall: Sofortige Beweisaufnahme (§ 279 II ZPO)
  - V. Hinweispflicht des Gerichts (§ 139 ZPO)
  - VI. Früher erster Termin als Haupttermin
- G. Entscheidung
  - I. Entscheidungspflicht des Gerichts
  - II. Non liquet, Beweislastnormen
  - III. Grundsatz der freien richterlichen Beweiswürdigung (§ 286 ZPO)
  - IV. Ne ultra petita: Bindung an den Klageantrag (§ 308 ZPO)
  - V. Kostenentscheidung (§§ 308 II, 91 ff ZPO)
- H. Rechtsmittelverfahren

## I. Zwangsvollstreckung

### Literaturhinweise:

#### a) Prozeßkostenhilfe:

*Jauernig* ZPO § 94

*Lüke* ZPO § 50 Rn. 498 ff

*Musielak* § 2 Rn. 16 f

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 90

#### b) Klagerhebung, Rechtshängigkeit:

*Jauernig* ZPO §§ 38-40

*Lüke* ZPO § 12 Rn. 138 ff

*Musielak* § 2 Rn. 59 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 97

#### c) Zum Verfahrensablauf:

*Jauernig* ZPO §§ 77 - 79

*Lüke* ZPO § 16 Rn. 178 ff

*Musielak* § 2 Rn. 10 ff (besonders anschaulich)

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 106

### Rechtsprechungshinweise:

BGHZ 86, 31 = NJW 1983, 575:

BGH NJW 2000, 2340

BGH NJW 1999, 954 f

BGH NJW 1999, 1339 = BGHZ 140, 335

BGH NJW 2000, 1645

Früher erster Termin als vollwertiger Termin, rechtliches Gehör und Präklusion; früher erster Termin als "Durchlauftermin"

Wahrung der Schriftform durch Computerfax?

Bestimmtheit des Klageantrags

Bestimmtheit des Klageantrags bei unbeziffertem Antrag auf Schmerzensgeld (§§ 253 II Nr. 2, 287 ZPO; Beschwer

Bestimmtheit des Klageantrags und Stufenklage (§ 254 ZPO), Ausforschungsverbot

### § 3 Grundfragen der Zivilgerichtsverfassung

- A. Rechtsquellen
- B. Organe der Ziviljustiz
  - I. Gerichte in Zivilsachen
    - 1.) Gerichte im gerichtsverfassungsrechtlichen (organisatorischen) Sinn
    - 2.) Gericht im prozessualen Sinn (Gericht als Spruchkörper)
    - 3.) Geschäftsstelle des Gerichts
    - 4.) Richter
    - 5.) Rechtspfleger
  - II. Gerichtsvollzieher
  - III. Staatsanwalt
  - IV. Rechtsanwalt
- C. Wahrung der Einheit der Rechtsprechung
  - I. Keine Präjudizienbindung
  - II. Instanzenzug zu den obersten Bundesgerichten
  - III. Vorlageverpflichtungen
    - 1.) Art. 100 GG
    - 2.) Art. 234 EG-Vertrag
    - 3.) Große Senate bei den obersten Bundesgerichten (§ 132 GVG, § 45 ArbGG)
    - 4.) Gemeinsamer Senat der Obersten Gerichtshöfe des Bundes (Art. 95 III GG; RsprEinhG)
    - 5.) Divergenzvorlagen durch das OLG (§§ 36 III, 541 ZPO, § 7 II InsO, § 29 EGGVG, § 28 II FGG, § 79 II GBO)

#### Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO §§ 7 - 17

*Lüke* ZPO §§ 4, 5 Rn. 48 - 79

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 9 - 29

## § 4 Das System der gesetzlichen Zuständigkeiten (gesetzlicher Richter)

- A. Die Garantie des gesetzlichen Richters (Art. 101 I 2 GG)
- B. Internationale Zuständigkeit
  - I. Sekundäres Gemeinschaftsrecht
    - 1.) Verordnung EG Nr. 44/2001 über die gerichtliche Zuständigkeit und die Anerkennung und Vollstreckung in Zivil- und Handelssachen vom 22.12.2000 (Abl. EG Nr. L 12/2001 v. 16.1.2001; "**Brüssel I-Verordnung**")
    - 2.) EG-VO Nr. 1347/2000 vom 29.5.2000 über die Zuständigkeit und die Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Ehesachen und in Verfahren betreffend die elterliche Verantwortung für die gemeinsamen Kinder der Ehegatten (Abl. EG L 160/19 v. 30.6. 2000, sog. "**Brüssel II-Verordnung**")
  - II. Staatsvertragliche Regelungen
    - 1.) Europäisches Gerichtsstands- und Vollstreckungsübereinkommen (**EuGVÜ**)
    - 2.) Bilaterale Staatsverträge
  - III. Autonomes (innerstaatliches) Recht
    - 1.) Ausdrückliche Regelungen
    - 2.) Analoge Anwendung der Regeln über die örtliche Zuständigkeit
- C. Rechtswegzuständigkeit
  - I. Ordentliche Gerichtsbarkeit (§ 13 GVG)
  - II. Entscheidungen über den Rechtsweg
    - 1.) Positive Vorabentscheidung (§ 17a III GVG)
    - 2.) Positive Entscheidung im Endurteil
      - a) Bindung anderer Gerichte (§ 17a I GVG)
      - b) Keine Überprüfung durch die Rechtsmittelinstanz (§ 17a V GVG)
    - 3.) Negative Entscheidung: Bindende Verweisung (§ 17a II GVG)
- D. Sachliche Zuständigkeit (§ 1 ZPO, GVG)
  - I. Amtsgerichte (§§ 23 ff GVG)
  - II. Landgerichte (§§ 71 ff GVG)
  - III. Oberlandesgerichte (§ 119 GVG)
  - IV. Bundesgerichtshof (§ 133 GVG)
  - V. Bayerisches Oberstes Landesgericht (§ 8 EGGVG, Artt. 10, 11 BayAGGVG)
- E. Örtliche Zuständigkeit
  - I. Allgemeiner Gerichtsstand (§§ 12-19)
  - II. Besondere Gerichtsstände (§§ 20 ff ZPO)
    - 1.) Dauernder Aufenthalt (§ 20 ZPO)
    - 2.) Gewerbliche Niederlassung (§ 21 ZPO)
    - 3.) Mitgliedschaft (§ 22 ZPO)
    - 4.) Vermögensbelegenheit (§ 23 ZPO)
    - 5.) Dinglicher Gerichtsstand (§ 24 ZPO)
    - 6.) Erfüllungsort (§ 29 ZPO)
    - 7.) Haustürgeschäfte (§ 29c ZPO)
    - 8.) Tatort der unerlaubten Handlung, Umwelthaftung (§§ 32, 32a ZPO)
    - 9.) Widerklage (§ 33 ZPO)

- III. Wahlgerichtsstände und ausschließliche Gerichtsstände
  - IV. Zuständigkeitsvereinbarungen (§§ 38,40)
  - V. Zuständigkeit infolge rügeloser Einlassung zur Hauptsache (§§, 40 II 2)
  - VI. Perpetuatio fori (§ 261 III Nr. 2 ZPO)
- F. Funktionelle Zuständigkeit
- G. Geschäftsverteilung
- H. Folgen fehlender Zuständigkeit
- I. Prozeßurteil
  - II. Verweisung (§ 281 ZPO)

**Literaturhinweise:**

*Jauernig* ZPO §§ 9 - 12

*Lüke* ZPO § 6 Rn. 80 - 97 ff

*Musielak* § 2 Rn. 26 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 30 - 39

Piltz NJW 2002, 789 ff

Vom EuGVÜ zur Brüssel I - Verordnung

## § 5 Typische Klausurkonstellationen

- A. 1. Staatsexamen
  - I. Gutachten zu den Erfolgsaussichten einer Klageerhebung
  - II. Prozessuale Vorfragen im materiellen Recht (Tatbestandswirkung von Prozeßhandlungen, formelle und materielle Rechtskraft, Interventionswirkung, Rechtshängigkeit, Verjährung etc)
  - III. Die prozessuale Zusatzfrage zur materiellrechtlichen Klausur
- B. 2. Staatsexamen: Die Entscheidung des Richters erster Instanz (2. Staatsexamen)
  - I. Unzulässigkeitsgründe
  - II. Begründungsprüfung im Spannungsfeld von streitigen und unstreitigen Teilen des Parteivortrags sowie der Beweisaufnahme

### Literaturhinweis:

*Musielak* § 1 Rn. 1 - 9

## § 6 Die Formen des Rechtsschutzes

- A. Leistungsklagen und Leistungsurteile
  - I. Leistungsurteil und Vollstreckungsmöglichkeiten
  - II. Haftungsklage als Sonderform der Leistungsklage
  - III. Klage auf künftige Leistung (§§ 257 - 259 ZPO)
- B. Feststellungsklage und Feststellungsurteil (§ 256 ZPO)
  - I. Rechtsverhältnis als notwendiger Gegenstand der Feststellungsklage
    - 1.) Grundsatz
    - 2.) Notwendigkeit eines gegenwärtigen Rechtsverhältnisses
    - 3.) Rechtsverhältnis zwischen Prozeßpartei und Dritten
  - II. Feststellungsinteresse als besondere Rechtsschutzvoraussetzung
  - III. Besonderheiten der negativen Feststellungsklage
    - 1.) Verhältnis zur Leistungsklage des anderen Teils
    - 2.) Beweislast
    - 3.) Rechtskraftwirkung bei Unterliegen
  - IV. Zwischenfeststellungsklage (§ 256 II ZPO)
- C. Gestaltungsklage und Gestaltungsurteil
  - I. Rechtspolitischer Sinn von Gestaltungsurteilen
  - II. Der Grundsatz vom numerus clausus der Gestaltungsklagen
  - III. Wirkungen
- D. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis als Rechtsschutzvoraussetzung
- E. Verteidigungsmöglichkeiten des Beklagten
  - I. Einwendungen des Beklagten
  - II. Widerklage

### Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO §§ 34 f, 46  
*Lüke* ZPO § 11 Rn. 100 ff, § 20 Rn. 218 ff  
*Musielak* § 2 Rn. 64 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 91 - 94

## § 7 Arten gerichtlicher Entscheidungen

- A. Urteile
  - I. Prozeßurteil und Sachurteil
  - II. Einteilung in Bezug auf die Beendigung des Rechtsstreits
    - 1.) Endurteil (§ 300 ZPO)
    - 2.) Zwischenurteil (§§ 256 II, 280, 303 f ZPO)
    - 3.) Voll- und Teilurteil, Schlußurteil (§ 301 ZPO)
    - 4.) Vorbehaltsurteile (§§ 302, 305, 305a ZPO)
  - III. Einteilung in Bezug auf das Zustandekommen
    - 1.) Streitiges (kontradiktorisches) Urteil
    - 2.) Anerkenntnisurteil (§ 307 ZPO)
    - 3.) Versäumnisurteil (§§ 330 f ZPO)
    - 4.) Verzichtsurteil (§ 306 ZPO)
  - IV. Form und Inhalt (§§ 311 - 317 ZPO)
    - 1.) Entscheidung zur Hauptsache
    - 2.) Nebenentscheidungen
      - a) Kostenentscheidung (§§ 91 ff ZPO)
      - b) Vollstreckbarkeit (§§ 708 ff ZPO)
- B. Beschlüsse
- C. Verfügungen

### Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO §§ 57 - 61  
*Lüke* ZPO §§ 27 - 29 Rn. 318 ff  
*Musielak* § 7 I - III Rn. 474 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 58 - 62

**Muster eines Urteils 1. Instanz (LG, Leistungsurteil):**

**Landgericht München I**

Az: 22 O 234/01

Registerzeichen (vgl. Schönfelder Anh.)

Im Namen des Volkes

§ 311 I ZPO

In dem Rechtsstreit

Dr. Ludwig Dressler, prakt. Arzt, Lindenstr. 23, 80123 München

-Kläger-

Prozeßbevollmächtigter: Rechtsanwalt Dr. Otto Pichelsteiner, Maximilianstr. 23, 80539 München

gegen

Else Kling, Hausmeisterin, Lindenstr. 1, 80123 München

-Beklagte-

Prozeßbevollmächtigter: Rechtsanwalt Hans Geissendörfer, Bavariaring 23, 80234 München

wegen Honorarforderung

erläßt das Landgericht München I, 22. Zivilkammer, durch Vorsitzenden Richter am Landgericht Dr. Müller und die Richter am Landgericht Dr. Schön und Felder auf Grund der mündlichen Verhandlungen vom 22.3.2002 folgendes

Urteilsart bzgl.  
Beendigung d.  
Rechtsstreits /Zu-  
standekommen §§

**Endurteil:**

- I. Die Beklagte wird verurteilt, an den Kläger 9.000,- € nebst 5 % Zinsen hieraus seit 1.12.2000 zu zahlen. Im übrigen wird die Klage abgewiesen.
- II. Von den Kosten des Rechtsstreits hat die Beklagte 3/4, der Kläger 1/4 zu tragen.
- III. Das Urteil ist vorläufig vollstreckbar, für den Kläger jedoch nur gegen Sicherheitsleistung in Höhe von 11.500,- €. Der Kläger kann die Vollstreckung durch Sicherheitsleistung von 520,- € abwenden, wenn nicht die Beklagte vor der Vollstreckung Sicherheit in gleicher Höhe leistet.

Urteilsformel (§ 313 I Nr. 4 ZPO)

**Tatbestand:**

1. Unstreitiger Sachverhalt (Imperfekt)
2. Bestrittene Tatsachenbehauptungen des Klägers, Rechtsansichten
3. Die Prozeßgeschichte
4. Zuletzt gestellte Anträge der Parteien
5. Verteidigungsvorbringen des Beklagten
6. Gegebenenfalls Erwidern des Klägers und des Beklagten
7. Prozeßgeschichte, insbes. Beweisbeschlüsse und Beweisergebnis

**Entscheidungsgründe:**

- I. Zulässigkeit der Klage
- II. Begründetheit der Klage
- III. Kostenentscheidung (§§ 308 II, 91 ff ZPO)
- IV. Entscheidung über die vorläufige Vollstreckbarkeit (§§ 708 ff ZPO)

*Müller*  
(Dr. Müller)  
Vors. Richter am LG

*Schön*  
(Dr. Schön)  
Richter am LG

*Felder*  
(Felder)  
Richter am LG

Unterschriften (§ 315 I ZPO)

## § 8 Der Streitgegenstand (prozessualer Anspruch)

- A. Praktische Bedeutung des Problems
  - I. Begrenzung des Prozeßstoffs
    - 1.) Vorliegen einer Klageänderung
    - 2.) Vorliegen objektiver Klagehäufung
  - II. Materiellrechtliche Wirkungen der Rechtshängigkeit
  - III. Streitgegenstand als Gegenstand der materiellen Rechtskraft
- B. Streitgegenstandstheorien
  - I. Eingliedriger Streitgegenstandsbegriff
  - II. Zweigliedriger Streitgegenstandsbegriff
- C. Einzelfälle und Ausnahmen
  - I. Streitgegenstand der Leistungsklage
  - II. Streitgegenstand der (negativen) Feststellungsklage
  - III. Streitgegenstand der Gestaltungsklage
  - IV. Punktuelle (eingeschränkte) Streitgegenstände?
    - 1.) Deliktischer Gerichtsstand (§ 32 ZPO)
    - 2.) Kündigungsschutzprozeß (§ 4 KSchG)

### Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO § 37  
*Lüke* ZPO § 14 Rn. 160 ff  
*Musielak* Anh. zu § 3 Rn. 131 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 95

*Horn* JuS 1992, 680  
BayObLG NJW-RR 1996, 508

Die Lehre vom Streitgegenstand  
Kognitionsbefugnis des Gerichts beim Gerichtsstand  
nach § 32 ZPO

### Rechtsprechung:

BGH NJW-RR 1987, 683  
BGH NJW 1999, 2118

Identität des Streitgegenstands (negatorisches Gegen-  
teil)  
Streitgegenstandsbegriff (Klageänderung im Beru-  
fungsverfahren)

## § 9 Die Dispositionsmaxime

- A. Unterschied zwischen Dispositions- und Verhandlungsmaxime
- B. Dispositionsmaxime bei Einleitung des Verfahrens
  - I. Grundprinzip "ohne Kläger kein Richter"
  - II. Richterliche Entscheidungspflicht
    - 1.) Unaufklärbarkeit der Tatfrage
    - 2.) "iura novit curia" und "Unaufklärbarkeit" der Rechtsfrage
    - 3.) Justizgewährungsanspruch
  - III. Bindung des Gerichts an die gestellten Anträge ("ne ultra petita", § 308 ZPO)
  - IV. Ausnahmen vom Grundsatz "ohne Kläger kein Richter"
  - V. Dispositionsmaxime und Sozialstaatsprinzip
- C. Dispositionsmaxime bei Beendigung des Verfahrens
  - I. Vollständiges Nachgeben einer Partei
    - 1.) Klagerücknahme (§ 269)
      - a) Vor Beginn der mündlichen Verhandlung
      - b) Nach Beginn der mündlichen Verhandlung
      - c) Wirkungen
      - d) Folgen
        - aa) Rückwirkender Wegfall der Rechtshängigkeit (§ 269 III 1 ZPO)
        - bb) Kosten (§ 296 III 2, 3 ZPO)
      - e) Erneute Klage
    - 2.) Klageverzicht (§ 306)
    - 3.) Klageanerkennnis (§ 307)
  - II. Erledigung in der Hauptsache
    - 1.) Beiderseitige Erledigungserklärung
      - a) Voraussetzungen
      - b) Wirkungen
    - 2.) Einseitige Erledigungserklärung
      - a) Voraussetzungen
      - b) Fortgang des Prozesses: Klageänderungstheorie
      - c) Folgen bei Begründetheit
      - d) Folgen bei Unbegründetheit
  - III. Prozeßvergleich
    - 1.) Prozeßvergleich als doppel funktionale Prozeßhandlung
    - 2.) Voraussetzungen
      - a) Schriftlicher Vergleichsvorschlag des Gerichts
      - b) Mündliche Verhandlung
    - 3.) Wirkungen
      - a) Materiellrechtliche Wirkungen
      - b) Prozessuale Wirkungen
    - 4.) Folgen und Geltendmachung der Unwirksamkeit
    - 5.) Rückforderung des aufgrund unwirksamen Vergleich Geleisteten (BGHZ 142, 253)
  - IV. Einlegung von Rechtsmitteln
- D. Dispositionsmaxime bei Veränderungen im Streitgegenstand
  - I. Klageänderung (§§ 263 f, 267 ZPO)
    - 1.) Ohne weiteres zulässige Klageänderungen (§ 264 Nr. 2 und 3 ZPO)
    - 2.) Einvernehmliche oder sachdienliche Klageänderungen

- 3.) Gleichzeitige Berücksichtigung anderer Rechtsinstitute (z.B. Klagerücknahme)
  - 4.) Rechtsfolgen einer zulässigen Klageänderung
  - 5.) Rechtsfolgen einer unzulässigen Klageänderung
  - 6.) Folgerungen für den Prüfungsaufbau (nicht nur) in der Klausur
- II. Widerklage
- E. Dispositionsmaxime und richterliche Hinweispflicht

**Literaturhinweise:**

**a) Allgemein zur Dispositionsmaxime**

*Jauernig* ZPO § 24  
*Lüke* ZPO § 2 Rn. 6 ff  
*Musielak* § 3 Rn. 95 f  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 77

**b) Klagerücknahme, Klageverzicht und Klageanerkennnis**

*Jauernig* ZPO § 42, 47  
*Lüke* ZPO § 20 Rn. 233 ff, § 21 Rn. 241  
*Musielak* § 4 Rn. 229 ff, 237 ff, § 5 Rn. 241 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 130, 133 IV, V

**c) Erledigung in der Hauptsache**

*Jauernig* ZPO § 42  
*Lüke* ZPO § 21 Rn. 244 ff  
*Musielak* § 5 Rn. 250 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 132

**d) Prozeßvergleich**

*Jauernig* ZPO § 48  
*Lüke* ZPO § 21 Rn. 248 ff  
*Musielak* § 5 Rn. 269 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 131

**e) Klageänderung**

*Jauernig* ZPO § 41  
*Lüke* ZPO § 15 Rn. 170 ff  
*Musielak* § 4 Rn. 185 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 101

**f) Widerklage**

*Jauernig* ZPO § 46  
*Lüke* ZPO § 20 Rn. 236 ff  
*Musielak* § 5 Rn. 305 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 98 II  
*Luckey* JuS 1998, 499

Probleme der parteierweiternden Widerklage

**g) Aufsätze**

Brammsen/Leible, JuS 1997, 54 ff  
 Pape/Nothoff, JuS 1995, 912; 1996, 341

Die Klagerücknahme  
 Die Erledigung in der Hauptsache im Zivilprozeß

**Rechtsprechung:**

BGHZ 117, 1 ff  
 BGH NJW 1984, 2295 ff

"ne ultra petita" und Zug-um-Zug-Verurteilung  
 "ne ultra petita" und Feststellungsurteil anstelle von Leistungsurteil

BGHZ 41, 3 ff

Außerprozessuales Klagerücknahmeversprechen

BGHZ 10, 333	Klageanerkennnis, Antragserfordernis beim Anerkenntnisurteil
BGHZ 107, 142	Anerkenntnis unter Vorbehalt der Zug-um-Zug-Verurteilung
BGH NJW 1994, 2363 ff	Erledigung in der Hauptsache, (keine) einseitige Erledigungserklärung (durch den Beklagten), Klageänderungstheorie
BGH NJW 2000, 800 = BGHZ 143, 189	Nachträgliche objektive Klagehäufung als Klageänderung, Voraussetzung der "Sachdienlichkeit" (§ 263 ZPO)
BGH NJW 1986, 588 ff	Einseitige Erledigungserklärung, Zeitpunkt des erledigenden Ereignisses
BGHZ 41, 310 ff	Fortgang des Verfahrens bei Unwirksamkeit des Prozeßvergleichs ("Doppelnatur")
BGH NJW 1999, 2903 = BGHZ 142, 253	Fortgang des Verfahrens bei Geltendmachung der Unwirksamkeit eines Vergleichs und Rückforderung des aufgrund des Vergleichs Geleisteten
BGHZ 131, 76 = NJW 1996, 196	Drittweiterklage

## § 10 Die Verhandlungsmaxime

- A. Gegenstand der Verhandlungsmaxime
- B. Rechtsgeschichte und Rechtsvergleichung
- C. Ausprägungen der Verhandlungsmaxime
  - I. Behauptungs-, Substantiierungs- und Beweislast
  - II. Übereinstimmende, zugestandene und unbestrittene Tatsachenbehauptungen
    - 1.) Geständnis von Tatsachen (§ 288 ZPO)
    - 2.) Nicht-Bestreiten von Tatsachen (§ 138 III ZPO)
    - 3.) Bestreiten mit Nichtwissen (§ 138 IV ZPO)
  - III. Beiderseits unterlassene Behauptungen
  - IV. Wahrheits- und Erklärungspflichten (§ 138 I, II ZPO)
  - V. Substantiierungspflichten Erfordernis "substantiierten Bstreitens"
  - VI. Aufklärungspflichten der nicht darlegungs- und beweisbelasteten Partei (*Stürner*)?
  - VII. Verhandlungsmaxime und vorprozessuale Informationsmöglichkeiten der Parteien ("*pre-trial discovery*")
  - VIII. Verhandlungsgrundsatz und Beweismittel
    - 1.) Beweisangebot und Beweisantrag
    - 2.) Ausnahmen
      - a) Anordnung der Urkundenvorlegung (§ 142 ZPO)
      - b) Augenschein (§ 144 I)
      - c) Parteivernehmung (§ 448 ZPO)
- D. Milderungen und Durchbrechen der Verhandlungsmaxime
  - I. Indirekte Abmilderungen der Verhandlungsmaxime
  - II. Durchbrechungen der Verhandlungsmaxime
  - III. Die Sonderstellung offenkundiger Tatsachen (§ 291 ZPO)
    - 1.) Allgemeinkundige Tatsachen
    - 2.) Gerichtskundige Tatsachen
  - IV. Verhandlungsmaxime und Berücksichtigung von Amts wegen
- E. Materielle Prozeßleitung durch das Gericht
  - I. Erörterungspflicht (§ 139 I ZPO)
    - 1.) Zweck
    - 2.) Verfahren
  - II. Hinwirkung auf gütliche Einigung (§ 279 I ZPO)
  - III. Hinweispflicht auf rechtliche Gesichtspunkte (§ 139 II, III ZPO)
    - 1.) Zweck
      - a) Verhinderung von Überraschungsentscheidungen
      - b) Rechtliches Gehör
    - 2.) Verfahren
    - 3.) Fehlerfolgen
      - a) Verfahrensfehler als Berufungs- oder Revisionsgrund
      - b) Verletzung rechtlichen Gehörs: Verfahren nach § 321a ZPO oder Verfassungsbeschwerde
      - c) Keine Präklusion verspäteten Vorbringens nach § 296 ZPO
  - IV. Erweiterte Vorlageanordnungen (§§ 142, 144 ZPO)
    - 1.) Zweck
    - 2.) Grenzen: Keine Amtsermittlung, Ausforschungsverbot
    - 3.) Folgen der Nichtvorlage
      - a) Parteien: Beweiswürdigung nach § 286 ZPO
      - b) Dritte: Zwangsmittel nach §§ 142 II 2, 144 II 2 ZPO

- V. Schlußerörterung (§ 279 III ZPO)
- F. Das Versäumnisverfahren (§§ 330 ff ZPO)
  - I. Zweck
  - II. Allgemeine Voraussetzungen eines Versäumnisurteils
    - 1.) Säumnis
    - 2.) (Prozeß)Antrag des Gegners
    - 3.) Vorliegen der allgemeinen Prozeßvoraussetzungen
    - 4.) Kein Ausschlußgrund nach § 335 ZPO
  - III. Klägersäumnis (§ 330)
  - IV. Beklagten säumnis (§ 331): Geständnisfiktion, Schlüssigkeitsprüfung
  - V. Die Aktenlageentscheidung (§ 331a)
  - VI. Säumnis beider Parteien
  - VII. Rechtsbehelf gegen das Versäumnisurteil: Einspruch (§§ 338 ff ZPO)
    - 1.) Voraussetzungen
      - a) Statthaftigkeit
      - b) Form
      - c) Frist
      - d) Beschwer
    - 2.) Unzulässiger Einspruch (§ 341 ZPO)
      - a) Verwerfung
      - b) Rechtsmittel
    - 3.) Wirkung des zulässigen Einspruchs (§ 342)
      - a) Zurücksetzung in die Lage vor Säumnis
      - b) Kostenfolge bei Obsiegen der säumigen Partei (§ 344)
    - 4.) Folgerungen für den Urteils- und Klausuraufbau
  - VIII. Zweites Versäumnisurteil (§ 345)
    - 1.) Abgrenzung zum "technisch ersten" Versäumnisurteil
    - 2.) Begrenzung des Rechtsmittels: § 513 II
  - IX. Versäumnisverfahren im Berufungsrechtszug
- G. Das Mahnverfahren (§§ 688 ff ZPO)
  - I. Grundprinzipien des Mahnverfahrens
  - II. Ablauf
  - III. Rechtsbehelfe
  - IV. Mißbrauch des Mahnverfahrens: Materielle rechtliche Korrekturen

#### Literaturhinweise:

##### a) Allgemein zur Verhandlungsmaxime

*Jauernig* ZPO § 25

*Lüke* ZPO § 2 Rn. 13 ff

*Musielak* § 3 Rn. 97 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 78

*Frohn* JuS 1996, 243

Substantiierungspflicht der Parteien und die richterliche Hinweispflicht nach § 139 ZPO

##### b) Zum Versäumnisverfahren

*Jauernig* ZPO § 66 - 68

*Lüke* ZPO § 32 Rn. 371 ff

*Musielak* § 4 Rn. 156 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 107

*Elser* JuS 1994, 965

Die Rechtsprechung zur Berufung gegen das technisch zweite Versäumnisurteil

**c) Zum Mahnverfahren**

*Jauernig* ZPO § 90

*Lüke* ZPO § 45 Rn. 462 ff

*Musielak* § 7 Rn. 565 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 164

*Kammler* JuS 1989, 116

**Rechtsprechung:**

BGH NJW 1999, 53 ff

BGH NJW 1999, 1404

BGH NJW 1999, 2887

BGH NJW 1990, 3151 =

JZ 1991, 630 mit Aufsatz

*P. Schlosser* aaO S. 599 ff

BGHZ 35, 339 ff

BGH NJW 1994, 665

= JuS 1994, 437)

BGHZ 112, 367 = NJW 1991, 43

BGH NJW 1999, 2599 = BGHZ 141, 351

BGH NJW 1998, 2818

Das Mahnverfahren

Bestreiten mit Nichtwissen, Einrede des nichterfüllten Vertrags

Erfordernis substantiierten Bestreitens

Erfordernis des "substantiierten Bestreitens", Voraussetzungen der (prozeßrechtlichen) "sekundären Behauptungslast"

Keine allgemeine prozessuale Aufklärungspflicht der nicht beweisbelasteten Partei

Umfang der materiellen Rechtskraft eines Versäumnisurteils

Keine Geltung des Meistbegünstigungsgrundsatzes bei zu Unrecht ergangenen VU

Berufung gegen 2. Versäumnisurteil bei vorangegangenen Mahnverfahren

Prüfungsumfang beim 2. Versäumnisurteil: Keine Prüfung der Schlüssigkeit der Klage

Rechtskraftdurchbrechung eines Vollstreckungsbescheids nach § 826 BGB

## § 11 Urteilswirkungen

- A. Arten von Urteilswirkungen
  - I. Innerprozessuale Bindungswirkung (§ 318 ZPO)
  - II. Rechtskraft
    - 1.) Zweck
    - 2.) Formelle Rechtskraft (§ 19 EGZPO)
    - 3.) Materielle Rechtskraft (§§ 322 ff ZPO)
  - III. Gestaltungswirkung *erga omnes*
  - IV. Vollstreckbarkeit
  - V. Tatbestandswirkungen
- B. Urteilsmängel
- C. Materielle Rechtskraft: Wesen und Wirkungen
  - I. Wesen der materiellen Rechtskraft
  - II. Unzulässigkeit einer neuen Klage zum gleichen Streitgegenstand
  - III. Präjudizialwirkung
  - IV. Feststellungswirkung von Leistungs- und Gestaltungsurteilen
- D. Objektive Grenzen der materiellen Rechtskraft (§ 322 ZPO)
  - I. Gegenstand der Rechtskraft: Prozessualer Anspruch (§ 322 I ZPO)
  - II. Ausnahme: Entscheidung über die Aufrechnung (§ 322 II ZPO)
  - III. Teilklagen
  - IV. (Zwischen-)Feststellungs(wider)klagen
  - V. Negative Feststellungsklagen
  - VI. Funktion der Urteilsgründe (insbes. bei Klageabweisung)
- E. Subjektive Grenzen der materiellen Rechtskraft (§ 325)
  - I. Grundregel
  - II. Erstreckung von Urteilswirkungen auf Dritte
    - 1.) Rechtsnachfolge
      - a) Gesamtrechtsnachfolge
      - b) Einzelrechtsnachfolge - Veräußerung der streitbefangenen Sache (§ 265 ZPO)
    - 2.) Prozeßstandschaft
    - 3.) Erstreckung kraft materiellrechtlicher Abhängigkeit (Akzessorietät)
  - III. Ausnahme: Wirkung *erga omnes*
- F. Zeitliche Grenzen der materiellen Rechtskraft
  - I. Notwendigkeit zeitlicher Grenzen
  - II. Maßgeblicher Zeitpunkt
  - III. Sicherung der zeitlichen Grenzen in der Zwangsvollstreckung (§ 767 II ZPO)
- G. Überwindung der materiellen Rechtskraft
  - I. Prozeßrechtliche Mittel
    - 1.) Wiederaufnahmeverfahren (§§ 578 ff)
    - 2.) Abänderungsklage (§ 323 ZPO)
  - II. Materieellrechtliches Mittel für extreme Ausnahmefälle: Sittenwidrigkeit (§§ 138 I, 826 BGB)
- H. Kollision rechtskräftiger Entscheidungen

I. Materielle Rechtskraft und nicht-zivilgerichtliche Entscheidungen

- I. Rechtswegzuständigkeiten und materielle Rechtskraft
- II. Das Verhältnis von Straf- und Zivilprozeß

**Literaturhinweise:**

*Jauernig* ZPO §§ 60 - 65  
*Lüke* ZPO §§ 29 - 31 Rn. 344 ff  
*Musielak* § 7 Rn. 525 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 149 - 156  
*Eckardt*, Jura 1996, 624  
*Buß*, JuS 1994, 147  
*Musielak*, JuS 1994, 817

Die Teilklage  
Prozeßaufrechnung und materielles Recht  
Die Aufrechnung des Beklagten im Zivilprozeß

**Rechtsprechung:**

BGH NJW 1995, 967

Objektiver Umfang der materiellen Rechtskraft: Rechtskraft des kontradiktorischen Gegenteils

BGH NJW 1997, 1990 = BGHZ 135, 178

Umfang der materiellen Rechtskraft bei verdeckter Teilklage

BGH NJW 1997, 3019

Umfang der materiellen Rechtskraft bei unbeziffertem Klageantrag, Nachforderung von Schadensersatz

BGH NJW 1993, 1716

Negative Feststellungsklage: Beweislast

BGH NJW 1995, 1757

Negative Feststellungsklage: Umfang der materiellen Rechtskraft

BVerfG NJW 1993, 1125

Materielle Rechtskraft und Durchbrechung nach § 826 BGB

BGHZ 125, 351

“Schicksal” der materiellrechtlichen Aufrechnung bei Nichtzulassung im Prozeß

BGHZ 57, 242

(Keine) Rechtshängigkeit der Aufrechnungsforderung (Aktivforderung) bei Prozeßaufrechnung

BGH NJW 1999, 1179

Prozeßaufrechnung und Rechtshängigkeit

BGH NJW 2001, 3616

Rechtskraft der Entscheidung über die Aufrechnung bei Unzulässigkeit der Aufrechnung nach § 390 S. 2 BGB a.F. (= § 215 BGB n.F.)

BGH v. 30.10.2001, VI ZR 127/00

Objektive Grenzen der Rechtskraft bei Grundbuchberichtigungsansprüchen und Herausgabeklagen: Erstreckung auf die präjudizielle Frage der Rechtsinhaberschaft? Rechtskrafterstreckung bei Veräußerung nach §§ 325 ZPO

## § 12 Die Parteien des Zivilprozesses

- A. Formeller Parteibegriff: Wer ist Partei?
- B. Parteifähigkeit
  - I. Grundsatz: Gleichlauf des Prozeßrechts mit dem materiellen Recht
  - II. Ausnahmen
- C. Prozeßfähigkeit (§§ 51 ff ZPO)
  - I. Bestimmung der Prozeßfähigkeit
    - 1.) Gleichlauf mit dem materiellen Recht
    - 2.) Betreuung (§ 53 ZPO)
  - II. Rechtslage bei Zweifeln an der Prozeßfähigkeit einer Partei
- D. Postulationsfähigkeit (§ 79 ZPO)
- E. Prozeßführungsbefugnis
  - I. Normalfall: Folge der behaupteten Sachlegitimation
  - II. Prozeßstandschaft
    - 1.) Gesetzliche Prozeßstandschaft, "Partei kraft Amtes"
    - 2.) Gewillkürte Prozeßstandschaft
      - a) Notwendigkeit
      - b) Zulässigkeitsvoraussetzungen
      - c) Prozessuale Konsequenzen
  - III. Prüfungsaufbau in der Klausur
- F. Parteiwechsel
  - I. Gesetzlicher Parteiwechsel
  - II. Gewillkürter Parteiwechsel
- G. Parteienhäufung (subjektive Klagehäufung): Streitgenossenschaft (§§ 59 ff ZPO)
  - I. Begriff
  - II. Einfache Streitgenossenschaft
    - 1.) Voraussetzungen
    - 2.) Wirkungen
  - III. Notwendige Streitgenossenschaft
    - 1.) Voraussetzungen
      - a) Notwendigkeit einheitlicher Feststellung
      - b) Notwendigkeit aus "sonstigen Gründen"
    - 2.) Wirkungen
- H. Die Nebenparteien des Verfahrens
  - I. Nebenintervention (§§ 66 ZPO)
    - 1.) Voraussetzungen
    - 2.) Wirkungen
  - II. Streitverkündung (§§ 72 ff ZPO)
    - 1.) Zweck
    - 2.) Voraussetzungen
    - 3.) Wirkungen

## Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO §§ 18 - 22, 81 - 87

*Lüke* ZPO §§ 7 - 10 Rn. 98 ff, 40 - 24 Rn. 443 ff

*Musielak* § 3 Rn. 109 ff, § 4 Rn. 200 ff, § 5 Rn. 322

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 40 - 51

*Pawlowski* JuS 1990, 378

*Kohler* JuS 1993, 315

*Kitzner* JuS 1985, 703

Die zivilrechtliche Prozeßstandschaft

Die gewillkürte Parteiänderung

Streithilfe und Streitverkündung

## Rechtsprechung

BGH NJW 1990, 1117 ff

Voraussetzungen der gewillkürten Prozeßstandschaft,  
Wahrung des Interesses des Beklagten (Sicherheit für  
Prozeßkosten)

BGHZ 78, 1 ff

Rechtskrafterstreckung bei gewillkürter Prozeßstand-  
schaft

BGH NJW 1999, 2110

Prozeßstandschaft bei "stiller" Sicherungszession

## § 13 Die Sachurteilsvoraussetzungen (Prozeßvoraussetzungen) und -hindernisse

- A. Überblick über die einzelnen Sachurteilsvoraussetzungen und -hindernisse
- B. Arten von Sachurteilsvoraussetzungen
  - I. Positive und negative Sachurteilsvoraussetzungen
  - II. Zwingende Sachurteilsvoraussetzungen, dispositive Sachurteilsvoraussetzungen und Sachurteilshindernisse
    - 1.) Zwingende Sachurteilsvoraussetzungen
    - 2.) Dispositive Sachurteilsvoraussetzungen
    - 3.) Sachurteilshindernisse
- C. Sachurteilsvoraussetzungen und Prüfungsreihenfolge
  - I. Prüfungsvorrang der Sachurteilsvoraussetzungen
  - II. Ausnahmen

### Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO § 33

*Lüke* ZPO § 13 Rn. 149 ff

*Musielak* § 3 Rn. 124 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO § 96

## § 14 Die Prozeßhandlungen der Parteien

- A. Die wichtigsten Arten von Parteiprozeßhandlungen
  - I. Einseitige und beiderseitige Parteiprozeßhandlungen
  - II. Bewirkungs- und Erwirkungshandlungen
    - 1.) Erwirkungshandlungen
    - 2.) Bewirkungshandlungen
    - 3.) Sinn der Unterscheidung
  
- B. Prozeßhandlungen und Rechtsgeschäfte
  - I. Persönliche Handlungsvoraussetzungen, Form
  - II. Bedingungen und Zeitbestimmungen
  - III. Willensmängel
  - IV. Die Heilung von Mängeln
    - 1.) Nachträgliche Korrektur
    - 2.) Nichtzüge
  - V. Die Versäumung des rechtzeitigen Vorbringens von Angriffs- und Verteidigungsmitteln (Präklusion)
    - 1.) Die allgemeine Prozeßförderungspflicht der Parteien (§ 282 ZPO)
    - 2.) Die gesetzlichen Präklusionstatbestände
  
- C. Doppelfunktionale Prozeßhandlungen
  - I. Aufrechnung im Prozeß
    - 1.) Außerprozessuale Aufrechnung
    - 2.) Im Prozeß selbst erklärte Aufrechnung
    - 3.) Rechtshängigkeit und Rechtskraft bei Prozeßaufrechnung
    - 4.) Prozessuale Geltendmachung der Aufrechnung
  - II. Prozeßvergleich
    - 1.) Rechtsnatur
    - 2.) Materiellrechtliche und prozessuale Wirkungen des Prozeßvergleichs
    - 3.) Folgen der Unwirksamkeit des Prozeßvergleichs und ihre Geltendmachung

### Literaturhinweise:

*Jauernig* ZPO § 30

*Lüke* ZPO § 19 Rn. 204 ff

*Musielak* § 4 Rn. 143 ff

*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 63 - 70

## § 15 Der Beweis vor Gericht

- A. Gegenstand und Arten des Beweises
  - I. Beweisgegenstand, Beweisbedürftigkeit und Recht auf Beweisaufnahme
  - II. *"iura novit curia"* und ausländisches Recht (§ 293)
  - III. Beweisverfahrensarten
    - 1.) Strengbeweis
    - 2.) Freibeweis
    - 3.) Beweis und Gegenbeweis
    - 4.) Glaubhaftmachung
  - IV. Grundsatz der Beweismittlerschöpfung
- B. Die klassischen Beweismittel
  - I. Zeugenbeweis (§§ 373 ZPO)
  - II. Sachverständigenbeweis (§§ 402 ff ZPO)
  - III. Urkundenbeweis (§§ 415 ff ZPO)
  - IV. Augenscheinsbeweis (§§ 371 ff ZPO)
  - V. Parteivernehmung (§§ 445 ff ZPO)
- C. Beweiserhebungs- und Beweisverwertungsverbote
- D. Beweislast und Beweiswürdigung
  - I. Beweislast als Frage des materiellen Rechts, Beweisführung und -würdigung als prozeßrechtliche Frage
    - 1.) Bedeutung der Qualifikation
    - 2.) IPR und *lex-fori*-Maxime im internationalen Zivilprozeß
  - II. Grundsatz der freien richterlichen Beweiswürdigung
  - III. Beweislast, Beweisführungslast und Behauptungslast
  - IV. Grundsätze der Beweislastverteilung
    - 1.) Ausdrückliche gesetzliche Regelungen
    - 2.) Beweislast nach Tatbestandsaufbau
    - 3.) Gesetzliche Vermutungen
    - 4.) Vermutete Rechtsverhältnisse
  - V. Durchbrechungen und Einschränkungen der allgemeinen Grundregel der Beweislastverteilung
    - 1.) Die Beweislastumkehr
    - 2.) Der Anscheinsbeweis (*prima-facie*-Beweis)
  - VI. Beweisvereitelung

### Literaturhinweise:

Jauernig ZPO §§ 49 - 56

Lüke ZPO §§ 22 - 26 Rn. 256 ff

Musielak § 6 Rn. 355 ff

Rosenberg/Schwab/Gottwald ZPO §§ 112 - 124

Stück, JuS1996, 153 ff

Störmer, JuS 1994, 238 ff

Der Anscheinsbeweis

Beweiserhebung, Ablehnung von Beweisanträgen und Beweisverwertungsverbote im Zivilprozeß.

## § 16 Rechtsmittel und Rechtsbehelfe gegen Gerichtsentscheidungen

- A. Begriffsdefinition: "Rechtsbehelfe" und "Rechtsmittel"
  - I. "Rechtsbehelf" als Oberbegriff
    - 1.) Ordentliche Rechtsbehelfe
    - 2.) Außerordentliche Rechtsbehelfe
  - II. Rechtsmittel
    - 1.) Devolutiveffekt
    - 2.) Suspensiveffekt
- B. Prüfungsreihenfolge der Zulässigkeit von Rechtsmitteln
  - I. Statthaftigkeit
  - II. Form
  - III. Frist
  - IV. Beschwer
- C. Rüge der Verletzung des rechtlichen Gehörs (§ 321a ZPO)
  - I. Zweck
    - 1.) Rechtliches Gehör als "prozessuales Unrecht" (Art. 103 I GG)
    - 2.) Verletzung des Grundsatzes als Verfahrensmangel
    - 3.) Geltendmachung durch Rechtsmittel, Verfassungsbeschwerde
  - II. Statthaftigkeit
    - 1.) Erstinstanzliche Entscheidung
    - 2.) Unstatthaftigkeit der Berufung
  - III. Form
  - IV. Frist
  - V. Beschwer
  - VI. Entscheidung des Gerichts (§ 321a IV ZPO)
    - 1.) Verwerfung
    - 2.) Zurückweisung
  - VII. Fortgang des Verfahrens (§ 321a V ZPO)
    - 1.) "Entscheidungserhebliche Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör"
    - 2.) Neue Entscheidung: Verweis auf § 343 ZPO
- D. Berufung (§§ 511 ff)
  - I. Berufung als Verfahrensfortsetzung
  - II. Zulässigkeit der Berufung
    - 1.) Statthaftigkeit
      - a) Erstinstanzliches Endurteil des Amts- oder Landgerichts
      - b) Zwischenentscheidungen
    - 2.) Berufungsfrist
    - 3.) Einlegung
      - a) Berufungsgericht
        - aa) Berufung gegen Urteile des AG: LG oder OLG (§§ 72, 119 I Nr. 1, III GVG)
        - bb) Berufung gegen Urteile des LG: OLG (§ 119 I Nr. 2 GVG)
      - b) Berufungsschrift (§ 519 II ZPO)
        - aa) Adressat
        - bb) Inhalt
    - 4.) Berufungsbegründungsfrist
    - 5.) Beschwer

- 6.) Spezielle Zulässigkeitsvoraussetzungen
  - a) Berufungssumme (§ 511 I Nr. 1 ZPO)
  - b) Zulassungsberufung (§ 511 I Nr. 2 ZPO)
    - aa) Zulassungsgründe
    - bb) Bindung des Berufungsgerichts
    - cc) Keine Nichtzulassungsbeschwerde
  - c) Berufungsgründe (§ 513 ZPO)
- 7.) Grundsatz der Meistbegünstigung
- 8.) Zulässigkeit der Berufung und Zulässigkeit der Klage
- III. Berufungsverfahren
  - 1.) Verwerfung (§ 522 I 1 ZPO)
  - 2.) Zurückweisungsbeschuß (§ 522 II Nr. 1 - 3 ZPO)
  - 3.) Gegenstand der Überprüfung
    - a) Bindung an die Tatsachenfeststellung des erstinstanzlichen Gerichts (§ 529 I Nr. 1 ZPO)
    - b) Neue Tatsachen (§ 529 I Nr. 2 ZPO)
    - c) Verfahrensmängel (§ 529 II ZPO)
- IV. Dispositionsgrundsatz im Berufungsverfahren
  - 1.) Disposition über die Klage während des Berufungsverfahrens: Klageänderung, Aufrechnung und Widerklage
    - a) Einwilligung oder Sachdienlichkeit (§ 533 Nr. 1)
    - b) Kein neuer Tatsachenstoff (§ 533 Nr. 2 ZPO)
  - 2.) Disposition über das Rechtsmittel als solches
    - a) Berufungsverzicht (§ 515 ZPO)
    - b) Zurücknahme (§ 516 ZPO)
- V. Anschlußberufung
- VI. Das Versäumnisverfahren in der Berufungsinstanz
- VII. Berufungsurteil
  - 1.) Eigene Sachentscheidung (§ 538 I ZPO)
  - 2.) Zurückverweisung (§ 538 II ZPO)

## E. Revision

- I. Statthaftigkeit (§ 542 ZPO)
  - 1.) Berufungsurteile des LG und des OLG
  - 2.) Sprungrevision gegen erstinstanzliche Urteile des AG und des LG (§ 566 ZPO)
- II. Einlegung (§ 549 ZPO)
  - 1.) Revisionschrift
  - 2.) Revisionsgründe (§ 545 ZPO)
    - a) Verfahrensrüge
    - b) Sachrüge
- III. Form
- IV. Frist
- V. Beschwer
- VI. Zulassung (§ 543 ZPO)
  - 1.) Grundsätzliche Bedeutung
  - 2.) Erforderlichkeit für die Rechtsfortbildung und die Einheit der Rechtsprechung
  - 3.) Wegfall der Wertrevision
  - 4.) Bindung an die Zulassung
  - 5.) Nichtzulassungsbeschwerde (§ 544 ZPO)
  - 6.) Zulassung durch das Revisionsgericht bei Sprungrevision
- VII. Revisionsverfahren
  - 1.) Bindung an Tatsachenfeststellungen (§ 559 I ZPO)
  - 2.) Reichweite der Überprüfung: Rechtsverletzung (§ 546 ZPO)
    - a) Verfahrensfehler
    - b) Verletzung materiellen Recht

- 3.) Kausalität (§ 561 ZPO)
  - 4.) Entscheidung des Revisionsgerichts
    - a) Verwerfung (§ 552 ZPO)
    - b) Aufhebung (§ 562 I ZPO)
    - c) Zurückverweisung (§ 563 I, II ZPO)
    - d) Eigene Sachentscheidung (§ 563 III ZPO)
- F. Sofortige Beschwerde (§§ 567 ff ZPO)
- I. Statthaftigkeit (§ 567 ZPO)
  - II. Form (§ 569 II ZPO)
  - III. Frist (§ 569 I ZPO)
  - IV. Beschwerdebefugnis
  - V. Erinnerung (§ 573 ZPO) als vorgeschalteter Rechtsbehelf
- G. Rechtsbeschwerde (§ 574 ff ZPO)
- H. Sonstige Rechtsbehelfe
- I. Wiederaufnahmeklage
    - 1.) Nichtigkeit und Restitutionsklage
    - 2.) Dreistufigkeit des Verfahrens
  - II. Wiedereinsetzung in den vorigen Stand
  - III. Einspruch und Widerspruch
  - IV. Vollstreckungsabwehrklage
  - V. Abänderungsklage
  - VI. Verfassungsbeschwerde
  - VII. Materiellrechtliche Rechtsbehelfe gegen rechtskräftige Urteile

**Literaturhinweise:**

*Jauernig* ZPO §§ 72 - 76  
*Lüke* ZPO §§ 34 - 38 Rn. 380 ff  
*Musielak* § 7 Rn. 489 ff  
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 134 - 148

*Dutt, Escher*, JuS 1997, 839

Das Revisionsrecht in Zivilsachen

**Rechtsprechung**

BVerfG NJW 2001, 1125 f  
 BGH NJW 2002, 212

Nichtzulassung und Willkürverbot (Art. 3 GG)  
 Unbezifferter Klageantrag (Schmerzensgeld)  
 und formelle Beschwer

## § 17 Der einstweilige und der beschleunigte Rechtsschutz

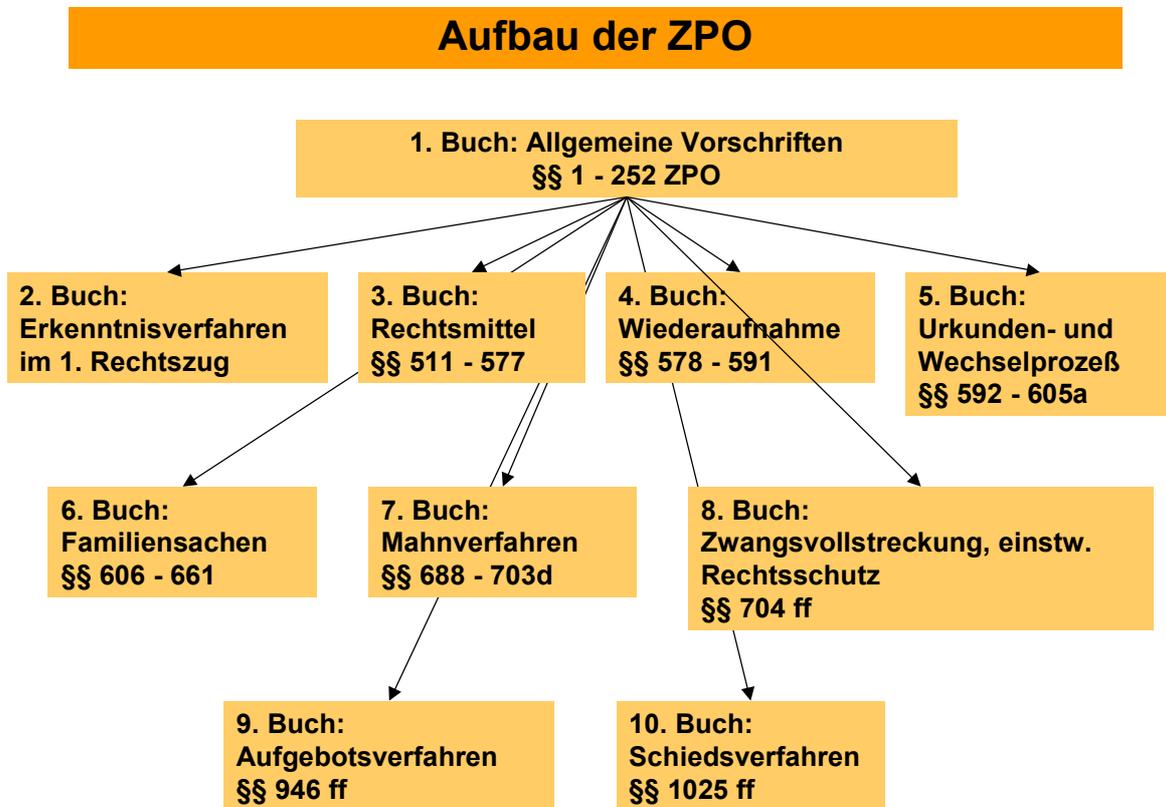
- A. Grundstruktur des einstweiligen Rechtsschutzes
  - I. Der numerus clausus von Arrest und einstweiliger Verfügung
  - II. Einstweiliger Rechtsschutz und rechtliches Gehör
  - III. Verbot der Vorwegnahme der Entscheidung in der Hauptsache
  - IV. Recht des Antragsgegners auf Durchführung des Verfahrens in der Hauptsache
  - V. Schadenersatzpflicht des Antragstellers bei Unterliegen in der Hauptsache
  - VI. Glaubhaftmachung des Hauptsacheanspruchs
- B. Arrest (§§ 916 ff)
  - I. Grundstruktur
  - II. Arrestpfandrecht
  - III. Arrestgrund
  - IV. Rechtsbehelfe im Arrestprozeß
  - V. Vollziehungsfrist (§ 929)
  - VI. Schadenersatzanspruch (§ 945)
- C. Einstweilige Verfügung (§§ 935 ff)
  - I. Typen einstweiliger Verfügungen
  - II. Einstweilige Verfügungen als Ersatz für ein fehlendes beschleunigtes Verfahren: Die Befriedigungsverfügung
  - III. Verfügungsanspruch und Verfügungsgrund
  - IV. Schadenersatzanspruch (§ 945 ZPO)

### Literaturhinweise:

*Lüke* ZPO §§ 88 - 89 Rn. 715 ff

*Musielak* § 8 Rn. 717 ff

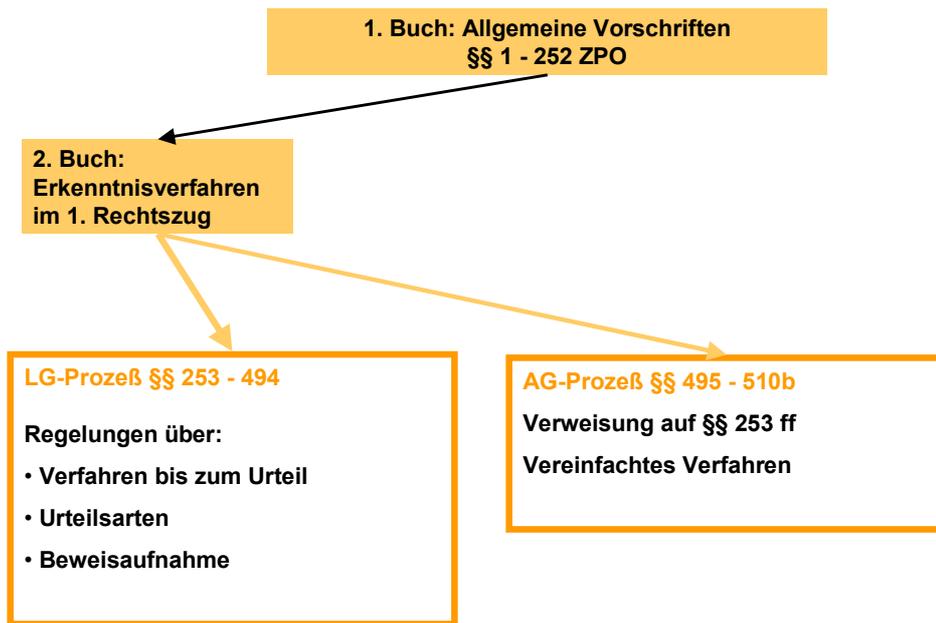
*Rosenberg/Schwab/Gottwald* ZPO §§ 134 - 148



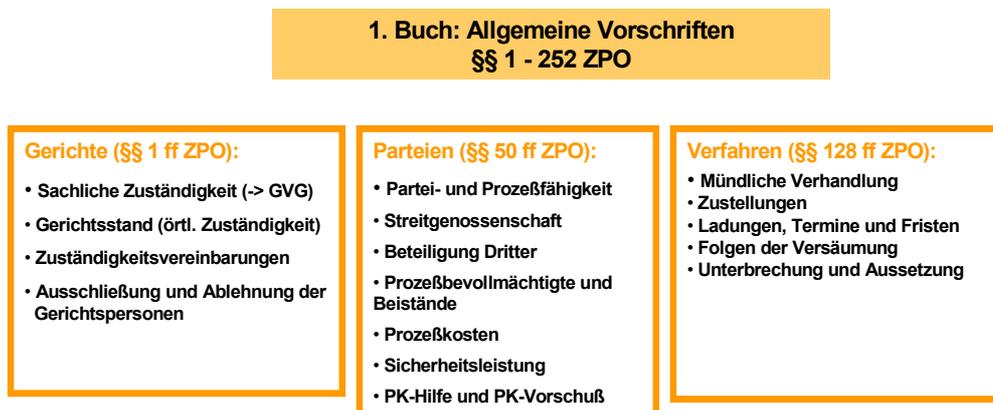
\*

Prüfungsschemata sind keine Patentrezepte. Es gibt stets mehrere Möglichkeiten eines logischen Aufbaus. Wichtig ist allein die Logik des Aufbaus. Das Auswendiglernen oder Abschreiben fremder Prüfungsschemata ist sinnloses Pauken. Das beste Prüfungsschema ist dasjenige, das man sich nach dem Lernen des Stoffes selbst erstellt. Damit beweist man sich, daß man das Gelernte richtig strukturieren kann und damit auch richtig verstanden hat. Die wenigen hier gegebenen Schemata verstehen sich daher lediglich als abschließende Zusammenfassung des in der Vorlesung behandelten Stoffes. Sie ersetzen weder die Lektüre von Lehrbüchern noch die Beschäftigung mit den einzelnen dort aufgeführten Problemen.

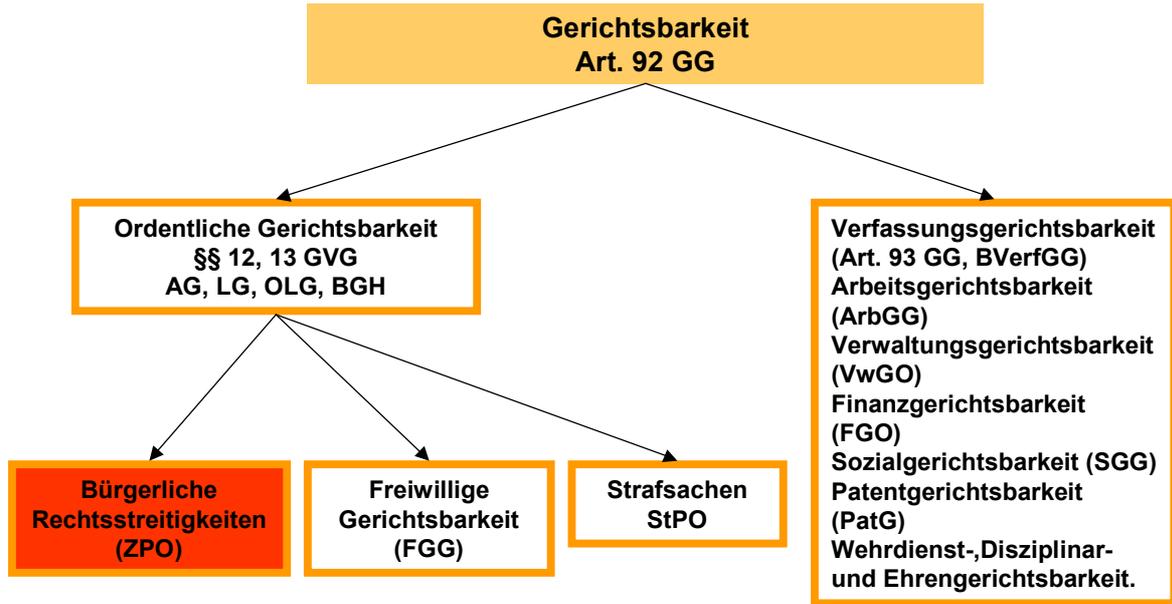
## Aufbau der ZPO



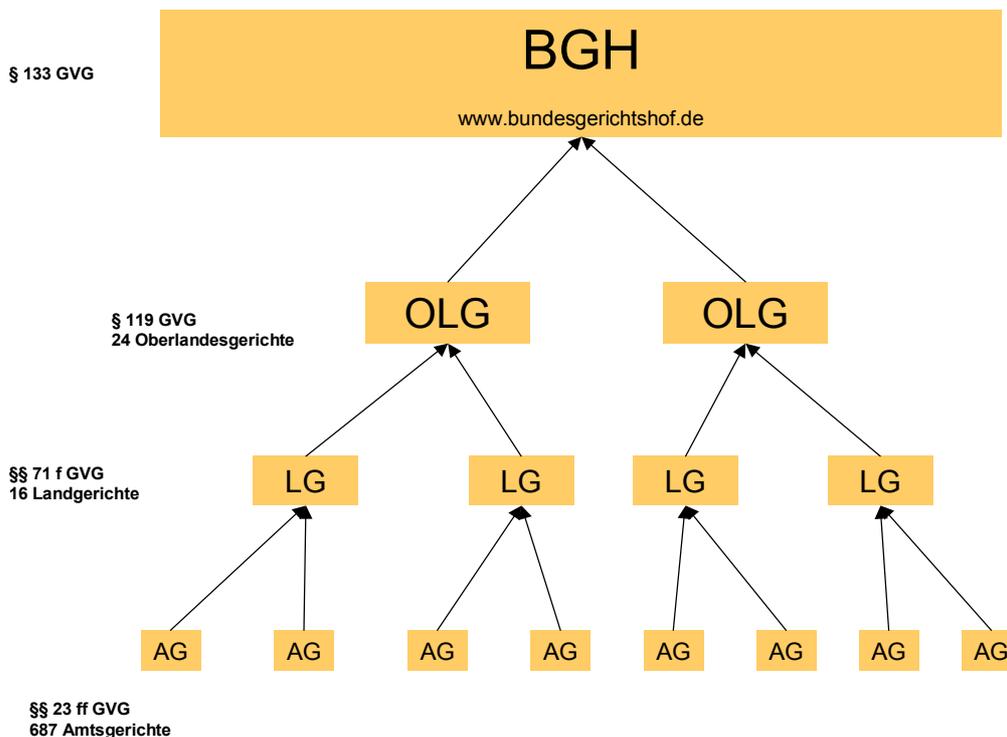
## Aufbau der ZPO



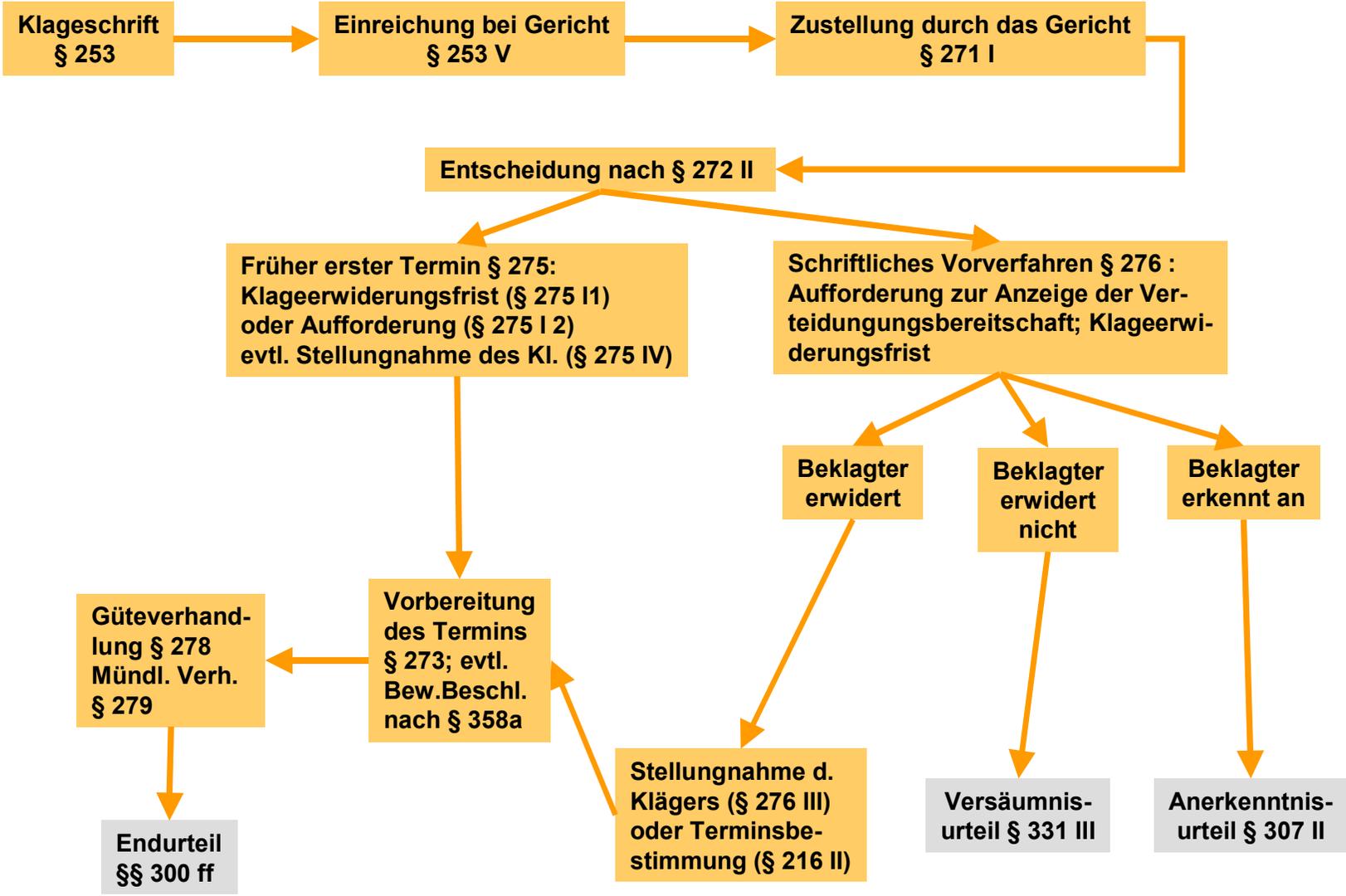
# Gerichtbarkeit



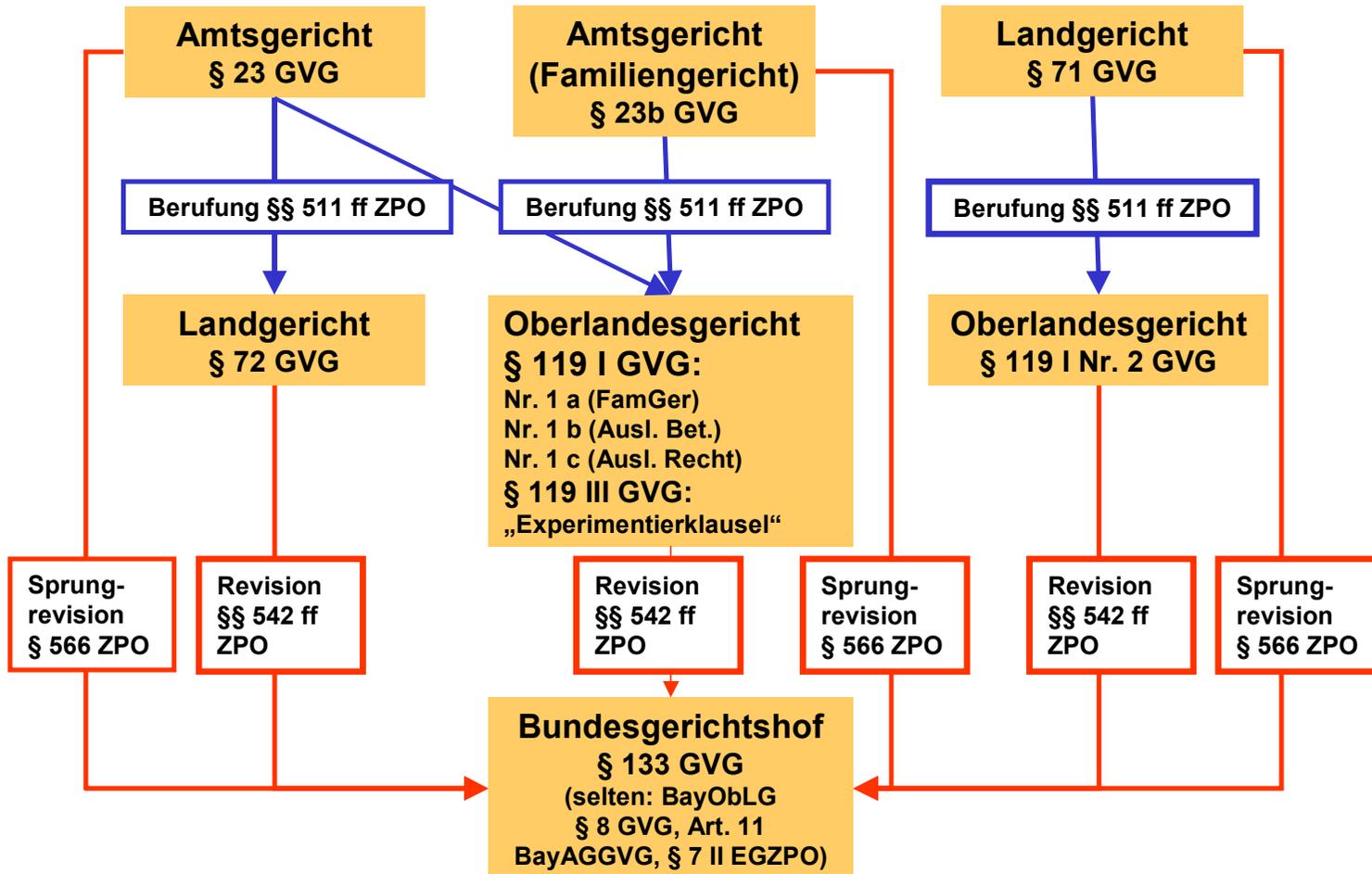
# 4-stufiger Gerichtsaufbau



# Ablauf eines Zivilprozesses (Grobskizze)



# Instanzenzug in der Zivilgerichtsbarkeit



**Prüfungsschema  
Zulässigkeit einer Klage**

**I. Allgemeine Prozeßvoraussetzungen**

1. Ordnungsgemäße Klageerhebung (§§ 253 ff ZPO)
2. Deutsche Gerichtsbarkeit (z.B. §§ 18 - 20 GVG)
3. Zulässigkeit des Rechtswegs (§ 13 GVG)
4. Zuständigkeit
  - a. Internationale Z. (z.B. EuGVÜ)
  - b. Sachliche Z. (§ 1 ZPO -> GVG)
  - c. örtliche Z. (§§ 12 ff ZPO)
  - d. funktionelle Z.
5. Parteifähigkeit (§ 50 ZPO)
6. Prozeßfähigkeit, gesetzl. Vertretung (§§ 51 ff ZPO)
7. Prozeßführungsbefugnis
8. Klagbarkeit des geltend gemachten Anspruchs
9. Fehlende anderweitige Rechtshängigkeit (§ 261 III Nr. 1 ZPO)
10. Fehlende anderweitiger rechtskräftige Entscheidung mit derselben objektiven und subjektiven Reichweite
11. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis
12. Prozeßhindernisse
  - a. Fehlendes Schlichtungsverfahren nach § 15a EGZPO iVm Landesgesetz (z.B. BaySchlG)
  - b. Schiedseinrede (§ 1027a ZPO)
  - c. Kostenerstattung (§ 269 IV ZPO)
  - d. Ausländersicherheit (§ 110 ZPO)

**II. Besondere Prozeßvoraussetzungen der jeweiligen Klageart**

z.B.:

- Klage auf künftige Leistung (§ 257 ZPO)
- Feststellungsinteresse bei (Zwischen-)Feststellungsklage
- Zulässigkeit der Klageänderung
- besondere Verfahrensarten (z.B. Urkundsprozeß, § 692 ZPO)

## Übersicht Prozeßaufrechnung

### 1. Begriff

Aufrechnung des Beklagten gegen die streitbefangene Forderung während eines rechtshängigen Prozesses.

### 2. Rechtsnatur

Doppeltatbestand: Zum einen liegt eine materiellrechtliche (Eventual-)Aufrechnungserklärung vor, zum anderen wird diese Aufrechnung durch Prozeßhandlung als Verteidigungsmittel in den Prozeß eingeführt.

#### Probleme:

Eventualaufrechnung: Bedingungsfeindlichkeit der Aufrechnung sowohl aus materiellem Recht (§ 388 S. 2 BGB) als auch als Prozeßhandlung: Unbedenklich, da rein innerprozessuale Bedingung, Rechtsunsicherheit kann nicht eintreten.

**Prozeßrechtliche Unzulässigkeit:** Ist die Einführung der Aufrechnung aus prozessualen Gründen unzulässig (z.B. bei Zurückweisung wegen verspäteten Vorbringens) oder unwirksam, so ist die materiellrechtliche Aufrechnungserklärung nicht eo ipso unwirksam. Dann würde der Beklagte, obwohl ihm die Aufrechnung im Prozeß nichts nützt, die Gegenforderung (Aktivforderung) dennoch verlieren. Hier wird entweder über § 139 (so die wohl h.L.) oder über die Annahme einer (stillschweigenden) doppelten Bedingung der materiellrechtlichen Erklärung (die Aufrechnung wird nur erklärt, wenn das Gericht die Klageforderung für bestehend hält und zugleich die Geltendmachung der Aufrechnung prozessual berücksichtigt) erreicht, daß eine prozessual erfolglose Aufrechnung auch materiellrechtlich keine Auswirkungen hat, so daß die Forderung nicht "verbraucht" wird, vgl. BGHZ 125, 351 = NJW 1994, 2769.

### 3. Prozessuale Voraussetzungen

Die Sachurteilsvoraussetzungen müssen grundsätzlich nicht auch für die Gegenforderung vorliegen, da die Geltendmachung der Aufrechnung im Prozeß keine Klage darstellt (auf die sich die Sachurteilsvoraussetzungen beziehen). Die Gegenforderung (Aktivforderung) wird nicht rechtshängig, so daß auch mit einer anderweitig rechtshängigen Forderung aufgerechnet werden kann (vgl. BGH NJW 1999, 1179). Anders nur hinsichtlich der Rechtswegzuständigkeit (s.u.)

### 4. Wirkungen

Die materielle Rechtskraft der ergehenden Entscheidung umfaßt nach § 322 II ZPO neben dem ursprünglich geltend gemachten Streitgegenstand auch die aufgerechnete Gegenforderung, soweit über sie entschieden wurde (d.h. bei Zurückweisung der Aufrechnung wegen Nichtbestehens der Gegenforderung oder bei erfolgreicher Aufrechnung bis zur Höhe des aufgerechneten Betrages): Hat die Aufrechnung Erfolg, so steht rechtskräftig fest, daß insoweit die Gegenforderung (Aktivforderung) bestanden hat. Hat die Aufrechnung (aus materiellrechtlichen Gründen, d.h. nicht bei Nichtzulassung aus prozessualen Gründen) keinen Erfolg, so steht nur in Höhe des Aufrechnungsbetrags das Nichtbestehen der Forderung fest. Ein darüber hinausgehender Betrag kann noch gerichtlich geltend gemacht werden.

**Keine** rechtskräftige Entscheidung stellt es dar, wenn die Aufrechnung materiellrechtlich nach § 215 BGB als unzulässig zurückgewiesen wurde (BGH NJW 2001, 3616 [noch zu § 390 S. 2 BGB a.F.]

Wegen der Rechtskraftwirkung ist die Aufrechnung mit einer rechtswegfremden Forderung ausgeschlossen, soweit sie nicht bereits rechtskräftig festgestellt oder anerkannt ist: Das Zivilgericht darf nicht rechtskräftig über rechtswegfremde Vorfragen entscheiden. Es muß daher nach § 148 ZPO bis zur

Entscheidung über die Gegenforderung aussetzen. Dies gilt allerdings nach der Rspr. nur bezüglich "artfremder" Rechtswege, d.h. insbesondere nicht zwischen ordentlichen und Arbeitsgerichten (BGHZ 26, 305).

Ist die Klage über die Hauptforderung entscheidungsreif, kann der Kläger vorab bereits ein Vorbehaltsurteil (§ 302 ZPO) erwirken, also ein auflösend bedingtes Urteil bis zur positiven Entscheidung über den Erfolg der Aufrechnung, aus dem der Kläger bereits nach § 302 III ZPO vollstrecken kann (allerdings auf eigenes Risiko, vgl. § 302 IV 3, 4 ZPO!).

**Keine** Rechtshängigkeit der Gegenforderung (Aktivforderung) (s.o.)

## Prüfungsschema bei Klageänderung

### A. Zulässigkeit der Klage

- 1.) Ordnungsgemäße Klageerhebung
  - a) Ursprünglicher Streitgegenstand: § 253 II ZPO
  - b) Neuer Streitgegenstand: § 261 II ZPO
- 2.) Zulässigkeit der Klageänderung  
in der Reihenfolge:
  - a) Einwilligung (§ 263 ZPO)
  - b) Rügelese Einlassung (§ 267 ZPO)
  - c) Zulässigkeit kraft Gesetzes (§§ 264 Nr. 2, 3, 265 II ZPO)
  - d) Sachdienlicherklärung durch das Gericht (§ 263 ZPO)

⇒ ist die Klageänderung danach **zulässig**, ist im Falle der Klageauswechslung nur noch über den neuen Antrag zu entscheiden, also dessen Zulässigkeit im übrigen und die Begründetheit zu prüfen. Die Rechtshängigkeit des ursprünglichen Antrags erlischt *ipso iure*. Im Falle der nachträglichen Klagehäufung ist diese Prüfung auch für den alten Anspruch vorzunehmen. In den Klageänderungsfällen des § 264 Nr. 2, 3 ZPO ist zusätzlich Klagerücknahme, Klageverzicht oder Erledigung in der Hauptsache zu prüfen.

⇒ ist die Klageänderung danach **unlässig**, so ist die geänderte Klage durch Prozeßurteil als unzulässig abzuweisen. Der alte Anspruch ist weiterhin rechtshängig. Insofern kann Klagerücknahme oder Erledigung in der Hauptsache vorliegen. Reagiert der Kläger nicht, ergeht VU gem. §§ 330, 333 ZPO.
- 3.) Zulässigkeit einer in der Klageänderung enthaltenen (teilweisen) Klagerücknahme, eines Klageverzichts
- 4.) Örtliche Zuständigkeit
- 5.) Sachliche Zuständigkeit  
Ggf. § 5 ZPO bei nachträglicher objektiver Klagehäufung; bei Erhöhung der Klage über den AG-Streitwert: § 506 ZPO, bei Ermäßigung des Streitwerts unter den LG-Streitwert: § 261 III N. 2 ZPO.
- 6.) Prozeßführungsbefugnis, besondere Sachurteilsvoraussetzungen etc.

### B. Begründetheit der (geänderten) Klage

**Veräußerung der streitbefangenen Sache\***  
**- Rechtskrafterstreckung -**  
**(§§ 265, 325 ZPO)**  
**Übersicht**

**I. Veräußerung durch den Kläger**

**1.) Konsequenzen für den Kläger**

- a) **Bei** Rechtskrafterstreckung *gegen* den Rechtsnachfolger nach § 325 ZPO: Kläger behält die Prozeßführungsbefugnis (gesetzl. Prozeßstandschaft), § 265 II 1 ZPO, muß aber seinen Antrag auf Leistung an den Rechtsnachfolger umstellen, sonst ist die Klage **unbegründet** (sog. *Relevanztheorie*)
- b) **Ohne** Rechtskrafterstreckung (Rechtsnachfolger ist doppelt gutgl. i.S.v. § 325 II ZPO):  
Kläger hat keine Prozeßführungsbefugnis, § 265 III ZPO, Klage ist nach h.M. als unbegründet (mangels Aktivlegitimation), richtigerweise aber als *unzulässig* (fehlende Prozeßführungsbefugnis) abzuweisen, wenn nicht der Rechtsnachfolger zustimmt (dann gewillkürte Prozeßstandschaft).

**2.) Stellung des Rechtsnachfolgers**

- a) Kann nach § 265 II 2 ZPO den Rechtsstreit nur bei Zustimmung aller Beteiligten übernehmen.
- b) Eigene Klage des Rechtsnachfolgers wäre wg. anderweitiger Rechtshängigkeit unzulässig, § 261 III Nr. 2 ZPO, wenn das Urteil gegen ihn wirkt. § 265 II ZPO gibt dem Veräußerer die *alleinige* Prozeßführungsbefugnis
- c) Wenn das Urteil nach § 325 ZPO nicht gegen ihn wirkt, ist er in prozessualer Hinsicht vollkommen frei.

**3.) Urteilswirkungen**

- a) Rechtsvorgänger verliert (= Klage hat Erfolg)
  - bei Rechtskrafterstreckung nach § 325 ZPO ist Rechtsnachfolger gebunden, neue Klage ist wegen entgegenstehender materieller Rechtskraft unzulässig
  - ohne Rechtskrafterstreckung (§ 325 II ZPO): Rechtsnachfolger kann erneut klagen.
- b) Rechtsvorgänger gewinnt (= Klage hat keinen Erfolg)
  - **Für** den Rechtsnachfolger wirkt das Urteil **immer!**

**II. Veräußerung durch den Beklagten**

**1.) Möglichkeiten des Klägers**

- § 264 Nr. 3 ZPO: Klageumstellung auf Schadensersatz oder Surrogat
- Hauptsacheerledigung
- § 269 ZPO: Klagerücknahme und evtl. erneute Klage gegen den Rechtsnachfolger
- Aufrechterhaltung der Klage (§ 265 II 1 ZPO "friert" die Passivlegitimation des Beklagten ein, § 265 III ZPO gilt nur für Veräußerung durch den Kläger!)
- Rechtskrafterstreckung nach § 325 BGB, sofern keine gutgl. Rechtsnachfolge

**2.) Urteilswirkungen**

---

\* **Streitbefangen** ist eine Sache, wenn von der rechtlichen Beziehung zu ihr die Sachlegitimation von Kläger oder Beklagtem abhängt.

- a) Rechtsvorgänger verliert (= Klage hat Erfolg):
  - Urteil wirkt unter den Voraussetzungen des § 325 I, II ZPO gegen den Rechtsnachfolger. Bei fehlender Rechtskrafterstreckung erneute Klage gegen Rechtsnachfolger zulässig.
- b) Rechtsvorgänger gewinnt (= Klage hat keinen Erfolg)
  - **Für** den Rechtsnachfolger wirkt das Urteil **immer!** Keine erneute Klage gegen ihn möglich.

### Prüfungsschema einer Klage bei Einspruch gegen ein Versäumnisurteil

#### A. Zulässigkeit des Einspruchs

- I. **Statthaftigkeit (§ 338 ZPO):** Vorliegen eines echten VU gegen den Einspruchsführer.
- II. **Form (§ 340 ZPO)**
- III. **Frist (§ 339 ZPO)**

⇒ Ist der Einspruch danach **unzulässig**: Verwerfung nach § 341 ZPO durch Urteil oder Beschluß

⇒ Ist der Einspruch **zulässig**: Zurückversetzung des Prozesses in die Lage vor Säumnis nach § 342 ZPO

#### B. Zulässigkeit der Klage

#### C. Begründetheit der Klage

⇒ **Entscheidung:** § 343 ZPO (Aufrechterhaltung des VU, soweit es sachlich richtig war, sonst Aufhebung und neue Entscheidung).

⇒ **Säumniskosten:** Bleiben nach § 344 ZPO in jedem Fall bei der säumigen Partei, wenn VU ergehen durfte.

## Übersicht Prozeßvoraussetzungen und -hindernisse

- I. **Echte Prozeßvoraussetzungen (= bei Fehlen keine gerichtl. Handlung)**
  - A. Wirksame Klageerhebung (Sonderproblem: fehlende Unterschrift des Einreichenden)
  - B. Deutsche Gerichtsbarkeit
  - C. Funktionelle Zuständigkeit des Gerichts als erstinstanzliches Gericht
  - D. Bezahlung der Prozeßgebühr; § 65 I GKG.
  
- II. **Sachurteilsvoraussetzungen (= bei Fehlen Klageabweisung als unzulässig, sofern nicht Verweisung [V] bzw. Heilung durch Rügeverzicht [H])**
  - A. Gericht
    - 1. Zivilrechtsweg (§§ 12, 13 GVG -> [V] gem. 17a II GVG)
    - 2. Internationale Zuständigkeit ([H] gem. § 39 ZPO)
    - 3. Sachliche Zuständigkeit (§ 1 ZPO -> GVG -> [H] gem. § 39 ZPO, [V] gem. § 281 ZPO)
    - 4. Örtliche Zuständigkeit (§§ 12 ff ZPO -> [H] gem. § 39 ZPO [V] gem. § 281 ZPO)
    - 5. Funktionelle Zuständigkeit
  - B. Parteien
    - 1. Parteifähigkeit (§ 50 ZPO)
    - 2. Prozeßfähigkeit (§ 51 ff ZPO)
    - 3. Prozeßführungsbefugnis (=Aktivlegitimation!)
  - C. Streitgegenstand
    - 1. Schlichtungsverfahren (§ 15a EGZPO, Art. 1 BaySchIG)
    - 2. Ordnungsgemäße Klageerhebung (§§ 253, 261 II ZPO, sofern nicht I. A. vorliegt)
    - 3. Klagbarkeit der Rechtsfolge (zB § 1297 BGB, *nicht* bei Naturalobligationen)
    - 4. Keine anderweitige Rechtshängigkeit (§ 261 III Nr. 1 ZPO)
    - 5. Keine entgegenstehende materielle Rechtskraft (§ 322 ZPO)
    - 6. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis
  
- III. **Besondere Prozeßvoraussetzungen**  
Zulässigkeitsvoraussetzungen besonderer Klagearten, z.B.:
  - Klage auf künftige Leistung (§ 257 ZPO)
  - Feststellungsinteresse bei (Zwischen-)Feststellungsklage
  - Zulässigkeit der Klageänderung
  - besondere Verfahrensarten (z.B. Urkundsprozeß, § 692 ZPO)
  
- VI. **Prozeßhindernisse (= bei Geltendmachung Klageabweisung als unzulässig)**
  - A. Unterlassenes Schlichtungsverfahren (Art. 1 BaySchIG)
  - B. Schiedseinrede (§ 1032 I ZPO)
  - C. Einrede fehlender Kostenerstattung (§ 269 IV ZPO)
  - D. Einrede fehlender Ausländersicherheit, § 110 ZPO
  - E. Einreden aus Prozeßverträgen (zB Verpflichtung zur Klagerücknahme)