

Sven F. Mossler

# Beschleunigter Rechtsschutz für Zahlungsgläubiger in Europa

Eine rechtsvergleichende Untersuchung  
zur vorweggenommenen  
Befriedigung bei Anhängigkeit der Hauptsache

---

Mohr Siebeck

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Einleitung	
A. Problemstellung.....	1
B. Gang der Arbeit.....	3
C. Nicht behandelte Bereiche.....	4
Rechtslage in Deutschland	
Erstes Kapitel: Das Teilarteil (§ 301 ZPO).....	5
A. Voraussetzungen und Rechtsfolgen .....	5
I. Anwendungsbereich.....	6
II. Voraussetzungen für den Erlass.....	6
1. Abgrenzbarkeit und Entscheidungsreife .....	6
a. Abgrenzbarkeit.....	6
b. Entscheidungsreife.....	7
2. Die Kombination von Grund- und Teilarteil bei einheitlichen Ansprüchen.....	8
3. Keine Widersprüchlichkeit .....	8
III. Angemessenheit des Teilarteils (§ 301 Abs. 2 ZPO).....	9
IV. Rechtsfolgen des Teilarteils .....	10
1. Verhältnis von Teil- und Schlussurteil .....	10
2. Anfechtbarkeit .....	11
B. Würdigung .....	11
C. Fazit .....	12
Zweites Kapitel: Die Befriedigungsverfügung (§§ 935, 940 ZPO) .....	14
A. Grundlagen und geschichtliche Entwicklung .....	14
B. Voraussetzungen .....	16
I. Verfügungsanspruch .....	17
1. Anspruchsart .....	17
2. Schlüssigkeitsprüfung .....	17
3. Beweisanforderungen .....	19
II. Verfügungsgrund .....	20
III. Weitere Voraussetzungen .....	22
1. Zuständiges Gericht .....	22
2. Antragserfordernis .....	23
3. Mündliche Verhandlung .....	23
4. Keine anderweitige Rechtshängigkeit .....	24
C. Entscheidungsinhalt .....	24
I. Anspruchshöhe .....	25
II. Geltungsdauer .....	25
III. Kosten .....	26
IV. Sicherheitsleistung .....	26
D. Wirkungen .....	26
I. Vollziehung .....	27
II. Rechtskraft .....	27

1. Formelle Rechtskraft .....	27
2. Materielle Rechtskraft .....	28
3. Innere Bindungswirkung .....	28
III. Rechtsbehelfe und Rechtsmittel .....	29
1. Widerspruch .....	29
2. Aufhebung wegen veränderter Umstände.....	29
3. Rückabwicklung bei Aufhebung oder gegenläufigem Endurteil .....	30
IV. Auswirkungen auf das anhängige Hauptsacheverfahren.....	31
1. Weiterverfolgung der Hauptsache .....	31
2. Befangenheit des Richters?.....	31
E. Bewertung.....	32
Drittes Kapitel: Fazit.....	34
<b>Rechtslage in Italien .....</b>	<b>35</b>
<b>Erstes Kapitel: Grundzüge des italienischen Prozesssystems .....</b>	<b>35</b>
A. Gerichtsaufbau .....	36
I. Erstinstanzliche Gerichte .....	36
1. tribunale.....	36
2. giudice di pace .....	36
II. Rechtsmittelgerichte .....	37
B. Ablauf des Erkenntnisverfahrens .....	37
I. Eröffnungsverfahren .....	37
II. Instruktionsverfahren.....	39
III. Entscheidungsverfahren .....	40
C. Zusammenfassung .....	42
<b>Zweites Kapitel: condanna generica e provvisionale (Art. 278 c.p.c.).....</b>	<b>43</b>
<b>Drittes Kapitel: provvedimenti d'urgenza (Art. 700 c.p.c.).....</b>	<b>44</b>
A. Einstweiliger Rechtsschutz allgemein.....	44
B. Die Möglichkeit befriedigender Verfügungen.....	45
I. Voraussetzungen.....	45
1. fumus boni iuris .....	45
2. periculum in mora.....	46
3. Beweisregeln .....	46
4. Sonstige Voraussetzungen .....	46
II. Entscheidungsinhalt.....	47
III. Rechtswirkungen .....	47
1. Vollstreckung nach allgemeinen Regeln .....	48
2. Rechtskraft und Aufhebbarkeit.....	48
3. Rechtsmittel.....	48
IV. Auswirkungen auf das Hauptverfahren.....	49
1. Fortgang des Verfahrens.....	49
2. Befangenheit des Richters .....	50
C. Bewertung .....	51
<b>Viertes Kapitel: provvedimenti anticipatori di condanna (Art. 186 bis, ter, quater c.p.c.) .52</b>	<b>52</b>
A. Geschichte der Reformen .....	52
B. Die ordinanza per il pagamento di somme non contestate (Art. 186 bis c.p.c.) .....	56
I. Voraussetzungen .....	57
1. Formelle Voraussetzungen .....	57
2. Zeitlicher Rahmen (i termini) .....	57
3. Konstituierung der Parteien (parti costituite).....	58

4. Das Nichtbestreiten (somme non contestate).....	58
a. Objekt des Nichtbestreitens: Anspruch oder Tatsachen?.....	58
aa. Erste Meinung .....	59
bb. Zweite Meinung .....	59
cc. Diskussion .....	59
b. Natur des Nichtbestreitens .....	60
aa. Offensichtliche Fälle .....	60
bb. Problemfall: Schweigen .....	61
c. Umfang des Nichtbestreitens .....	61
5. Ermessen des Richters .....	62
II. Entscheidungsinhalt.....	62
III. Rechtswirkungen .....	62
1. Vollstreckbarkeit .....	62
2. Rechtskraft .....	63
3. Widerrufbarkeit .....	63
4. Rechtsmittel .....	64
IV. Verhältnis zum Hauptverfahren .....	64
1. Erlass eines Endurteils.....	65
a. Rechtswirkungen.....	65
b. Problem der Befangenheit .....	66
2. Erlöschen des Verfahrens .....	66
a. Einschub: Rechtskraft in Italien .....	67
b. Streitstand .....	70
c. Diskussion .....	71
V. Bewertung .....	71
1. Inhaltliche Würdigung.....	72
2. Vergleich mit Rechtslage in Deutschland.....	74
C. Die istanza di ingiunzione (Art. 186 ter c.p.c.).....	74
I. Gesetzgebungsgeschichte .....	74
II. Einschub: Das Urkundenmahnverfahren des italienischen Zivilprozesses .....	75
1. Verfahren .....	75
2. Voraussetzungen.....	76
a. Schriftbeweis.....	76
b. Privilegierte Forderungen .....	76
c. Sonstige Voraussetzungen .....	77
3. Entscheidung .....	77
a. Regelfall.....	78
b. Ausnahmen .....	78
4. Zusammenfassung .....	79
III. Voraussetzungen .....	79
1. Anwendungsbereich .....	79
2. Formelle Voraussetzungen .....	80
3. Beweisanforderungen .....	80
a. Gesetzliche Regelung des Schriftlichkeitserfordernisses .....	81
b. Auslegung der gesetzlichen Regelung .....	81
c. Beweis bei „bedingten“ Ansprüchen .....	82
4. Problem der präjudiziellen Rechtsverhältnisse .....	82
5. Ermessen .....	83
IV. Entscheidung .....	83
V. Rechtswirkungen .....	83

1. Rechtskraft.....	83
2. Vollstreckbarkeit .....	84
a. Bei Säumigkeit der beklagten Partei.....	84
b. Bei konstituiertem Beklagten.....	85
c. Zusammenfassung.....	86
3. Widerrufbarkeit .....	86
a. Zulässigkeit.....	86
b. Rückabwicklung .....	87
4. Rechtsmittel .....	87
VI. Verhältnis zum Hauptverfahren .....	87
1. Fortgang des Verfahrens.....	87
2. Erlöschen des Prozesses .....	88
VII. Bewertung.....	88
1. Inhaltliche Würdigung .....	88
2. Vergleich mit Rechtslage in Deutschland.....	89
VIII. Ausblick in die Zukunft.....	91
1. Einzelne Änderungsvorschläge .....	91
2. Wertung .....	92
D. Die ordinanza successiva alla chiusura dell'istruzione (Art. 186 quater c.p.c.) .....	93
I. Gesetzgebungsgeschichte.....	93
II. Verfahren und Voraussetzungen.....	94
1. Anwendungsbereich .....	94
2. Zuständigkeit .....	95
3. Antrag .....	95
4. Verfahren nach Antragstellung .....	96
5. Zeitlicher Rahmen .....	97
a. dies a quo .....	97
b. dies ad quem .....	98
6. Prüfungsumfang.....	98
a. Meinung 1: Summarische Prüfung.....	99
b. Meinung 2: Vollständige Prüfung.....	99
c. Diskussion.....	99
7. Ermessen des Richters .....	100
8. Das Problem präjudizieller Fragen .....	100
a. Vorliegen einer gerichtlichen Entscheidung .....	101
b. Konstitutive Vorfrage (pregiudiziali costitutive) .....	101
c. Feststellende Vorfrage (pregiudiziali di mero accertamento) .....	102
III. Entscheidung .....	102
1. Inhalt .....	102
a. Befugnis zu Teilentscheidungen .....	102
aa. Abgrenzbarer Teil.....	102
bb. Einheitlicher Anspruch .....	103
b. Kosten .....	104
2. Begründung .....	104
IV. Rechtsfolgen.....	105
1. Vollstreckbarkeit und Rechtskraft .....	105
2. Widerrufbarkeit .....	105
3. Rechtsmittel .....	106
V. Verhältnis zur Hauptsache.....	106
1. Auswirkungen des Endurteils .....	106

2. Befangenheit des Richters bei Fortsetzung.....	107
VI. Umwandlung in Endurteil .....	108
1. Voraussetzungen.....	108
a. Erlöschen des Prozesses.....	108
b. Verzicht .....	108
2. Wirkungsumfang .....	109
3. Rechtsmittel .....	109
VII. Exkurs: Rechtsfolgen bei Abweisung des Antrags .....	110
1. Abweisung wegen beschlusspezifischer Gründe.....	110
2. Abweisung wegen klageimmanenter Gründe .....	111
a. Streitstand .....	111
b. Diskussion .....	112
VIII. Abgrenzung von Art. 281 sexies c.p.c. ....	112
IX. Bewertung .....	113
X. Ausblick in die Zukunft .....	115
1. Einzelne Änderungsvorschläge .....	115
2. Wertung .....	115
Fünftes Kapitel: Kollisionsregeln .....	117
A. Verhältnis der Art. 186 bis, ter und quater c.p.c. zueinander .....	117
B. Verhältnis der Leistungsvorausmaßnahmen zu Art. 700 c.p.c. ....	118
I. Nachfolgende Leistungsvorausmaßnahme.....	118
II. Vorausgehende Leistungsvorausmaßnahme.....	118
III. Gleichzeitiger Antrag .....	119
C. Anwendbarkeit der Art. 186 bis ff. c.p.c. im Oppositionsverfahren.....	119
I. Art. 186 bis c.p.c. im Oppositionsverfahren .....	119
II. Art. 186 ter c.p.c. im Oppositionsverfahren.....	120
III. Art. 186 quater c.p.c. im Oppositionsverfahren.....	121
<b>Rechtslage in Frankreich</b>	
Erstes Kapitel: Grundzüge des Zivilverfahrens .....	123
A. Gerichtsaufbau .....	123
I. Erstinstanzliche Gerichte .....	123
II. Cours d'Appel .....	124
III. Cour de Cassation.....	124
B. Ablauf des Verfahrens .....	125
I. Ladung .....	125
II. Einleitungsverfahren.....	126
1. Die Registrierung der Sache (la mise au rôle) .....	126
2. Die erste mündliche Verhandlung (l'audience d'appel des causes).....	126
III. Instruktion und Hauptverhandlung .....	127
1. Die Instruktion des Rechtsstreits (l'instruction de l'affaire devant la J.M.E.) .....	127
2. Hauptverhandlung (audience des plaidoiries).....	128
Zweites Kapitel: Das jugement mixte (Art. 544, 606 NCPC).....	130
A. Voraussetzungen .....	130
B. Entscheidung und Rechtsfolgen .....	131
C. Rechtsmittel.....	131
D. Verhältnis zum Endurteil .....	132
E. Bewertung.....	132
Drittes Kapitel: Der référé-provision (Art. 809 Abs. 2, 771 Nr. 3 NCPC).....	133
A. Geschichte des référé-provision .....	134

B. Gesetzliche Grundlagen.....	136
C. Verfahren.....	136
I. Zuständigkeit.....	136
II. Ablauf des Verfahrens .....	138
1. Isoliertes Verfahren .....	138
2. Verfahren vor dem J.M.E.....	141
D. Voraussetzungen .....	141
I. Vorliegen einer nicht ernsthaft bestreitbaren Verpflichtung .....	141
II. Dringlichkeit? .....	143
III. Ermessen?.....	143
E. Entscheidung: Inhalt und Rechtsfolgen .....	143
I. Inhalt der Entscheidung .....	143
1. provision au créancier.....	143
2. provision pour le procès.....	144
3. Verfahrenskosten .....	144
4. Parteien .....	145
II. Vollstreckbarkeit .....	145
1. Einschränkungen durch die Rechtsprechung .....	146
2. Rückabwicklung .....	148
III. Rechtskraft .....	148
F. Rechtsbehelfe.....	149
I. Entscheidungen des Präsidenten .....	149
1. Widerruf .....	149
2. Rechtsbehelfe.....	150
II. Entscheidungen des J.M.E.....	151
G. Auswirkungen auf das Hauptsacheverfahren .....	152
I. Fortgang des Verfahrens .....	152
II. Befangenheit .....	152
H. Bewertung .....	153
I. Zusammenfassung.....	153
II. Würdigung.....	154
<b>Rechtslage in England</b>	
Erstes Kapitel: Grundzüge des Zivilverfahrens .....	155
A. Die Civil Procedure Rules (CPR).....	155
I. Die Anwendbarkeit der CPR.....	156
II. Die Struktur der CPR.....	156
B. Der Gerichtsaufbau.....	157
I. Die unteren Zivilgerichte .....	158
II. Die oberen Zivilgerichte .....	158
C. Ablauf des Erkenntnisverfahrens .....	159
I. Das Vorverfahren .....	159
II. Die Hauptverhandlung.....	161
Zweites Kapitel: Das summary judgment (Part 24 CPR).....	162
A. Anwendungsbereich .....	162
I. Sachlich und persönlich .....	163
II. Ausnahmen von der generellen Anwendbarkeit .....	163
III. Abgrenzung von Rule 3.4 CPR (Power to Strike out a Statement of Case) .....	164
B. Verfahren.....	165
I. Zuständigkeit.....	165

II. Antrag .....	165
III. Zeitrahmen .....	166
IV. Verfahren nach Antragstellung .....	166
C. Voraussetzungen .....	166
I. No Real Prospect of Succeeding .....	167
II. No other Compelling Reason for a Trial.....	167
III. Beweisanforderungen .....	168
1. Beweislast.....	168
2. Beweismaß .....	168
3. Beweismittel und formelle Anforderungen .....	169
IV. Ermessen .....	170
D. Entscheidung .....	170
I. Inhalt der Hauptentscheidung .....	170
II. Nebenregelungen .....	171
E. Rechtsfolgen .....	172
F. Bewertung .....	172
Drittes Kapitel: Die interim payment order (Rule 25.1(1)(k) CPR).....	174
A. Geschichtliche Entwicklung.....	174
B. Formelle Voraussetzungen .....	174
I. Anwendungsbereich.....	175
II. Zuständigkeit und Verfahren .....	175
1. Zuständigkeit .....	175
2. Verfahren .....	175
a. Antragsbefugnis .....	176
b. Fristen .....	176
c. Form.....	176
C. Inhaltliche Voraussetzungen .....	177
I. Conditions to be Satisfied .....	177
1. Anerkennung der Schuld durch den Beklagten .....	178
2. Existenz eines Grundurteils .....	178
3. Prognoseentscheidung .....	178
4. Sonderfälle.....	179
5. Dringlichkeit erforderlich? .....	180
II. Matters to be Taken into Account.....	180
III. Ermessen .....	181
D. Entscheidung .....	181
I. Inhalt Hauptforderung .....	181
II. Inhalt Nebenforderungen .....	183
III. Art .....	183
E. Rechtsfolgen und Rechtsmittel .....	183
I. Vollstreckbarkeit .....	183
II. Rechtsmittel – Widerrufbarkeit .....	184
III. Verhältnis zum Endurteil.....	184
F. Bewertung .....	185
<b>Rechtsvergleich und Regelbildung</b>	
Erstes Kapitel: Zusammenfassung der Untersuchung.....	186
A. Rechtslage in Deutschland .....	186
I. Teilurteil, § 301 ZPO .....	186
II. Befriedigungsverfügung, § 940 ZPO.....	186

III. Fazit .....	187
B. Rechtslage in Italien .....	187
I. provvedimenti cautelari anticipatori, Art. 700 c.p.c. ....	187
II. ordinanza per il pagamento di somme non contestate, Art. 186 bis c.p.c. ....	188
III. istanza di ingiunzione, Art. 186 ter c.p.c. ....	188
IV. ordinanza successiva alla chiusura dell'istruzione, Art. 186 quater c.p.c. ....	188
V. Fazit .....	189
C. Rechtslage in Frankreich .....	189
I. jugement mixte, Art. 544, 606 NCPC .....	189
II. référé-provision, Art. 809 Abs. 2, 771 Nr. 3 NCPC .....	190
III. Fazit .....	191
D. Rechtslage in England .....	191
I. summary judgment, Part 24 CPR .....	191
II. interim payment order, Rule 25.1(1)(k) CPR .....	191
III. Fazit .....	192
Zweites Kapitel: Abschließende Bewertung der Ergebnisse .....	193
Drittes Kapitel: Regelbildung .....	197
A. Grundkonzeption .....	197
B. Verfahren .....	198
I. Zuständigkeit .....	198
II. Antragserfordernis .....	200
III. Rechtliches Gehör .....	200
C. Voraussetzungen .....	201
I. Grundurteil .....	201
II. Prognoseentscheidung .....	202
III. Weitere Gesichtspunkte .....	203
IV. Ermessen .....	203
D. Entscheidung .....	204
I. Umfang .....	204
II. Vollstreckung .....	204
III. Rechtskraft der Verfügung .....	205
E. Abänderbarkeit und Rechtsmittel .....	206
I. Rechtsbehelfe .....	206
II. Rechtsmittel .....	206
III. Innere Bindungswirkung .....	208
IV. Schadensersatz bei Rückabwicklung .....	208
Modellvorschlag .....	210
Literaturverzeichnis .....	212
Sachregister .....	219