

Inhaltsverzeichnis

Vorwort und Danksagung	III
Abkürzungsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis	XV
I. Einleitung	1
A. Rechtliches Gehör und Entscheidung in angemessener Frist	1
B. Motivation und Forschungsfragen	2
C. Abgrenzung der verwendeten Begriffe	4
D. Gang der Untersuchung und Methode	5
II. Der sachliche Anwendungsbereich des Art 6 EMRK	7
A. Allgemeines	7
B. Art 6 EMRK und Sicherungsverfahren	11
1. Nicht-Anwendbarkeit als Ausgangslage	11
2. EGMR <i>Markass Car Hire Ltd/Zypern</i> als erster Ausnahmefall	12
3. Wende in der Rechtsprechung des EGMR mit <i>Micallef/Malta</i>	13
4. Weiterhin keine Geltung der EMRK für „reine Sicherungsmaßnahmen“	17
5. Weitere Aspekte der EGMR-Judikatur	19
6. Würdigung und Zusammenfassung der EGMR-Rechtsprechung	24
7. Untersuchung anhand des österreichischen Rechts	29
a) Einstweilige Verfügungen zur Sicherung von Geldforderungen (§ 379 EO)	30
b) Einstweilige Verfügungen zur Sicherung anderer Ansprüche (§ 381 EO)	32
aa) Maßnahmen nach § 382 Z 1, 2, 6 und 7 EO	34
bb) Maßnahmen nach § 382 Z 3, 4 und 5 EO	37
c) Besondere Verfügungen des Familienrechts (§ 382 Z 8; §§ 382aff EO)	41
aa) Einstweiliger und vorläufiger Unterhalt (§ 382 Z 8 lit a; § 382a EO) ..	41
bb) Eheliches Gebrauchsvermögen und Ersparnisse (§ 382 Z 8 lit c EO) ..	42
cc) Gewaltschutz und „Anti-Stalking-eVs“ (§§ 382b, 382e, 382g EO)	44
dd) Einstweiliger Mietzins (§ 382f EO)	45
ee) Sicherung des Wohnbedürfnisses eines Ehegatten (§ 382h EO)	46
d) Sonderfälle und einstweilige Verfügungen außerhalb der EO	47
e) Beschluss über Europäische Kontenpfändung	48
8. Zusammenfassung der Geltung von Art 6 EMRK in Sicherungsverfahren	49
C. Art 6 EMRK und Exekutionsverfahren	52
1. Entscheidung über zivilrechtliche Ansprüche und Verpflichtungen	52
a) Bisheriger Meinungsstand	52
b) Würdigung und eigener Ansatz	57
aa) Allgemeine Überlegungen und Erteilung der Exekutions- bewilligung	57
bb) Beurteilung der formellen und materiellen Vollstreckbarkeit	61
cc) Entscheidungen über das Recht auf Durchsetzung eines Titels	63
2. Aufschiebung der Exekution	69
a) Relevante Entscheidungen der Straßburger Organe	69
b) Würdigung und Analyse der Rechtsprechung	70
c) Anwendung auf das österreichische Recht	72
3. Einstellung und Einschränkung der Exekution	78

4. Die Exekution zur Erwirkung von Duldungen und Unterlassungen	81
5. Weitere Einzelfälle	84
6. Schlussfolgerungen und Zusammenfassung	87
III. Art 6 EMRK und rechtliches Gehör im Zivilverfahren	90
A. Auslegung und Wirkungsweise des Art 6 EMRK	90
B. Allgemeine Anforderungen an die Fairness des Verfahrens	94
1. Der Grundsatz der Waffengleichheit	94
2. Äußerungs- und Anhörungsrechte der Parteien	98
3. Weitere Verfahrensrechte	99
4. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen	101
C. Recht auf öffentliche, mündliche Verhandlung	103
1. Recht auf mündliche Verhandlung in erster Instanz	103
2. Recht auf mündliche Verhandlung im Rechtsmittelverfahren	105
3. Notwendigkeit eines Antrags der Parteien	106
4. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen	107
IV. Rechtsfragen des Provisorialverfahrens	108
A. Erstinstanzliches Verfügungsverfahren	108
1. Einseitigkeit oder der Entscheidung vorangehende Anhörung des Gegners	108
a) Einseitigkeit des Verfügungsvorfahrens als Ausgangslage	108
b) Neubewertung nach der Entscheidung <i>Micallef/Malta</i>	109
c) Die nunmehrige Rechtslage im Detail	112
aa) Grundsätzliche Überlegungen und „allgemeine“ Verfügungen	112
bb) Einstweiliger und vorläufiger Unterhalt (§ 382 Z 8 lit a; § 382a EO) ..	118
cc) Eheliches Gebrauchsvermögen und Ersparnisse (§ 382 Z 8 lit c EO)	120
dd) Gewaltschutz (§§ 382b, 382e EO)	120
ee) Einstweiliger Mietzins (§ 382f EO)	123
ff) „Anti-Stalking-eVs“ (§ 382g EO)	123
gg) Sicherung des Wohnbedürfnisses eines Ehegatten (§ 382h EO) ..	124
hh) Außerhalb der EO geregelte Verfügungen und Sonderfälle	125
d) Sanktionen im Fall der unzulässigen Einseitigkeit	126
2. Einzelvernehmungen oder mündliche Verhandlung	130
a) Meinungsstand und Judikatur nach <i>Micallef/Malta</i>	131
b) Würdigung und Stellungnahme	133
c) Sanktionen im Fall unzulässiger Einzelvernehmungen	137
3. Einzelfragen schriftlicher Äußerungen	139
a) Zulässigkeit eines Schriftsatzwechsels	140
b) Sanktionen für den Fall der Zurückweisung einer Gegenäußerung	143
c) Abweisung des Sicherungsantrags ohne Möglichkeit einer Replik ..	145
d) Mindestlänge von Äußerungsfristen	149
4. Form- und Inhaltsmängel, materielle Prozessleitung	151
a) Bisheriger Meinungsstand	151
b) Würdigung im Hinblick auf Art 6 EMRK	154
B. Rekursverfahren	158
1. Einseitigkeit oder Zweiseitigkeit	158
2. Möglichkeit der aufschiebenden Wirkung von Rekursen	163
3. Zur Frage mündlicher Rekursverhandlungen	166
C. Widerspruchsverfahren	169
D. Einschränkungs- und Aufhebungsverfahren	171
E. Entscheidung über Schadenersatz nach § 394 EO	175
F. Nebenintervention im Provisorialverfahren	179
1. Bisheriger Meinungsstand	180

Inhaltsverzeichnis

2. Würdigung und Stellungnahme.....	182
3. Schlussfolgerungen	186
V. Grundrechtliche Probleme der Exekution	188
A. Allgemeines zum rechtlichen Gehör im Exekutionsverfahren.....	188
1. Erteilung der Exekutionsbewilligung.....	188
2. Andere Entscheidungen im Exekutionsverfahren.....	191
3. Art der Gehörgewährung.....	195
B. Aufschiebung, Einstellung und Einschränkung der Exekution.....	197
1. Allgemeine Gesetzeslage und Aufschiebung der Exekution.....	197
2. Einstellung der Exekution	200
3. Einschränkung der Exekution	202
4. Art der Gehörgewährung.....	202
5. Sonderfälle	205
a) Oppositions- oder Impugnationsgesuch (§ 40 EO).....	205
b) Unmöglichkeit der Handlung bei der Exekution nach § 354 EO	207
c) Vorläufiger Kontenschutz (§ 292i Abs 3 EO).....	209
C. Einseitigkeit des Rekursverfahrens	210
1. Bisheriger Meinungsstand und Entwicklung der Rechtsprechung.....	210
2. Stellungnahme.....	215
D. Aufhebung der Bestätigung der Vollstreckbarkeit nach § 7 Abs 3 EO.....	218
E. Internationales Exekutionsrecht (§§ 403 ff EO)	221
1. Vollstreckbarerklärung ausländischer Exekutionstitel	221
2. Anpassung ausländischer Exekutionstitel.....	227
F. Rechtliches Gehör bei der Unterlassungsexekution	228
1. Darstellung der geltenden Rechtslage	229
a) Allgemeines zum Gang der Unterlassungsexekution.....	229
b) Zu den Rechtsschutzmöglichkeiten des Verpflichteten.....	231
2. Festlegung des Prüfungsmaßstabs.....	234
a) Allgemeine Überlegungen	234
b) Entscheidung über eine strafrechtliche Anklage?.....	237
3. Prüfung der Konventionskonformität der geltenden Rechtslage.....	239
4. Eckpunkte einer Neuregelung	244
5. Sonderfragen der Haftverhängung	247
VI. Schlussfolgerungen und Ausblick.....	252
Stichwortverzeichnis	257