

| | |
|--|----|
| § 1 KLAUSURTECHNIK IM ASSESSOREXAMEN | 1 |
| A. Zusätzliche Anforderungen an Klausurbearbeiter/innen..... | 1 |
| B. Einarbeitung in den Sachverhalt | 2 |
| I. Die Aufgabe: Möglichst schnell Ordnung herstellen..... | 2 |
| II. Vorschlag einer Reihenfolge der Arbeitsschritte | 3 |
| 1. Bearbeitungsvermerk | 3 |
| 2. Evtl.: kurzes Querlesen des Falles | 4 |
| 3. Erstes (volles) Durchlesen | 4 |
| 4. Zweites Durchlesen mit Querverweisen | 4 |
| 5. Fertigung einer Lösungsskizze / Gliederung | 6 |
| 6. Evtl. noch: „Abschlussdurchlesen“..... | 8 |
| 7. Fertigung der Reinschrift..... | 9 |
| 8. Kontrollschritte kurz vor Abgabe | 9 |
| C. Zeiteinteilung | 9 |
| D. Umgang mit den Kommentaren..... | 11 |
| I. Zeitprobleme | 11 |
| II. Gefahr der Irreführung durch den Kommentar | 12 |
| E. Äußere Form der Arbeit | 13 |
| I. Die Sprache | 13 |
| II. Die Gliederung | 13 |
| § 2 ÜBERBLICK ZUM ZIVILURTEIL..... | 14 |
| A. Urteilsarten | 14 |
| I. Einteilung nach der Rechtskraftwirkung | 14 |
| II. Einteilung nach der Rechtsschutzform | 14 |
| III. Einteilung nach der Art des Zustandekommens | 14 |
| IV. Einteilung nach der Bedeutung für die Erledigung des Rechtsstreits | 15 |
| 1. Endurteil | 15 |
| 2. Zwischenurteil | 15 |
| 3. Vorbehaltssurteile | 15 |
| V. Entscheidungsform im Familienverfahrensrecht (Überblick) | 16 |
| B. Überblick zum Inhalt und Aufbau des Zivilurteils..... | 17 |
| I. Aufbauschema | 17 |
| II. Anmerkungen zu „kleineren“ Detailfragen | 17 |
| 1. Berufungszulassung im Tenor | 17 |
| a. Fall 1: Beschwer von nicht über 600 Euro | 17 |
| aa. Positive Zulassungsentscheidung | 18 |
| bb. Negative Entscheidung: Nichtzulassung (Regelfall)..... | 18 |
| b. Fall 2: Beschwer über 600 Euro | 19 |
| c. Fall 3: Beschwer teilweise über, teilweise unter 600 Euro | 20 |
| 2. Streitwertfestsetzung..... | 20 |
| 3. Rechtsbehelfsbelehrung | 21 |
| 4. Unterschrift(en) | 21 |

| | |
|---|-----------|
| § 3 DAS RUBRUM | 22 |
| A. Allgemeines | 22 |
| B. Bestandteile / Aufbau im Grundfall | 22 |
| I. Aktenzeichen | 24 |
| II. Überschrift / Bezeichnung der Urteilsart | 24 |
| III. Parteibezeichnung | 24 |
| 1. Bedeutung des formellen Parteibegriffs | 24 |
| 2. Vertreterangabe | 25 |
| 3. Parteien kraft Amtes | 25 |
| 4. Klage unter einer Firma | 26 |
| IV. Prozessbevollmächtigte | 26 |
| V. Betreff | 26 |
| VI. Bezeichnung des Gerichts | 26 |
| VII. Schluss der mündlichen Verhandlung | 27 |
| VIII. Bezeichnung der Urteilsart | 27 |
| C. Klausurtypische Besonderheiten | 27 |
| I. Rubrum bei Streitgenossenschaft / Parteierweiterung | 27 |
| II. Rubrum bei Parteiausscheiden | 28 |
| III. Rubrum bei Parteiewchsel | 28 |
| 1. Gewillkürter Parteiewchsel | 28 |
| 2. Gesetzlicher Parteiewchsel | 29 |
| IV. Rubrum bei Streithilfe | 30 |
| V. Rubrum bei Widerklage | 30 |
| VI. Rubrum bei einstweiligem Rechtsschutz | 30 |
| VII. Rubrum des Berufungsurteils | 31 |
| § 4 DER TENOR ÜBER DIE HAUPTFORDERUNG | 32 |
| A. Rechtliche Vorgaben für die Gestaltung des Hauptsachetenors | 32 |
| I. Begrenzung durch die Parteianträge | 32 |
| II. Eindeutigkeit und Vollstreckbarkeit | 33 |
| B. Tenor bei Leistungsklagen | 34 |
| I. Grundfall: Tenor bei Zahlungsklagen / Normales Verfahren | 34 |
| 1. Erfolgreiche Klage | 34 |
| a. Grundfall: Sofortige Zahlung an Kläger | 34 |
| b. Verurteilung bei Gesamtschuldnern | 34 |
| c. Verurteilung bei Gesellschafterhaftung | 35 |
| d. Verurteilung eines Bürgen | 35 |
| e. Tenor bei Klage in Prozessstandschaft | 36 |
| f. Klage auf wiederkehrende Leistung | 36 |
| 2. Klageabweisung | 37 |
| a. Normalfall eines Sachurteils | 37 |
| b. Prozessurteil | 37 |
| c. Sonderfall: Klage derzeit unbegründet | 38 |
| 3. Teilerfolg der Klage | 38 |
| 4. Varianten des Tenors bei Zahlungsanspruch Zug um Zug | 38 |
| II. Tenor bei anderen Klagezielen der Leistungsklage | 39 |
| 1. Tenor bei Herausgabeklagen | 39 |
| 2. Tenor bei kombinierter Klage auf Herausgabe und Schadensersatz (§§ 255, 259, 260 ZPO) | 40 |

| | |
|---|-----------|
| 3. Tenor beim Verschaffungsanspruch | 41 |
| 4. Tenor bei Klage auf Abgabe einer Willenserklärung | 41 |
| 5. Tenor bei Unterlassungs- und Duldungsklage | 41 |
| 6. Tenor bei reiner Auskunftsklage | 42 |
| C. Tenor der Feststellungsklage | 43 |
| I. (Positive) Feststellungsklage gemäß § 256 I ZPO | 43 |
| 1. Allgemeines Zivilrecht | 43 |
| 2. Erbrecht | 44 |
| 3. Arbeitsrecht | 44 |
| II. Negative Feststellungsklage | 45 |
| III. Zwischenfeststellungsklage gemäß § 256 II ZPO | 45 |
| D. Tenor in weiteren wichtigen Fällen | 46 |
| I. Tenor bei Drittwiderspruchsklage (§ 771 ZPO) | 46 |
| II. Tenor bei Vorzugsklage (§ 805 ZPO) | 46 |
| III. Tenor bei Vollstreckungsgegenklage (§ 767 ZPO) | 47 |
| § 5 DIE ZINSENTSCHEIDUNG | 48 |
| A. Prozesszinsen | 48 |
| I. Grundfragen zum Anspruch auf Prozesszinsen | 48 |
| 1. Eintritt der Rechtshängigkeit | 48 |
| 2. Beginn der Datierung / Verschiebung analog § 187 I BGB | 49 |
| 3. Höhe des Anspruchs | 49 |
| II. Fragen der Tenorierung | 50 |
| 1. Anforderungen an die Vollstreckungsfähigkeit | 50 |
| 2. Typische Probleme bzw. Fehlerquellen bei Prozesszinsen | 50 |
| a. Zinsen bei Klageerweiterung bzw. Parteierweiterung | 50 |
| b. Sonderproblem: Zinsen bei erst später geheiltem Klageerhebungsfehler | 51 |
| c. Teilabweisung auch bei kleineren Einschränkungen | 52 |
| B. Ansprüche auf Zinsen für die Zeit vor Rechtshängigkeit | 52 |
| I. Zinsansprüche wegen Verzug | 52 |
| 1. Verzugszinsen gemäß § 288 I, II BGB | 53 |
| 2. Verzögerungsschaden (§ 280 I, II BGB) | 53 |
| a. Aufgewandte Kreditzinsen | 54 |
| b. Verlust von Anlagezinsen | 54 |
| II. Deliktszinsen gemäß § 849 BGB | 54 |
| III. Zinsähnlicher Anspruch wegen Nutzungen am Geld (§§ 346 I, II Nr. 1, 347 oder 818 II BGB) | 54 |
| § 6 DIE KOSTENENTSCHEIDUNG | 56 |
| A. Grundbegriffe | 56 |
| I. Prozesskosten | 56 |
| 1. Gerichtskosten | 56 |
| 2. Außergerichtliche Kosten | 57 |
| a. Erstattungsfähige Anwaltskosten | 57 |
| b. Parteikosten (§ 91 I S. 2 ZPO) | 60 |
| II. Kostenhaftung | 60 |
| 1. Kostenschuld | 60 |
| a. Kostenschuld der Parteien gegenüber der Staatskasse | 60 |
| b. Kostenschuld der Partei gegenüber dem eigenen Rechtsanwalt | 61 |

| | |
|---|-----------|
| 2. Kostenerstattung | 61 |
| a. Prozessualer Kostenerstattungsanspruch | 61 |
| b. Materiell-rechtlicher Kostenerstattungsanspruch | 62 |
| III. Kostengrundentscheidung und Kostenfestsetzung | 63 |
| IV. Gebührenstwert | 63 |
| 1. Allgemeines | 63 |
| 2. Besondere Berechnungsmodalitäten für bestimmte Streitgegenstände | 64 |
| a. Klage und Widerklage | 64 |
| b. Haupt- und Hilfsantrag | 65 |
| c. Aufrechnung | 65 |
| d. Feststellungsklagen | 65 |
| e. Einseitige Erledigterklärung | 66 |
| f. Übereinstimmende Erledigterklärung | 67 |
| g. Kündigungsschutz im Miet- und Pachtverhältnis | 67 |
| B. Grundsätze | 67 |
| I. Erfordernis der Kostenentscheidung | 67 |
| 1. Grundsatz: Urteile mit Kostenentscheidung | 67 |
| 2. Ausnahme: Urteile ohne Kostenentscheidung | 68 |
| a. Teilarteile (§ 301 ZPO) | 68 |
| b. Zwischenurteile (§§ 280, 303 ZPO) | 68 |
| c. Grundurteile (§ 304 ZPO) | 68 |
| d. Zurückverweisende Urteile (vgl. § 538 II ZPO) | 69 |
| 3. Ausnahme: Kostenentscheidung nur auf Antrag | 69 |
| II. Grundsatz der Kosteneinheit | 69 |
| 1. Hintergrund bzw. Bedeutung dieses Grundsatzes | 69 |
| 2. Ausnahmen vom Grundsatz der Kosteneinheit: Kostentrennung | 70 |
| a. Versäumniskosten (§ 344 ZPO) | 70 |
| b. Kosten der Wiedereinsetzung (§ 238 IV ZPO) | 70 |
| c. Mehrkosten bei Verweisung (§ 281 III S. 2 ZPO) | 70 |
| d. Sonstige Fälle der Kostentrennung | 71 |
| C. Kostenentscheidung | 71 |
| I. Kostenentscheidung bei vollem Unterliegen (§ 91 ZPO) | 71 |
| II. Kostenentscheidung bei teilweisem Obsiegen und Unterliegen (§ 92 ZPO) | 72 |
| 1. Verhältnismäßige Kostenteilung (Kostenquotierung, § 92 I S. 1, 2. Alt ZPO) | 72 |
| 2. Kostenaufhebung (§ 92 I S. 1, Alt. 1, S. 2 ZPO) | 73 |
| 3. Volle Kostenauferlegung trotz Teilunterliegens (§ 92 II ZPO) | 73 |
| a. Erster Fall: Geringfügiges Unterliegen | 73 |
| b. Zweiter Fall: Abhängigkeit vom Ermessen des Gerichts | 74 |
| III. Kostenentscheidung bei sofortigem Anerkenntnis (§ 93 ZPO) | 75 |
| IV. Kostenentscheidung bei übereinstimmender Erledigterklärung (§ 91a ZPO) | 75 |
| 1. Urteil nur bei einverständlicher Teilerledigterklärung | 76 |
| 2. Vorgehen im Rahmen einer solchen (gemischten) Kostenentscheidung | 76 |
| V. Kostenentscheidung bei Klagerücknahme (§ 269 III ZPO) | 77 |
| 1. Grundregel: Kostenlast des Klägers | 77 |
| 2. Ausnahmsweise Kostenlast des Beklagten | 77 |
| 3. Formelle Behandlung | 78 |
| VI. Kostenentscheidung bei Beteiligung von Streitgenossen | 79 |
| 1. Obsiegen aller Streitgenossen | 79 |
| 2. Gleichmäßiges Unterliegen bei gleichmäßiger Beteiligung aller Streitgenossen | 79 |
| a. Streitgenossen auf Klägerseite | 79 |
| b. Streitgenossen auf Beklagtenseite | 79 |
| 3. Unterschiedliche Beteiligung der Streitgenossen | 80 |
| 4. Kosten eines besonderen Angriffs- oder Verteidigungsmittels | 80 |
| 5. Unterschiedliches Unterliegen der Streitgenossen | 81 |

| | |
|--|------------|
| VII. Kostenentscheidung bei Beteiligung eines Streithelfers (§ 101 ZPO) | 83 |
| D. Kostenentscheidungen zu häufigen Klausurkonstellationen | 84 |
| I. Eventualaufrechnung | 84 |
| II. Haupt- und Hilfsantrag | 84 |
| 1. Haupt- und Hilfsantrag mit wirtschaftlich verschiedenen Gegenständen (vgl. § 45 I S. 2 GKG)..... | 85 |
| 2. Haupt- und Hilfsantrag mit denselben wirtschaftlichem Gegenstand | 85 |
| III. Änderung des Streitwerts in einer Instanz..... | 86 |
| § 7 DIE VORLÄUFIGE VOLLSTRECKBARKEIT | 89 |
| A. Erfordernis des Ausspruchs der vorläufigen Vollstreckbarkeit..... | 89 |
| I. Grundsatz: Urteile mit Ausspruch | 89 |
| II. Ausnahmen: Urteile ohne Ausspruch | 90 |
| B. Vorläufige Vollstreckbarkeit ohne Sicherheitsleistung..... | 91 |
| I. Ohne Abwendungsbefugnis (§ 708 Nr. 1 bis 3 ZPO) | 91 |
| II. Mit Abwendungsbefugnis (§§ 708 Nr. 4 bis 11, 711 ZPO)..... | 91 |
| 1. Wichtigster Fall: § 708 Nr. 11 ZPO | 91 |
| a. Verurteilung in der Hauptsache bis 1.250 € (§ 708 Nr. 11, Alt. 1 ZPO)..... | 91 |
| b. Ausschließliche Kostenvollstreckung bis 1.500 € (§ 708 Nr. 11, Alt. 2 ZPO)..... | 91 |
| c. Entsprechende Anwendung von § 709 S. 2 ZPO (vgl. § 711 S. 2 ZPO)..... | 92 |
| 2. Die Abwendungsbefugnis des § 711 ZPO und ihre Auswirkung in der Vollstreckung | 93 |
| 3. Ausnahme des § 713 ZPO | 93 |
| C. Vorläufige Vollstreckbarkeit gegen Sicherheitsleistung..... | 94 |
| I. Grundtatbestand des § 709 S. 1 ZPO | 94 |
| 1. Wirkung von § 709 S. 2 ZPO | 94 |
| 2. Reichweite der Anwendbarkeit des § 709 S. 2 ZPO..... | 95 |
| II. Besonderheiten bei Aufrechterhaltung von Versäumnisurteilen (§ 709 S. 3 ZPO)..... | 96 |
| D. Vollstreckungsschutzanträge | 96 |
| I. Schuldnerschutzantrag (§ 712 ZPO) | 97 |
| II. Gläubigerschutzanträge (§§ 710, 711 S. 2 ZPO) | 98 |
| E. Art, Bemessung und Höhe der Sicherheitsleistung | 99 |
| I. Art der Sicherheitsleistung | 99 |
| II. Bemessung und Höhe der Sicherheitsleistung..... | 99 |
| F. Prüfungsschema..... | 100 |
| § 8 DER TATBESTAND..... | 101 |
| A. Allgemeines | 101 |
| I. Notwendigkeit des Tatbestandes..... | 101 |
| II. Grundprinzipien des Tatbestandes: Vollständigkeit und Straffung..... | 101 |
| III. Aufbau des Tatbestandes..... | 102 |
| IV. Klausurtaktik / Zeiteinteilung | 103 |
| B. Stilfragen / allg. Fehlerquellen / Formulierungsbeispiele zum Grundfall..... | 104 |
| I. Einleitungssätze..... | 104 |
| II. Darstellung des unstreitigen Sachverhalts (Imperfekt)..... | 104 |

| | |
|--|------------|
| 1. Abgrenzung (unzulässiger) rechtlicher Wertungen von sog. „Rechtstatsachen“..... | 105 |
| 2. Keine Vorwegnahme der Beweiswürdigung | 106 |
| 3. Unzulängliches Bestreiten | 106 |
| III. Streitiger Klägervortrag | 107 |
| 1. Differenzierung nach Art des Bestreitens | 107 |
| a. Einfaches (auch konkludentes) Bestreiten | 107 |
| b. Fälle qualifizierten Bestreitens | 107 |
| c. Unzulässiges Bestreiten | 108 |
| aa. Bestreiten mit Nichtwissen | 108 |
| bb. Verspätetes Bestreiten (§ 296 I ZPO) | 108 |
| cc. Völlig pauschales Bestreiten | 108 |
| 2. Klare Trennung von den bloßen Rechtsansichten..... | 109 |
| 3. Einbau von Unstetigem..... | 109 |
| 4. Behandlung von Indizievortrag | 110 |
| IV. (Sog. „kleine“) Prozessgeschichte..... | 110 |
| V. Die Anträge der Parteien | 110 |
| 1. Der Hauptsacheantrag | 110 |
| 2. V.A.w. zu prüfende „Anträge“ | 111 |
| VI. Streitiges Beklagtvorbringen | 111 |
| 1. Zulässigkeitsrüge | 111 |
| 2. Einfach bestrittene Tatsachenbehauptungen | 112 |
| 3. Bestreiten mit konkretem Gegenvorbringen | 112 |
| VII. Replik (nur manchmal erforderlich) | 112 |
| VIII. Noch einmal (jetzt „große“) Prozessgeschichte: | 113 |
| IX. Verweisungen / Abschlussatz?..... | 113 |
| C. Detailfragen / alphabetische Checkliste wichtiger Fallgruppen..... | 114 |
| I. Berufungsurteil | 114 |
| II. Einspruch gegen Versäumnisurteil | 114 |
| III. Erledigterklärung | 114 |
| 1. Einseitige Erledigterklärung | 114 |
| 2. übereinstimmende (beiderseitige) Erledigterklärung | 115 |
| IV. Klageänderung | 115 |
| V. Klagehäufung | 116 |
| 1. kumulative Klagehäufung..... | 116 |
| 2. Haupt- und Hilfsantrag (Eventualklagehäufung)..... | 116 |
| VI. Klagerücknahme | 118 |
| VII. Mahnverfahren | 118 |
| 1. Grundregel: Schilderung nur bei Bedeutung für die Lösung..... | 118 |
| 2. Schilderung aber bei Bedeutung für die Entscheidungsgründe (Spiegelbild-Regel)..... | 119 |
| a. Verfahren bis zum Vollstreckungsbescheid | 119 |
| b. Mahnverfahren und Verjährung oder Rechtshängigkeit | 119 |
| VIII. Parteiwechsel | 120 |
| IX. Prozessaufrechnung | 120 |
| X. Prozessvergleich | 121 |
| XI. Schlussurteil | 122 |
| XII. Streithelfer | 122 |
| XIII. Streitverkündung | 123 |
| XIV. Unerledigte Beweisangebote | 123 |
| XV. Verjährungseinrede..... | 123 |
| XVI. Verspätete Angriffs- / Verteidigungsmittel | 123 |

| | |
|--|----------------|
| XVII. Widerklage | 124 |
| 1. Widerklage mit ein- und demselben Lebenssachverhalt | 124 |
| 2. Widerklage mit unterschiedlichen Lebenssachverhalten | 125 |
| XVIII. Wiedereinsetzung | 125 |
| § 9 DIE ENTSCHEIDUNGSGRÜNDE | 126 |
| A. Allgemeines, Aufbau usw. | 126 |
| I. Bedeutung der Entscheidungsgründe | 126 |
| II. Aufbau der Entscheidungsgründe | 127 |
| 1. Normalfall | 127 |
| 2. Vorabklärung der Prüfungskompetenz | 127 |
| 3. Vorabklärung der Parteistellung | 128 |
| 4. Aufbau bei Klagehäufung | 128 |
| a. „Normale“ objektive Klagehäufung | 128 |
| b. Haupt- und Hilfsantrag | 130 |
| c. Subjektive Klagehäufung / Streitgenossenschaft | 132 |
| 5. Aufbau bei Klage / Widerklage | 133 |
| B. Formale Regeln / der Urteilsstil | 134 |
| I. Beispiel 1: Obersätze bei Klage / Widerklage | 134 |
| II. Weiteres Beispiel: Obersätze bei Haupt- und Hilfsantrag sowie Prozessvergleich | 135 |
| C. Die Zulässigkeitsprüfung der Klage | 136 |
| I. Der unproblematische Fall | 136 |
| II. Diskussion der problematischen Fragen | 137 |
| 1. Schwerpunktsetzung | 137 |
| 2. Einzelfragen | 138 |
| a. Klageänderung und Klagerücknahme | 138 |
| b. Beiderseitige Teilerledigungserklärung | 138 |
| c. Partei- und Prozessfähigkeit | 139 |
| d. Abgrenzung von Klagearten | 139 |
| e. Prozessstandschaft | 140 |
| f. Rechtsschutzbedürfnis | 140 |
| D. Die Begründetheitsprüfung | 140 |
| I. Grundsätze / Allgemeines | 140 |
| II. Aufbauregeln | 141 |
| 1. Die voll begründete Klage | 141 |
| 2. Die unbegründete Klage | 143 |
| a. Grundregel: Prüfung aller Anspruchsgrundlagen | 143 |
| b. Technik des Offenlassens | 144 |
| c. Unzulässigkeit des Offenlassens | 144 |
| 3. Sonderfall: Die negative Feststellungsklage | 144 |
| 4. Die teilweise begründete Klage | 145 |
| a. Grundregel | 145 |
| b. Häufiger Sonderfall: Verkehrsunfallklausur | 145 |
| 5. Zusammenfassung / Arbeitsschritte | 146 |
| III. Der Schreibstil | 147 |
| 1. Durchgliedern der Entscheidungsgründe | 148 |
| 2. Kommentarzitate? | 148 |
| 3. Notwendiger Tiefgang des Schreibstils / Schwerpunktsetzung | 149 |
| a. Knappe Behandlung unproblematischer Prüfungspunkte | 149 |
| b. Schwerpunktsetzung an den Schlüsselstellen | 150 |
| c. Beachtung des „Echo-Prinzips“ | 151 |
| 4. Alternative Lösungsmöglichkeiten / „Zwar-Aber-Methode“? | 151 |

| | |
|--|------------|
| IV. Sonderproblem: Behandlung der Bindung an andere Urteile | 152 |
| 1. Einbau der materiellen Rechtskraft (§ 322 ZPO)..... | 153 |
| 2. Einbau der Nebeninterventionswirkung (§ 68 ZPO) | 154 |
| V. Nebenforderungen und Nebenentscheidungen | 154 |
| 1. Zinsforderung..... | 154 |
| 2. Begründung der Kostenentscheidung..... | 155 |
| 3. Begründung der Vollstreckbarkeitsentscheidung | 156 |
| 4. Begründung der Entscheidung zur Zulassung der Berufung..... | 156 |
| § 10 BEWEISPROBLEME IM ZIVILURTEIL | 157 |
| A. Beweisarten und Beweisrichtung..... | 157 |
| I. Beweisarten | 157 |
| 1. Strengbeweis | 157 |
| 2. Freibeweis | 158 |
| 3. Glaubhaftmachung | 158 |
| II. Beweisrichtung..... | 159 |
| 1. Hauptbeweis und Gegenbeweis | 159 |
| 2. Unmittelbarer und mittelbarer Beweis..... | 160 |
| B. Beweismittel | 161 |
| I. Augenschein | 161 |
| II. Zeuge | 161 |
| 1. Abgrenzung zum Sachverständigen | 161 |
| 2. Abgrenzung zur Parteivernehmung | 162 |
| III. Sachverständiger..... | 163 |
| IV. Urkunden..... | 164 |
| 1. Urkunds begriff | 164 |
| 2. Öffentliche Urkunden | 164 |
| a. Öffentliche Urkunden über Willenserklärungen..... | 165 |
| b. Öffentliche Urkunden über amtliche Entscheidungen..... | 165 |
| c. Öffentliche Urkunden über andere Vorgänge..... | 165 |
| 3. Privaturkunden | 166 |
| V. Parteivernehmung | 167 |
| 1. Begriff | 167 |
| 2. Zulässigkeit | 167 |
| C. Beweisgegenstand..... | 168 |
| I. Tatsachenbegriff | 168 |
| II. Entscheidungserheblichkeit..... | 168 |
| III. Beweisbedürftigkeit..... | 170 |
| 1. Offenkundige Tatsachen (§ 291 ZPO) | 170 |
| a. Allgemeinkundige Tatsachen | 170 |
| b. Gerichtskundige Tatsachen..... | 170 |
| 2. Streitige Tatsachen | 171 |
| a. Geständnis i.S.d. § 288 ZPO | 171 |
| b. Geständnisfiktion des § 138 III ZPO | 172 |
| aa. Pauschales Bestreiten | 173 |
| bb. Umfang der Substantiierungspflicht des Bestreitenden | 173 |
| cc. Bestreiten mit Nichtwissen (§ 138 IV ZPO)..... | 174 |
| 3. Entfallen der Beweiserhebung wegen Präklusion (§ 296 ZPO) | 175 |
| a. Voraussetzungen der Zurückweisung nach § 296 I ZPO | 175 |
| aa. Begriff Angriffs- oder Verteidigungsmittel | 176 |
| bb. Verspätung | 176 |
| cc. Keine ausreichende Entschuldigung..... | 177 |
| dd. Kausale Verzögerung | 177 |

| | |
|--|------------|
| b. Rechtsfolge der Zurückweisung | 180 |
| c. Behandlung der Präklusion in den Entscheidungsgründen | 181 |
| 4. Entfallen der Beweiserhebung wegen Bindung an frühere gerichtliche Entscheidungen | 181 |
| D. Beweislast | 182 |
| I. Begriffe | 182 |
| 1. Behauptungslast (Darlegungslast) | 182 |
| 2. Subjektive Beweislast | 182 |
| 3. Objektive Beweislast | 183 |
| II. Beweislastverteilung | 183 |
| 1. Grundregeln der Darlegungs- und Beweislast | 183 |
| 2. Unerheblichkeit der prozessualen Parteirolle | 183 |
| 3. Auseinanderfallen von Darlegungs- und Beweislast | 184 |
| 4. Ausdrückliche Regelungen der Beweislast / Vermutungen | 185 |
| 5. Rückschluss aus Gesetzesformulierung | 186 |
| 6. (Ungeschriebenes) Regel-Ausnahme-Verhältnis | 187 |
| 7. Sonderfall der Arzthaftung | 188 |
| III. Richterrechtliche Modifikationen der Beweislast | 188 |
| 1. Vertragsrecht: „Sphärentheorie“ | 188 |
| 2. Produzentenhaftung | 189 |
| a. Begriff Produzentenhaftung und Abgrenzung | 189 |
| b. Reichweite der Beweislastumkehr | 189 |
| 3. Beweisverteilung | 191 |
| a. Begriff und Voraussetzungen | 191 |
| b. Rechtsfolgen | 192 |
| IV. Beweiserleichterungen | 192 |
| 1. Indizienbeweis | 192 |
| 2. Anscheinsbeweis (prima facie Beweis) | 192 |
| a. Anwendungsbereich | 192 |
| b. Reichweite des Anscheinsbeweises / „Gegenmaßnahmen“ | 194 |
| c. Abgrenzung zu anderen Beweiserleichterungen | 196 |
| 3. „Schätzung“ nach § 287 ZPO | 196 |
| V. Beweisverwertungsverbote | 197 |
| VI. Beweisvereinbarungen | 198 |
| E. Beweisführung | 199 |
| I. Beweisantrag | 199 |
| II. Beweiserhebung | 199 |
| 1. Beweisanordnung durch das Gericht | 199 |
| 2. Beweisaufnahme | 200 |
| F. Beweiswürdigung | 200 |
| I. Notwendigkeit der Darstellung im Urteil | 200 |
| II. Formulierungsbeispiele | 201 |
| 1. Normalfall des § 286 ZPO | 201 |
| a. Erfolgreiche Beweiswürdigung in einfachen Fällen | 201 |
| b. Nicht erfolgreiche Beweiswürdigung | 202 |
| 2. Beweiswürdigung beim Anscheinsbeweis | 203 |
| 3. Beweiswürdigung bei Möglichkeit der Schätzung (§ 287 ZPO) | 203 |
| 4. Beweiswürdigung bei einstweiligem Rechtsschutz (§§ 920 II, 936, 294 I ZPO) | 203 |

| | |
|--|------------|
| § 11 URTEILE IM SÄUMNISVERFAHREN | 205 |
| A. Urteil im Säumnistermin bzw. schriftlichen Vorverfahren (§§ 330, 331 ZPO) | 205 |
| I. Voraussetzungen des Versäumnisurteils | 205 |
| II. Zu einzelnen Prüfungspunkten | 205 |
| 1. Prozessantrag auf Erlass eines Versäumnisurteils | 205 |
| 2. Säumnis | 206 |
| a. Nichterscheinen | 206 |
| aa. Fehlende Postulationsfähigkeit | 206 |
| bb. Streithilfe (§ 67 ZPO) | 207 |
| cc. (Notwendige?) Streitgenossenschaft (§ 62 ZPO) | 208 |
| b. Nichtverhandeln | 208 |
| c. Erlasshindernis gemäß § 337 ZPO: fehlendes Verschulden | 208 |
| d. Erlasshindernisse gemäß § 335 ZPO | 209 |
| 3. Zulässigkeit der Klage | 209 |
| 4. Schlüssigkeit der Klage | 210 |
| a. Wirkung der Wahrunterstellung (§ 331 II ZPO) | 210 |
| b. Volle Prüfung des materiellen Rechts | 211 |
| c. Besonderheiten bei Einwendungen / Einreden | 211 |
| III. Die Entscheidung des Gerichts | 212 |
| 1. Entscheidungsform | 212 |
| a. „Echtes“ Versäumnisurteil | 212 |
| b. „Unechtes“ Versäumnisurteil | 212 |
| c. Teil-Versäumnisurteil | 212 |
| 2. Die Tenorierung | 212 |
| a. „Echtes“ Versäumnisurteil gegen den Kläger (§ 330 ZPO) | 213 |
| b. „Unechtes“ Versäumnisurteil gegen den Kläger | 213 |
| c. „Echtes“ Versäumnisurteil gegen Beklagten (§ 331 ZPO) | 213 |
| d. Teil-Versäumnisurteil gegen Beklagten (§ 331 ZPO) | 213 |
| IV. Aufbau der Entscheidungsgründe / Klausurbedeutung | 215 |
| V. Tatbestand | 216 |
| B. Streitiges Urteil nach Einspruch gegen ein Versäumnisurteil | 217 |
| I. Vorbereitung des Ergebnisses / Prüfungsschritte | 217 |
| 1. Überblick | 217 |
| 2. Zulässigkeit des Einspruchs | 217 |
| a. Statthaftigkeit gemäß § 338 ZPO | 217 |
| aa. Behandlung unklarer Urteile | 218 |
| bb. Sonderproblem: Statthaftigkeit des Einspruchs vor vollständigem Erlass des Versäumnisurteils | 219 |
| cc. Statthaftigkeit bei Vollstreckungsbescheid: | 219 |
| dd. Statthaftigkeit bei „nicht-technisch-erstem“ Versäumnisurteil | 219 |
| b. Form gemäß § 340 I, II ZPO | 220 |
| c. Frist des § 339 ZPO | 221 |
| aa. Fristbeginn | 221 |
| bb. Berechnung | 222 |
| cc. Wiedereinsetzung in den vorigen Stand | 222 |
| dd. Einbau eines Streithelfers | 222 |
| ee. Behandlung von Streitgenossen | 224 |
| d. Rechtsfolge der Unzulässigkeit des Einspruchs (§ 341 ZPO) | 225 |
| 3. Zulässigkeit der Klage | 225 |
| 4. Prüfung der Begründetheit der Klage | 226 |
| a. Allgemeines / Einheit der mündlichen Verhandlung | 227 |
| b. Sonderproblem: „Flucht in die Säumnis“ | 227 |
| 5. Besonderheiten in der Kostenentscheidung (§ 344 ZPO) | 228 |
| 6. Besonderheit in der Vollstreckbarkeitsentscheidung (§ 709 S. 3 ZPO) | 230 |
| II. Die Formalia des (streitigen) Urteils | 230 |
| 1. Tenorierung des Endurteils | 230 |
| a. Einspruch des Beklagten / erfolgreiche Klage | 231 |
| b. Einspruch des Beklagten / abzuweisende Klage | 231 |

| | |
|---|------------|
| c. Einspruch des Beklagten / teilweise erfolgreiche Klage..... | 231 |
| d. Einspruch des Klägers / erfolgreiche Klage | 232 |
| e. Tenor bei unzulässigem Einspruch | 233 |
| 2. Tatbestand | 233 |
| 3. Entscheidungsgründe | 234 |
| a. Aufbau | 234 |
| b. Schreibstil / Typische Formulierungen..... | 234 |
| C. Zweites Versäumnisurteil (§ 345 ZPO)..... | 236 |
| I. Voraussetzungen des § 345 ZPO..... | 236 |
| 1. Zulässiger Einspruch..... | 236 |
| 2. Säumnis im Einspruchs- oder Vertagungstermin: | 236 |
| 3. Gesetzmäßigkeit des ersten Versäumnisurteils / Vollstreckungsbescheides..... | 237 |
| a. Säumnis nach vorangegangenem Vollstreckungsbescheid | 237 |
| b. Säumnis nach vorangegangenem „echten“ Versäumnisurteil | 237 |
| II. Tenorierungsvarianten bei erneuter Säumnis | 239 |
| 1. Vollständiger Erlass eines zweiten Versäumnisurteils..... | 239 |
| 2. Ablehnung des zweiten Versäumnisurteils | 239 |
| 3. Teilweises Vorliegen der Voraussetzungen..... | 240 |
| 4. Zweite Säumnis eines von zwei Streitgenossen..... | 240 |
| 5. Tenor beim erneuten „technisch ersten“ Versäumnisurteil | 240 |
| 6. Sonderfall: Teils erstes und zweites Versäumnisurteil | 241 |
| § 12 DER TENOR IN WEITEREN SONDERFÄLLEN DES ZIVILURTEILS | 242 |
| A. Urteil bei Klage und Widerklage | 242 |
| B. Urteil bei Erledigungserklärung..... | 243 |
| I. Tenor bei einseitiger Erledigungserklärung (Sonderfall einer Feststellungsklage) | 243 |
| 1. Tenor bei Vorliegen aller drei Voraussetzungen:..... | 244 |
| 2. Tenor bei Fehlen einer der drei Voraussetzungen: | 245 |
| 3. Tenor bei Erfolg einer Teilerledigungserklärung | 245 |
| 4. Tenor bei Teilerfolg einer vollständigen Erledigungserklärung..... | 245 |
| 5. Tenor bei Teilerfolg einer teilweisen Erledigungserklärung: | 245 |
| II. Tenor bei einverständlicher Teilerledigung (§ 91a ZPO)..... | 246 |
| C. Entscheidungen im Rahmen einer Stufenklage (§ 254 ZPO)..... | 247 |
| I. Urteil über die erste Stufe (Auskunft)..... | 247 |
| II. Urteil über die dritte Stufe (Leistung)..... | 248 |
| III. Behandlung der zweiten Stufe..... | 249 |
| D. Entscheidungen im Urkundenprozess..... | 249 |
| I. Entscheidungsmöglichkeiten im ersten Verfahrensabschnitt | 250 |
| 1. Entscheidung gegen den Kläger..... | 250 |
| 2. Erfolgreicher Urkundenprozess / Entscheidung zugunsten des Klägers..... | 250 |
| II. Entscheidungsmöglichkeiten im Nachverfahren..... | 251 |
| 1. Klage immer noch begründet..... | 252 |
| 2. Klage nun unbegründet..... | 252 |
| 3. Klage nun nur noch teilweise begründet..... | 252 |
| E. Vorbehaltssurteile bei Aufrechnung | 253 |
| I. Fertigung des Vorbehaltssurteils | 253 |
| II. Entscheidung über die Gegenforderung / Schlussurteil | 254 |
| 1. Gegenforderung besteht nicht | 254 |
| 2. Gegenforderung besteht | 255 |

| | |
|---|------------|
| F. Urteil nach teilweisem Anerkenntnis | 255 |
| I. Prüfungsschritte in den Vorüberlegungen | 256 |
| II. Fall- und Formulierungsbeispiele..... | 256 |
| G. Berufungsurteil | 257 |
| I. Entscheidung im Misserfolgsfall | 257 |
| 1. Unzulässige Berufung: | 257 |
| 2. Unbegründete Berufung:..... | 258 |
| II. Entscheidung im (zumindest teilweise) Erfolgsfall..... | 258 |
| 1. Aufhebung und Zurückverweisung | 259 |
| 2. Regelfall: Eigene Sachentscheidung des Berufungsgerichts | 259 |
| a. Voll erfolgreiche Berufung: | 259 |
| b. Tenor bei Erfolg einer nur teilweise eingelegten Berufung | 260 |
| c. Tenor bei Teilerfolg der Berufung | 261 |
| H. Urteil im einstweiligen Rechtsschutzverfahren (Arrest, einstweilige Verfügung)..... | 261 |
| I. Erlass eines Arrestes..... | 262 |
| II. Erlass einer einstweiligen Verfügung | 264 |
| III. Aufhebung von Arrest oder einstweiliger Verfügung nach Widerspruch gegen Beschluss | 265 |