

# Inhaltsübersicht

Vorwort .....	v
Inhaltsverzeichnis .....	ix
A. Einleitung .....	1
I. <i>Problemstellung</i> .....	1
II. <i>Gang der Untersuchung</i> .....	4
B. Einführende Darstellung beweisrechtlicher Grundlagen .....	7
I. <i>Die Beweiswürdigung</i> .....	7
II. <i>Die Beweislast</i> .....	14
C. Die Einordnung der tatsächlichen Vermutung in der neueren deutschen Literatur .....	23
I. <i>Grundlagen und Legitimation der tatsächlichen Vermutung</i> .....	23
II. <i>Abgrenzung zu den gesetzlichen Vermutungen im Sinne des § 292 ZPO</i> .....	24
III. <i>Einordnung im Spannungsfeld zwischen Beweiswürdigung und Beweislast</i> .....	26
IV. <i>Abgrenzung zum Anscheinsbeweis</i> .....	27
V. <i>Tatsächliche Vermutung als einfaches Indiz</i> .....	28
VI. <i>Der Begriff der tatsächlichen Vermutung</i> .....	29
D. Historische Grundlagen der tatsächlichen Vermutung .....	31
I. <i>Die Vermutung im Beweisrecht des klassischen römischen Formularverfahrens</i> .....	31
II. <i>Justinianische Gesetzgebung</i> .....	32
III. <i>Entwicklungen im Hochmittelalter</i> .....	33

<i>IV. Übergang in die Neuzeit .....</i>	37
<i>V. Die Literatur des 19. Jahrhunderts .....</i>	39
<i>VI. Einfluss des französischen Rechts in Deutschland .....</i>	40
<i>VII. Die tatsächliche Vermutung mit Einführung der CPO .....</i>	52
<i>VIII. Zusammenfassung und Fazit der historischen Entwicklungen .....</i>	55
<b>E. Die Vermutungen im französischen Recht .....</b>	<b>57</b>
<i>I. Grundlagen des französischen Beweisrechts .....</i>	57
<i>II. Die französische Vermutungslehre .....</i>	75
<i>III. Zusammenfassung und Fazit .....</i>	131
<b>F. Die tatsächliche Vermutung in der Rechtsprechung des BGH</b>	<b>135</b>
<i>I. Die tatsächliche Vermutung als Indizienbeweis .....</i>	135
<i>II. Die tatsächliche Vermutung als Anscheinsbeweis .....</i>	146
<i>III. Die tatsächliche Vermutung als richterrechtliche Beweislastregel .....</i>	155
<i>IV. Zusammenfassung .....</i>	171
<i>V. Konsequenzen für den Begriff der tatsächlichen Vermutung .....</i>	172
<b>G. Gesamtergebnis .....</b>	<b>175</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>177</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>189</b>

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	VII
A. Einleitung .....	1
I. <i>Problemstellung</i> .....	1
II. <i>Gang der Untersuchung</i> .....	4
B. Einführende Darstellung beweisrechtlicher Grundlagen .....	7
I. <i>Die Beweiswürdigung</i> .....	7
1. Die Bedeutung der Beweiswürdigung im Prozess .....	7
2. Der Grundsatz der freien Beweiswürdigung .....	8
a) Inhalt der freien Beweiswürdigung .....	8
b) Umfang der freien Beweiswürdigung .....	9
c) Grenzen der freien Beweiswürdigung .....	9
3. Revisibilität der Beweiswürdigung .....	10
4. Das Beweismaß .....	11
a) Trennung von Beweismaß und Beweiswürdigung .....	11
b) Bestimmung des Beweismaßes .....	12
II. <i>Die Beweislast</i> .....	14
1. Abgrenzung der subjektiven und objektiven Beweislast .....	14
2. Die objektive Beweislast (Feststellungslast) .....	15
a) Funktion der objektiven Beweislast und Abgrenzung von der Beweiswürdigung .....	15
b) Verteilung der objektiven Beweislast .....	16
aa) § 193 des Ersten Entwurfs eines Bürgerlichen Gesetzbuchs für das Deutsche Reich von 1888 .....	17
bb) Die Satzbaulehre .....	17
c) Rechtsnatur der Beweislastnormen .....	19
3. Die subjektive Beweislast (Beweisführungslast) .....	20

C. Die Einordnung der tatsächlichen Vermutung in der neueren deutschen Literatur .....	23
I. <i>Grundlagen und Legitimation der tatsächlichen Vermutung</i> .....	23
II. <i>Abgrenzung zu den gesetzlichen Vermutungen im Sinne des § 292 ZPO</i> .....	24
III. <i>Einordnung im Spannungsfeld zwischen Beweiswürdigung und Beweislast</i> .....	26
IV. <i>Abgrenzung zum Anscheinsbeweis</i> .....	27
V. <i>Tatsächliche Vermutung als einfaches Indiz</i> .....	28
VI. <i>Der Begriff der tatsächlichen Vermutung</i> .....	29
D. Historische Grundlagen der tatsächlichen Vermutung .....	31
I. <i>Die Vermutung im Beweisrecht des klassischen römischen Formularverfahrens</i> .....	31
II. <i>Justinianische Gesetzgebung</i> .....	32
III. <i>Entwicklungen im Hochmittelalter</i> .....	33
IV. <i>Übergang in die Neuzeit</i> .....	37
V. <i>Die Literatur des 19. Jahrhunderts</i> .....	39
VI. <i>Einfluss des französischen Rechts in Deutschland</i> .....	40
1. Verbreitung des <i>Code civil</i> in deutschen Territorien .....	40
2. Die Art. 1349–1353 des <i>Code civil</i> 1804 .....	43
a) Die Art. 1349–1353 <i>Code civil</i> 1804 in der Originalfassung .....	43
b) Die deutschen Übersetzungen des <i>Code civil</i> .....	43
aa) Art. 1349 <i>Code civil</i> .....	45
bb) Art. 1350 <i>Code civil</i> .....	45
cc) Art. 1352 <i>Code civil</i> .....	45
dd) Art. 1353 <i>Code civil</i> .....	46
c) Rezeption der deutschen Rechtslehre des 19. Jahrhunderts .....	47
aa) <i>Brauers</i> Erläuterungen über den <i>Code Napoleon</i> .....	47
(1) Rechtsnatur der richterlichen Vermutungen .....	47
(2) Voraussetzungen der richterlichen Vermutungen .....	48
(3) Beweiskraft der richterlichen Vermutungen .....	49
bb) <i>Zachariäs</i> Handbuch des Französischen Civilrechts .....	50
(1) Rechtsnatur der richterlichen bzw. tatsächlichen Vermutungen .....	50
(2) Beweiskraft der richterlichen bzw. tatsächlichen Vermutungen .....	51

<i>Inhaltsverzeichnis</i>	XI
<i>VII. Die tatsächliche Vermutung mit Einführung der CPO</i> .....	52
<i>VIII. Zusammenfassung und Fazit der historischen Entwicklungen</i> .....	55
<b>E. Die Vermutungen im französischen Recht</b> .....	<b>57</b>
<i>I. Grundlagen des französischen Beweisrechts</i> .....	57
1. Die Rechtsquellen des französischen Beweisrechts .....	57
2. Sachverhaltsermittlung im französischen Zivilprozess .....	58
3. Beweisführung im französischen Zivilprozess .....	60
a) Die Beweismittel und deren Zulässigkeit .....	60
b) Beweiskraft und richterliche Würdigung der Beweismittel .....	63
aa) Der Legalbeweis .....	64
bb) Die freie richterliche Beweiswürdigung .....	65
c) Kontrolle der Beweiswürdigung durch die <i>Cour de cassation</i> .....	67
4. Das Beweismaß .....	68
5. Die Beweislast .....	71
a) Grundlagen der Beweislastverteilung .....	71
b) Der Begriff der „charge de la preuve“ .....	72
<i>II. Die französische Vermutungslehre</i> .....	75
1. Legaldefinition der Vermutung des <i>Code civil</i> 1804 .....	75
2. Die Vermutungsarten des <i>Code civil</i> .....	77
a) Die <i>présomptions légales</i> .....	77
aa) Die <i>présomption légale</i> als gesetzlich verankerte Vermutung .....	78
bb) Die richterrechtliche <i>présomption quasi-légale</i> .....	79
(1) Die <i>présomption quasi-légale</i> im Arzthaftungsrecht .....	80
(2) Parallelle Entwicklungen im deutschen Medizinrecht .....	81
cc) Die Wirkungen der <i>présomption légale</i> .....	82
dd) Auswirkungen der <i>présomption légale</i> auf die Beweislast .....	85
(1) Die <i>présomption légale</i> als Beweisführungsnorm .....	87
(2) Die <i>présomption légale</i> als Beweislastregel .....	89
ee) Der Sonderfall der <i>présomptions anté-judiciaires</i> .....	90
ff) Widerlegung der <i>présomption légale</i> .....	93
(1) Zulässigkeit der Widerlegung .....	94
(a) Die <i>présomptions légales simples</i> .....	94
(b) Die <i>présomptions légales mixtes</i> .....	96
(c) Die <i>présomptions légales irréfragables</i> .....	97
(aa) Grundlagen der <i>présomptions irréfragables</i> .....	97
(bb) Rechtsnatur der <i>présomptions irréfragables</i> .....	100
(2) Anforderungen an den Beweis gegen die <i>présomption légale</i> .....	103
gg) Kollisionsrechtliche Einordnung der <i>présomptions légales</i> .....	105
b) Die <i>présomptions judiciaires</i> .....	106

aa) Die Zulässigkeit und Bedeutung der <i>présomptions judiciaires</i> .....	106
bb) Die Rechtsnatur der <i>présomptions judiciaires</i> .....	108
cc) Die Gesetzesreform 2016 .....	108
dd) Die Struktur der <i>présomptions judiciaires</i> .....	110
ee) Die Anwendung der <i>présomptions judiciaires</i> durch den Richter .....	112
(1) Die Indizien als Grundlage der <i>présomption judiciaire</i> ...	112
(2) Die Beweiskraft der <i>présomptions judiciaires</i> .....	114
ff) Absenkung des Beweismaßes durch die <i>présomptions</i> <i>judiciaires</i> .....	118
gg) Die Auswirkungen der <i>présomptions judiciaires</i> auf die Beweislast .....	121
hh) Die Kontrolle der <i>présomptions judiciaires</i> .....	123
ii) Kollisionsrechtliche Einordnung der <i>présomptions</i> <i>judiciaires</i> .....	126
jj) Das Verhältnis zwischen <i>présomptions légales</i> und <i>présomptions judiciaires</i> .....	128
(1) Quantitative Unterscheidung .....	128
(2) Qualitative Unterscheidung .....	130
<b>III. Zusammenfassung und Fazit .....</b>	<b>131</b>
<b>F. Die tatsächliche Vermutung in der Rechtsprechung des BGH</b>	<b>135</b>
<i>I. Die tatsächliche Vermutung als Indizienbeweis .....</i>	135
1. Schadensvermutung im Kartellrecht .....	135
a) Die Rechtsprechung des BGH .....	136
b) Rezeption in der Literatur .....	138
c) Vergleich mit der französischen Vermutungslehre .....	139
2. Weitere Rechtsprechungsbeispiele .....	143
3. Dogmengeschichtliche Einordnung .....	144
<i>II. Die tatsächliche Vermutung als Anscheinsbeweis .....</i>	146
1. Die Vermutung der verwerflichen Gesinnung im Rahmen des § 138 Abs. 1 BGB .....	147
a) Die Rechtsprechung des BGH .....	147
b) Einordnung der Rechtsprechung .....	148
2. Die Vermutung beratungsgerechten Verhaltens .....	151
a) Die Rechtsprechung des IX. Zivilsenats .....	152
b) Einordnung der Rechtsprechung .....	153
3. Vergleich mit der französischen Vermutungslehre .....	153
4. Dogmengeschichtliche Einordnung .....	154
<i>III. Die tatsächliche Vermutung als richterrechtliche Beweislastregel ....</i>	155
1. Die Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens im Kapitalanlagerecht .....	156

<i>Inhaltsverzeichnis</i>	XIII
a) Die Rechtsprechung des XI. Zivilsenats .....	156
b) Kritik an der Rechtsprechung des XI. Zivilsenats .....	157
c) Vergleich mit der französischen Vermutungslehre .....	160
d) Vereinbarkeit der Beweislastumkehr mit den dogmengeschichtlichen Grundsätzen der tatsächlichen Vermutung .....	161
2. Die Vermutung der Vollständigkeit und Richtigkeit einer Urkunde	162
a) Die Rechtsprechung des BGH .....	163
b) Kritik an der Rechtsprechung .....	163
c) Vergleich mit der französischen Vermutungslehre .....	165
d) Vereinbarkeit der Vermutung mit den dogmengeschichtlichen Grundsätzen der tatsächlichen Vermutung .....	166
3. Weitere Rechtsprechungsbeispiele .....	167
4. Erklärungsansätze für die Verwendung des Begriffs der tatsächlichen Vermutung zur Korrektur der Beweislast .....	168
<i>IV. Zusammenfassung</i> .....	171
<i>V. Konsequenzen für den Begriff der tatsächlichen Vermutung</i> .....	172
<b>G. Gesamtergebnis</b> .....	<b>175</b>
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	<b>177</b>
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	<b>189</b>