

# Inhaltsübersicht

Vorwort .....	V
Vorbemerkungen zu den §§ 485 ff. ZPO .....	1
§ 485 Zulässigkeit .....	7
§ 486 Zuständiges Gericht .....	31
§ 487 Inhalt des Antrages .....	67
§§ 488 und 489 (weggefallen) .....	96
§ 490 Entscheidung über den Antrag .....	97
§ 491 Ladung des Gegners .....	107
§ 492 Beweisaufnahme .....	109
§ 493 Benutzung im Prozess .....	121
§ 494 Unbekannter Gegner .....	139
§ 494a Frist zur Klageerhebung .....	143
Anhang .....	183
Anhang 1: Musterformulierungen .....	185
Anhang 2: Gesetzestexte (Auszüge) .....	193
Stichwortverzeichnis .....	313

# Inhaltsverzeichnis

Seite

Vorwort .....	V
---------------	---

## Vorbemerkungen zu den §§ 485 ff. ZPO

<b>A. Literaturhinweise zum selbständigen Beweisverfahren etc. .....</b>	1
<b>B. Normzweck .....</b>	2
<b>C. Geltungsbereich .....</b>	5

## § 485 Zulässigkeit

<b>A. Allgemeines .....</b>	8
<b>B. Regelungsgehalt .....</b>	8
I. Beweisverfahren während oder außerhalb eines Rechtsstreits (§ 485 Abs. 1) .....	8
1. Antrag einer Partei .....	8
2. Während oder außerhalb eines Streitverfahrens.....	12
3. Zustimmung des Gegners (§ 485 Abs. 1 Hs. 1).....	12
4. <i>Alternativ</i> : Besorgnis des Beweismittelverlustes bzw. drohende Erschwerung der Benutzbarkeit des Beweismittels (§ 485 Abs. 1 Hs. 2) .....	13
5. Zulässige Beweismittel .....	15
II. Beweisverfahren ohne anhängigen Rechtsstreit (§ 485 Abs. 2) .....	15
1. Antrag einer Partei .....	15
2. Kein Rechtsstreit in der Hauptsache anhängig .....	15
3. Rechtliches Interesse des Antragstellers .....	16
4. Zulässiges Beweismittel: <i>nur</i> schriftliches Sachverständigungsgutachten	17
5. Zulässige Beweisthemen (§ 485 Abs. 2 S. 1 Nr. 1–3).....	18
III. Erneute Begutachtung (§ 485 Abs. 3) .....	21
<b>C. Weitere praktische Hinweise .....</b>	24
I. <i>Sonderfall</i> : Forderungsabtretung durch den Antragsteller während des laufenden Beweisverfahrens.....	24
II. Duldungs- und Mitwirkungspflichten des Antragsgegners?.....	28

## § 486 Zuständiges Gericht

<b>A. Allgemeines .....</b>	32
<b>B. Regelungsgehalt .....</b>	32
I. Zuständiges Gericht bei anhängigem Rechtsstreit (§ 486 Abs. 1).....	32

# Inhalt

	Seite
<b>II. Zuständiges Gericht bei (noch) nicht anhängigem Rechtsstreit</b>	
(§ 486 Abs. 2) . . . . .	33
1. Sachlich und örtlich zuständiges Gericht (§ 486 Abs. 2 S. 1) . . . . .	33
2. Wahlrecht des Antragstellers . . . . .	35
3. Ausschluss einer späteren Unzuständigkeitserüge durch den Antragsteller (§ 486 Abs. 2 S. 2) . . . . .	35
<b>III. Zuständiges Amtsgericht bei dringender Gefahr (§ 486 Abs. 3)</b> . . . . .	36
<b>IV. Antragstellung (§ 486 Abs. 1, Abs. 4)</b> . . . . .	37
1. Allgemeines . . . . .	37
2. Anwaltszwang . . . . .	41
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> . . . . .	51
I. <i>Problem</i> : Streitwertbestimmung . . . . .	51
II. Wirkungen der Antragstellung (§ 486 Abs. 1, Abs. 4) . . . . .	55
III. Aussetzung des Hauptsacheverfahrens (§ 148) . . . . .	63
IV. Sonderkonstellationen . . . . .	64

## § 487 Inhalt des Antrages

<b>A. Allgemeines</b> . . . . .	68
<b>B. Regelungsgehalt</b> . . . . .	68
I. Notwendiger Inhalt des Antrags . . . . .	68
II. Bezeichnung des Gegners (§ 487 Nr. 1) . . . . .	68
III. Bezeichnung der Beweisfrage (§ 487 Nr. 2)	69
1. Allgemeines . . . . .	69
2. „Symptomtheorie“ . . . . .	70
3. Trennung von Tatsachen- und Rechtsfragen . . . . .	73
4. <i>Vertiefung</i> : Verwendung des Begriffs „allgemein anerkannte Regeln der Technik“ in der Beweisfrage . . . . .	83
a) Inhalt der „allgemein anerkannten Regeln der Technik“ . . . . .	83
b) Unterschiede zum „Stand der Technik“ . . . . .	84
c) Konkretisierung der „allgemein anerkannten Regeln der Technik“ . . . . .	85
d) Schlussfolgerungen . . . . .	86
IV. Bezeichnung des Beweismittels (§ 487 Nr. 3) . . . . .	88
V. Glaubhaftmachung (§ 487 Nr. 4) . . . . .	89
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> . . . . .	89
I. Streitverkündung . . . . .	89
II. <i>Muster</i> : Antrag auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens nach § 485 Abs. 2 . . . . .	94

**§§ 488 und 489 (weggefallen)****§ 490 Entscheidung über den Antrag**

<b>A. Allgemeines</b> .....	97
<b>B. Regelungsgehalt</b> .....	97
I. Verfahren und Entscheidungsform (§ 490 Abs. 1) .....	97
II. Stattgebender Beschluss (§ 490 Abs. 2) .....	98
III. Zurückweisender Beschluss .....	98
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> .....	99
I. Rechtsmittel-/Rechtsbehelfsmöglichkeiten im Überblick .....	99
II. Prozesskostenhilfe .....	100
III. Kostenentscheidung .....	100
IV. Gebühren .....	104
1. Gerichtsgebühren .....	104
2. RA-Gebühren .....	104

**§ 491 Ladung des Gegners**

<b>A. Allgemeines</b> .....	107
<b>B. Regelungsgehalt</b> .....	107
I. Ladung zum Termin (§ 491 Abs. 1) .....	107
II. Folgen eines Verstoßes (§ 491 Abs. 2) .....	108

**§ 492 Beweisaufnahme**

<b>A. Allgemeines</b> .....	109
<b>B. Regelungsgehalt</b> .....	109
I. Die Beweisaufnahme (§ 492 Abs. 1) .....	109
II. Protokollaufbewahrung (§ 492 Abs. 2) .....	115
III. Beweiserörterungstermin, Vergleich (§ 492 Abs. 3) .....	115
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> .....	116
I. RA-Gebühren .....	116
II. Bedeutung von Privatgutachten für den Prozess .....	116

**§ 493 Benutzung im Prozess**

<b>A. Allgemeines</b> .....	121
<b>B. Regelungsgehalt</b> .....	122
I. Verwertung des Beweisergebnisses vor dem Prozessgericht (§ 493 Abs. 1) .....	122
II. Folgen des Nichterscheinens des Gegners in einem Termin des selbständigen Beweisverfahrens (§ 493 Abs. 2) .....	124

# Inhalt

	Seite
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> . . . . .	125
Präklusion von Einwendungen zwischen selbständigem Beweisverfahren und nachfolgendem Hauptsacheprozess? . . . . .	125
I. Meinungsstand . . . . .	125
II. Eigene Stellungnahme . . . . .	128

## § 494 Unbekannter Gegner

<b>A. Allgemeines</b> . . . . .	139
<b>B. Regelungsgehalt</b> . . . . .	140
I. Unverschuldeten Unmöglichkeit der Bezeichnung des Gegners (§ 494 Abs. 1) . . . . .	140
II. Vertreterbestellung (§ 494 Abs. 2) . . . . .	140
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> . . . . .	141
Verjährungsfolgen eines Beweisverfahrens bei unbekanntem Gegner . . . . .	141

## § 494a Frist zur Klageerhebung

<b>A. Allgemeines</b> . . . . .	144
<b>B. Regelungsgehalt</b> . . . . .	145
I. Gerichtliche Fristbestimmung zur Klageerhebung (§ 494a Abs. 1) . . . . .	145
1. Antrag . . . . .	145
2. (Noch) Kein Rechtsstreit anhängig . . . . .	148
3. Beendigung des Beweisverfahrens . . . . .	148
4. Anordnung des Gerichts . . . . .	154
5. Keine Anordnung . . . . .	156
II. Kostenausspruch (§ 494a Abs. 2) . . . . .	158
1. Keine fristgerechte Klageerhebung . . . . .	158
2. Antrag . . . . .	161
3. Kostenausspruch und Rechtsmittel . . . . .	162
<b>C. Weitere praktische Hinweise</b> . . . . .	163
I. Mehrheit von Antragsgegnern . . . . .	163
II. Formulierung und Verbindung der Anträge nach § 494a . . . . .	163
III. Hauptsacheklage bleibt hinter dem Beweisverfahren zurück bzw. geht darüber hinaus . . . . .	164
IV. Vorprozessuale Aufrechnung mit den Kosten des selbständigen Beweisverfahrens gegenüber einer Werklohnforderung . . . . .	167
V. Verhältnis der materiell-rechtlichen zur prozessualen Kosten-erstattung . . . . .	168
VI. Erstattungsfähigkeit der Kosten eines Privatgutachtens zur Vorbereitung eines selbständigen Beweisverfahrens . . . . .	170
VII. Erstattungsfähigkeit der Kosten eines im einstweiligen Verfügungsverfahren eingeholten Privatgutachtens . . . . .	172

VIII. Materiell-rechtliche Erstattung der Kosten eines selbständigen Beweisverfahrens von nicht am Verfahren beteiligtem Unternehmer .....	173
IX. Entscheidung über die durch die Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren verursachten Kosten .....	174
1. Beitritt des Nebenintervenienten im Hauptsacheprozess notwendig? .....	174
2. Hauptsacheklage erhoben: Kostenbeschluss nach § 494a Abs. 2 zugunsten des Nebenintervenienten möglich? .....	177
3. Aufhebung der Kosten der Hauptparteien gegeneinander: Kostenerstattungsanspruch des Nebenintervenienten? .....	178
4. Sonderkonstellationen. ....	181

**Anhang**

<b>Anhang 1: Musterformulierungen</b> .....	185
I. Muster: Antrag auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens nach § 485 Abs. 2 ZPO .....	185
II. Muster: Streitverkündungsschrift nach § 73 ZPO .....	188
III. Muster: Antrag auf mündliche Gutachtenerläuterung .....	190
IV. Muster: kombinierter Antrag nach § 494a Abs. 1, Abs. 2 ZPO .....	191
<b>Anhang 2: Gesetzestexte (Auszüge)</b> .....	193
I. Zivilprozessordnung (ZPO) .....	193
II. Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) .....	274
III. Gerichtskostengesetz (GKG) .....	300
Stichwortverzeichnis .....	313