

Inhaltsübersicht

Vorwort.....	5
Abkürzungsverzeichnis	19
Einleitung	27
A. Überblick über die U.S.-amerikanische discovery.....	27
B. Vielfalt der U.S.-amerikanischen Gerichtssysteme und Zivilprozessrechte	28
C. U.S.-amerikanische discovery als Schreckgespenst	29
D. Einführung der discovery in den deutschen Zivilprozess?.....	30
E. Ziele der Arbeit und Abgrenzung des Untersuchungs- gegenstandes	31
F. Gang der Darstellung.....	32
§ 1 Grundlagen	35
1. Teil: Historische Entwicklung.....	35
A. Amtswegige Vorlagebefugnisse im deutschen Recht	35
B. Discovery im U.S.-amerikanischen Recht	55
2. Teil: Grundprinzipien der zivilprozessualen Sachverhaltsermittlung	79
A. Verhandlungsmaxime.....	80
B. Adversary system.....	90
§ 2 Vorlagebefugnisse.....	107
1. Teil: Sinn und Zweck der Vorlagebefugnisse	107
A. Vorlageanordnung von Amts wegen in Deutschland	107

B. U.S.-amerikanische discovery.....	109
2. Teil: Inhalt, Voraussetzungen und Grenzen der Vorlagebefugnisse ...	113
A. Vorlageanordnung von Amts wegen in Deutschland	114
B. U.S.-amerikanische discovery.....	146
3. Teil: Weigerungsrechte und Schutzanordnungen	177
A. Vorlagebefugnisse von Amts wegen in Deutschland	178
B. U.S.-amerikanische discovery.....	215
4. Teil: Sanktionen bei unberechtigter Vorlageverweigerung.....	243
A. Vorlageanordnung von Amts wegen in Deutschland	243
B. U.S.-amerikanische discovery.....	249
§ 3 Rechtsvergleichung	259
A. Sinn und Zweck der amtswegigen Vorlagebefugnisse in Deutschland und der U.S.-amerikanischen discovery	259
B. Umfang der Beteiligung des Prozessgerichts und der Parteien ..	264
C. Vorlagegegenstände.....	267
D. Vorlageformat	271
E. Inanspruchnahme des Prozessgegners	274
F. Ausforschung und Relevanz.....	275
G. Anforderungen an die Bezeichnung der Vorlagegegenstände.....	281
H. Gesonderte Einschränkungen für die Vorlegung elek- tronisch gespeicherter Informationen.....	283
I. Weigerungsrechte und Schutzanordnungen	285
J. Sanktionierung der unberechtigten Vorlageverweigerung	292
K. Pflichtigkeit von Dritten	296
L. Berücksichtigung der Vorlegungskosten.....	298
M. Zusammenfassung.....	300
Fazit.....	303

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	5
Abkürzungsverzeichnis	19
Einleitung	27
A. Überblick über die U.S.-amerikanische discovery.....	27
B. Vielfalt der U.S.-amerikanischen Gerichtssysteme und Zivilprozessrechte	28
C. U.S.-amerikanische discovery als Schreckgespenst	29
D. Einführung der discovery in den deutschen Zivilprozess?.....	30
E. Ziele der Arbeit und Abgrenzung des Untersuchungs- gegenstandes.....	31
F. Gang der Darstellung.....	32
§ 1 Grundlagen	35
1. Teil: Historische Entwicklung.....	35
A. Amtswegige Vorlagebefugnisse im deutschen Recht	35
I. Römischer Zivilprozess	35
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	35
2. Vorlagebefugnisse	37
II. Römisch-kanonischer Zivilprozess ab dem 12. Jahrhundert	38
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	38
2. Vorlagebefugnisse	38
III. Gemeiner Zivilprozess im 18. und 19. Jahrhundert.....	39
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	39
2. Vorlagebefugnisse	40
IV. Preußischer Zivilprozess im 18. und 19. Jahrhundert	41
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	41

2. Vorlagebefugnisse	43
V. Vorarbeiten zur deutschen Zivilprozessordnung vom 30. Januar 1877	44
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	44
2. Vorlagebefugnisse.....	45
a) Hannoversche Bürgerliche Proceßordnung.....	45
b) Hannoverscher Entwurf.....	46
c) Norddeutscher Entwurf und Justizministerialentwurf E 1	46
VI. Zivilprozessordnung von 1877	47
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	47
2. Vorlagebefugnisse.....	47
a) Sinn und Zweck.....	48
b) Bezugnahmeerfordernis.....	49
c) Adressaten	50
aa) Nicht darlegungs- und beweisbelastete Partei	50
bb) Dritte	50
VII. Zivilprozessreform 2001	51
1. Hintergründe	51
a) Übergreifende Zielsetzung	51
b) Gesetzesbegründung	51
c) Änderungsantrag der FDP-Fraktion	52
2. Gesetzesänderungen	53
VIII. Zusammenfassung.....	54
B. Discovery im U.S.-amerikanischen Recht	55
I. Englischer Zivilprozess als Vorläufer	55
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	55
2. Discovery.....	57
a) Common Law	57
b) Equity	58
II. U.S.-amerikanischer Zivilprozess bis 1938	59
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	59
2. Discovery.....	60
a) Common Law	60
b) Equity	61
III. U.S.-amerikanischer Zivilprozess von 1938 bis 1970	62
1. Entwicklungsgang und charakteristische Merkmale.....	62
2. Discovery.....	63
IV. Reform von 1970.....	64
1. Hintergründe	64
2. Gesetzesänderungen	64

V. Reform von 1980.....	66
1. Hintergründe	66
2. Gesetzesänderungen	67
VI. Reform von 1983	67
1. Hintergründe	67
2. Gesetzesänderungen	69
VII. Reform von 1993	70
1. Hintergründe	70
2. Gesetzesänderungen	70
a) Einführung der disclosure.....	70
aa) Obligatorischer Informationsaustausch	70
bb) Kritik	72
b) Verbindliche Zusammenkunft der Parteien	73
VIII. Reform von 2000	73
1. Hintergründe	73
2. Gesetzesänderungen	74
a) Neukonzeption des Umfangs der discovery	74
b) Revision der disclosure	75
IX. Reform von 2006	75
1. Hintergründe	75
2. Gesetzesänderungen	77
a) Einschränkung des Umfangs der e-discovery	77
b) Vorlageformat.....	77
c) »Electronically stored information«	77
d) Sonstiges.....	78
X. Zusammenfassung.....	78
2. Teil: Grundprinzipien der zivilprozessualen Sachverhaltsermittlung	79
A. Verhandlungsmaxime.....	80
I. Inhalt	80
II. Rechtfertigung.....	81
III. Zentrale Einschränkungen seit 1877.....	82
1. Amtsgerichtsnovelle von 1909	83
2. Emminger-Verordnung von 1924.....	84
3. Vereinfachungsnovelle von 1976.....	85
IV. Bedeutung für die Sachverhaltsermittlung.....	86
V. Zusammenfassung.....	89
B. Adversary system.....	90
I. Inhalt	90

II. Rechtfertigung.....	92
III. Einschränkungen in den FRCP.....	93
1. Discovery.....	93
a) Kooperation statt Konkurrenz	93
b) »Adversarial discovery«	94
c) Ruf nach Kulturveränderung durch die Sedo- na Conference.....	95
aa) »Cooperation Proclamation«	96
bb) Einfluss in der Praxis	97
cc) Begriff der Kooperation	98
2. Disclosure.....	99
a) »Adversarial discovery« als Ausgangspunkt.....	99
b) Verhältnis zum adversary system	100
3. Gerichtliches Fallmanagement	101
a) Gesetzliche Ausgestaltung.....	101
b) Verhältnis zum adversary system	102
IV. Bedeutung für die Sachverhaltsermittlung.....	103
V. Zusammenfassung.....	104
§ 2 Vorlagebefugnisse.....	107
1. Teil: Sinn und Zweck der Vorlagebefugnisse	107
A. Vorlageanordnung von Amts wegen in Deutschland	107
I. Informations- und Beweisfunktion.....	107
II. Konzentration der Hauptverhandlung	109
III. Zusammenfassung.....	109
B. U.S.-amerikanische discovery.....	109
I. Informations- und Beweisbeschaffungsfunktion so- wie Eingrenzung des Streitstoffs.....	109
II. Waffengleichheit.....	110
III. Förderung von Prozessvergleichen	112
IV. Konzentration der Hauptverhandlung und Verhin- derung von Überraschungen.....	112
V. Zusammenfassung	113
2. Teil: Inhalt, Voraussetzungen und Grenzen der Vorlagebefugnisse	113
A. Vorlageanordnung von Amts wegen in Deutschland	114
I. Kein Antragserfordernis.....	114

II. Adressaten	114
1. Parteien	114
2. Dritte	115
III. Vorlagegegenstände	115
1. Urkunden	115
2. Augenscheinsobjekte	117
a) Abgrenzung zum Urkundsbegriff	117
b) Elektronisch gespeicherte Informationen	117
aa) Begriff	117
bb) Vorlageformat	118
3. Sonstige Unterlagen	122
4. Besitz	123
IV. Bezugnahme	125
1. § 142 Abs. 1 ZPO	125
a) Rückkehr des Bezugnahmeerfordernisses	125
b) Begriff	126
c) Rechtsprechung	128
aa) Bezugnahme auf Krankenakten	129
bb) Bezugnahme auf vermutete elektronisch gespeicherte Daten	129
cc) Bezugnahme auf den Aufbewahrungsort einer Urkunde	130
2. § 144 Abs. 1 ZPO	131
V. Verbot der Ausforschung	133
1. Begriff	133
a) Bestimmtheit des Tatsachenvortrags	134
b) Behauptungen »ins Blaue hinein«	136
c) Unbestimmte Bezeichnung eines Beweismittels	137
2. Übertragung auf §§ 142, 144 ZPO	137
VI. Relevanzkriterium	139
VII. Restriktive Normauslegung für Vorlageanordnungen gegenüber der nicht darlegungs- und beweis- belasteten Partei?	140
1. Ausstrahlung der §§ 422, 423 ZPO?	141
2. Widerspruch zur Verhandlungsmaxime	143
3. Stellungnahme	144
VIII. Zusammenfassung	145
B. U.S.-amerikanische discovery	146
I. Discovery-Konferenz	147
II. Unterschiedliche Anforderungen an die Vorlage- pflicht von Parteien und Dritte	148

1. Gegenpartei als discovery-Adressat: Antrag.....	148
2. Dritter als discovery-Adressat: Verfügung.....	149
III. Vorlagegegenstände	149
1. Urkunden	150
2. Elektronisch gespeicherte Informationen.....	150
a) Begriff.....	150
b) Vorlageformat.....	151
3. Augenscheinsgegenstände.....	153
4. Besitz.....	154
IV. Hinreichende Bezeichnung der Vorlageobjekte.....	154
V. Verbot der Ausforschung	157
1. Substantiierung.....	158
a) Gesetzlicher Regelungsrahmen	159
b) Konzept des »Notice Pleading«	160
c) Paradigmenwechsel: Die Entscheidung »Bell Atlantic Corp. v. Twombly«	161
d) Zementierung des Twombly-Plausibilitätsstandards: Die Entscheidung »Ashcroft v. Iqbal«	163
2. Stellungnahme	165
VI. Relevanzkriterium.....	168
1. Attorney managed discovery.....	168
2. Court managed discovery.....	170
3. Abgrenzung in der Praxis	172
VII. Einschränkungen der e-discovery	173
1. »Reasonably accessible electronically stored information«	173
2. »Not reasonably accessible electronically stored information«	174
VIII. Zusammenfassung.....	176
3. Teil: Weigerungsrechte und Schutzanordnungen	177
A. Vorlagebefugnisse von Amts wegen in Deutschland	178
I. Parteibezogene Weigerungsrechte.....	178
1. Für eine Vorlageanordnung sprechende Abwägungsbelange	179
a) Recht auf Beweis	179
aa) Begriff.....	179
bb) Übertragung auf §§ 142, 144 ZPO	180
b) Grundsatz der Waffengleichheit.....	181
aa) Begriff.....	181
bb) Übertragung auf §§ 142, 144 ZPO	182
c) Hoher Erkenntniswert	183
d) Verfahrensbeschleunigung	184

e) Nichterfüllung eines drittbezogenen Weigerungsrechts .	184
2. Gegen eine Vorlageanordnung sprechende Geheimhaltungsinteressen.....	184
a) Allgemeines Persönlichkeitsrecht.....	185
b) Anwalts- und Verteidigungsunterlagen	186
aa) Kommunikation zwischen Rechtsanwalt und Mandant	186
bb) Kommunikation zwischen Syndikusanwalt und Unternehmen	189
cc) Schutz der Prozessvorbereitung.....	191
c) Geschäfts- und Betriebsgeheimnisse.....	193
II. Drittbezogene Weigerungsrechte	195
1. Zeugnisverweigerungsrechte	196
2. Unzumutbarkeit	197
a) Begriff	197
b) Stellungnahme	198
aa) Hoher Zeit- und Arbeitsaufwand	199
bb) Wirtschaftliche Gründe	199
cc) Gründe in der Person des Dritten.....	200
dd) Schutz persönlicher Unterlagen.....	200
ee) Sonstige schutzwürdige Geschäftsgeheimnisse	200
III. Geheimhaltungsverzicht	201
IV. Schutzanordnungen	202
1. Vorüberlegungen	202
2. Mögliche Schutzmaßnahmen.....	203
a) Unkenntlichmachung.....	203
b) Einschaltung einer Mittelsperson	205
aa) Augenscheinsmittler	205
bb) Einsetzung eines Sachverständigen	207
c) In-camera Verfahren	207
aa) Ausgestaltung	208
bb) Verfassungsrechtliche Zulässigkeit.....	208
cc) Stellungnahme	209
V. Berücksichtigung der Vorlegungskosten.....	212
VI. Zusammenfassung.....	214
B. U.S.-amerikanische discovery.....	215
I. Parteibezogene Weigerungsrechte.....	216
1. Allgemeines Persönlichkeitsrecht.....	216
2. Anwalts- und Verteidigungsunterlagen	219
a) Kommunikation zwischen Rechtsanwalt und Mandant...	219
b) Kommunikation zwischen Syndikusanwalt und Unternehmen	221

c) Schutz der Prozessvorbereitung	222
3. Geschäfts- und Betriebsgeheimnisse	224
II. Drittbezogene Weigerungsrechte	225
1. Privilegierte und sonstige geschützte Vorlagegegenstände	225
2. Unzumutbarkeit	226
III. Geheimhaltungsverzicht	227
1. Richterrechtlicher Verzicht	227
2. Gesetzlicher Regelungsrahmen	229
a) Versehentliche Vorlage privilegierter Unterlagen	229
b) Verzichtsumfang (subject matter waiver)	231
c) Gerichtlicher Beschluss	231
d) Nonwaiver-Vereinbarungen	231
IV. Schutzanordnungen	232
1. Anordnungsvoraussetzungen	233
2. Mögliche Schutzmaßnahmen	234
a) Unkenntlichmachung	235
b) Einschaltung einer Mittelsperson	235
c) In-camera Verfahren	236
3. »Keyword-search«	238
V. Berücksichtigung der Vorlegungskosten	239
1. Kosten-Nutzen-Analyse	239
a) Alternative Informationsquellen	239
b) Verspätetes Vorlagebegehren	239
c) Proportionalität zwischen Kosten und Nutzen	240
2. Kostenverlagerung	240
VI. Zusammenfassung	241
4. Teil: Sanktionen bei unberechtigter Vorlageverweigerung	243
A. Vorlageanordnung von Amts wegen in Deutschland	243
I. Prozesspartei	243
1. Sanktionsmittel	243
2. Voraussetzungen einer Sanktionsverhängung	246
3. Aufbewahrungspflichten	247
II. Dritte	248
III. Zusammenfassung	248
B. U.S.-amerikanische discovery	249
I. Prozesspartei	249
1. Sanktionsmittel	249
a) Verfahrensbezogene Sanktionsmittel	249
b) Sanktionsmittel mit Strafcharakter	250

2. Voraussetzungen einer Sanktionsverhängung.....	251
3. Aufbewahrungspflichten	253
a) Leitlinien der Rechtsprechung	253
b) Probleme in der Praxis.....	255
4. Safe Harbor-Regelung.....	256
II. Dritte	257
III. Zusammenfassung.....	257
 § 3 Rechtsvergleichung	 259
A. Sinn und Zweck der amtswegigen Vorlagebefugnisse in Deutschland und der U.S.-amerikanischen discovery	 259
I. Gegenüberstellung der Regelungen	259
II. Würdigung.....	262
B. Umfang der Beteiligung des Prozessgerichts und der Parteien ..	264
I. Gegenüberstellung der Regelungen	264
II. Würdigung.....	266
C. Vorlagegegenstände	267
I. Gegenüberstellung der Regelungen	267
II. Würdigung.....	269
D. Vorlageformat	271
I. Gegenüberstellung der Regelungen	271
II. Würdigung.....	272
E. Inanspruchnahme des Prozessgegners	274
I. Gegenüberstellung der Regelungen	274
II. Würdigung.....	275
F. Ausforschung und Relevanz.....	275
I. Gegenüberstellung der Regelungen	276
1. Ausforschung.....	276
2. Relevanz.....	278
II. Würdigung.....	279
G. Anforderungen an die Bezeichnung der Vorlagegegenstände.....	281
I. Gegenüberstellung der Regelungen	281
II. Würdigung.....	282

H. Gesonderte Einschränkungen für die Vorlegung elektronisch gespeicherter Informationen	283
I. Gegenüberstellung der Regelungen	283
II. Würdigung.....	284
I. Weigerungsrechte und Schutzanordnungen	285
I. Gegenüberstellung der Regelungen	285
1. Weigerungsrechte.....	285
a) Gesetzliche Ausgestaltung.....	285
b) Allgemeines Persönlichkeitsrecht	285
c) Anwalts- und Verteidigungsunterlagen	286
d) Geschäfts- und Betriebsgeheimnisse	287
e) Geheimhaltungsverzicht.....	288
2. Schutzanordnungen	290
a) Gesetzliche Ausgestaltung.....	290
b) Ausgewählte Schutzmaßnahmen	290
II. Würdigung.....	291
J. Sanktionierung der unberechtigten Vorlageverweigerung	292
I. Gegenüberstellung der Regelungen	292
1. Sanktionsmittel.....	292
2. Voraussetzungen einer Sanktionsverhängung	293
3. Aufbewahrungspflichten	294
II. Würdigung.....	295
K. Pflichtigkeit von Dritten	296
I. Gegenüberstellung der Regelungen	296
II. Würdigung.....	298
L. Berücksichtigung der Vorlegungskosten.....	298
I. Gegenüberstellung der Regelungen	298
II. Würdigung.....	299
M. Zusammenfassung.....	300
Fazit.....	303
Literaturverzeichnis	307
Anhang: Gesetzesrecht zur U.S.-amerikanischen discovery	319