

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Vorwort | V |
| Abkürzungs- und Schrifttumsverzeichnis | XV |

1. Abschnitt

Die gerichtsinterne Zuständigkeitsprüfung

| | |
|---|---|
| § 1. Die geschäftsplanmäßige Zuständigkeit des Berufungsrichters | 1 |
| § 2. Nur für die Berufung an das Landgericht: Die Zuständigkeitsverteilung zwischen Zivilkammer und Kammer für Handelssachen | 3 |
| I. Allgemeines | 3 |
| II. Verfahren bei beiderseitiger, aber unterschiedlich adressierter Berufung | 4 |
| III. Zur Opportunität der Anrufung einer Kammer für Handelssachen | 5 |

2. Abschnitt

Die Prüfung der Zulässigkeit der Berufung

| | |
|---|----|
| § 3. Das Rangverhältnis der Zulässigkeitsanforderungen | 7 |
| I. Der Vorrang der Zulässigkeitsprüfung vor der Sachprüfung | 7 |
| II. Das Rangverhältnis der Zulässigkeitsanforderungen untereinander | 8 |
| § 4. Die sachliche und örtliche Zuständigkeit des angerufenen Berufungsgerichts | 9 |
| I. Sachliche Zuständigkeit | 9 |
| 1. Überblick | 9 |
| 2. Insbesondere: Zuständigkeit der Oberlandesgerichte für Rechtsmittel gegen Entscheidungen der Amtsgerichte | 10 |
| a) Von den Familiengerichten entschiedene Sachen | 10 |
| b) Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit | 10 |
| 3. Zuständigkeit bei Klageerweiterung im Berufungsrechtszug | 11 |
| II. Örtliche Zuständigkeit | 12 |
| III. Ausschluss der Rüge erstinstanzlicher Unzuständigkeit | 13 |
| IV. Rechtsweg | 13 |
| § 5. Die Behandlung einer nicht durch einen Rechtsanwalt eingelegten Berufung | 14 |
| § 6. Die berufungsfähigen Entscheidungen | 16 |
| I. Vorbemerkung | 16 |
| II. Nichturteil – Scheinurteil – nichtiges Urteil – noch nicht existentes Urteil .. | 16 |
| III. Von der Berufung ausgeschlossene Endurteile | 18 |
| 1. Kosten-Schlussurteil | 18 |
| 2. Entscheidungen in Familiensachen | 19 |
| 3. Versäumnisurteile | 19 |
| 4. Landesrechtliche Besonderheiten | 19 |
| 5. Urteile des Arbeitsgerichts | 20 |
| IV. Berufungsfähige Zwischenurteile | 20 |
| V. Rechtsmittel gegen „inkorrekte“ Entscheidungen | 21 |
| § 7. Die im Berufungsverfahren aktiv und passiv legitimierten Personen | 22 |
| I. Allgemeines | 22 |
| II. Die Rechtslage des durch ein Urteil beeinträchtigten unbeteiligten Dritten | 22 |
| § 8. Der Rechtsmittelverzicht | 24 |
| I. Von Amts wegen und nur auf Einrede zu beachtende Rechtsmittelverzicht | 24 |

| | |
|---|----|
| 1. Rechtsmittelverzicht gegenüber dem Gericht | 24 |
| 2. Außergerichtlicher Rechtsmittelverzicht gegenüber dem Gegner | 25 |
| II. Die Form des Rechtsmittelverzichts | 26 |
| III. Die Bindungswirkung des Rechtsmittelverzichts | 27 |
| § 9. Die im Berufungsverfahren zu beachtenden Fristen | 28 |
| I. Die Berufungsfrist | 28 |
| 1. Dauer, Natur und Beginn der Berufungsfrist | 28 |
| 2. Die Berechnung der Berufungsfrist | 31 |
| 3. Der Nachweis der Urteilszustellung | 31 |
| 4. Die Hinausschiebung der Urteilszustellung | 34 |
| 5. Der Nachweis der Rechtzeitigkeit der Berufungseinlegung | 34 |
| 6. Fristwahrung durch Telefax oder elektronisches Dokument | 36 |
| a) Übermittlung durch Telefaxdienst (Telekopie), § 130 Nr. 6 ZPO | 37 |
| b) Übermittlung durch elektronisches Dokument, § 130a ZPO | 38 |
| II. Die Berufungsbegründungsfrist | 39 |
| 1. Dauer, Natur und Beginn der Berufungsbegründungsfrist | 39 |
| 2. Die Berechnung der Berufungsbegründungsfrist | 41 |
| 3. Die Verlängerung der Berufungsbegründungsfrist | 41 |
| a) Form des Antrags | 41 |
| b) Zeitpunkt der Antragstellung | 41 |
| c) Anlass für die Verlängerung der Berufungsbegründungsfrist | 43 |
| d) Form und Wirksamkeit der Entscheidung über das Fristverlängerungsgesuch | 44 |
| 4. Der Nachweis der Rechtzeitigkeit der Berufungsbegründung | 45 |
| III. Die richterliche Feststellung der Fristwahrung | 45 |
| IV. Keine Fristenakrobatik | 46 |
| V. Die Wiedereinsetzung in den vorigen Stand gegen die Versäumung von Berufungs- und Berufungsbegründungsfrist | 47 |
| 1. Allgemeines | 47 |
| 2. Die Form des Wiedereinsetzungsgesuches in Berufungssachen | 48 |
| 3. Die Bearbeitung und Bescheidung des Wiedereinsetzungsgesuches durch das Berufungsgericht | 50 |
| § 10. Die Form der Berufungsschrift | 51 |
| I. Allgemeines | 51 |
| II. Unbedingtheit der Berufung | 54 |
| III. Anwaltsunterschrift | 56 |
| § 11. Die Berufungsbegründung | 58 |
| I. Die Berufungsanträge | 58 |
| II. Die Berufungsgründe | 62 |
| 1. Die Fallgruppen des § 520 III 2 Nr. 2, 3 und 4 ZPO | 62 |
| 2. Die Anforderungen an die Berufungsbegründung | 63 |
| 3. Den gesetzlichen Anforderungen nicht genügende Elemente einer Berufungsbegründung | 69 |
| III. Die Angabe des Wertes des Beschwerdegegenstandes | 70 |
| IV. Äußerung zur Entscheidung durch den Einzelrichter | 71 |
| V. Äußerung zur Möglichkeit eines Zurückweisungsbeschlusses gemäß § 522 II ZPO in der Berufungsbegründung? | 72 |
| VI. Bezugnahmeverbot | 72 |
| VII. Die Begründung der Berufung gegen ein sog. „zweites Versäumnisurteil“ | 74 |
| VIII. Beispiel für eine Berufungsbegründungsschrift | 76 |
| § 12. Die Beschwer | 79 |
| I. Allgemeines | 79 |
| II. Die formelle Beschwer des Klägers | 80 |
| 1. Grundsatz | 80 |

| | |
|--|-----|
| 2. Ausnahmen vom Erfordernis der formellen Beschwer des Klägers | 80 |
| 3. Zur Beschwer bei der unbezifferten Leistungsklage | 82 |
| III. Die Beschwer des Beklagten | 84 |
| IV. Das Erfordernis der Beschwer in der Hauptsache | 86 |
| V. Der für die Feststellung der Beschwer maßgebliche Zeitpunkt | 87 |
| § 13. Die Berufungssumme | 90 |
| I. Höhe und Ausnahmen vom Erfordernis der Berufungssumme | 90 |
| II. Die Berechnung der Berufungssumme | 92 |
| 1. Faustregel | 92 |
| 2. Verschiedenheit von Wert der Klage und Wert der Berufung | 93 |
| 3. Verschiedenheit von Berufungssumme und dem für die Gebührenberechnung maßgeblichen Streitwert | 95 |
| III. Maßgebender Zeitpunkt für die Bemessung der Berufungssumme | 95 |
| IV. Keine Korrektur der Berufungssumme durch Streitwertbeschwerde | 96 |
| § 14. Das Rechtsschutzinteresse an der Berufung | 99 |
| § 15. Die Verwerfung einer unzulässigen Berufung | 100 |
| I. Überblick | 100 |
| II. Die Beschlussverwerfung | 101 |
| 1. Voraussetzungen und Zeitpunkt der Verwerfung | 101 |
| 2. Form des Verwerfungsbeschlusses | 103 |
| 3. Die Bestandskraft des Verwerfungsbeschlusses | 104 |
| III. Die Berufungsverwerfung durch Urteil | 108 |
| 1. Voraussetzungen der Verwerfung durch Urteil | 108 |
| 2. Die Bestandskraft des die Berufung verwerfenden Urteils | 108 |

3. Abschnitt

Anschlussberufung und Berufungsrücknahme

| | |
|---|-----|
| § 16. Die Anschlussberufung | 111 |
| I. Die Zulässigkeitserfordernisse der Anschlussberufung | 111 |
| II. Anwendungsfälle der Anschlussberufung | 113 |
| III. Die Befristung der Anschlussberufung | 115 |
| IV. Die Förmlichkeiten der Anschlussberufung | 118 |
| V. Das Verhältnis zwischen Anschlussberufung und beiderseits selbstständiger Berufung | 119 |
| VI. Unwirksamwerden der Anschlussberufung | 120 |
| VII. Die Entscheidung über die Anschlussberufung | 122 |
| 1. Die Entscheidung über die Zulässigkeit der Anschlussberufung | 122 |
| 2. Die Entscheidung über die Begründetheit der Anschlussberufung | 123 |
| VIII. Die Kostenlast der Anschlussberufung | 124 |
| § 17. Die Rücknahme der Berufung | 126 |
| I. Die kostengünstigste Durchführung der Berufungsrücknahme | 126 |
| II. Form und Verfahren der Berufungsrücknahme | 128 |
| III. Kostenlast und Kostenentscheidung bei Rücknahme der Berufung | 130 |

4. Abschnitt

Das Verfahren auf zulässige Berufung

| | |
|--|-----|
| § 18. Der zur Entscheidung berufene Richter | 133 |
| I. Vorbemerkungen | 133 |
| II. Die Zurückweisung der Berufung mangels Erfolgsaussicht | 134 |
| 1. Voraussetzungen des Zurückweisungsbeschlusses | 134 |
| 2. Gegenstand des Zurückweisungsbeschlusses | 138 |
| 3. Hinweispflicht und Gewährung rechtlichen Gehörs | 139 |
| 4. Der Zeitpunkt der Entscheidung nach § 522 II ZPO | 140 |

| | |
|---|-----|
| 5. Inhalt des Zurückweisungsbeschlusses | 142 |
| 6. Anfechtbarkeit des Zurückweisungsbeschlusses | 143 |
| III. Der streitentscheidende Einzelrichter | 144 |
| 1. Die Voraussetzungen des § 526 I Nr. 1 bis 4 ZPO | 145 |
| 2. Das Ermessen des Berufungsgerichts | 146 |
| 3. Der zur Entscheidung zuständige Einzelrichter | 147 |
| 4. Die Übernahme durch das Kollegium | 147 |
| IV. Der vorbereitende Einzelrichter | 148 |
| 1. Die Zuweisung an den vorbereitenden Einzelrichter | 149 |
| 2. Aufgaben und Befugnisse des vorbereitenden Einzelrichters | 150 |
| 3. Entscheidungskompetenz des vorbereitenden Einzelrichters | 152 |
| 4. Entscheidung des Einzelrichters mit Zustimmung der Parteien | 152 |
| V. Die Entscheidung des Rechtsstreits durch das Kollegialgericht | 153 |
| § 19. Entscheidungsspielraum und Prüfungsumfang | 153 |
| I. Grundsatz | 153 |
| II. Schranken des berufsgerichtlichen Entscheidungsspielraums | 154 |
| 1. Grenzen der Zuständigkeitsprüfung | 154 |
| 2. Die „Anfallwirkung“ | 156 |
| 3. „Ne ultra petita“ und das Verbot der „reformatio in peius“ | 157 |
| a) Grundsatz | 157 |
| b) Ausnahmen vom Grundsatz „ne ultra petita“ und vom Verbot der „reformatio in peius“ | 157 |
| 4. Selbstbindung des Berufungsgerichts | 158 |
| III. Die Bedeutung der Tatsachenfeststellung erster Instanz | 158 |
| 1. Die Reichweite der Bindungswirkung des § 529 I Nr. 1 ZPO | 158 |
| 2. Fälle notwendiger Wiederholung der Beweisaufnahme | 161 |
| 3. Keine Bindung an das erstinstanzlich ausgeübte Ermessen | 164 |
| IV. Neue Angriffs- und Verteidigungsmittel | 164 |
| 1. Die Zurückweisung des im Berufungsrechtszug nicht rechtzeitig unterbreiteten Vorbringens (innerinstanzliche Präklusion) | 165 |
| 2. Die Zulassung „neuer“ Angriffs- und Verteidigungsmittel im Berufungsrechtszug (zwischeninstanzliche Präklusion) | 169 |
| a) Im ersten Rechtszug zu Recht zurückgewiesenes Vorbringen (§ 531 I ZPO) | 169 |
| b) Neue Angriffs- und Verteidigungsmittel im Sinne von § 531 II ZPO .. | 171 |
| c) Unstreitiges neues Vorbringen im Berufungsrechtszug | 175 |
| V. Rügen der Unzulässigkeit der Klage | 176 |
| VI. Klageänderung, Aufrechnung und Widerklage | 177 |
| VII. Die Bedeutung des erstgerichtlichen Urteilstatbestandes | 181 |
| § 20. Methodische Hinweise zur Sachbearbeitung | 184 |
| I. Allgemeine Hinweise | 184 |
| II. Gutachtenschema für die Anfertigung einer Proberelation in Berufungssachen | 185 |
| § 21. Verfahrensfehler des Erstgerichts und andere Zurückverweisungsgründe | 188 |
| I. Vorbemerkung | 188 |
| II. Die einzelnen Zurückverweisungsgründe | 189 |
| 1. Wesentlicher Verfahrensmangel | 189 |
| 2. Verwerfung eines Einspruchs | 190 |
| 3. Urteil nur über die Zulässigkeit der Klage | 191 |
| 4. Zwischenurteil über den Grund | 191 |
| 5. Vorbehaltsurteil | 192 |
| 6. Versäumnisurteil | 192 |
| 7. Unzulässiges Teilverteil | 193 |
| III. Zur Opportunität der Geltendmachung von Verfahrensfehlern und des Stellens eines Zurückverweisungsantrags | 193 |

| | |
|--|-----|
| IV. Die Ausübung des nach § 538 II ZPO verbleibenden Ermessens | 195 |
| § 22. Die Vorbereitung und Gestaltung der Berufungsverhandlung | 196 |
| I. Die Vorbereitung der mündlichen Verhandlung | 196 |
| II. Der Vergleich im Berufungsverfahren | 197 |
| 1. Zur Psychologie des Vergleichs im Berufungsverfahren | 197 |
| 2. Die Formulierung des Vergleichs im Berufungsverfahren | 199 |
| III. Die Gestaltung der Berufungsverhandlung | 202 |
| 5. Abschnitt Versäumnisverfahren, Nebenverfahren und Nebenentscheidungen im zweiten Rechtszug | |
| § 23. Das Versäumnisverfahren im zweiten Rechtszug | 207 |
| § 24. Das Prozesskostenhilfverfahren im zweiten Rechtszug | 210 |
| I. Allgemeine Hinweise | 210 |
| II. Form, Inhalt und Zeitpunkt des Prozesskostenhilfegesuches | 211 |
| III. Die Entscheidung über das Prozesskostenhilfegesuch | 213 |
| IV. Die Wiedereinsetzung in den vorigen Stand hinsichtlich der durch das Prozesskostenhilfverfahren versäumten Rechtsmittelfristen | 214 |
| § 25. Die einstweilige Einstellung der Zwangsvollstreckung aus dem angefochtenen Urteil | 221 |
| I. Allgemeine Hinweise | 221 |
| II. Einstellung trotz Sicherheitsleistung des Gläubigers | 222 |
| III. Verhältnis zum Schutzantrag in der Vorinstanz | 223 |
| IV. Ausnahmsweise Einstellung ohne Sicherheitsleistung | 223 |
| V. Bemessung der Sicherheitsleistung | 224 |
| § 26. Zulassung der Revision und Nichtzulassungsbeschwerde | 224 |
| I. Vorbemerkungen | 224 |
| II. Zulassung der Revision | 225 |
| 1. Zulassungsgründe | 225 |
| a) Grundsätzliche Bedeutung | 225 |
| b) Fortbildung des Rechts und Sicherung einer einheitlichen Rechtsprechung | 226 |
| 2. Die Zulassungsentscheidung | 229 |
| 3. Der Beschwerwert | 230 |
| III. Nichtzulassungsbeschwerde | 231 |
| 1. Zulässigkeit der Nichtzulassungsbeschwerde | 231 |
| 2. Das Verfahren der Nichtzulassungsbeschwerde | 232 |
| § 27. Kostenlast und Kostenentscheidung im Berufungsverfahren | 234 |
| I. Die Kostenentscheidung bei erfolgloser Berufung | 234 |
| II. Die Kostenentscheidung bei erfolgreicher Berufung | 235 |
| III. Die Kostenentscheidung bei Zurückverweisung | 235 |
| IV. Die Kostenlast der Anschlussberufung | 236 |
| V. Ausnahmsweise Kostenlast des obsiegenden Berufungsführers | 236 |
| VI. Kostenlast und Kostenentscheidung bei Erledigung der Hauptsache im zweiten Rechtszug | 237 |
| VII. Kostenlast und Kostenentscheidung bei Rücknahme der Berufung | 238 |
| § 28. Die vorläufige Vollstreckbarkeit des Berufungsurteils | 238 |
| I. Allgemeine Hinweise | 238 |
| II. Abgrenzung von rechtskräftigen und für vorläufig vollstreckbar zu erklärenden Urteilen | 239 |
| III. Vorläufige Vollstreckbarkeit, Sicherheitsleistung und Abwendungsbefugnis | 239 |
| 1. Die Sicherheitsleistung des Schuldners nach § 711 ZPO | 241 |
| 2. Die Sicherheitsleistung des Gläubigers nach § 711 ZPO | 243 |

| | |
|--|---------|
| 3. Unterbleiben der Schutzanordnungen gemäß § 713 ZPO | 244 |
| IV. Tenorierungsbeispiele zur vorläufigen Vollstreckbarkeit | 244 |
| 1. Berufungsurteile in nichtvermögensrechtlichen Streitigkeiten | 244 |
| 2. Berufungsurteile in vermögensrechtlichen Streitigkeiten | 246 |
| 6. Abschnitt | |
| Das Berufungsurteil. Aufbau und Abfassung | |
| § 29. Allgemeine Hinweise – Urteilsschema | 247 |
| I. Gesetzliche Vorgaben | 247 |
| II. Schema eines schulmäßigen Berufungsurteils | 249 |
| § 30. Der Urteilskopf | 250 |
| § 31. Der Tenor des Berufungsurteils | 250 |
| I. Der Urteilstenor bei vollem Obsiegen einer Berufungspartei | 250 |
| 1. Die Berufung wird als unzulässig verworfen | 251 |
| 2. Die Berufung wird vollen Umfangs als unbegründet zurückgewiesen | 251 |
| 3. Die Berufung führt zur Klagabweisung | 252 |
| 4. Die Berufung führt zur Verurteilung des Beklagten | 253 |
| II. Der Tenor des Berufungsurteils bei nur teilweiser Abänderung des angefochtenen Urteils | 253 |
| III. Einzelfälle | 255 |
| 1. Zurückverweisende Urteile | 255 |
| a) Zurückverweisung nach Grund- oder Vorbehaltsurteil | 255 |
| b) Zurückverweisung wegen Verfahrensmängeln | 256 |
| c) Zurückverweisung in sonstigen Fällen | 257 |
| 2. Zweitinstanzliche Teil- und Schlussurteile | 257 |
| a) Teilurteile | 257 |
| b) Schlussurteile | 257 |
| 3. Bestätigung und Aufhebung erstgerichtlicher Versäumnisurteile, einstweiliger Verfügungen und Arreste | 258 |
| 4. Unerkannte Anschlussberufung, Klageerweiterung und Widerklage im zweiten Rechtszug | 259 |
| § 32. Der Tatbestand des Berufungsurteils | 261 |
| I. Form und Funktion des Tatbestandes | 261 |
| II. Die einzelnen Elemente eines schulmäßigen Tatbestandes | 268 |
| 1. Der Einleitungssatz | 268 |
| 2. Die Darstellung des unstreitigen Sachverhalts im Tatbestand des Berufungsurteils | 269 |
| 3. Das streitige Parteivorbringen des ersten Rechtszuges | 270 |
| 4. Die Darstellung der Beweisaufnahme des ersten Rechtszuges | 270 |
| 5. Prozessgeschichte | 270 |
| 6. Das streitige Parteivorbringen des zweiten Rechtszuges | 271 |
| III. Vereinfachter Tatbestand eines Berufungsurteils | 272 |
| IV. Der Tatbestand eines Berufungsurteils in Punktensachen | 273 |
| § 33. Die Entscheidungsgründe des Berufungsurteils | 275 |
| I. Aufbau und Funktion der Entscheidungsgründe | 275 |
| II. Die Entscheidungsgründe eines Berufungsurteils in Punktensachen | 278 |
| III. Keine Herabsetzung des Erstgerichts im Berufungsurteil | 279 |
| Sachverzeichnis | 281 |