

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	XXV
Materialienverzeichnis	LXIII
Einleitung.....	1
I. Hauptteil: RES	3
A. Grundlegung: RES UND IUDICIUM	3
B. Rechtsbegehren als Beurteilungsgegenstand (<i>res iudicanda</i>)	3
1. Herkömmliche Auffassungen	3
1.1 Ausgangsfrage: Worüber wird gestritten?	3
1.2 Streitgegenstand	4
1.2.1 Streitgegenstand – nicht gesetzlich normierter Zentralbegriff	4
1.2.2 Streitgegenstand und Prozessgegenstand (<i>res und lis</i>)	5
1.2.3 Kein universeller Streitgegenstands begriff.....	6
1.2.4 Lehre	9
a) Gegenstand und Grenzen des Meinungsstreits	9
b) Sachrechtliche Theorie	10
c) Antragstheorie	14
d) Theorie des Lebensvorgangs (zweigliedriger Streitgegenstand).....	17
e) Dreigliedriger Streitgegenstands begriff	26
1.2.5 Bundesgerichtliche Rechtsprechung.....	28
a) Fallbezogener Ansatz.....	28
b) Elemente des Streitgegenstands begriffs	31
aa) Rechtsbegehren.....	32
bb) Lebenssachverhalt	37
cc) Rechtsgrund.....	40
aaa) Ausgangslage und Fragestellung	40
bbb) Iura novit curia	44
ccc) Konsequenz für den Streitgegenstand: Grundsätzlich umfassende Geltung von <i>iura novit curia</i>	48
ddd) Einschränkungen von <i>iura novit curia</i>	49
aaaa) Unterschiedliche Rechtswege	49
bbbb) Kognitionsbeschränkende Zuständigkeitsnormen als Grenzen der Beurteilung	50
cccc) Erstreckung der Dispositionsmaxime auf die Rechtsanwendung?.....	52
dddd) Rechtlich bedingte „tote Winkel“ der Rechtsanwendung.....	55
eeee) Erleichterte Sachrechtsdurchsetzung dank reduzierter Komplexität des anspruchs begründenden Tatbestands.....	57
eee) Zwischenergebnis: Relevanz des Rechtsgrundes in Sonderkonstellationen	59
c) Würdigung der bundesgerichtlichen Praxis zum Streitgegenstand	59
2. Das Rechtsbegehren als individualisierte Behauptung eines Rechtsschutzanspruchs.....	62
2.1 Einleitung	62

2.2 Rechtsschutz.....	63
2.2.1 Grundlage im Sachrecht.....	63
2.2.2 Rechtsschutzformen	66
2.2.3 Gerichtliche Behandlungspflicht als Korrelat des Rechtsschutzzanspruchs	67
2.3 Rechtsschutzzanspruch	68
2.3.1 Grundlegung	68
2.3.2 Die Lehre vom Rechtsschutzzanspruch.....	69
2.3.3 Kritik an der Lehre vom Rechtsschutzzanspruch	73
a) Deutschland	73
b) Schweiz.....	75
2.3.4 Das Konzept des Rechtsschutzzanspruchs als heuristisches Prinzip	77
2.3.5 Entgegnung auf Kritik an der Lehre vom Rechtsschutzzanspruch.....	79
2.4 Rechtsschutzzanspruchsbehauptungen	81
2.4.1 Grundlegung	81
2.4.2 Inhalt von Rechtsschutzzanspruchsbehauptungen.....	82
a) Rechtsbegehren der Klägerin.....	83
aa) Inhalt.....	83
bb) Rechtsfolgebehauptung	83
cc) Rechtsschutzantrag.....	84
b) Rechtsbegehren des Beklagten	85
c) Vergleich der Rechtsbegehren von Klägerin und Beklagtem.....	87
d) Individualisierung	87
aa) Inhalt.....	87
bb) Gegenstand der Individualisierung.....	89
2.5 Bezüge zwischen den Lehren vom Streitgegenstand und vom Rechtsschutzzanspruch	91
2.5.1 Behauptungen (nicht Ansprüche) als Gegenstand von Prozess und Beurteilung.....	91
2.5.2 (Verschiedene) Materien als Gegenstand von Prozess und Beurteilung.....	92
2.5.3 Das Verhältnis der Lehre vom Rechtsschutzzanspruch zum zweigliedrigen Streitgegenstand	92
2.5.4 Die Lehre vom Rechtsschutzzanspruch und die bundesgerichtliche Rechtsprechung zum Streitgegenstand	95
a) Streitgegenstand oder Beurteilungsgegenstand?	95
b) (Potentielle) Rechtsschutzgewährung als Richtpunkt	97
c) Relativierung des Streitgegenstands zugunsten der Beurteilung.....	99
2.6 Ergebnis.....	99
II. Hauptteil: <i>RES IUDICATA</i>	101
A. Der bestandeskräftige Endentscheid	101
1. Grundlegung	101
2. Ziel des Beurteilungsvorgangs	102
3. Voraussetzungen der Bestandeskraft	103
4. Gültigkeit des Entscheids	103
4.1 Gültigkeit und Ungültigkeit	103
4.2 Ungültige Entscheide	104
4.2.1 Nichtentscheide (Scheinentscheide)	104
4.2.2 Nichteinge Entscheide	110
4.2.3 Problematik der Kategorisierung	116
5. Formelle Rechtskraft	118

5.1. Grundlegung.....	118
5.2 Wirkungen der formellen Rechtskraft.....	118
5.3 Eintritt der formellen Rechtskraft.....	120
5.3.1 Kriterium.....	120
a) Verknüpfung von formeller Rechtskraft und ordentlichem Rechtsmittel	120
b) Ordentliche Rechtsmittel	121
aa) Zur Kontroverse bezüglich Unterscheidungskriterien	121
bb) Hinfälligkeit der Unterscheidung	124
c) Relative und absolute formelle Rechtskraft.....	124
d) Ergebnis	127
5.3.2 Zeitpunkt des Eintritts der formellen Rechtskraft	127
a) Bei berufungsfähigen Entscheiden	127
b) Bei beschwerdefähigen Entscheiden	130
c) Bei der Revision unterliegenden Entscheiden	131
d) Bei der Beschwerde in Zivilsachen unterliegenden Entscheiden.....	131
e) Bei Entscheiden des Bundesgerichts	132
5.3.3 Aufschiebende Wirkung und vorzeitige Vollstreckung.....	132
a) Einleitung.....	132
b) Vorzeitige Vollstreckbarkeit.....	133
aa) Regelung.....	133
bb) Würdigung.....	134
c) Aufschiebende Wirkung	135
aa) Fragestellung	135
bb) Regelung der ZPO	137
aaa) Inhalt.....	137
bbb) Würdigung.....	138
cc) Regelung des BGG	140
aaa) Inhalt.....	140
bbb) Würdigung.....	141
5.3.4 Bescheinigung der formellen Rechtskraft.....	143
5.4 Dahnfallen der formellen Rechtskraft.....	144
5.5 Folgen für die materielle Rechtskraft.....	146
6. Zur Frage der Rechtskraftfähigkeit	148
B. Inhalt des Entscheids.....	150
1. Bedeutung des Entscheidinhalts für die materielle Rechtskraft.....	150
2. Entscheide über die Sachprüfung	151
2.1 Entscheide über die Zulässigkeit der Sachprüfung	151
2.1.1 Einleitung.....	151
2.1.2 Prozessentscheide und Prozesszwischenentscheide	152
2.1.3 Vollentscheide und Teilentscheide	154
2.1.4 Prozesszwischenentscheide	154
2.2 Entscheide über die Erforderlichkeit der Sachprüfung.....	156
2.2.1 Systematische Einordnung.....	156
2.2.2 Sachentscheidsurrogate.....	157
a) Einleitung.....	157
b) Klagerückzug, Klageanerkennung und Vergleich.....	158
c) Ansatzpunkt der Entscheidwirkung.....	160
aa) Ausgangslage.....	160
bb) Regelungen im früheren kantonalen Recht	162
cc) Mehrdeutige Regelung der ZPO.....	163

dd) Abschreibungsakt als Ansatzpunkt der Rechtskraftwirkung.....	165
d) Bindung der Parteien <i>vor</i> formeller Rechtskraft des Abschreibungsakts.....	168
2.2.3 Abschreibung zufolge Gegenstandslosigkeit.....	169
2.3 Zur Frage der Rechtskraftfähigkeit von Prozessentscheiden	173
3. Entscheide in der Sache.....	174
3.1 Sachentscheide	174
3.1.1 Grundsatz.....	174
3.1.2 Voll- und Teilentscheide.....	175
3.2 Sachzwischenentscheide	179
3.3 Aufhebende und zurückweisende Rechtsmittelentscheide	180
C. Anknüpfungspunkte materieller Rechtskraftwirkung.....	181
1. Grundlegung.....	181
2. Dispositiv, Erwägungen und Tatbestand.....	182
2.1 Ermittlung des Entscheidungsgehalts als „historische“ Frage.....	182
2.1.1 Quellen.....	182
a) Ausgangslage.....	182
b) Entscheid	182
aa) Inhalt.....	182
bb) Dispositiv.....	183
cc) Entscheidgründe	184
dd) Nachträgliche Äusserungen des Gerichts.....	185
aaa) Vernehmlassung.....	185
bbb) Erläuterung.....	186
ccc) Beweismassnahmen im Zweitprozess?.....	187
ddd) Verfahrensakten	188
2.2 Bedeutung des Dispositivs	189
2.3 Bedeutung der Erwägungen	192
2.3.1 Grundsatz.....	192
2.3.2 Erwägungen als Auslegungsmittel.....	193
2.3.3 Erwägungen als Informationsmittel	194
2.3.4 Erwägungen als Entscheidungsmedium.....	194
a) Grundsatz.....	194
b) Rechtskraftfähige Erwägungen.....	195
aa) (Potentielle) Rechtskraftfähigkeit entscheidtragender Erwägungen	195
bb) Keine rechtskräftigen Aussagen in unselbständigen Eventualbegründungen	196
cc) Keine rechtskräftigen Aussagen in Extrapolationen	198
dd) Keine rechtskräftigen Aussagen in <i>obiter dicta</i>	199
ee) Keine rechtskräftigen Aussagen in Sondervoten.....	200
2.4 Bedeutung der Parteivorbringen	200
2.5 Bedeutung des Lebenssachverhalts.....	203
2.6 Nicht zu ermittelnder Entscheidinhalt	203
III. Hauptteil: RES IUDICATA IUS FACIT.....	205
A. Grundlegung	205
B. Wirkungsweisen der materiellen Rechtskraft.....	206
1. Grundlegung.....	206
1.1 Rechtskraftwirkung als Feststellungswirkung	206
1.2 Materielle Rechtskraftwirkung als Entscheidwirkung.....	208
1.3 Prozessrechtliche und materiellrechtliche Rechtskrafttheorien	209

1.3.1 Prozessuale Rechtskrafttheorie	210
a) Grundsatz.....	210
b) Ausprägungen.....	210
c) Position des Bundesgerichts unter dem früheren kantonalen Recht	211
d) Stellungnahme zur bundesgerichtlichen Praxis unter dem früheren kantonalen Recht und Schlussfolgerung für die Rechtslage unter der ZPO	212
1.3.2 Materielle Rechtskrafttheorie	214
1.3.3 Vermittelnde Positionen	216
1.3.4 Stellungnahme.....	217
2. Bindungswirkung	219
2.1 Grundsatz	219
2.2 Sonderfälle der Bindungswirkung.....	222
2.2.1 Wiederholung erfolgreich angefochtener Rechtsakte.....	222
2.2.2 Wirkungsweisen der materiellen Rechtskraft negativer Prozessentscheide	224
2.2.3 Bindungswirkung unter Vorbehalt bei Beurteilung gemäss Art. 126 Abs. 3 StPO?.....	225
3. Ausschlusswirkung.....	227
3.1 Grundsatz	227
3.2 Identität	229
3.2.1 Vollidentität	229
3.2.2 Teilidentität.....	229
3.2.3 Kontradiktorisches Gegenteil	230
a) Begriff.....	230
b) Surrogate.....	233
c) Verbindung von Teilidentität und kontradiktorischem Gegenteil....	234
3.3 Ergebnis.....	234
4. Präklusionswirkung	235
4.1 Stabilität der tatsächlichen Entscheidgrundlage als Legitimationsvoraussetzung.....	235
4.2 Präklusion und Gehörsgewährung	237
4.3 Präklusion als eigene Rechtskraftwirkung	238
4.4 Verlauf der zeitlichen Rechtskraftgrenze	241
4.4.1 Grundsatz	241
4.4.2 „Erheblichkeit“	242
4.4.3 „Neuheit“	243
a) Bestimmung der zeitlichen Grenze durch den Eventualgrundsatz ...	243
b) Ausnahme bei wissenschaftlichem Erkenntnisfortschritt?	245
c) Beeinflussung der zeitlichen Grenze durch Art. 42 Abs. 2 OR.....	250
4.4.4 Rechtskraftfreiheit als Wertungsergebnis.....	253
4.4.5 Doppelrelevanz der „neuen“ Tatsache.....	254
4.5 Abänderungsverfahren	256
4.6 Zum Einfluss von Änderungen von Gesetzgebung und Rechtsprechung	260
4.6.1 Ausgangslage	260
4.6.2 Änderungen der Gesetzeslage	260
a) Änderungen des Sachrechts	260
b) Änderungen des Prozessrechts	262
aa) Materielle Rechtskraft	262
bb) Beweisrechtliche Vorschriften	263

4.6.3 Änderungen der Rechtsprechung.....	264
5. Abgrenzung gegenüber anderen Entscheidwirkungen.....	265
5.1 Ausgangslage	265
5.2 Vollstreckbarkeit.....	265
5.3 Gestaltungswirkung.....	267
5.4 Bindung von Gerichten	268
5.4.1 Abänderungsverbot nach Eröffnung des Entscheids	268
5.4.2 Bindung an Zwischenentscheide	269
5.4.3 Bindung innerhalb des Instanzenzuges.....	270
a) Bindung der Vorinstanz an den Rückweisungsentscheid.....	270
b) Bindung des Rechtsmittelgerichts an seinen Rückweisungsentscheid.....	271
c) Bindung des Bundesgerichts nach Art. 105 Abs. 1 und Art. 118 Abs. 1 BGG	271
d) Verbindlichkeit i.S. Art. 23 BGG	272
5.4.4 Präjudiz.....	272
5.4.5 Tatbestandswirkung.....	273
5.4.6 Interventionswirkung	274
6. Abgrenzung gegenüber anderen Prozessrechtsinstituten	275
6.1 Ausgangslage	275
6.2 Rechtshängigkeit	275
6.3 Rechtsschutzinteresse.....	277
6.3.1 Inhalt	277
6.3.2 Funktionale Überschneidungen	279
6.3.3 Bundesgerichtliche Rechtsprechung.....	280
6.3.4 Stellungnahme.....	281
a) Ausschlusswirkung	281
b) Bindungswirkung.....	283
c) Präklusionswirkung	284
6.4 Rechtsmissbrauchsverbot.....	284
6.4.1 Äußerliche Ähnlichkeiten.....	284
6.4.2 Inhaltliche Unterschiede	285
7. Zum Zweck der materiellen Rechtskraft	286
7.1 Fragestellung	286
7.2 Rechtsschutz, Rechtsfrieden und Rechtssicherheit	286
7.3 Weitere Zweckpostulate?	289
7.3.1 Ansehen der Justiz?	289
7.3.2 Vermeidung von Widersprüchen zwischen Entscheiden?	291
C. Rechtskraftwirkung als Beurteilungsfolge	291
1. Ausgangslage.....	291
2. Zum Begriff der Beurteilung.....	292
3. Beurteilungsgegenstand („Materie“).....	293
3.1 Übersicht	293
3.2 „Materie“ bei Entscheiden über die Sachbeurteilung (Prozessentscheiden)	293
3.2.1 Entscheide über die Zulässigkeit der Sachbeurteilung	293
a) Prozessentscheide	293
aa) Lehre und kantonale Rechtsprechung	293
bb) Bundesgerichtliche Rechtsprechung	295
cc) Würdigung	299
dd) Reichweite der materiellen Rechtskraft von Prozessentscheiden	302

aaa)	Beschränkung auf die beurteilte Zulässigkeitsfrage	302
bbb)	Beschränkung auf die eigene Entscheidbefugnis?	306
ccc)	Verbindungen von Nichteintreten und Abweisung?	312
ddd)	Divergierende Feststellungen von Erst- und Zweitgericht	314
eee)	Sonderfall: Doppelrelevante Tatsache	316
b)	Prozesszwischenentscheide	316
3.2.2	Entscheide über die Erforderlichkeit der Sachbeurteilung	319
a)	Grundlegung	319
b)	Verfügung über den behaupteten Rechtsschutzanspruch	319
aa)	Grundsatz.....	319
bb)	Klageanerkennung.....	320
cc)	Klagerückzug.....	321
aaa)	Grundsatz	321
bbb)	Rückzug von Teilklagen im Besonderen.....	322
dd)	Vergleich	323
c)	Abschreibung zufolge Gegenstandslosigkeit.....	324
3.3	„Materie“ bei Entscheiden in der Sache	329
3.3.1	Leistungsklage	329
a)	Einleitung.....	329
b)	Teilklage	330
aa)	Ausgangslage.....	330
bb)	Bindungswirkung bei Gutheissung der Teilklage?.....	334
aaa)	Ausgangslage	334
bbb)	Stellungnahme	336
cc)	Ausschlusswirkung bei Abweisung einer Teilklage.....	337
aaa)	Rechtsprechung und Lehre	337
bbb)	Stellungnahme	340
aaaa)	Kein Widerspruch zu den Rechtskraftfolgen bei Gutheissung der Teilklage.....	340
bbbb)	Kein zwingender Zusammenhang zwischen Teilung des Anspruchs und Beschränkung der Rechtskraftfolge auf den eingeklagten Anspruchsteil....	341
cccc)	Keine systemwidrige Störung der sachlichen Zuständigkeitsordnung	342
dddd)	Klärt mit Blick auf die Ermittlung des Feststellungsinteresses bei der negativen Feststellungswiderklage	343
eeee)	Klärt bei unzureichend individualisierten Teilklagen.....	347
ccc)	Ergebnis.....	348
dd)	Zur „verdeckten“ Teilklage	349
c)	Negative Leistungsklagen.....	351
aa)	Ausgangslage.....	351
bb)	Einfluss auf reparatorische Ansprüche.....	353
cc)	Einfluss auf konsekutive Unterlassungsklagen	355
dd)	Bindungswirkung bei Auftreten neuer Tatsachen?	357
3.3.2	Feststellungsklage	359
a)	Positive Feststellungsklage	359
b)	Negative Feststellungsklage	361
aa)	Einleitung	361

bb) Abweichende Rechtskraftfolgen bei regelwidriger Beweislastverteilung.....	362
aaa) Fragestellung	362
bbb) Stellungnahme.....	365
cc) Abweisung negativer Feststellungsklagen und die Frage des Quantitativs	367
dd) Feststellung des Nichtbestands eines bezifferten Anspruchs.....	368
ee) Subsidiarität der unbezifferten Feststellungsklage?.....	369
c) Klage auf Aufhebung oder Einstellung der Betreibung	370
d) Exequatur.....	371
3.3.3 Gestaltungsklage	374
a) Grundlegung	374
b) Massgeblichkeit der Feststellung über den Gestaltungsgrund	375
c) Materielle Rechtskraft der Rechtsgestaltung selbst?	377
d) Wiederholung aufgehobener Rechtsakte	380
e) Rechtskraft bei abgewiesener Gestaltungsklage.....	381
f) Materielle Rechtskraft von Rechtsöffnungsentscheiden	386
3.4 Materielle Rechtskraftwirkung trotz ausbleibender Beurteilung	390
3.4.1 Fragestellung.....	390
3.4.2 Nicht beurteilte Rechtsbegehren	390
3.4.3 Entscheide <i>ultra petita</i>	393
3.4.4 Entscheide <i>sine petita</i>	395
4. Beurteilung als Grundlage der Behandlung von Einzelfragen.....	397
4.1 Beurteilungsgegenstand	397
4.2 Breitenwirkung und Tiefenwirkung der Beurteilung.....	398
4.2.1 Ausgangslage	398
4.2.2 Geltung der angewendeten Rechtsnorm	401
4.2.3 Tatsächliche Feststellungen	404
4.2.4 Vorfragen	405
a) Ausgangslage	405
b) Keine Rechtskraft von Festlegungen über Vorfragen	406
aa) Grundsatz: Rechtsgrundabstraktheit des Entscheids in der Hauptfrage	406
bb) Unselbständige (bzw. relative) Rechtskraftwirkung?.....	406
c) Die Ausnahme der Verrechnung	408
aa) Erstreckung der materiellen Rechtskraft auf die Verrechnungsforderung.....	408
bb) Entscheid über die Verrechnungsforderung im Dispositiv?.....	413
cc) Überschüssende Verrechnungsforderung.....	413
dd) Folgen für die Struktur der gerichtlichen Beurteilung	414
aaa) Vorabprüfung der Verrechnungsforderung, keine Prüfung der Hauptforderung	414
bbb) Vorabprüfung der Verrechnungsforderung, keine Prüfung der Zulässigkeit der Verrechnung	416
ee) Erklärte, aber nicht eingewendete Verrechnung	416
4.3 Umfang der Rechtskraft als Werturteil	418
IV. Schlussbetrachtung.....	421
Zusammenfassung	429
Stichwortverzeichnis.....	445