

Inhalt

Danksagung	17
1. Teil: Einführung	19
A. Themenaufriss	19
B. Gang der Untersuchung	21
2. Teil: Die Mediations-Richtlinie	23
A. Entstehung der Richtlinie	23
B. Allgemeiner Teil	24
I. Ziele der Mediations-RL	24
II. Anwendungsbereich	26
1. Adressaten der Richtlinie	26
2. Räumlicher Anwendungsbereich	27
a) Grenzüberschreitende Streitigkeiten	27
aa) Natürliche Personen	29
bb) Juristische Personen	30
cc) Maßgeblicher Zeitpunkt	31
dd) Nachfolgendes Gerichts- oder Schiedsverfahren	33
b) Staateninterne Streitigkeiten	35
aa) Kompetenzrechtliche Problematik	35
bb) Exkurs – Nachfolgeregelung in Art. 81 AEUV	38
3. Sachlicher Anwendungsbereich	38
a) Zivil- und Handelssachen	38
b) Öffentlich-rechtliche Streitigkeiten	39
c) Indisponible Rechte	39
4. Exkurs – Richtlinie zur alternativen Streitbeilegung verbraucherrechtlicher Streitigkeiten (ADR)	40
a) Ermächtigungsgrundlage	40
b) Anwendungsbereich	41
c) Kollisionsregelung	42
5. Zwischenergebnis	42
III. Begriffsbestimmung	42
1. Strukturiertes Verfahren	43
2. Freiwilligkeit	45
3. Eigenverantwortung	48
4. Mit Hilfe eines unparteiischen (Richter-) Mediators	51

a) Mediator	51
b) Allparteilichkeit	55
5. Kritische Betrachtung der Definition der Mediation nach Art. 3 Mediations-RL	57
C. Besonderer Teil	58
I. Sicherstellung der Qualität der Mediation (Art. 4)	59
II. Inanspruchnahme der Mediation (Art. 5)	60
III. Vollstreckung von Mediationsvereinbarungen (Art. 6)	61
1. Allgemeines	61
2. Antrag zur Vollstreckbarerklärung	62
3. Inhaltskontrolle	64
a) Allgemeines	64
b) Exkurs – ADR-RL	65
4. Zuständigkeit	66
5. Anerkennung von im Ausland für vollstreckbar erklärten Vereinbarungen	66
6. Zwischenergebnis	66
IV. Vertraulichkeit	67
1. Allgemeines	67
2. Der Grundsatz der Informiertheit und der Offenlegungspflicht	67
3. Aussageverweigerungsrecht des Mediators	68
4. Aussageverweigerungspflicht?	69
5. Vertraulichkeit der Medianden untereinander	71
6. Andere Beweismittel	71
7. Erweiterung des Anwendungsbereiches bei Rechtsfolgesachen	72
8. Verletzung der Verschwiegenheitspflichten	72
9. Zwischenergebnis	73
V. Verjährungshemmung (Art. 8)	74
1. Die Verjährung hemmende Wirkung	74
2. Geltungsbereich der Verjährungshemmung	75
3. Erweiterung des Anwendungsbereiches bei Rechtsfolgesachen	76
VI. Sonstige Regelungen	77
1. Informationen der Öffentlichkeit (Art. 9)	77
2. Überprüfung des Erfolgs der Richtlinie durch die Kommission (Art. 11)	77
3. Umsetzungsfrist (Art. 12)	77
4. Inkrafttreten der Richtlinie (Art. 13)	77
D. Zusammenfassung	78
3. Teil: Umsetzungen der Mediations-Richtlinie	81
A. Umsetzung der Mediations-RL in England	81

- I. Allgemeines – Entwicklung der Mediation vor Erlass der Mediations-RL 81
 - 1. Vorverfahren/Pre-Action-Protocols 82
 - 2. Kostenanreize 83
 - 3. Aktives Case Management 84
 - 4. Verletzung des Rechts auf Zugang zu einem Gericht (Art. 6 Abs. 1 EMRK)? 87
 - a) Eingriff in das Recht aus Art. 6 Abs. 1 EMRK 88
 - b) Verfolgung eines berechtigten Ziels 91
 - c) Verhältnismäßigkeit 92
 - d) Hurst v. Leeming 93
 - e) Halsey v. Milton Keynes General NHS Trust und Steel v. Joy & Holiday 94
 - f) Rolf v. De Guerin 98
 - g) Stellungnahme 99
 - 5. Ausgestaltung im privaten Sektor 101
- II. Umsetzung 102
 - 1. Anwendungsbereich 102
 - a) Räumlicher Anwendungsbereich 102
 - b) Sachlicher Anwendungsbereich 103
 - 2. Begriffsbestimmung 103
 - a) Allgemeines 103
 - b) Besonderheiten 104
 - aa) Freiwilligkeit 104
 - bb) Richtermediator 108
 - 3. Vollstreckung von Mediationsvereinbarungen 109
 - a) Consent Order 109
 - b) Mediation Settlement Enforcement Order 110
 - c) Inhaltskontrolle 111
 - d) Zwischenergebnis 111
 - 4. Vertraulichkeit 112
 - a) Vertraulichkeit des Mediators in grenzüberschreitenden Fällen 112
 - b) Streitigkeiten mit geringfügigem Streitwert 113
 - c) Vertraulichkeit der Medianden/Without Prejudice Privilege 115
 - d) Ausnahmen des Without Prejudice Privilege 116
 - e) Legal Professional Privilege 119
 - f) Widerspruch zu den allgemeinen Kostensanktionen 119
 - g) Zwischenergebnis 120
 - 5. Verjährungshemmung 121
 - a) Beginn der Verjährungshemmung 122
 - b) Ende der Verjährung 122
 - c) Anwendungsbereich 123
 - d) Zusammenfassung 125

6.	Qualitätssicherung	126
a)	Zivilverfahren	126
b)	Familienrechtliche Angelegenheiten	127
c)	Weitere qualitätssichernde Maßnahmen	127
d)	Zwischenergebnis	128
III.	Kosten	128
1.	Allgemeines	128
2.	Mediationskostenhilfe	128
IV.	Zusammenfassung	129
B.	Umsetzung der Mediations-RL in Frankreich	133
I.	Allgemeines – Entwicklung der Mediation vor Erlass der Mediations-RL	133
1.	Zeitliche Einordnung	133
2.	Formen der Mediation	136
a)	Abgrenzung	136
b)	Schlichtung	136
c)	Gerichtliche Mediation	137
d)	Außergerichtliche Mediation	138
3.	Mediationsverfahren	138
a)	Weite Spielräume des Richters	138
b)	Anfechtbarkeit der gerichtlichen Entscheidung	140
4.	Gesetzliche Entwicklung nach Erlass der Mediations-RL	141
II.	Umsetzung	141
1.	Anwendungsbereich	141
a)	Räumlicher Anwendungsbereich	141
b)	Sachlicher Anwendungsbereich	142
aa)	Strafrecht/Täter-Opfer-Ausgleich	142
bb)	Arbeitsrecht	144
cc)	Verwaltungsrecht	145
2.	Begriffsbestimmung	146
a)	Mediation	146
b)	Mediator	148
aa)	Mediator in der gerichtlichen Mediation	149
bb)	Außergerichtliche Mediation	152
cc)	Richtermediator	153
dd)	Anwesenheit Dritter	153
c)	Zwischenergebnis	154
3.	Inanspruchnahme der Mediation	155
a)	Allgemeines	155
b)	Freiwilligkeit des Verfahrens	155

- c) Freiwilligkeit in Bezug auf Aufnahme eines Schlichtungsverfahrens **157**
 - d) Weitere Regelungen zur Inanspruchnahme der gerichtlichen Mediation **158**
 - e) Außergerichtliche Mediation **159**
 - f) Zwischenergebnis **161**
 - 4. Vollstreckung von Mediationsvereinbarungen **161**
 - a) Vollstreckbarerklärung von Vergleichen der gerichtlichen Mediation **161**
 - b) Vollstreckbarerklärung von Vergleichen der außergerichtlichen Mediation **162**
 - c) Prüfungsumfang **164**
 - d) Verwaltungsverfahren **166**
 - e) Anerkennung von für vollstreckbar erklärten Mediationsvergleichen durch andere Mitgliedstaaten **166**
 - f) Übergangsregelung **166**
 - g) Zwischenergebnis **167**
 - 5. Vertraulichkeit **167**
 - a) Allgemeines **167**
 - b) Umfang der Verschwiegenheitspflicht **169**
 - c) Ausnahmen der Verschwiegenheitspflicht **170**
 - d) Wirkungen eines Verstoßes gegen die Verschwiegenheitspflicht **171**
 - e) Zwischenergebnis **172**
 - 6. Verjährungshemmung **172**
 - a) Verjährungshemmung in Zivilsachen **172**
 - b) Verjährungshemmung bei Mediationen im Verwaltungsverfahren **173**
 - c) Zwischenergebnis **174**
 - 7. Qualitätssicherung **174**
 - a) Anforderungen an den Beruf des Mediators **174**
 - b) Mediationskoordinator **176**
 - c) Commission de la médiation de la consommation **176**
- III. Kosten **177****
1. Allgemeines **177**
 2. Mediationskostenhilfe **178**
- IV. Zusammenfassung **178****
- C. Umsetzung der Mediations-RL in Deutschland **182****
- I. Allgemeines – Entwicklung der Mediation vor Erlass der Mediations-RL **182**
1. Ursprung **182**
 2. Moderne Mediation **183**
 - a) Obligatorischer Schlichtungsversuch nach § 15a EGZPO **184**

- b) Vorschlagsrecht des Richters nach § 278 Abs. 5 S. 2 und 3 ZPO a. F. **186**
 - c) Modellprojekte – Richterliche Mediation **187**
 - d) Exkurs – Erste gesetzliche Ansätze der Mediation **189**
 - e) Umsetzung der Mediations-RL **190**
- II. Umsetzung **190**
- 1. Anwendungsbereich **190**
 - a) Räumlicher Anwendungsbereich **190**
 - b) Sachlicher Anwendungsbereich **191**
 - c) Zwischenergebnis **193**
 - 2. Begriffsbestimmung **193**
 - a) Mediation **193**
 - aa) Allgemeines **193**
 - bb) Eigenverantwortlichkeit **194**
 - cc) Vertraulichkeit **195**
 - b) Mediator **196**
 - aa) Allgemeines **196**
 - bb) Allparteilichkeit **196**
 - cc) Unabhängigkeit **196**
 - dd) Keine Entscheidungsbefugnis **200**
 - ee) Richtermediator **201**
 - (1) Wettbewerbswidrigkeit **202**
 - (2) Belastung der Justiz **204**
 - (3) Richter als tauglicher Mediator **205**
 - (4) Stärkung der außergerichtlichen Mediation **206**
 - (5) Rechtsgrundlage **208**
 - (6) Zwischenergebnis **210**
 - (7) Entscheidung des Gesetzgebers **210**
 - (8) Erweitertes Güterichtermodell **211**
 - (9) Stellungnahme **217**
 - (10) Exkurs – Ausschließungsgrund des § 41 Nr. 8 ZPO n. F. **220**
 - c) Zwischenergebnis **220**
 - 3. Inanspruchnahme der Mediation **221**
 - a) Keine obligatorische Einleitung des Verfahrens **221**
 - b) Ausnahmen? **223**
 - aa) Privatrechtliche Mediationsklauseln **223**
 - bb) Obligatorische Informationsveranstaltungen im Familienrecht **224**
 - cc) Sollvorschrift in § 253 Abs. 3 Nr. 1 ZPO bzw. § 23 Abs. 1 S. 3 FamFG **225**
 - dd) Erweitertes Güterichtermodell **226**
 - ee) Zwischenergebnis **227**
 - c) Verfahrensausgestaltung **227**

- d) Zwischenergebnis 230
- 4. Vollstreckung von Mediationsvereinbarungen 232
 - a) Vollstreckbarerklärung nach § 796d ZPO-E 232
 - b) Beschlussempfehlung des Rechtsausschusses 233
 - c) Stellungnahme 234
- 5. Vertraulichkeit 236
 - a) Rechtslage vor Umsetzung der Mediations-RL 237
 - b) Verschwiegenheitspflicht des Mediators 239
 - c) Umfang der Verschwiegenheitspflicht des Mediators 240
 - d) Grenzen der Verschwiegenheitspflicht des Mediators 241
 - e) Verschwiegenheitspflichten im Übrigen 242
 - f) Verstoß gegen die Verschwiegenheitspflicht 244
 - aa) Verschwiegenheitspflicht des Mediators 244
 - bb) Vertraglich vereinbarte Pflicht 245
 - cc) Dritte 247
 - dd) Zwischenergebnis 247
 - g) Stellungnahme 248
- 6. Verjährungshemmung 250
 - a) Keine gesetzliche Regelung 250
 - b) Kritik 252
- 7. Qualitätssicherung 253
 - a) Anforderungen an den Beruf des Mediators 253
 - aa) Rechtslage vor Umsetzung der Mediations-RL 253
 - bb) Regelungsmodelle 254
 - (1) Selbstregulierung des Marktes 254
 - (2) Zulassungsmodell 254
 - (3) Anreizmodell 256
 - (4) Zertifizierungsmodell 257
 - cc) Erster Entwurf zur Sicherung der Mediationsqualität in § 5 MediationsG-E 257
 - dd) Gesetzliche Regelung 259
 - (1) Gesetzliche Voraussetzungen zur Zertifizierung 261
 - (2) Erster Verordnungsentwurf 261
 - ee) Stellungnahme 262
 - b) »Anwaltsmonopol«? 264
 - c) Finanzielle Förderung der Mediation 265
 - d) Zwischenergebnis 266
- III. Kosten 267
 - 1. Allgemeines 267
 - 2. Mediationskostenhilfe 268
 - 3. Stellungnahme 269
- IV. Zusammenfassung 270

4. Teil: Rechtsvergleichende Analyse und Gesetzesempfehlungen	275
A. Anwendungsbereich	275
I. Richtlinienvorgaben	275
II. Umsetzung in den Mitgliedstaaten	275
1. England	275
2. Frankreich	276
3. Deutschland	276
III. Bewertung	277
B. Begriffsbestimmung	278
I. Richtlinienvorgaben	278
II. Umsetzungen der Mitgliedstaaten	278
1. England	278
2. Frankreich	279
3. Deutschland	279
III. Bewertung	280
C. Richtermediation	281
I. Richtlinienvorgaben	281
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	281
1. England	281
2. Frankreich	282
3. Deutschland	282
III. Bewertung	283
IV. Empfehlung	285
D. Inanspruchnahme der Mediation	285
I. Richtlinienvorgaben	285
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	286
1. England	286
2. Frankreich	288
3. Deutschland	288
III. Bewertung	289
IV. Empfehlung	293
E. Vollstreckung von Mediationsvereinbarungen	294
I. Richtlinienvorgaben	294
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	295
1. England	295
2. Frankreich	296
3. Deutschland	297

III. Bewertung	298
IV. Empfehlung	300
F. Vertraulichkeit	301
I. Richtlinienvorgaben	301
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	302
1. England	302
2. Frankreich	303
3. Deutschland	304
III. Bewertung	306
IV. Empfehlung	307
G. Verjährungshemmung	308
I. Richtlinienvorgaben	308
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	309
1. England	309
2. Frankreich	310
3. Deutschland	311
III. Bewertung	312
IV. Empfehlung	314
H. Qualitätsicherung	316
I. Richtlinienvorgaben	316
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	317
1. England	317
2. Frankreich	318
3. Deutschland	319
III. Bewertung	320
IV. Empfehlung	322
I. Mediationskostenhilfe	322
I. Umsetzung der Mitgliedstaaten	323
1. England	323
2. Frankreich	323
3. Deutschland	323
II. Bewertung	324
III. Empfehlung	325
J. Abschließende Würdigung und Ausblick	326
Literaturverzeichnis	331