

# 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 verbraucherrechter 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
<b>C. Besonderer Teil</b>	<b>58</b>
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
<b>D. Zusammenfassung</b>	<b>78</b>
<b>3. Teil: Umsetzungen der Mediations-Richtlinie</b>	<b>81</b>
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 Zieles 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 – Ausschlussgrund 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
<b>A. Anwendungsbereich</b>	275
I. Richtlinienvorgaben	275
II. Umsetzung in den Mitgliedstaaten	275
1. England	275
2. Frankreich	276
3. Deutschland	276
III. Bewertung	277
<b>B. Begriffsbestimmung</b>	278
I. Richtlinienvorgaben	278
II. Umsetzungen der Mitgliedstaaten	278
1. England	278
2. Frankreich	279
3. Deutschland	279
III. Bewertung	280
<b>C. Richtermediation</b>	281
I. Richtlinienvorgaben	281
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	281
1. England	281
2. Frankreich	282
3. Deutschland	282
III. Bewertung	283
IV. Empfehlung	285
<b>D. Inanspruchnahme der Mediation</b>	285
I. Richtlinienvorgaben	285
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	286
1. England	286
2. Frankreich	288
3. Deutschland	288
III. Bewertung	289
IV. Empfehlung	293
<b>E. Vollstreckung von Mediationsvereinbarungen</b>	294
I. Richtlinienvorgaben	294
II. Umsetzung der Mitgliedstaaten	295
1. England	295
2. Frankreich	296
3. Deutschland	297



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