

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---------------------------------|--------|
| Tabellenverzeichnis | XXIII |
| Abkürzungsverzeichnis | XXV |
| Literaturverzeichnis | XXXIII |

Einführung

| | |
|--|---|
| § 1 Einführung | 1 |
| A. Problemstellung und Ziel der Arbeit | 2 |
| B. Gang der Darstellung | 3 |

Erster Teil Grundlagen

| | |
|--|----|
| § 2 Begriff des gerichtlichen Augenscheins | 7 |
| A. Auslegung des Begriffs „gerichtlicher Augenschein“ | 7 |
| B. Augenschein und Augenscheinsbeweis | 10 |
| C. Alternative Begriffe | 12 |
| D. Zusammenfassung | 12 |
| § 3 Formen der sinnlichen Wahrnehmung | 15 |
| A. Visuelle Wahrnehmung | 15 |
| B. Auditive Wahrnehmung | 16 |
| C. Olfaktorische und gustatorische Wahrnehmung | 17 |
| D. Taktile Wahrnehmung | 18 |
| E. Weitere sinnliche Wahrnehmungsformen | 19 |
| I. Vestibuläre Wahrnehmung | 20 |
| II. Trigeminale Wahrnehmung | 20 |
| III. Viszerale Wahrnehmung | 21 |
| F. Zusammenfassung | 21 |
| § 4 Gerichtlicher Augenschein vor Schaffung der ZPO | 23 |
| A. Gerichtlicher Augenschein in antiken Prozessrechten | 23 |
| I. Klassisches attisches Prozessrecht | 24 |
| II. Römisches Prozessrecht | 25 |
| B. Gerichtlicher Augenschein in älteren deutschen Prozessrechten | 29 |
| I. Prozessrecht nach altdeutschen Volksrechten | 29 |

| | | |
|---|---|-----|
| II. | Prozessrecht im fränkischen Reich karolingischer Zeit | 31 |
| III. | Prozessrecht im spätmittelalterlichen süddeutschen Raum | 32 |
| C. | Gerichtlicher Augenschein im deutschen Prozessrecht der frühen Neuzeit | 35 |
| I. | Kammergerichtliches Prozessrecht | 35 |
| II. | Gemeines Prozessrecht | 39 |
| III. | Codex Iuris Bavarii Iudicarii von 1753 | 47 |
| D. | Gerichtlicher Augenschein im preußischen Zivilprozessrecht | 51 |
| I. | Allgemeine Gerichtsordnung für die Preußischen Staaten von 1793 . | 52 |
| II. | Zivilprozessrecht in der Rheinprovinz und der Provinz Posen | 57 |
| III. | Österreichische AGO von 1781 | 57 |
| E. | Gerichtlicher Augenschein in französisch beeinflussten deutschen Zivilprozessordnungen der Kodifikationsbewegungen des 19. Jahrhunderts . | 59 |
| I. | Hannoversche Zivilprozessordnungen von 1847 und 1850 | 60 |
| II. | Oldenburgisches Zivilprozessgesetz von 1857 | 63 |
| III. | Badische Zivilprozessordnung von 1864 und deren Vorgängerinnen . | 64 |
| IV. | Württembergische Zivilprozessordnung von 1868 | 68 |
| V. | Bayrische Zivilprozessordnung von 1869 | 70 |
| VI. | Preußischer Entwurf von 1864 | 74 |
| F. | Ergebnisse | 75 |
| § 5 Entwicklung der Augenscheinsregelungen von den Entwürfen zur ZPO bis heute | | 77 |
| A. | Augenscheinsregelungen in den Entwürfen zur ZPO | 79 |
| I. | Hannoverscher Entwurf von 1866 | 79 |
| 1. | Referenten-Vorlage von 1862 bis 1864 | 80 |
| 2. | Entwurf nach der ersten Lesung von 1864 | 84 |
| 3. | Endgültiger Entwurf nach der zweiten und letzten Lesung von 1866 | 90 |
| II. | Entwurf des Norddeutschen Bundes von 1870 | 94 |
| 1. | Redaktions-Entwurf von 1868 | 95 |
| 2. | Kommisions-Entwürfe von 1869 und 1870 | 98 |
| 3. | Endgültiger Entwurf von 1870 | 99 |
| III. | Justiministerialentwurf von 1871 und die Vorlagen von 1872 und 1874 | 100 |
| 1. | Justizministerialentwurf von 1871 | 100 |
| 2. | Bundesratsvorlage von 1872 | 103 |
| 3. | Reichstagsvorlage von 1874 | 105 |
| B. | Entwicklung der Augenscheinsregelungen in der CPO/ZPO von 1877 bis heute | 105 |
| I. | Ursprüngliche Augenscheinsregelungen vom 1. Oktober 1879 . . . | 106 |
| II. | Änderungen vor Gründung der Bundesrepublik Deutschland . . . | 107 |
| III. | Augenscheinsregelungen im E 31 | 110 |
| IV. | Änderungen zum 1. Oktober 1950 (Einführung des § 372a ZPO) . | 113 |
| V. | Änderungen in der zweiten Hälfte des 20. Jahrhunderts | 114 |
| VI. | Vorschläge der Kommission für das Zivilprozeßrecht von 1977 . . | 116 |

| | |
|--|-----|
| VII. Änderungen zum 1. August 2001 (Änderung des § 371 ZPO) | 118 |
| VIII. Änderungen zum 1. Januar 2002 (Änderungen der §§ 144, 371 ZPO) | 119 |
| IX. Änderungen zum 1. April 2005 (Einführung des § 371a ZPO) | 122 |
| X. Weitere Änderungen bis heute | 123 |
| C. Augenscheinsregelungen im Zivilprozessrecht der Deutschen Demokratischen Republik | 125 |
| I. Von der Nachkriegszeit bis Ende 1975 | 125 |
| II. Anfang 1976 bis zum Ende der DDR | 130 |
| III. Nach der Wiedervereinigung | 132 |
| D. Ergebnisse | 133 |

Zweiter Teil Augenscheinsdogmatik

| | |
|---|-----|
| § 6 Merkmale des gerichtlichen Augenscheins | 135 |
| A. Die Elementarität der sinnlichen Wahrnehmung durch das Gericht | 135 |
| I. Sinnliche Wahrnehmung von Beweis- und Informationsmitteln | 136 |
| II. Elementarität der sinnlichen Wahrnehmung | 138 |
| 1. Bloßes Vorhandensein von Schriftzeichen und gesprochenen Worten | 139 |
| 2. Geistiges Verstehen von nichtgedanklichem Inhalt | 141 |
| 3. Geistiges Verstehen der Beweiswürdigung | 142 |
| III. Die Elementarität der sinnlichen Wahrnehmung als wesentliches Merkmal | 143 |
| 1. Wortlaut | 144 |
| 2. Systematik | 145 |
| 3. Historie | 146 |
| 4. Teleologie | 150 |
| 5. Vergleich mit dem materiellen strafrechtlichen Urkundenbegriff . . | 152 |
| 6. Ergebnis | 153 |
| B. Die Unmittelbarkeit der sinnlichen Wahrnehmung | 154 |
| I. Die Unmittelbarkeit der sinnlichen Wahrnehmung als hinreichendes Merkmal | 157 |
| II. Abgrenzung von anderen Arten der Unmittelbarkeit | 159 |
| 1. Unmittelbarer Beweis | 159 |
| 2. Unmittelbarkeit der Beweisaufnahme | 160 |
| a) Formelle Unmittelbarkeit der Beweisaufnahme | 161 |
| b) Materielle Unmittelbarkeit der Beweisaufnahme | 163 |
| c) Kombination von formeller und materieller Unmittelbarkeit der Beweisaufnahme | 165 |
| 3. Entscheidungsunmittelbarkeit | 166 |
| C. Zusammenfassung | 168 |

| | |
|--|-----|
| § 7 Objekte des gerichtlichen Augenscheins | 171 |
| A. Allgemeine Anforderungen an Augenscheinobjekte | 171 |
| I. Sinnliche Wahrnehmbarkeit des Augenscheinobjekts | 171 |
| II. Echt- und Unverfälschtheit des Augenscheinobjekts | 173 |
| III. Rechtswidrig erlangte/rechtswidrig hergestellte Augenscheinobjekte | 174 |
| IV. Abgrenzung zum Augenscheinsthema | 175 |
| B. Überblick über die Arten von Augenscheinobjekten | 177 |
| C. Klassische Augenscheinobjekte | 180 |
| D. Technische Aufzeichnungen von klassischen Augenscheinobjekten (Augenscheinssurrogate) | 180 |
| I. Ausschluss von technischen Aufzeichnungen mit Gedankeninhalt | 182 |
| II. Technische Aufzeichnungen von klassischen Augenscheinobjekten | 183 |
| III. Technische Übertragung von klassischen Augenscheinobjekten | 186 |
| IV. Zusammenfassung | 188 |
| E. Elektronische Dokumente | 189 |
| I. Elektronisch gespeicherte Daten | 190 |
| II. Differenzierung nach der Art der Daten | 193 |
| III. Daten ohne Gedankeninhalt | 194 |
| IV. Daten mit Gedankeninhalt (neue Augenscheinobjekte) | 195 |
| V. Weitere Einteilungen elektronischer Dokumente in den Regelungen zu ihrer formellen Beweiskraft (§§ 371a, 371b ZPO) | 200 |
| 1. Geltung nur für (alle) neuen Augenscheinobjekte | 200 |
| a) Wortlaut | 201 |
| b) Systematik und Historie | 201 |
| c) Teleologie | 203 |
| d) Europarecht | 205 |
| e) Ergebnis | 206 |
| 2. Private und öffentliche elektronische Dokumente | 206 |
| 3. Originale und transformierte elektronische Dokumente | 207 |
| VI. Zusammenfassung | 209 |
| F. Sonstige technische Aufzeichnungen mit Gedankeninhalt (Augenscheinssanalogobjekte) | 210 |
| I. Keine direkte Anwendung der Augenscheinssregelungen | 211 |
| II. Keine Gesetzeslücke bei Foto- und Videoaufnahmen von Urkunden . . | 212 |
| III. Analoge Anwendung der Augenscheinssregelungen auf die übrigen sonstigen technischen Aufzeichnungen mit Gedankeninhalt | 212 |
| IV. Technische Übertragung von Gedankeninhalten | 215 |
| V. Zusammenfassung | 215 |
| G. Spezielle Fälle | 216 |
| I. Bild-, Ton- und Datenträger | 216 |
| II. Auskunftssachen | 219 |
| III. Nachbildungen | 222 |
| IV. Weitere technische Aufzeichnungen | 225 |
| V. Augenscheinobjekte in Zusammenhang mit Urkunden | 228 |
| 1. Träger von Urkunden | 228 |

| | |
|---|-----|
| 2. Mangelhafte, unechte und nichtformgerechte Urkunden | 229 |
| 3. Vervielfältigungen von Urkunden | 230 |
| VI. Ausdrucke von elektronischen Dokumenten | 235 |
| 1. Wortlaut | 237 |
| 2. Systematik und Historie | 237 |
| 3. Teleologie | 239 |
| 4. Ergebnis | 240 |
| H. Zusammenfassung | 240 |
| | |
| § 8 Arten des gerichtlichen Augenscheins | 247 |
| A. Informatorischer Augenschein und Augenscheinsbeweis | 247 |
| I. Von der Anordnung von Amts wegen nach § 144 ZPO erfasste Arten . | 248 |
| 1. Wortlaut | 248 |
| 2. Systematik | 248 |
| 3. Historie | 249 |
| 4. Teleologie | 250 |
| 5. Ergebnis | 250 |
| II. Anwendung der förmlichen Regeln des Augenscheinsbeweisverfahrens auf den informatorischen Augenschein (formlose Besichtigung) . | 250 |
| 1. Wortlaut | 251 |
| 2. Systematik | 251 |
| 3. Historie | 252 |
| 4. Teleologie | 252 |
| 5. Ergebnis | 259 |
| III. Von den Protokollierungsregelungen (§§ 159 ff ZPO) erfasste Arten | 261 |
| 1. Wortlaut | 261 |
| 2. Systematik | 262 |
| 3. Historie | 263 |
| 4. Teleologie | 263 |
| 5. Ergebnis | 264 |
| IV. Von den Terminsortregelungen (§ 219 Abs. 1 ZPO) erfasste Arten . | 264 |
| V. Zusammenfassung | 265 |
| B. Unselbständiger Augenschein | 266 |
| I. Unselbständiger Augenschein bei Zeugen- und Parteiaussagen . . . | 267 |
| II. Unselbständiger Augenschein bei Sachverständigengutachten . . . | 269 |
| III. Unselbständiger Augenschein bei Urkunden | 270 |
| C. Zusammenfassung | 271 |
| | |
| Dritter Teil Zivilprozessuale Regelungen | |
| | |
| § 9 Anordnung von Amts wegen | 273 |
| A. Zeitpunkt und Form der Anordnung | 273 |

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Anordnung innerhalb der mündlichen Verhandlung | 274 |
| II. | Anordnung außerhalb der mündlichen Verhandlung | 277 |
| 1. | Verhältnis von § 273 Abs. 2 ZPO zu §§ 358, 358a S. 1 ZPO | 277 |
| 2. | Auswirkungen auf den informatorischen Augenschein | 280 |
| 3. | Benachrichtigung und Zustellung | 282 |
| III. | Zusammenfassender Überblick | 284 |
| B. | Mitwirkungspflichten der Parteien (§ 144 Abs. 1 S. 2 Alt. 1, S. 3 ZPO) | 284 |
| I. | Vorlegungspflicht der Parteien (§ 144 Abs. 1 S. 2 Alt. 1 ZPO) | 284 |
| 1. | Voraussetzungen | 285 |
| a) | Wortlaut | 286 |
| b) | Systematik | 286 |
| c) | Historie | 289 |
| d) | Teleologie | 290 |
| e) | Ergebnis | 291 |
| 2. | Umfang | 291 |
| a) | Augenscheinobjekte | 292 |
| b) | Augenscheinsanalogobjekte | 292 |
| aa) | Wortlaut | 294 |
| bb) | Systematik | 294 |
| cc) | Historie | 300 |
| dd) | Teleologie | 301 |
| ee) | Rechtsvergleichender Blick auf das österreichische Zivilprozessrecht | 303 |
| ff) | Ergebnis | 304 |
| 3. | Grenzen | 305 |
| a) | Weigerungsrechte | 305 |
| b) | Zumutbarkeit | 306 |
| aa) | Besonders zu berücksichtigende Unzumutbarkeitsgründe | 307 |
| bb) | Der Nemo-tenetur-Grundsatz als Unzumutbarkeitsgrund | 308 |
| cc) | Zumutbarkeitsabwägung | 310 |
| dd) | Berücksichtigung des Abwägungsergebnisses im Anordnungsermessen | 312 |
| ee) | Streit über den Unzumutbarkeitsgrund | 313 |
| ff) | Revisibilität der Zumutbarkeitsentscheidung | 315 |
| gg) | Kein Ausschluss der gegnerischen Partei bei Offenlegung des Unzumutbarkeitsgrundes | 316 |
| c) | Fehlender Besitz des Augenscheinobjekts | 318 |
| 4. | Rechtsfolgen der Verletzung | 318 |
| 5. | Fristsetzung | 321 |
| II. | Duldungspflicht der Parteien (§ 144 Abs. 1 S. 3 ZPO) | 323 |
| 1. | Voraussetzungen | 323 |
| 2. | Umfang | 324 |
| 3. | Grenzen | 324 |
| a) | Zumutbarkeit und fehlender Besitz des Augenscheinobjekts | 324 |
| b) | Wohnungsbetroffenheit (§ 144 Abs. 1 S. 3 ZPO a.E.) | 325 |

| | |
|--|-----|
| 4. Rechtsfolgen der Verletzung | 327 |
| 5. Fristsetzung | 328 |
| C. Mitwirkungspflichten Dritter (§ 144 Abs. 1 S. 2 Alt. 2, S. 3, Abs. 2 ZPO) | 328 |
| I. Voraussetzungen und Umfang | 329 |
| II. Grenzen | 329 |
| 1. Weigerungsrechte (§ 144 Abs. 2 S. 1 Alt. 2 ZPO) | 330 |
| a) Berücksichtigung von Weigerungsrechten | 330 |
| b) Verhältnis zum Zeugnisverweigerungsrecht | 331 |
| c) Umfang und Geltung der §§ 383-385 ZPO | 332 |
| d) Entbindung von einer Verschwiegenheitspflicht | 333 |
| e) Besonderheit bei elektronischen Dokumenten | 333 |
| 2. Zumutbarkeit (§ 144 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 ZPO) | 334 |
| a) Berücksichtigung von Unzumutbarkeitsgründen | 334 |
| b) Verhältnis zum Weigerungsrecht nach § 144 Abs. 2 S. 2 Alt. 2 ZPO | 335 |
| 3. Fehlender Besitz des Augenscheinsobjekts | 337 |
| 4. Wohnungsbelästigung (§ 144 Abs. 1 S. 3 ZPO a.E.) | 337 |
| III. Rechtsfolgen der Verletzung | 337 |
| D. Ermessen des Gerichts | 339 |
| I. Ausforschungsverbot | 340 |
| 1. Skizzierung der Herleitung des Ausforschungsverbots | 341 |
| 2. Berücksichtigung des Ausforschungsverbots in der Ermessens- entscheidung | 343 |
| 3. Reichweite des Ausforschungsverbots | 344 |
| 4. Zusammenfassung | 345 |
| II. Verspätetes Vorbringen i.S.v. § 296 ZPO | 346 |
| III. Erkennbare Grenzen der Mitwirkungspflicht | 347 |
| 1. Wohnungsbelästigung | 348 |
| 2. Fehlender Besitz | 348 |
| 3. Weigerungsrechte eines Dritten | 348 |
| 4. Zumutbarkeit | 350 |
| IV. Unerlässlichkeit der eigenen sinnlichen Wahrnehmung | 351 |
| V. Beantragter Augenscheinsbeweis und Augenscheinsprotokoll | 352 |
| VI. Unzulässigkeit eines hypothetischen Beweisantritts | 354 |
| VII. Auslagenvorschuss | 354 |
| VIII. Richterlicher Hinweis nach § 139 ZPO | 356 |
| E. Wiederholung der Augenscheinseinnahme | 358 |
| F. Zusammenfassung | 361 |
| § 10 Anordnung aufgrund Parteihandlung | 367 |
| A. Antritt des Augenscheinsbeweises | 367 |
| I. Besitzender Beweisführer (§ 371 Abs. 1 ZPO) | 367 |
| 1. Allgemeiner Beweisantritt (§ 371 Abs. 1 S. 1 ZPO) | 368 |
| 2. Beweisantritt bei elektronischen Dokumenten (§ 371 Abs. 1 S. 2 ZPO) | 369 |

| | |
|--|------------|
| a) Besitz am elektronischen Dokument | 370 |
| b) Vorlegung und Übermittlung | 372 |
| II. Nichtbesitzender Beweisführer (§ 371 Abs. 2 S. 1 ZPO) | 374 |
| 1. Antrag auf Fristsetzung (§ 371 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 ZPO) | 374 |
| a) Antrag auf Fristsetzung bei Besitz des Beweisgegners | 375 |
| b) Antrag auf Fristsetzung bei Besitz eines Dritten | 379 |
| aa) Begriff des Dritten | 380 |
| bb) Inhalt des Beweisantritts | 381 |
| 2. Antrag auf Erlass einer Anordnung nach § 144 ZPO (§ 371 Abs. 2 S. 1 Alt. 2 ZPO) | 383 |
| a) Antrag auf Erlass einer Anordnung nach § 144 ZPO bei Besitz des Beweisgegners | 384 |
| aa) Wortlaut | 385 |
| bb) Systematik | 385 |
| cc) Historie | 388 |
| dd) Teleologie | 390 |
| ee) Ergebnis | 391 |
| b) Antrag auf Erlass einer Anordnung nach § 144 ZPO bei Besitz eines Dritten | 392 |
| 3. Zusammenfassung | 393 |
| B. Beweisanordnung | 395 |
| I. Pflicht zur Beweisanordnung | 395 |
| II. Zeitpunkt und Form der Beweisanordnung | 398 |
| 1. Beweisanordnung innerhalb der mündlichen Verhandlung | 398 |
| 2. Beweisanordnung außerhalb der mündlichen Verhandlung | 400 |
| a) Wortlaut | 401 |
| b) Systematik | 401 |
| c) Historie | 402 |
| d) Teleologie | 402 |
| e) Ergebnis | 403 |
| C. Vereitelung des Augenscheinsbeweises | 404 |
| I. Vereitelung durch den Beweisführer | 405 |
| II. Vereitelung durch den Beweisgegner (§ 371 Abs. 3 ZPO) | 405 |
| III. Vereitelung durch einen Dritten | 406 |
| D. Anregung des informatorischen Augenscheins | 408 |
| E. Zusammenfassung | 409 |
| § 11 Hilfsmittel bei der Augenscheinseinnahme | 413 |
| A. Körperliche Behinderungen auf Seiten des Richters | 414 |
| I. Einzelrichter | 414 |
| II. Mitglied eines Spruchkörpers | 415 |
| III. Zusammenfassung | 416 |
| B. Gegenständliche Hilfsmittel bei der Augenscheinseinnahme | 417 |
| C. Hilfe durch andere Personen bei der Augenscheinseinnahme | 419 |
| I. Beauftragte und ersuchte Richter (§ 372 Abs. 2 ZPO) | 420 |

| | | |
|------|---|-----|
| II. | Hinzugezogene Sachverständige (§ 372 Abs. 1 ZPO) | 424 |
| 1. | Abgrenzung zur Sachverständigenbegutachtung | 425 |
| a) | Wortlaut | 426 |
| b) | Systematik | 432 |
| c) | Historie | 433 |
| d) | Teleologie | 435 |
| e) | Ergebnis | 435 |
| 2. | Heilung einer einem Sachverständigen allein überlassenen, ohne besondere Sachkunde möglichen Beaugenscheinigung | 439 |
| 3. | Auf nach § 372 Abs. 1 ZPO hinzugezogene Sachverständige anwendbare Regelungen der Sachverständigenbegutachtung | 441 |
| 4. | § 372a ZPO | 444 |
| a) | Wortlaut | 445 |
| b) | Systematik | 445 |
| c) | Historie | 447 |
| d) | Teleologie | 449 |
| e) | Ergebnis | 450 |
| III. | Augenscheinsmittler | 450 |
| 1. | Zulässige Einsatzgebiete von Augenscheinsmittlern | 452 |
| a) | Tatsächliche Unmöglichkeit | 455 |
| b) | Rechtliche Unmöglichkeit | 457 |
| c) | Verwendung gegenständlicher Hilfsmittel | 458 |
| d) | Bloß aufzeichnende Augenscheinsmittler | 459 |
| 2. | Verhältnis zu begutachtenden Sachverständigen | 460 |
| a) | Sachverständiger Augenschein bei Befundtatsachen | 462 |
| b) | Keine besondere Sachkunde bei Anschluss- und Zusatz- tatsachen | 463 |
| c) | Augenscheinsmittler und Sachverständiger in einer Person | 465 |
| 3. | Heilung von unzulässigen Einsätzen von Augenscheinsmittlern | 467 |
| 4. | Auf Augenscheinsmittler anwendbare Regelungen | 469 |
| a) | Abgrenzung zwischen begutachtenden Sachverständigen und Zeugen | 470 |
| b) | Vergleich des Augenscheinsmittlers | 475 |
| aa) | Vergleich mit begutachtenden Sachverständigen | 475 |
| bb) | Vergleich mit nach § 372 Abs. 1 ZPO hinzugezogenen Sachverständigen | 476 |
| cc) | Vergleich mit einfachen und sachkundigen Zeugen | 478 |
| c) | Im Einzelnen anzuwendende Regelungen | 479 |
| aa) | Befugnis zum Einsatz von Augenscheinsmittlern | 480 |
| bb) | Auswahl der Augenscheinsmittler | 480 |
| cc) | Einsatz von Augenscheinsmittlern durch beauftragte und ersuchte Richter | 482 |
| dd) | Pflicht, dem Einsatz als Augenscheinsmittler Folge zu leisten, und Weigerungsrechte | 483 |

| | |
|--|------------|
| ee) Pflichten des Augenscheinsmittlers anlässlich der Augenscheinseinnahme | 485 |
| ff) Pflichten des Gerichts anlässlich der Augenscheinseinnahme | 486 |
| gg) Vernehmung und Vereidigung des Augenscheinsmittlers | 487 |
| hh) Wiederholung des Einsatzes von Augenscheinsmittlern | 490 |
| ii) Vergütung/Entschädigung des Augenscheinsmittlers | 491 |
| jj) Protokollierung | 493 |
| kk) Öffentlichkeit und Parteiöffentlichkeit | 494 |
| ll) Besonderheiten bei bloß aufzeichnenden Augenscheinsmittlern | 495 |
| 5. Ergebnisse | 497 |
| IV. Gegenüberstellung der auf nach § 372 Abs. 1 ZPO zum gerichtlichen Augenschein hinzugezogene Sachverständige und auf Augenscheinsmittler anwendbaren Regelungen | 500 |
| D. Zusammenfassung | 503 |
| § 12 Formelle Beweiskraft elektronischer Dokumente | 509 |
| A. Originale private elektronische Dokumente (§ 371a Abs. 1 und 2 ZPO) | 509 |
| I. Anschein der Echtheit nach § 371a Abs. 1 S. 2 ZPO | 511 |
| II. Mit Willen des Signaturschlüssel-Inhabers in den Verkehr gegeben | 513 |
| III. De-Mail-Nachrichten | 514 |
| B. Originale öffentliche elektronische Dokumente (§ 371a Abs. 3 ZPO) | 516 |
| I. Qualifiziert elektronisch signierte originale öffentliche elektronische Dokumente | 517 |
| II. Originale öffentliche elektronische Dokumente ohne qualifizierte elektronische Signatur | 519 |
| C. Transformierte elektronische Dokumente (§ 371b ZPO) | 519 |
| I. Echtheitsvermutung nach § 371b S. 2 ZPO | 520 |
| II. Freie Beweiswürdigung aller nicht § 371b S. 1 ZPO entsprechenden transformierten elektronischen Dokumente | 521 |
| D. Beweisregelungen nach VO 910/2014 | 522 |
| E. Zusammenfassung | 524 |
| § 13 Ort der Augenscheinseinnahme | 527 |
| A. Gerichtsstelle | 527 |
| B. Ortstermin | 528 |
| C. Öffentlichkeit und Parteiöffentlichkeit | 530 |
| I. Augenscheinseinnahme außerhalb der Gerichtsstelle in einer Wohnung | 531 |
| 1. Verweigerung des öffentlichen Zutritts | 532 |
| 2. Verweigerung des Zutritts eines Verfahrensbeteiligten | 534 |
| II. Augenscheinseinnahme außerhalb der Gerichtsstelle an einem anderen dem Hausrecht einer Person unterliegenden Ort | 535 |

| | |
|---|-----|
| § 14 Protokollierung | 539 |
| A. Inhalt des Augenscheinsprotokolls | 539 |
| I. Erfasste Arten des gerichtlichen Augenscheins | 539 |
| II. Anlagen | 541 |
| III. Vorläufige Aufzeichnungen | 541 |
| IV. Protokollierung als gerichtliches elektronisches Dokument | 544 |
| B. Besonderheiten bei Protokollierung des Ergebnisses des Augenscheins | |
| gem. § 160 Abs. 3 Nr. 5 ZPO | 544 |
| I. Vorläufige Aufzeichnung des Ergebnisses des Augenscheins | 544 |
| II. Entbehrlichkeit der Feststellung im Augenscheinsprotokoll | 546 |
| III. Genehmigung des Augenscheinsprotokolls | 548 |
| C. Beweiskraft des Augenscheinsprotokolls | 550 |
| I. Reichweite der Beweiskraft | 550 |
| II. Beweiskraft bei Protokollmängeln und deren Heilung | 553 |
| § 15 Auslandsberührungen | 557 |
| A. Im Ausland belegenes Augenscheinsobjekt | 557 |
| I. Augenscheinseinnahme ohne Mitwirkung des fremden Staates | 558 |
| 1. Augenscheinseinnahme im Inland mit Auslandsbezug | 558 |
| 2. Tele-Augenschein im Ausland belegener Augenscheinsobjekte | 560 |
| 3. Anordnung auf Beibringung im Ausland belegener Augenscheinsobjekte | 560 |
| 4. Handlungen Privater und unzulässige Umgehungen | 561 |
| II. Unmittelbare Augenscheinseinnahme im Ausland | 562 |
| III. Weitere Möglichkeiten der Augenscheinseinnahme im Ausland | 564 |
| IV. Verstöße | 566 |
| B. Rechtshilfe für ein ausländisches Gericht | 567 |
| § 16 Kosten | 569 |
| A. Gerichtskosten | 569 |
| I. Bei parteiseitig beantragten Augenscheinseinnahmen | 570 |
| II. Bei von Amts wegen angeordneten Augenscheinseinnahmen | 572 |
| B. Rechtsanwaltskosten | 574 |
| C. Kosten Dritter | 575 |
| I. Zeugenkosten | 575 |
| II. Sachverständigenkosten | 575 |
| III. Kosten von Augenscheinsmittlern | 575 |
| IV. Kosten sonstiger Dritter | 575 |
| § 17 Gerichtlicher Augenschein in anderen Verfahren | 577 |
| A. Besondere zivilprozessuale Verfahren | 577 |
| I. Selbständiges Beweisverfahren | 577 |
| II. Rechtsmittelverfahren | 581 |
| III. Wiederaufnahmeverfahren | 582 |
| IV. Einstweiliger Rechtsschutz | 585 |

| | |
|---|-----|
| B. Nichtzivilprozessuale Gerichtsverfahren | 586 |
| I. Verfahren der freiwilligen Gerichtsbarkeit | 587 |
| II. Arbeitsgerichtsverfahren | 590 |
| III. Verwaltungsgerichtsverfahren | 592 |
| IV. Finanzgerichtsverfahren | 595 |
| V. Sozialgerichtsverfahren | 597 |
| VI. Patentgerichtsverfahren | 599 |
| VII. Schiedsverfahren | 600 |
| | |
| Abschließende Gesamtwürdigung | |
| § 18 Abschließende Gesamtwürdigung | 603 |
| A. Schlussbetrachtung des ersten Teils | 603 |
| B. Schlussbetrachtung des zweiten Teils | 604 |
| C. Schlussbetrachtung des dritten Teils | 608 |
| D. Gesetzesvorschlag de lege ferenda | 613 |
| | |
| Anhang | 623 |
| I. Regelungen zum gerichtlichen Augenschein in historischen Prozessordnungen und Prozessordnungsentwürfen | 623 |
| II. Synopse der Augenscheinsregelungen von den ersten Entwürfen einer allgemeinen deutschen Civilproceßordnung bis zur heutigen ZPO | 663 |
| | |
| Paragrafenverzeichnis | 765 |
| Stichwortverzeichnis | 779 |