

Inhaltsübersicht

| | |
|---|--------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsverzeichnis..... | IX |
| Abkürzungen | XXV |
| Literatur | XXXIII |
| Einleitung | 1 |
| 1. Teil. Die Vorbereitung der Berufung | |
| § 1 Vorbereitende Maßnahmen in der ersten Instanz..... | 3 |
| § 2 Prüfung der Zulässigkeit | 63 |
| § 3 Berufungsfrist und Berufungsgericht | 86 |
| § 4 Klärung der Berufungsziele und des Berufungsumfangs | 107 |
| 2. Teil. Klärung der Berufungsgründe | |
| § 5 Der Berufungsgrund der fehlerhaften Rechtsanwendung | 121 |
| § 6 Der Berufungsgrund der unrichtigen Tatsachenfeststellung | 137 |
| § 7 Der Berufungsgrund der neuen Angriffs- oder Verteidigungsmittel | 211 |
| 3. Teil. Abschluss der Berufungsvorbereitung | |
| § 8 Prüfung kostenrechtlicher Aspekte | 227 |
| § 9 Prüfung vollstreckungsbezogener Maßnahmen | 242 |
| § 10 Die Beratung durch den Anwalt | 248 |
| 4. Teil. Berufungseinlegung und -begründung | |
| § 11 Die Berufungsschrift | 257 |
| § 12 Die Berufungsbegründungsfrist | 278 |
| § 13 Die Berufungsbegründungsschrift | 293 |
| 5. Teil. Verwerfung und Zurückweisung der Berufung | |
| § 14 Die Verwerfung der Berufung | 327 |
| § 15 Die Zurückweisung der Berufung | 330 |
| 6. Teil. Die Verteidigung des Berufungsbeklagten | |
| § 16 Die Berufungserwiderung | 367 |
| § 17 Die Anschlussberufung | 370 |
| 7. Teil. Die Berufungsverhandlung | |
| § 18 Die Vorbereitung der Verhandlung durch das Gericht | 387 |
| § 19 Der Ablauf der Verhandlung | 389 |
| § 20 Das Versäumnisverfahren | 392 |
| 8. Teil. Besondere Formen der Verfahrensbeendigung | |
| § 21 Der Berufungsverzicht | 395 |
| § 22 Die Berufungsrücknahme | 398 |
| § 23 Das Anerkenntnis | 403 |

VII

Inhaltsübersicht

| | |
|---------------------------------|-----|
| § 24 Die Erledigung | 404 |
| § 25 Der Prozessvergleich | 408 |

9. Teil. Die Vorbereitung der Revision

| | |
|----------------------------|-----|
| Anhang: Muster | 425 |
| Stichwortverzeichnis | 447 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|------------------------|--------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Abkürzungen | XXV |
| Literatur | XXXIII |
| | |
| Einleitung | 1 |

1. Teil. Die Vorbereitung der Berufung

| | |
|---|----|
| § 1 Vorbereitende Maßnahmen in der ersten Instanz | 3 |
| A. Sachgerechte Klageerhebung und -erwiderung | 3 |
| I. Sachanträge | 3 |
| II. Umfang des Sachvortrags | 5 |
| 1. Rückkehr der Eventualmaxime? | 5 |
| 2. Stellungnahme | 7 |
| III. Schlüssigkeit und Substantiierung | 9 |
| 1. Schlüssigkeit | 9 |
| 2. Substantiierung | 9 |
| IV. Beachtung der Präklusionsregeln | 13 |
| 1. Die Präklusion fristwidrigen Vorbringens (§ 296 Abs. 1 ZPO) | 13 |
| a) Vorliegen von Angriffs- oder Verteidigungsmitteln | 13 |
| b) Verspätung | 15 |
| aa) Präklusionsbegründende Fristen | 15 |
| bb) Ordnungsgemäße Fristsetzung | 16 |
| cc) Fristversäumung | 18 |
| c) Verzögerung | 19 |
| d) Verschulden | 23 |
| 2. Die Präklusion verspäteten Vorbringens (§ 296 Abs. 2 ZPO) | 24 |
| 3. Die Präklusion verspäteter Zulässigkeitsrügen (§ 296 Abs. 3 ZPO) | 26 |
| 4. Die Präklusion im Versäumnisverfahren (§ 340 Abs. 3 ZPO) | 27 |
| 5. Die Präklusion durch den Verhandlungsschluss (§ 296a ZPO) | 28 |
| 6. Wirkung der Zurückweisung | 29 |
| V. Rechtsausführungen | 29 |
| VI. Verfahrensanträge | 31 |
| 1. Vollstreckungsschutzantrag | 31 |
| a) Notwendigkeit | 31 |
| b) Form | 32 |
| c) Maßnahmen bei Übergehen des Antrags | 32 |
| 2. Antrag auf Zulassung der Berufung | 32 |
| a) Die Zulassungsberufung im allgemeinen Zivilprozess | 32 |
| aa) Die Zulassungsgründe | 33 |
| bb) Anwaltliche Vorgehensweise | 34 |
| b) Die Zulassungsberufung im Arbeitsgerichtsverfahren | 35 |
| c) Berichtigung und Ergänzung der Nichtzulassung | 35 |
| aa) Allgemeiner Zivilprozess | 35 |
| bb) Arbeitsgerichtliches Verfahren | 35 |
| d) Anfechtung der Nichtzulassung | 36 |

| | |
|---|-----------|
| B. Mitwirken in der Beweisaufnahme und Schlusserörterung | 36 |
| I. Mitwirken in der Beweisaufnahme (§§ 284; 355–357; 361–484 ZPO) | 36 |
| 1. Laufende Beachtung des § 295 ZPO | 36 |
| 2. Ausübung des Fragerights | 37 |
| 3. Kontrolle der Aussagenprotokollierung | 41 |
| 4. Antrag auf Vereidigung eines Zeugen | 41 |
| II. Mitwirken an der sog. Schlusserörterung (§§ 279 Abs. 3; 285 Abs. 1 ZPO) | 42 |
| 1. Die Erörterungspflicht des Gerichts | 42 |
| a) Adressat der Verpflichtung | 42 |
| b) Zeitpunkt der Erörterung | 42 |
| c) Gegenstand der Schlusserörterung | 42 |
| aa) Erörterung des Sach- und Streitstandes | 42 |
| bb) Erörterung des Ergebnisses der Beweisaufnahme | 42 |
| 2. Handlungsmöglichkeiten der Parteien | 45 |
| 3. Bedeutung für die Berufung | 46 |
| C. Überprüfung des Protokolls und des Urteilstatbestands | 48 |
| I. Überprüfung des Protokolls | 48 |
| 1. Bedeutung des erstinstanzlichen Protokolls für das Berufungsverfahren .. | 48 |
| 2. Verfahren | 48 |
| 3. Anfechtung | 49 |
| II. Überprüfung des Urteilstatbestands | 49 |
| 1. Gegenstand der Beweiskraft | 49 |
| 2. Positive und negative Beweiskraft | 50 |
| a) Die positive Beweiskraft | 50 |
| b) Die negative Beweiskraft | 50 |
| aa) Der traditionelle Standpunkt | 50 |
| bb) Der Standpunkt des V. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs | 50 |
| cc) Gegenwärtiger Meinungsstand | 50 |
| dd) Stellungnahme | 52 |
| 3. Widerlegung der Beweiskraft | 53 |
| 4. Die Bedeutung des Tatbestands für das Berufungsverfahren | 54 |
| a) Bestimmung des Prozessstoffs | 54 |
| b) Bestimmung der Neuheit eines Vortrags (§ 531 Abs. 2 ZPO) | 54 |
| c) Dokumentation richterlicher Hinweise gemäß § 139 ZPO | 54 |
| 5. Die Tatbestandsberichtigung | 55 |
| a) Grundsätzliches | 55 |
| b) Frist und Form φ Muster 1 | 56 |
| aa) Frist | 56 |
| bb) Form | 56 |
| c) Die Entscheidung | 57 |
| aa) Zuständigkeit | 57 |
| bb) Verfahren und Entscheidung | 58 |
| cc) Rechtsbehelfe | 58 |
| d) Haftungsrechtlicher Hinweis | 59 |
| e) Gebührenrechtlicher Hinweis | 59 |
| D. Herbeiführung einer Urteilsergänzung (§ 321 ZPO) | 59 |
| I. Anwendungsbereich | 59 |
| II. Verfahren | 61 |
| E. Verschiebung der Urteilszustellung φ Muster 3 | 61 |
| § 2 Prüfung der Zulässigkeit | 63 |
| A. Statthaftigkeit | 63 |
| I. Die Hauptacheentscheidung eines Endurteils | 63 |
| 1. Verzichtsurteile (§ 306 ZPO) | 63 |

| | |
|--|-----------|
| 2. Anerkenntnisurteile (§ 307 ZPO) | 64 |
| 3. Ergänzungsurteile (§ 321 ZPO) | 64 |
| 4. Versäumnisurteile (§§ 330; 331 ZPO) | 64 |
| a) Das erste Versäumnisurteil | 64 |
| b) Das zweite Versäumnisurteil | 65 |
| c) Problemfälle | 66 |
| 5. Zwischenurteile (§§ 280 Abs. 2 Satz 1; 302 Abs. 3, 599 Abs. 3; 304 Abs. 2 Hs. 1 ZPO) | 67 |
| 6. Schlussurteile | 68 |
| 7. Wohnraumräumungsurteile | 68 |
| 8. Vorentscheidungen im ersten Rechtszug (§ 512 ZPO) | 69 |
| II. Die Kostenentscheidung | 69 |
| III. Die vorläufige Vollstreckbarkeit | 70 |
| IV. Sonderfälle | 71 |
| 1. Nichturteile | 71 |
| 2. Niedrige Urteile | 72 |
| 3. Scheinurteile | 73 |
| 4. Noch-nicht-Urteile | 75 |
| B. Überschreiten des Werts des Beschwerdegegenstands oder Zulassung | 76 |
| I. Die Wertberufung | 76 |
| 1. Der Begriff des „Werts des Beschwerdegegenstands“ | 76 |
| a) Beschwer | 76 |
| b) Wert der Beschwer, Wert des Beschwerdegegenstands und Rechtsmittelstreitwert | 80 |
| 2. Der erforderliche Wert des Beschwerdegegenstands | 80 |
| a) Grundsatz | 80 |
| b) Ausnahmen | 82 |
| 3. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen des erforderlichen Werts des Beschwerdegegenstands | 82 |
| II. Die Zulassungsberufung | 84 |
| C. Die sog. Ausnahmeberufung | 84 |
| I. Rechtslage bis 2002 | 84 |
| II. Das ZPO-Reformgesetz und das Anhörungsrügengesetz | 84 |
| III. Heutige Rechtslage | 85 |
| § 3 Berufungsfrist und Berufungsgericht | 86 |
| A. Die Berufungsfrist | 86 |
| I. Dauer | 86 |
| II. Beginn | 86 |
| 1. Normalfall | 86 |
| a) Allgemeiner Zivilprozess | 86 |
| b) Arbeitsgerichtsverfahren | 87 |
| 2. Sonderfälle | 88 |
| a) Berichtigung und Tatbestandsberichtigung | 88 |
| b) Ergänzungsurteil | 88 |
| c) Fehlende oder unwirksame Zustellung | 88 |
| d) Insolvenzverfahren | 90 |
| III. Ende | 90 |
| IV. Verlängerung | 93 |
| V. Die Wiedereinsetzung | 93 |
| VI. Umdeutung einer verfristeten Berufung | 102 |

| | |
|---|------------|
| B. Das Berufungsgericht | 102 |
| I. Die Berufungsgerichte im allgemeinen | 102 |
| 1. Berufungen gegen amtsgerichtliche Urteile | 102 |
| 2. Berufungen gegen erstinstanzliche landgerichtliche Urteile | 102 |
| 3. Berufungen gegen Urteile der Arbeitsgerichte | 103 |
| 4. Berufungen gegen Urteile der Nichtigkeitssenate des Bundespatentgerichts | 103 |
| II. Auswärtige Spruchkörper | 103 |
| III. Besonderheiten bei Zuständigkeitskonzentrationen | 103 |
| § 4 Klärung der Berufungsziele und des Berufungsumfangs | 107 |
| A. Klärung der Berufungsziele | 108 |
| B. Klärung des Berufungsumfangs | 109 |
| I. Erweiterung des Streitstoffs | 109 |
| 1. Grundsätze | 109 |
| 2. Besondere Regeln | 110 |
| a) Keine isolierte Klageänderung | 110 |
| b) Präklusionsrechtliche Beschränkungen von Klageänderung, Widerklage und Aufrechnung in der Berufungsinstanz | 112 |
| aa) Anwendungsbereich | 112 |
| bb) Voraussetzungen | 113 |
| II. Abstandnahme vom Urkundenprozess | 115 |
| III. Parteierweiterung und Parteiwechsel | 115 |
| 1. Die Parteierweiterung | 115 |
| 2. Der Parteiwechsel | 116 |
| a) Normalfall des Parteiwechsels | 116 |
| b) Berufungseinlegung und/oder -begründung durch einen Dritten | 117 |
| aa) Berufungseinlegung durch eine Nichtpartei | 117 |
| bb) Berufungsbegründung durch eine Nichtpartei | 118 |
| IV. Sonderfall: § 124 Abs. 1 VVG | 118 |
| 1. Grundsätzliches | 118 |
| 2. Einzelfragen | 119 |
| a) Personale Reichweite der Rechtstraferstreckung | 119 |
| b) Verfahrenskonstellationen | 119 |
| | 119 |
| 2. Teil. Klärung der Berufungsgründe | |
| § 5 Der Berufungsgrund der fehlerhaften Rechtsanwendung | 121 |
| A. Verletzung des materiellen Rechts | 123 |
| B. Verfahrensfehler | 124 |
| I. Von Amts wegen zu beachtende Verfahrensvorschriften | 124 |
| 1. Generell von Amts wegen zu beachtende Verfahrensvorschriften. | 124 |
| 2. Verstöße gegen Rechtsweg- und Zuständigkeitsnormen | 125 |
| II. Nicht von Amts wegen zu beachtende und verzichtbare Verfahrensvorschriften | 127 |
| 1. Grundsätze | 127 |
| 2. Die Verfahrensrüge der Verletzung der Hinweispflicht | 128 |
| a) Allgemeiner Zivilprozess | 128 |
| b) Arbeitsgerichtsprozess | 135 |
| aa) Allgemeine Hinweispflicht | 135 |
| bb) Hinweispflicht nach § 6 Satz 2 KSchG | 135 |
| III. Kausalität | 136 |

| | |
|--|------------|
| § 6 Der Berufungsgrund der unrichtigen Tatsachenfeststellung | 137 |
| A. Erstinstanzlich „festgestellte Tatsachen“ | 137 |
| I. Zum Sprachsinn des Tatbestandsmerkmals „festgestellte Tatsachen“ | 137 |
| II. Das Tatbestandsmerkmal „festgestellte Tatsachen“ im System der Zivilprozessordnung | 138 |
| 1. Grundsätzliches | 138 |
| a) Die Definition des Bundesgerichtshofs | 138 |
| b) Kritik der Definition | 138 |
| aa) Die offenkundigen Tatsachen | 138 |
| bb) Die unstreitig gestellten oder zugestandenen Tatsachen | 140 |
| 2. Parteivorbringen | 141 |
| B. Konkrete Anhaltspunkte für die Unrichtigkeit | 141 |
| I. Übergehen oder Verkennen von Parteivortrag | 142 |
| 1. Übergehen von Parteivortrag | 142 |
| 2. Verkennen von Parteivortrag | 142 |
| II. Verkennen der Beweislast | 143 |
| III. Übergehen von Beweisanträgen | 144 |
| 1. Die Ablehnung von Beweisanträgen | 144 |
| a) Ablehnungsgründe | 144 |
| b) Form der Ablehnung | 144 |
| c) Folgen einer fehlerhaften Ablehnung | 144 |
| 2. Die einzelnen Ablehnungsgründe | 145 |
| a) Fehlende Beweiserhebungsbedürftigkeit | 145 |
| b) Unzulässigkeit oder Unmöglichkeit der Beweiserhebung | 150 |
| 3. Die Beweisaufnahme von Amts wegen | 158 |
| a) Grundsätzliches | 158 |
| aa) Amtswegige Beweisaufnahme und Beibringungsgrundsatz | 158 |
| bb) Rechtsvergleichende Überlegungen | 160 |
| b) Das richterliche Ermessen | 160 |
| c) Einzelfälle | 161 |
| aa) Urkundenbeweis | 161 |
| bb) Augenschein | 162 |
| cc) Sachverständigenbeweis | 163 |
| dd) Einholung amtlicher Auskünfte | 163 |
| ee) Ermittlung fremden Rechts etc | 163 |
| ff) Parteivernehmung | 164 |
| IV. Fehlerhafte Beweisaufnahme | 164 |
| 1. Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör | 164 |
| a) Grundsätzliches | 164 |
| b) Fälle der Parteianhörung von Amts wegen | 165 |
| c) Arbeitsgerichtsprüfung | 169 |
| 2. Nichtbeteiligung der Sachverständigen an der Parteianhörung/-vernehmung und Zeugeneinvernahme | 169 |
| 3. Fehlerhafte Behandlung von Privatgutachten | 169 |
| V. Fehlerhafte Beweiswürdigung | 171 |
| 1. Der Begriff des Beweiswürdigungsfehlers | 173 |
| 2. Anforderungen an die äußere Form der Beweiswürdigung | 173 |
| 3. Die inhaltliche Seite der Beweiswürdigung | 175 |
| a) Beweismaß | 175 |
| aa) Vollbeweis (§ 286 Abs. 1 Satz 1 ZPO) | 175 |
| bb) Schätzung (§ 287 ZPO) | 176 |
| cc) Gesetzliche Beweisregeln (§ 286 Abs. 2 ZPO) | 176 |
| dd) Plausibilität (§ 84a Abs. 1 Satz 1 AMG) | 176 |
| b) Gesamtschau | 176 |

| | |
|--|-----|
| 4. Einzelheiten zur inhaltlichen Seite der Beweiswürdigung | 178 |
| a) Parteivortrag und -verhalten | 178 |
| aa) Beweisvereitelung | 178 |
| bb) Bewusst unzureichend substantiiertes Bestreiten | 180 |
| cc) Verstöße gegen die Wahrheitspflicht (§ 138 Abs. 1 ZPO) | 180 |
| dd) Erteilung von Falschinformationen | 180 |
| ee) Verweigerung einer Antwort oder Auskunft | 180 |
| ff) Nichtvorlage nach § 142 ZPO angeforderter Unterlagen | 181 |
| gg) Unentschuldigtes Ausbleiben einer geladenen Partei | 181 |
| hh) Wechselnder Parteivortrag | 181 |
| b) Zeugen | 182 |
| aa) Grundsätzliches | 182 |
| bb) Einzelfragen | 183 |
| c) Sachverständigengutachten | 188 |
| aa) Formale Sachkompetenz des Sachverständigen | 192 |
| bb) Einhaltung der formalen Standards | 194 |
| cc) Vollständige Verwertung der Anknüpfungstatsachen | 197 |
| dd) Gesetzmäßigkeit der Befunderhebung | 198 |
| ee) Richtigkeit der dem Gutachten zugrundeliegenden juristischen Vorstellungen | 199 |
| ff) Vollständigkeit, Schlüssigkeit und Nachvollziehbarkeit der Argumentation | 201 |
| d) Fehlerhafte Behandlung des Anscheinsbeweises | 204 |
| aa) Rechtsnatur des Anscheinsbeweises | 204 |
| bb) Voraussetzungen des Anscheinsbeweises | 204 |
| cc) Hauptfehler bei der Anwendung des Anscheinsbeweises | 206 |
| e) Unvereinbarkeit mit „lediglich bei dem Berufungsgericht gerichtskundigen Tatsachen“ | 206 |
| C. Zweifel | 206 |
| I. Die Vorstellungen des Reformgesetzgebers | 207 |
| II. Die Praxis | 207 |
| D. Gebotensein neuer Feststellungen | 208 |
| § 7 Der Berufungsgrund der neuen Angriffs- oder Verteidigungsmittel | 211 |
| A. Die vertikale (instanzübergreifende) Präklusion | 211 |
| I. Das Novenrecht im Allgemeinen | 211 |
| II. Die einzelnen Präklusionstatbestände | 212 |
| 1. Sog. altes Vorbringen | 212 |
| 2. Neuer Tatsachenvortrag im Übrigen | 212 |
| a) Allgemeiner Zivilprozess | 212 |
| aa) § 531 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 und 2 ZPO | 212 |
| bb) § 531 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 ZPO | 213 |
| b) Arbeitsgerichtsverfahren | 223 |
| 3. Verzichtbaren Zulässigkeitsrügen | 223 |
| 4. Klageänderung, Widerklage und Aufrechnung | 223 |
| 5. Verfahrensrügen | 224 |
| B. Die horizontale (berufungsinstanzliche) Präklusion | 224 |
| I. Die Pflichten des Berufungsklägers | 224 |
| II. Die Pflichten des Berufungsbeklagten | 224 |

3. Teil. Abschluss der Berufungsvorbereitung

| | |
|---|------------|
| § 8 Prüfung kostenrechtlicher Aspekte | 227 |
| A. Kosten | 227 |
| I. Der Streitwert | 227 |
| II. Kostentragung | 227 |
| III. Die Höhe der Kosten und Gebühren | 229 |
| B. Kostenrisikomindernde Maßnahmen | 229 |
| I. Berufungseinlegung „zur Fristwahrung“ | 229 |
| 1. Zulässigkeit | 229 |
| 2. Kostenerstattungspflicht bei späterer Berufungsrücknahme | 229 |
| II. Stellung eines Teilantrags | 230 |
| 1. Der Teilantrag mit umfassender Begründung | 230 |
| 2. Die sog. fingierten Anträge | 230 |
| C. Kostentragung durch Dritte | 231 |
| I. Kostendeckung durch die Rechtsschutzversicherung | 232 |
| 1. Grundsätzliches | 232 |
| 2. Rechtsschutzversicherung und Prozesskostenhilfe | 233 |
| II. Prozesskostenhilfe | 233 |
| 1. Berufungseinlegung unter gleichzeitiger oder nachfolgender Beantragung von Prozesskostenhilfe | 233 |
| 2. Beantragung von Prozesskostenhilfe und „beabsichtigte Berufung“ | 234 |
| 3. Berufung „falls Prozesskostenhilfe bewilligt wird“ o. ä. | 234 |
| 4. Berufung „mit der Bitte, sie bis zur Entscheidung über die Prozesskostenhilfebewilligung zu den Akten zu nehmen“ o. ä. | 235 |
| 5. Isolierter Prozesskostenhilfeantrag ^F Muster 4 | 235 |
| a) Antragstellung | 235 |
| b) Weiterer Verfahrensgang | 238 |
| aa) Entscheidung vor Ablauf der Berufungsfrist | 238 |
| bb) Entscheidung nach Ablauf der Berufungsfrist, aber vor Ablauf der Berufungsbegründungsfrist | 238 |
| cc) Entscheidung nach Ablauf der Berufungs- und Berufungsbegründungsfrist | 239 |
| III. Kostendeckung durch sonstige private Dritte | 241 |
| § 9 Prüfung vollstreckungsbezogener Maßnahmen | 242 |
| A. Ergänzung des Urteils | 242 |
| B. Vorabentscheidung über die vorläufige Vollstreckbarkeit | 242 |
| I. Voraussetzungen | 242 |
| II. Entscheidung | 243 |
| III. Gebührenrechtlicher Hinweis | 243 |
| C. Einstweilige Einstellung der Zwangsvollstreckung | 243 |
| I. Zulässigkeit | 243 |
| II. Formalien | 244 |
| III. Materielle Voraussetzungen und Erfolgssaussichten | 244 |
| IV. Entscheidung und Anfechtbarkeit | 245 |
| V. Gebührenrechtlicher Hinweis | 245 |

| | |
|--|------------|
| D. Unbedingtheitserklärung | 245 |
| I. Anwendungsbereich des § 537 Abs. 1 ZPO | 245 |
| 1. Allgemeiner Zivilprozess | 245 |
| 2. Arbeitsgerichtsprozess | 245 |
| II. Der Antrag | 246 |
| III. Gebührenrechtlicher Hinweis | 246 |
| 1. Gebührentatbestand | 246 |
| 2. Gebührenhöhe | 247 |
| 3. Gegenstandswert | 247 |
| § 10 Die Beratung durch den Anwalt | 248 |
| A. Die Beratungspflicht | 248 |
| B. Art und Weise der Beratung | 250 |
| I. Nachdrücklichkeit der Beratung | 250 |
| II. Form | 251 |
| III. Herbeiführung einer definitiven Entscheidung des Mandanten | 251 |
| C. Gebühren | 253 |
| I. Übersendung und Besprechung des Urteils durch den erstinstanzlichen Anwalt | 253 |
| II. Beratung über die Erfolgssäussichten einer Berufung | 254 |
| 1. Prüfung der Erfolgssäussichten einer Berufung, Nr. 2100 VV-RVG | 254 |
| a) Gebührentatbestand | 254 |
| b) Gebührenhöhe | 254 |
| c) Gegenstandswert | 254 |
| 2. Schriftliches Gutachten über die Erfolgssäussichten einer Berufung, Nr. 2101 VV-RVG | 254 |
| a) Gebührentatbestand | 254 |
| b) Gebührenhöhe | 254 |
| III. Gutachtliche Äußerung anlässlich der Übersendung der Handakten an den Rechtsanwalt der Berufungsinstanz | 254 |
| 1. Gebührentatbestand | 254 |
| 2. Gebührenhöhe | 255 |
| IV. Beratung im Rahmen eines Berufungsmandats | 255 |
| 1. Gebührentatbestand | 255 |
| 2. Gebührenhöhe | 255 |
| 4. Teil. Berufungseinlegung und -begründung | |
| § 11 Die Berufungsschrift | 257 |
| A. Muster | 257 |
| B. Erläuterungen | 258 |
| I. Adressat | 258 |
| II. Bezeichnung der Parteien und Angabe der Parteirollen | 259 |
| 1. Bezeichnung der Parteien | 259 |
| 2. Angabe der Parteirollen | 259 |
| a) Grundsätzliches | 259 |
| b) Sonderfälle | 260 |
| III. Angabe des Prozessbevollmächtigten des Berufungsbeklagten | 261 |
| IV. Kurzbezeichnung des Streitgegenstands (Betreff) | 261 |
| V. Bezeichnung des angefochtenen Urteils und des erstinstanzlichen Gerichts . | 261 |
| 1. Bezeichnung des angefochtenen Urteils | 262 |
| 2. Bezeichnung des erstinstanzlichen Gerichts | 263 |

| | |
|---|------------|
| VI. Erklärung, dass Berufung eingelegt wird | 264 |
| VII. Berufungsanträge und Berufungsbegründung | 264 |
| 1. Grundsätzliches | 264 |
| 2. Notwendigkeit einer sofortigen Begründung | 264 |
| VIII. Beifügung einer Urteilsausfertigung/beglaubigten Abschrift | 266 |
| IX. Abschriften der Berufungsschrift | 267 |
| X. Unterzeichnung durch einen zugelassenen Rechtsanwalt | 267 |
| 1. Zugelassener Rechtsanwalt | 267 |
| a) Berufungseinlegung durch eine Partei | 267 |
| b) Unterzeichnung durch angestellten Rechtsanwalt | 267 |
| c) Unterzeichnung durch Syndikusrechtsanwalt | 268 |
| d) Unterzeichnung durch Verbandsvertreter | 268 |
| 2. Formalien der Unterzeichnung | 268 |
| XI. Berufungseinlegung und moderne Kommunikationsmöglichkeiten | 270 |
| 1. Traditionelle technische Übermittlungsformen | 270 |
| 2. Telefax | 270 |
| a) Begriffe | 270 |
| b) Zulässigkeit | 271 |
| c) Unterschrift | 271 |
| d) Kein Nachreichen des „Originalschriftsatzes“ | 272 |
| e) Abschriften | 273 |
| f) Fristenkontrolle | 273 |
| 3. Berufungseinlegung per E-Mail und E-Post | 274 |
| a) Berufungseinlegung per E-Mail | 274 |
| b) Berufungseinlegung per E-Post | 275 |
| 4. Berufungseinlegung und elektronischer Rechtsverkehr | 275 |
| a) Gegenwärtige Rechtslage | 275 |
| b) Rechtslage ab dem 1.1.2018 | 276 |
| c) Rechtslage ab dem 1.1.2022 | 276 |
| 5. Telefonische Berufungseinlegung | 276 |
| XII. Die mehrfache Berufungseinlegung | 276 |
| § 12 Die Berufungsbegründungsfrist | 278 |
| A. Grundsätze | 278 |
| I. Dauer | 278 |
| II. Beginn und Ende | 278 |
| 1. Grundsätzliches | 278 |
| 2. Berechnung | 278 |
| 3. Sonderfälle | 278 |
| a) Berichtigung und Tatbestandsberichtigung | 278 |
| b) Ergänzungsurteil | 279 |
| c) Unterbrechung, Aussetzung und Ruhen des Verfahrens | 279 |
| d) Sommerpause | 279 |
| e) Aufgehobener Verwerfungsbeschuß | 279 |
| f) Prozesskostenhilfeantrag | 279 |
| g) Mediation | 279 |
| III. Wiedereinsetzung | 280 |
| B. Die Verlängerung der Berufungsbegründungsfrist | 280 |
| I. Der Verlängerungsantrag | 280 |
| 1. Vorliegen eines Verlängerungstatbestandes | 280 |
| a) Einwilligung des Gegners | 280 |
| b) Nichtverzögerung des Rechtsstreits oder Vorliegen erheblicher Gründe | 280 |

| | |
|---|-----|
| 2. Formgerechter Antrag [☞] Muster 7 | 283 |
| a) Schriftlicher Antrag | 283 |
| b) Inhalt | 283 |
| 3. Rechtzeitige Antragstellung | 287 |
| II. Die Entscheidung | 287 |
| 1. Aufschiebende Wirkung des Verlängerungsantrags | 287 |
| 2. Die Entscheidung | 288 |
| a) Zuständigkeit | 288 |
| b) Entscheidungsmaßstab | 288 |
| c) Umfang der Bewilligung | 288 |
| d) Zeitpunkt der Entscheidung | 289 |
| e) Form der Entscheidung | 289 |
| f) Bekanntmachung der Entscheidung | 289 |
| g) Anfechtung der Entscheidung | 290 |
| 3. Dauer der Verlängerung | 290 |
| a) Fristbeginn | 290 |
| b) Fristende | 290 |
| c) Besonderheiten bei Insolvenzeröffnung | 290 |
| III. Bürotechnische Behandlung der Berufungsbegründungsfristverlängerung ... | 291 |
| § 13 Die Berufungsbegründungsschrift | 293 |
| A. Die Bedeutung der Berufungsanträge | 293 |
| I. Die Doppelfunktion der Berufungsanträge | 293 |
| II. Erweiterung der Berufungsanträge | 293 |
| B. Die Formalien der Berufungsanträge | 294 |
| I. Sachanträge | 295 |
| II. Anträge auf Zurückverweisung | 297 |
| 1. Allgemeiner Zivilprozess | 297 |
| 2. Arbeitsgerichtsprozess | 299 |
| III. Sonstige Anträge | 299 |
| 1. Kostenanträge | 299 |
| 2. Vollstreckungsschutzanträge | 301 |
| 3. Antrag auf Zulassung der Revision | 301 |
| 4. Stellungnahme zur Übertragung des Rechtsstreits auf den entscheidenden Einzelrichter | 302 |
| C. Die Begründung der Berufungsanträge | 304 |
| I. Umfang des Berufungsangriffs | 305 |
| 1. Bei mehreren prozessual selbständigen Ansprüchen | 305 |
| 2. Bei selbständig entscheidbaren Teilen eines prozessualen Anspruchs | 305 |
| 3. Bei einheitlichem prozessualen Streitgegenstand | 306 |
| a) Berufung des Klägers | 306 |
| b) Berufung des Beklagten | 307 |
| 4. Zweites Versäumnisurteil | 308 |
| 5. Kostenmischfälle | 308 |
| II. Inhaltliche Anforderungen an die Begründung | 308 |
| 1. Grundsätzliches | 308 |
| 2. Anforderungen an die einzelnen Berufungsrügen | 308 |
| a) Angriff gegen die rechtliche Auffassung des Ersturteils (§ 520 Abs. 3 Satz 2 Nr. 2 ZPO) | 308 |
| aa) Grundsätzliches | 308 |
| bb) Bezeichnung der Rechtsverletzung | 309 |
| cc) Darlegung der Erheblichkeit | 313 |

| | |
|---|------------|
| b) Angriff gegen die tatsächlichen Feststellungen (§ 520 Abs. 3 Satz 2 Nr. 3 ZPO) | 314 |
| aa) Rüge der Nichterhebung von Beweisen | 314 |
| bb) Beanstandung der Beweiswürdigung | 316 |
| c) Berufung mit neuen Tatsachen oder Beweisen (§ 520 Abs. 3 Satz 2 Nr. 4 ZPO) | 317 |
| 3. Ausführungen zu den Erfolgsaussichten oder zur grundsätzlichen Bedeutung | 317 |
| III. Formale Anforderungen an die Begründung | 318 |
| 1. Disposition und Stil | 318 |
| 2. Bezugnahmen | 319 |
| a) Pauschale ersetzenende Bezugnahmen | 319 |
| b) Pauschale ergänzende Bezugnahmen | 320 |
| c) Konkret ersetzenende Bezugnahmen | 320 |
| aa) Unzulässige Bezugnahmen | 320 |
| bb) Zulässige Bezugnahmen | 321 |
| 3. „Bitte um Hinweise nach § 139 ZPO“ | 322 |
| IV. Angabe des Werts des Beschwerdegegenstands | 323 |
| V. Die Unterschrift des Berufungsanwalts | 323 |
| 1. Grundsatz | 323 |
| 2. Einzelheiten | 324 |
| a) Sinn des Unterschriftenfordernisses | 324 |
| b) Prüfungsmaßstab | 324 |
| c) Beispiele aus der Rechtsprechung | 324 |
| VI. Abschriften | 326 |
| 5. Teil. Verwerfung und Zurückweisung der Berufung | |
| § 14 Die Verwerfung der Berufung | 327 |
| A. Verfahren | 327 |
| I. Allgemeiner Zivilprozess | 327 |
| 1. Verfahren im einzelnen | 327 |
| 2. Kostenerstattung | 327 |
| II. Arbeitsgerichtliches Verfahren | 328 |
| B. Anfechtung | 328 |
| I. Statthaftes Rechtsmittel | 328 |
| 1. Allgemeiner Zivilprozess | 328 |
| 2. Arbeitsgerichtliches Verfahren | 328 |
| II. Frist | 329 |
| 1. Allgemeiner Zivilprozess | 329 |
| 2. Arbeitsgerichtliches Verfahren | 329 |
| III. Form | 329 |
| 1. Allgemeiner Zivilprozess | 329 |
| 2. Arbeitsgerichtliches Verfahren | 329 |
| IV. Zusammenfassung | 329 |
| § 15 Die Zurückweisung der Berufung | 330 |
| A. Gesetzgebungsgeschichte | 330 |
| I. Die Entwicklung bis zum ZPO-Reformgesetz von 2002 | 331 |
| 1. Vor 1945 | 331 |
| 2. Nach 1945 | 332 |
| a) 1945 bis 1989 | 332 |
| b) 1989 bis 1998 | 332 |

| | |
|--|-----|
| II. § 522 Abs. 2 ZPO i. d. F. des ZPO-Reformgesetzes | 334 |
| III. Die Reform 2011 | 334 |
| 1. Anlass für die Reform | 335 |
| 2. Das Gesetzgebungsverfahren 2008/2011 | 337 |
| IV. Und kein Ende der Diskussion | 337 |
| B. Verfassungsrechtliche und völkerrechtliche Fragen | 339 |
| C. Die sachlichen Voraussetzungen | 340 |
| I. Gebotensein einer mündlichen Verhandlung (§ 522 Abs. 2 Satz 1 Nr. 4 ZPO) | 340 |
| 1. Fallgruppe 1: Existentielle Bedeutung des Rechtsstreits für den Berufungsführer | 340 |
| a) Die Vorstellungen des Gesetzgebers | 340 |
| b) Kritik und Interpretation | 340 |
| c) Praktische Fragen | 342 |
| 2. Fallgruppe 2: Notwendigkeit einer Neubegründung des Urteils durch das Berufungsgericht | 343 |
| a) Die Vorstellungen des Gesetzgebers | 343 |
| b) Kritik und Interpretation | 343 |
| 3. Terminierung zur Herbeiführung einer gütlichen Einigung | 345 |
| 4. Zusammenfassende Beurteilung | 345 |
| II. Offensichtliche Aussichtslosigkeit (§ 522 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 ZPO) | 345 |
| 1. Der Sinngehalt des Tatbestandsmerkmals „offensichtlich“ nach den Vorstellungen des Rechtsausschusses | 345 |
| 2. Interpretationshinweise für die Praxis | 346 |
| a) „Offensichtliche Aussichtslosigkeit“ in anderen prozessualen Normen | 346 |
| b) Materiales Verständnis des Merkmals „offensichtlich“ | 346 |
| c) Der Prüfungsaufwand | 347 |
| d) Die Qualifikation des Beurteilers | 347 |
| e) Der Sonderfall der offenen Unrichtigkeit des Ersturteils | 348 |
| 3. Zusammenfassung | 348 |
| III. Grundsätzliche Bedeutung (§ 522 Abs. 2 Satz 1 Nr. 2 ZPO) | 349 |
| IV. Fortbildung des Rechts oder die Sicherung einer einheitlichen Rechtsprechung (§ 522 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 ZPO) | 349 |
| V. Sonderkonstellationen | 349 |
| 1. Teilzurückweisung | 349 |
| 2. Klageänderung/-erweiterung u. ä. | 350 |
| 3. Erledigung der Hauptsache | 350 |
| 4. Bewilligung einer Räumungsfrist | 350 |
| D. Das Verfahren | 351 |
| I. Meinungsbildung des Gerichts | 351 |
| 1. Zeitpunkt | 351 |
| 2. Die grundsätzliche Entscheidung des Berufungsgerichts | 353 |
| II. Der Hinweis nach § 522 Abs. 2 Satz 2 ZPO | 354 |
| 1. Grundsätzliches | 354 |
| 2. Umfang der Begründung | 355 |
| 3. Länge der Äußerungsfrist | 356 |
| 4. Zustellung des Hinweises | 357 |
| III. Die Reaktion des Berufungsführers | 358 |
| 1. Grundsätzliches | 358 |
| 2. Taugliche Reaktionsmöglichkeiten | 358 |
| a) Hinweisreplik | 358 |
| b) Berufungsrücknahme | 359 |

| | |
|--|-----|
| 3. Nicht zielführende Reaktionen | 359 |
| a) Ablehnung der Richter wegen Besorgnis der Befangenheit | 359 |
| b) Unterlassen einer Stellungnahme | 359 |
| IV. Der Zurückweisungsbeschluss | 359 |
| E. Anfechtbarkeit | 361 |
| I. Rechtsmittel | 361 |
| 1. Anfechtung der Hinweisverfügung oder des Hinweisbeschlusses | 361 |
| 2. Anfechtung des Zurückweisungsbeschlusses | 361 |
| a) Wert der Beschwer bis zu 20.000 € | 361 |
| b) Wert der Beschwer über 20.000 € | 361 |
| II. Sonstige Rechtsbehelfe | 361 |
| 1. Gehörsrügen | 361 |
| a) Statthaftigkeit | 361 |
| aa) Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör | 361 |
| bb) Kein anderweitiges Rechtsmittel | 363 |
| b) Frist und Form | 363 |
| c) Inhalt | 363 |
| d) Entscheidung | 363 |
| e) Anfechtung | 363 |
| 2. Gegenvorstellung | 363 |
| 3. Restitutionsklage | 364 |
| 4. Verfassungsbeschwerde | 364 |
| F. Kosten | 364 |

6. Teil. Die Verteidigung des Berufungsbeklagten

| | |
|--|-----|
| § 16 Die Berufungserwiderung | 367 |
| A. Notwendigkeit einer Berufungserwiderung | 367 |
| B. Form und Inhalt der Berufungserwiderung \vartriangleleft Muster 9 | 369 |
| § 17 Die Anschlussberufung | 370 |
| A. Grundsätzliches | 370 |
| I. Systematik, Rechtsnatur und Zweck | 370 |
| II. Anschließungsberechtigter | 370 |
| III. Beschwer, Rechtsschutzbedürfnis und Wert des Beschwerdegegenstandes ... | 371 |
| 1. Beschwer und Rechtsschutzbedürfnis | 371 |
| 2. Wert des Beschwerdegegenstandes | 371 |
| B. Typische Anwendungsfälle | 372 |
| I. Allgemeiner Zivilprozess | 372 |
| II. Arbeitsgerichtsverfahren | 375 |
| 1. Weiterverfolgung eines erstinstanzlichen Auflösungsantrags | 375 |
| 2. Erstmaliger Auflösungsantrag in zweiter Instanz | 375 |
| III. Familiengerichtliches Verfahren | 376 |
| C. Formalien | 376 |
| I. Form \vartriangleleft Muster 11 | 376 |
| II. Frist | 377 |
| 1. Grundsatz | 377 |
| a) Allgemeiner Zivilprozess | 377 |
| aa) Fristdauer | 377 |
| bb) Verlängerung und Wiedereinsetzung | 378 |
| cc) Erweiterung oder Änderung des Antrags | 378 |
| b) Arbeitsgerichtsprozess | 378 |

| | |
|---|-----|
| 2. Sonderfälle | 379 |
| a) Eintritt oder Veränderung anschlussberechtigender Umstände nach Ablauf der Anschlussberufungsfrist | 379 |
| b) Auflösungsantrag im Kündigungsschutzprozess | 379 |
| III. Hilfsanschlussberufung | 379 |
| IV. Begründung | 380 |
| 1. Zeitpunkt | 380 |
| 2. Inhalt | 381 |
| a) Antrag | 381 |
| b) Begründung | 381 |
| D. Kosten | 382 |
| I. Verwerfung oder Zurückweisung der Hauptberufung | 382 |
| II. Verwerfung oder Zurückweisung der Anschlussberufung | 383 |
| III. Verwerfung oder Zurückweisung von Haupt- und Anschlussberufung | 383 |
| IV. Rücknahme oder Erledigung der Hauptberufung oder Vergleich im Verfahren über die Hauptberufung | 384 |
| 1. Rücknahme der Hauptberufung vor Einlegung der Anschlussberufung .. | 384 |
| 2. Rücknahme der Hauptberufung nach Einlegung der Anschlussberufung .. | 384 |
| 3. Erledigterklärung der Hauptsache | 385 |
| 4. Vergleich im Verfahren über die Hauptberufung | 385 |

7. Teil. Die Berufungsverhandlung

| | |
|--|------------|
| § 18 Die Vorbereitung der Verhandlung durch das Gericht | 387 |
| A. Terminierung | 387 |
| B. Rechtliche Hinweise | 387 |
| § 19 Der Ablauf der Verhandlung | 389 |
| A. Grundsätzliches | 389 |
| B. Die anwaltliche Vorbereitung der Verhandlung | 390 |
| I. Die inhaltliche Vorbereitung | 390 |
| II. Die formale Vorbereitung | 391 |
| § 20 Das Versäumnisverfahren | 392 |
| A. Risiken einer „Flucht in die Säumnis“ | 392 |
| I. Risiken für den berufungsführenden Kläger | 392 |
| 1. Die Sperrwirkung des zweitinstanzlichen Versäumnisurteils | 392 |
| 2. Die Säumnis im Wettbewerbsprozess | 393 |
| II. Risiken für den Beklagten | 393 |
| B. Der Verfahrensgang | 393 |
| C. Gebührenrechtliche Hinweise | 394 |

8. Teil. Besondere Formen der Verfahrensbeendigung

| | |
|--|------------|
| § 21 Der Berufungsverzicht | 395 |
| A. Der Berufungsverzicht gegenüber dem Gericht (§ 515 ZPO) | 395 |
| B. Der außergerichtliche Berufungsverzicht | 397 |

| | |
|--|-----|
| § 22 Die Berufungsrücknahme | 398 |
| A. Abgrenzungen | 398 |
| I. Berufungsrücknahme und Klagerücknahme | 398 |
| II. Berufungsrücknahme und Berufungsverzicht | 398 |
| III. Berufungsrücknahme und Erledigterklärung | 398 |
| B. Verfahren | 399 |
| I. Form der Rücknahme | 399 |
| II. Zeitpunkt | 400 |
| III. Zustimmung seitens des Gegners | 400 |
| IV. Wirkung der Berufungsrücknahme | 401 |
| V. Kostenfolge | 401 |
| VI. Die gerichtliche Entscheidung | 401 |
| C. Gebührenrechtlicher Hinweis | 402 |
| § 23 Das Anerkenntnis | 403 |
| § 24 Die Erledigung | 404 |
| A. Die Erledigung der Hauptsache | 404 |
| I. Erledigendes Ereignis zwischen den Instanzen | 404 |
| 1. Ausgangslage | 404 |
| 2. Zulässigkeit einer Berufung zur einseitigen Erklärung der Erledigung | 405 |
| II. Erledigendes Ereignis nach Einlegung der Berufung | 405 |
| III. Verfahren | 405 |
| B. Die Erledigung der Berufung | 406 |
| I. Zulässigkeit der Erledigterklärung | 406 |
| II. Fallgruppen | 406 |
| III. Verfahren | 407 |
| § 25 Der Prozessvergleich | 408 |
| A. Typische Regelungsmöglichkeiten | 408 |
| I. Regelungen der Hauptsache | 408 |
| II. Widerrufs- und Bestätigungs vorbehalt | 412 |
| 1. Widerruffvorbehalt | 412 |
| a) Der Adressat | 412 |
| b) Die Form | 413 |
| c) Die Frist | 414 |
| 2. Bestätigungs vorbehalt | 415 |
| B. Kosten- und Gebührenfragen | 415 |
| I. Kosten | 415 |
| 1. Grundsätzliches | 415 |
| a) Die Grundnorm des § 98 ZPO | 415 |
| b) Möglichkeiten der Minimierung der Kostenlast | 415 |
| 2. Sonderfälle | 416 |
| a) Beteiligung von Rechtsschutzversicherungen | 416 |
| b) Beteiligung einer prozesskostenhilfeberechtigten Partei | 418 |
| aa) Kostenhaftung der prozesskostenhilfeberechtigten Partei | 418 |
| bb) Kostenhaftung der nicht prozesskostenhilfeberechtigten Partei ... | 418 |
| c) Berufungsrücknahme aufgrund eines Vergleichs | 419 |
| II. Gebühren | 419 |
| C. Haftungsrechtliche Hinweise | 420 |

| | |
|--|-----|
| 9. Teil. Die Vorbereitung der Revision..... | 423 |
| Anhang: Muster | 425 |
| Stichwortverzeichnis | 447 |