

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einleitung | 17 |
| I. Der Ausgangspunkt der Untersuchung | 19 |
| II. Die Herangehensweise und Rechtsvergleichung | 21 |
| 1. Die Wahl der Rechtsvergleichung | 21 |
| 2. Die Besonderheit der historischen Einflüsse auf die Rechtsordnungen | 22 |
| 3. Die Europäisierung des Mediationsrechts | 24 |
| 4. Der Gang der Untersuchung | 25 |
| III. Die aufgestellten Hypothesen | 25 |
| 1. Schaffung von Anreizen für die Mediation | 25 |
| 2. Mediation und Berufsbild | 25 |
| 3. Kosten der Mediation | 26 |
| 4. Mediation und Entlastung der Gerichte | 26 |
| 5. Mediation und Rechtsdurchsetzung | 26 |
| 6. Qualitätssicherung und Professionalität | 26 |

Erster Teil

| | |
|---|----|
| Die Grundlagen der Mediation in der Europäischen Union | 27 |
| A. Die Richtlinie 2008/52/EG des Europäischen Parlaments und Rates vom 21.05.2008 über bestimmte Aspekte der Mediation in Zivil- und Handelssachen | 27 |
| I. Die Grundlagen und Strukturen der Richtlinie | 29 |
| 1. Äußere Rahmenbedingungen | 30 |
| 2. Innere Rahmenbedingungen | 30 |
| II. Die Besonderheiten der nationalen Umsetzung im Hinblick auf die unionsrecht- lichen Vorgaben der EU-Mediationsrichtlinie | 31 |
| III. Resümee | 32 |
| B. Die Entwicklung der Richtlinie 2008/52/EG und der Erlass weiterer Rechtsakte auf dem Gebiet konsensualer Streitbeilegung | 33 |
| I. Die Vorgänger der Richtlinie | 33 |
| 1. Das Grünbuch und die Empfehlung Rec (2002)10 des Ministerkomitees aus dem Jahr 2002 | 33 |
| 2. Der Europäische Verhaltenskodex für Mediatoren aus dem Jahr 2004 | 36 |
| 3. Der Richtlinienentwurf vom 22. 10. 2004 | 37 |

| | |
|---|----|
| 4. Resümee | 39 |
| II. Die ADR-Richtlinie 2013/11/EU und die ODR-Verordnung des Europäischen Parlaments und Rates vom 21.05.2013 in Bezug auf verbraucherrechtliche Streitigkeiten | 39 |
| C. Zusammenfassung des Ersten Teils | 40 |

Zweiter Teil

| | |
|---|----|
| Der rechtliche Rahmen der Mediation in Polen, ihre Grundsätze und die gelebte Praxis im Vergleich zu Deutschland | 42 |
| A. Die Entstehung des Mediationsgedankens in Polen | 43 |
| I. Die Streitbeilegung in der DDR im Vergleich zu der Streitbeilegung in der Volksrepublik Polen | 43 |
| 1. Der Mediationsgedanke in der DDR | 44 |
| a) Die außergerichtliche Einigung nach den Vorschriften des ZGB-DDR | 46 |
| aa) Die allgemeinen Verhaltenspflichten gemäß den Vorschriften des ZGB-DDR | 47 |
| bb) Die verantwortungsbewusste Rechtsausübung | 47 |
| cc) Die Mitwirkung der Mietergemeinschaft | 48 |
| dd) Keine Rechtsordnung ohne Privatautonomie? | 49 |
| b) Die Einigung nach den Vorschriften der ZPO-DDR | 50 |
| c) Die Aussöhnungsverhandlung in Ehescheidungssachen | 51 |
| d) Der Rechtsschutz in der DDR | 52 |
| e) Resümee | 53 |
| 2. Der Mediationsgedanke in der Volksrepublik Polen | 54 |
| a) Das obligatorische Schiedsverfahren | 55 |
| b) Die betriebliche Schiedskommission | 57 |
| c) Andere gesellschaftliche Kommissionen und Kollegien mit Rechtsprechungscharakter | 58 |
| d) Das Sühneverfahren | 58 |
| e) Resümee | 60 |
| 3. Zusammenfassung der Streitbeilegung in der DDR und in der VR Polen | 60 |
| II. Die gesetzliche Regelung der Mediation in der Rzeczpospolita Polska seit 1989 | 61 |
| 1. Die Regelung der Mediation auf dem Gebiet des kollektiven Arbeitsrechts | 61 |
| a) Der geschichtliche Hintergrund zur Mediation im Arbeitsrecht | 61 |
| b) Das Gesetz über die Streitbeilegung im kollektiven Arbeitsrecht | 64 |
| aa) Einführung | 65 |
| bb) Der Aufbau des Mediationsrechts im kollektiven Arbeitsrecht | 65 |
| cc) Die Mediationsvorschriften des Gesetzes über die Streitbeilegung im kollektiven Arbeitsrecht | 65 |

| | |
|---|-----|
| 2. Die Mediation im Strafrecht gemäß Art. 23a des polnischen Strafverfahrens- | 69 |
| gesetzbuchs | |
| a) Die Regelung der Mediation im Strafrecht nach Art. 23a StVGB | 70 |
| b) Die Berücksichtigung der Mediation in der Strafzumessung | 71 |
| aa) Die ursprüngliche Begründung für die Einführung der Verfahrensein- | |
| stellung nach Art. 59a pln. StGB | 73 |
| bb) Die Begründung der Aufhebung des Art. 59a pln. StGB | 73 |
| cc) Kritik an der Abschaffung des Art. 59a pln. StGB | 74 |
| dd) Der Vergleich mit dem deutschen Täter-Opfer-Ausgleich | 76 |
| ee) Resümee | 77 |
| c) Die Schriftliche Belehrung über die Mediation am Beispiel des | |
| Art. 300 StVGB | 78 |
| 3. Die Mediation in Jugendsachen gemäß Art. 3a des polnischen JVG | 80 |
| 4. Die Versöhnungssitzung in Scheidungs- und Trennungssachen gemäß | |
| Art. 436 ZVGB | 82 |
| 5. Die Mediation im polnischen Verwaltungsrecht | 85 |
| III. Resümee | 89 |
| B. Die Mediation in Zivil- und Handelssachen in Polen seit der EU-Osterweiterung im | |
| Jahr 2004 | 91 |
| I. Einführung | 92 |
| II. Die deutschen und polnischen Rechtsquellen der Mediation seit der Implemen- | |
| tierung der EU-Mediationsrichtlinie in das nationale Recht – Gesetz ohne Praxis, | |
| Praxis ohne Gesetz | 93 |
| 1. Das Gesetzgebungsverfahren zur Umsetzung der EU-Mediationsrichtlinie ... | 95 |
| 2. Die generellen Vorschriften und ihre Einordnung in Gesetzestypen | 98 |
| 3. Die durch die Mediationsgesetze verfolgten Zwecke | 99 |
| 4. Resümee | 100 |
| III. Die Mediationsgrundsätze und Arten der Mediation in Zivil- und Handelssachen | |
| im polnischen Recht | 101 |
| 1. Die fehlende Definition der Mediation im polnischen Zivilverfahrensrecht – | |
| ein Gesetzesvorschlag | 102 |
| 2. Die Grundsätze der Mediation im polnischen Mediationsrecht in Zivil- und | |
| Handelssachen | 106 |
| a) Der Grundsatz der Freiwilligkeit der Mediation | 106 |
| aa) Die Freiwilligkeit der Mediation gemäß Art. 183 ¹ § 1 ZVGB | 108 |
| bb) Die Freiwilligkeit der Parteien im Lichte der polnischen Verfassung | 109 |
| cc) Das Erfordernis der Zustimmung der Parteien als Ausdruck des | |
| Grundsatzes der Freiwilligkeit | 113 |
| dd) Resümee | 118 |
| b) Die Eigenverantwortlichkeit der Parteien | 119 |

| | |
|--|-----|
| c) Die Informiertheit der Parteien | 121 |
| aa) Die Umsetzung des Prinzips der Informiertheit der Parteien | 122 |
| bb) Die Phasen der Mediation und die drei Ebenen der Informiertheit der Parteien | 124 |
| cc) Die die drei Ebenen der Informiertheit der Parteien – die erste Ebene der Informiertheit der Parteien | 127 |
| dd) Die zweite Ebene der Informiertheit der Parteien | 127 |
| ee) Die dritte Ebene der Informiertheit der Parteien | 128 |
| ff) Gesetzes- und Reformvorschlag | 129 |
| d) Die Vertraulichkeit der Mediation | 130 |
| aa) Die Besonderheiten der Vertraulichkeitsregelungen | 131 |
| bb) Die Stärkung der Vertraulichkeit der Mediation in Polen durch die Erweiterung des Anwendungsbereichs des Art. 183 ⁴ § 2 ZVGB | 135 |
| cc) Ausnahmen von der Verschwiegenheitspflicht | 137 |
| dd) Der Schutz der Verschwiegenheitspflicht | 141 |
| ee) Resümee | 143 |
| e) Die Neutralität des Mediators | 144 |
| aa) Die Art und der Umfang des Grundsatzes der Neutralität des Mediators | 144 |
| bb) Die Förderung der Mediation im polnischen Recht durch die Stärkung der Neutralität des Mediators | 146 |
| f) Resümee | 148 |
| 3. Die Initiierung der Mediation im Hinblick auf die außergerichtliche und gerichtsnahe Mediation | 149 |
| a) Die Mediationsvereinbarung und die außergerichtliche Mediation gem. Art. 183 ¹ ZVGB – „umowa o mediację“ | 149 |
| aa) Die rechtliche Einordnung der Mediationsvereinbarung und ihr Vertragstyp | 151 |
| bb) Die Klassifizierung des Mediationsvertrags als Prozessvertrag | 152 |
| cc) Die Klassifizierung des Mediationsvertrags als materiell-rechtlichen Vertrag bzw. als Vertrag <i>sui generis</i> | 156 |
| dd) Abgrenzung des Mediationsvertrags von dem Mediatorvertrag – Höchstpersönlichkeit der Teilnahme an der Mediation | 158 |
| ee) Zusammenfassung der Klassifizierung des Mediatorvertrags | 163 |
| ff) Die außergerichtliche Mediation und das allgemeine Persönlichkeitsrecht sowie die Qualifizierung der Mediation als unvollkommene Verbindlichkeit | 164 |
| gg) Resümee | 172 |
| b) Die gerichtsnahe Mediation – „sądowe skierowanie mediacji“ und die beantragte Mediation – „mediacja przez wniosek“ | 173 |
| aa) Die gerichtsnahe Mediation in Polen | 174 |
| bb) Die beantragte Mediation – „mediacja przez wniosek“ | 175 |

| | |
|---|-----|
| cc) Die Anordnung der Teilnahme am Informationsgespräch über die Möglichkeit der außergerichtlichen Konfliktbeilegung und der Mediation gem. Art. 183 ⁸ § 4 ZVGB | 176 |
| dd) Resümee | 178 |
| c) Die Einleitung des Mediationsverfahrens gemäß Artt. 183 ⁶ f. ZVGB – „wszczęcie mediacji“ | 179 |
| d) Resümee | 182 |
| 4. Die gerichtsinterne Mediation und die Güterichtermediation gemäß § 278 Abs. 5 ZPO | 183 |
| a) Das Tätigkeitsverbot des Richters als Mediator gemäß Art. 183 ² § 2 ZVGB | 185 |
| aa) Der Richter als Mediator in der deutschen Zivilgerichtsbarkeit | 187 |
| bb) Kritik an der polnischen Begründung des Tätigkeitsverbots – Keine Kollision mit Verfassungsrecht | 189 |
| cc) Resümee | 192 |
| b) Die obligatorische Mediation | 192 |
| c) Resümee | 197 |
| 5. Die Beendigung der Mediation | 199 |
| a) Der Abschluss der Mediation – die Abschlussvereinbarung | 199 |
| aa) Die Protokollpflicht gemäß Art. 183 ¹² § 1 ZVGB | 199 |
| bb) Der Protokollant gemäß Art. 183 ¹² § 1 ZVGB | 200 |
| b) Resümee | 202 |
| 6. Zusammenfassung der deutschen und polnischen Regelungen zu den Mediationsgrundsätzen | 202 |
| IV. Die Qualitätssicherung der Mediation | 203 |
| 1. Die Registrierung des Mediators durch die Eintragung in das Mediatorenverzeichnis beim polnischen Bezirksgericht | 205 |
| a) Der „feste“ Mediator gemäß Artt. 157a ff. pln. GVG – „stały mediator“ .. | 206 |
| b) Die Anforderungen an den festen Mediator im Zivilverfahren | 208 |
| c) Die Aufgaben des Präsidenten des Bezirksgerichts | 210 |
| d) Resümee | 211 |
| 2. Die Zertifizierung des Mediators nach der ZMediatAusV als Mittel der Qualitätssicherung in Deutschland | 212 |
| 3. Die Einhaltung von Ethikstandards für Mediatoren in Polen | 215 |
| 4. Die Schulungs- und Fortbildungsmaßnahmen für Mediatoren in Polen | 217 |
| 5. Resümee | 218 |
| V. Die rechtlichen Auswirkungen der Mediation auf Ansprüche der Medianden ... | 218 |
| 1. Die Beweiserhebung und -verwertung von Informationen im Zusammenhang mit dem Mediationsverfahren | 219 |
| 2. Der Einfluss der Mediation auf die Verjährung von Ansprüchen | 225 |
| a) Die allgemeinen Verjährungsvoraussetzungen im polnischen Mediationsrecht | 225 |
| b) Der Beginn und die Unterbrechung der Verjährung | 227 |

| | |
|---|-----|
| c) Resümee | 229 |
| 3. Die Wirksamkeit und Vollstreckbarkeit von Mediationsergebnissen | 229 |
| a) Das Protokoll als Anknüpfungspunkt für die Vollstreckbarkeit des Mediationsvergleichs nach Art. 183 ¹² ZVGB | 230 |
| b) Die Anforderungen an den in der Mediation erzielten Vergleich | 232 |
| c) Die Abwehrmöglichkeiten gegen die Versagung der Erteilung einer Vollstreckungsklausel | 235 |
| d) Die Rechtskraft eines Prozessvergleichs | 236 |
| e) Die Vollstreckungsabwehrklage | 236 |
| f) Resümee | 237 |
| 4. Zusammenfassung der rechtlichen Auswirkungen der Mediation auf Ansprüche der Medianden | 237 |
| VI. Die ökonomische Betrachtung der Mediation | 238 |
| 1. Die Kosten der Mediation in Polen im Zusammenhang mit einem Gerichtsprozess | 239 |
| a) Die Ausgangslage in Polen im Jahr 2005 vor der Mediationsreform im Jahr 2015 | 240 |
| b) Die Gerichtskosten und die Mediationskosten seit der Mediationsreform aus dem Jahr 2015 | 241 |
| c) Resümee | 242 |
| 2. Die Vergütung des Mediators gemäß Art. 183 ⁵ ZVGB | 243 |
| 3. Die Förderung der Mediation durch staatliche Finanzierung | 244 |
| a) Die Informationsbeschaffung für die breite Öffentlichkeit | 245 |
| b) Die staatlichen Finanzierungsprogramme zur finanziellen Förderung der Mediation | 246 |
| c) Resümee | 247 |
| 4. Die Mediationskostenhilfe | 247 |
| VII. Resümee | 249 |
| C. Zusammenfassung des Zweiten Teils | 250 |

Dritter Teil

| | |
|---|------------|
| Die Mediation für grenzüberschreitende zivil- und handelsrechtliche Konflikte | 252 |
| A. Die grenzüberschreitende Durchsetzbarkeit von nationalen Mediationsvergleichen | 253 |
| I. Die Vollstreckung des Mediationsvergleichs nach der EuVTVO | 254 |
| II. Der Mediationsvergleich als gerichtlicher Vergleich i.S.d. Art. 2 lit. b) Brüssel-Ia-VO | 255 |
| III. Der Mediationsvergleich als öffentliche Urkunde i.S.d. Art. 2 lit. c) Brüssel-Ia-VO | 256 |

| | |
|---|-----|
| IV. Der Ablauf der Vollstreckbarerklärung sowie der Vollstreckung | 257 |
| V. Der Verstoß gegen den Grundsatz des <i>ordre public</i> | 258 |
| 1. Der offensichtliche Widerspruch, Art. 59 i.V.m. Art. 58 Abs. 1 S. 2 Brüssel Ia-VO | 259 |
| 2. Der <i>ordre public</i> -Verstoß | 260 |
| a) Der verfahrensrechtliche <i>ordre public</i> | 260 |
| b) Der materiellrechtliche <i>ordre public</i> | 260 |
| c) Stellungnahme | 260 |
| 3. Der verfahrensrechtliche <i>orde public</i> -Verstoß | 261 |
| 4. Das Verbot der <i>révision au fond</i> | 263 |
| 5. Resümee | 263 |
| VI. Die Verjährungshemmung bei Beauftragung eines ausländischen Mediators – die Substitution | 264 |
| 1. Die Unabhängigkeit der Anwendung ausländischen Rechts auf die Streitigkeit von der Anwendung des Rechts auf die Mediationsvereinbarung | 264 |
| 2. Die Anwendung ausländischen Rechts auf die in der Mediation behandelte Streitigkeit | 266 |
| 3. Das auf die Verjährungsvorschriften anwendbare Recht | 266 |
| 4. Die Wirksamkeit der Verjährungshemmung bei Beauftragung eines ausländischen Mediators | 267 |
| a) Der Tatbestand der Verjährung nach den Vorschriften des BGB im deutschen Recht | 267 |
| b) Der Tatbestand der Verjährung nach den Vorschriften des ZGB im polnischen Recht | 268 |
| 5. Die Anwendbarkeit des Rechtsinstituts der Substitution | 268 |
| a) Das Tatbestandselement der Substitution und die Ersetzbarkeit der Auslandsatsache | 269 |
| b) Die Gleichwertigkeit der zu substituierenden Elemente | 271 |
| VII. Resümee | 273 |
| B. Zusammenfassung des Dritten Teils | 274 |

Vierter Teil

| | |
|--|------------|
| Die Auswertung und Beantwortung der Ausgangsfrage | 275 |
| A. Die Auswertung der Ergebnisse der eingangs aufgestellten Hypothesen | 275 |
| I. Schaffung von Anreizen für die Mediation | 275 |
| II. Mediation und Berufsbild | 276 |
| III. Kosten der Mediation | 276 |
| IV. Mediation und Entlastung der Gerichte | 276 |
| V. Mediation und Rechtsdurchsetzung | 277 |

| | |
|--|------------|
| VI. Qualitätssicherung und Professionalität | 277 |
| B. Zusammenfassung der Reformvorschläge | 278 |
| I. Die fehlende Definition der Mediation im polnischen Mediationsrecht | 278 |
| II. Die Verankerung des Grundsatzes der Informiertheit im deutschen und polnischen Recht | 279 |
| III. Der in der Ausnahme zum Grundsatz der Vertraulichkeit der Mediation enthaltene performative Widerspruch und der logische Fehler | 279 |
| IV. Die Unanwendbarkeit von Regelungen zur obligatorischen Mediation | 280 |
| C. Die Beantwortung der Ausgangsfrage | 280 |
| Literaturverzeichnis | 282 |
| Stichwortverzeichnis | 294 |