

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort .....</b>	7
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	19
<b>Einleitung .....</b>	27
<b>Erster Teil: Grundbegriffe der Beweislast im deutschen und englischen Recht .....</b>	31
§ 1: Umriss des Beweislastsystems im deutschen Recht .....	31
A. Objektive Beweislast .....	31
B. Subjektive Beweislast .....	33
I. Funktion der subjektiven Beweislast .....	33
II. Konkrete Beweisführungslast .....	33
§ 2: Umriss des Beweislastsystems im englischen Recht .....	35
A. Begriffsbestimmung grundsätzlicher Begriffe des englischen Rechts .....	35
I. Einblick in die Gestaltung des englischen Justizsystems .....	35
II. Grundbegriffe des Common Law .....	39
1. „Case law“ als Rechtsquelle .....	39
2. „Ratio decidendi“ – Kernpunkt der Entscheidung .....	40
3. „Statutory Law“ als Rechtsquelle .....	44
B. Objektive Beweislast – „legal burden“ .....	45
C. Subjektive Beweislast – „evidential burden“ .....	49
I. Grundrisse des „evidential burden“ .....	49
II. „Tactical burden“ .....	53
§ 3: Zwischenergebnis .....	55

<b>Zweiter Teil: Rechtsgrundlage der Beweisvereitelung .....</b>	57
§ 4: Deutsches Recht .....	57
A. Überblick über die gesetzlichen Vorschriften .....	57
B. Analoge Anwendung der gesetzlichen Vorschriften .....	58
I. Ermittlung der Gesetzeslücke .....	58
1. Urkundenbeweis .....	60
a. Entstehungsgeschichte der §§ 427, 441 Abs. 3, 444 ZPO .....	60
b. Beweiserhebung aufgrund des § 142 Abs. 1 ZPO .....	61
aa. Tatbestandsvoraussetzungen des § 142 Abs. 1 ZPO .....	62
bb. Ermessensspielraum des Gerichts .....	64
2. Parteivernehmung .....	69
3. Augenschein .....	71
4. Zeugenbeweis .....	72
II. Position der Rechtsprechung .....	75
III. Position der Lehre .....	76
C. Treu und Glauben als Grundlage der Beweisvereitelung .....	78
I. Arglistverbot .....	78
II. Venire contra factum proprium .....	78
III. Kritik der Lehre von Treu und Glauben .....	79
D. Materiell-rechtliche Lehren .....	80
I. Lehre von Maassen .....	80
II. Lehre von Blomeyer .....	82
III. Lehre von Konzen .....	82
IV. Rechtsprechung .....	83
1. Dokumentationspflicht im Arztrecht .....	83
a. Problemstellung .....	83
b. Entwicklung der Dokumentations- und Befundsicherungspflicht .....	84
c. Rechtsgrundlage der ärztlichen Dokumentationspflicht .....	85
2. Befundsicherungspflicht im Produzentenrecht .....	86

a. Problemstellung .....	86
b. Inhalt der Befundsicherungspflicht .....	87
c. Rechtsgrundlage der Beweislastumkehr .....	90
3. Beweispflichten in Werkverträgen .....	92
4. Formerfordernis in Arbeitsverträgen – § 2 Abs. 1 Nachweisgesetz .....	93
5. Zwangsvollstreckung .....	94
V. Kritik der materiell-rechtlichen Lehren .....	95
E. Prozessrechtliche Lehren .....	98
I. Lehre von Peters: Die allgemeine prozessuale Mitwirkungspflicht .....	98
II. Lehre von Stürner: Die allgemeine Aufklärungs- und Mitwirkungspflicht .....	99
III. Lehre von Gomille: Die Wahrheitspflicht .....	100
IV. Lehre von Habscheid: Das Recht auf Beweis .....	101
V. Lehre von Nolte: Die Waffengleichheit .....	101
VI. Beweisvereitelung aufgrund eines Geständnisses .....	102
VII. Kritik an den Lehren der prozessualen Mitwirkungspflichten .....	104
§ 5: Englisches Recht .....	108
A. Das Prinzip „ <i>omnia praesumuntur contra spoliatorem</i> “ – „Case Law“ .....	108
I. Begründung des <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzips bis zum 20. Jahrhundert .....	109
1. Wegweisende Urteile im 17. und 18. Jahrhundert .....	109
a. <i>Rex v Arundel</i> .....	109
b. <i>Armory v Delamirie</i> .....	110
2. Anwendung des <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzips im 19. Jahrhundert .....	112
II. Entwicklung des <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzips im 20. und 21. Jahrhundert .....	114
1. Vorprozessuale Vernichtung von Beweismitteln .....	115
a. <i>The Ophelia</i> .....	115
b. <i>Douglas v Hello! Ltd (No. 3)</i> .....	117

c. Die allgemeine vorprozessuale Aufbewahrungspflicht in der Lehre .....	120
2. Verletzung materiell-rechtlicher Pflichten .....	123
a. <i>Morison v Walton</i> .....	123
b. <i>Keefe v The Isle of Man Steam Packet Company Ltd</i> .....	125
c. <i>Micklewright v Surrey CC</i> .....	126
d. <i>Robinson v North Bristol NHS Trust</i> .....	127
3. Die prozessuale Aufbewahrungspflicht .....	128
B. Mitwirkungspflichten in den Civil Procedure Rules .....	130
I. Mitwirkungspflicht in „documentary evidence“ .....	131
1. Die „standard disclosure“ .....	131
2. Aufbewahrung- und Forschungspflicht gemäß CPR r. 31.7 .....	132
3. Ausmaß der Offenlegungspflicht .....	134
a. Begriffsbestimmung des Dokuments .....	134
b. Begriffsbestimmung der Kontrolle über Dokumente .....	136
4. Verweigerungsgründe im „documentary evidence“ .....	138
a. Immunität aufgrund öffentlicher Interessen .....	138
b. „Private privileges“ .....	140
aa. Vorschriften der CPR r. 31.19 .....	140
bb. Privileg gegen die Selbstbezeichnung .....	140
cc. Anwaltliches Berufsgeheimnis .....	141
dd. „Without-prejudice negotiations“ .....	144
c. Vertrauliche Informationen .....	145
II. Mitwirkungspflichten in „real evidence“ .....	147
1. Begriffsbestimmung von „real evidence“ .....	147
2. Befugnisse des Gerichts gemäß der CPR r. 25.1 .....	148
3. „Protective orders“ gemäß der CPR r. 23. ....	149
4. Verfahrensantrag gemäß der CPR r. 23 .....	152
5. Ermessensspielraum des Gerichts .....	153
III. Mitwirkung in mündlichen Beweismitteln .....	157

1. Zeugenladung in den Civil Procedure Rules .....	157
2. Prozessleitungsbefugnis des Gerichts .....	159
a. <i>Tay Bok Choon v Tahansan Sdn. Bhd</i> .....	160
b. <i>Society of Lloyd's v Sir William Otho Jaffray BT</i> .....	161
3. <i>Wisniewski v Central Manchester Health Authority</i> .....	161
4. Verweigerung der Entbindung von Zeugen von ihrer Schweigepflicht .....	164
5. Vertrauliche Informationen im Zeugenbeweis .....	165
§ 6: Zwischenergebnis und eigene Stellungnahme .....	166
A. Beweisvereitelung während des Prozesses .....	166
B. Vorprozessuale Beweisvereitelung – Eigene Stellungnahme ....	169
I. Das englische Recht als Vorbild? .....	169
II. Stellungnahme – Regelungsvorschlag .....	173
1. Grundzüge der vorgeschlagenen Vorschrift .....	173
2. Entwurf des vorgeschlagenen Paragrafen .....	174
3. Anwendungsbereich und Inhalt der Aufbewahrungspflicht .....	175
4. Der voraussehbare Rechtsstreit .....	179
5. Entfallen der Aufbewahrungspflicht .....	184
6. Ersatz von Aufwendungen .....	186
7. Beweislastverteilung .....	186
<b>Dritter Teil: Tatbestandsvoraussetzungen der Beweisvereitelung .....</b>	<b>189</b>
§ 7: Deutsches Recht .....	189
A. Rationae materiae & temporis .....	189
I. Erscheinungsformen der Vereitelungshandlung .....	189
II. Zeitpunkt der Vereitelungshandlung .....	190
B. Ratione personae .....	190
C. Verantwortlichkeit .....	191
I. Grad des Verschuldens .....	191
II. Doppelter Schuldvorwurf .....	192

III. Mitverschulden .....	193
D. Kausalität .....	195
I. Kausalzusammenhang zwischen der Handlung und ihrem Beweisergebnis .....	195
II. Ausschlussgründe des Kausalzusammenhangs .....	196
1. Zufällige Ereignisse .....	196
2. Beweismittel mit gleichem Beweiswert .....	197
3. Gerichtliches Ermessen .....	197
E. Unaufklärbarkeit des Sachverhaltes .....	198
I. Begriffsbestimmung .....	198
II. Plausibilitätskontrolle in Arbeitsangelegenheiten .....	199
§ 8: Englisches Recht .....	200
A. Rationae materiae & temporis .....	200
I. Erscheinungsformen der Vereitelungshandlung .....	200
II. Zeitpunkt der Vereitelungshandlung .....	201
III. Beweiserhebliche Tatsachen .....	202
1. Schadensbemessung .....	202
2. Verschulden und Kausalzusammenhang .....	203
B. Ratione personae .....	204
I. Gemäß dem <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzip .....	204
II. Gemäß der CPR r. 3. 4 (2) .....	204
C. Verantwortlichkeit .....	205
I. Grad des Verschuldens .....	205
1. Gemäß dem <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzip .....	205
a. Vorprozessuale Beweisvereitung .....	205
b. Beweisvereitung während des Prozesses .....	207
2. Gemäß der CPR r. 3. 4 (2) .....	208
II. Mitverschulden .....	210
1. Gemäß dem <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzip .....	210
2. Gemäß der CPR r. 3. 4 (2) .....	211
D. Kausalität .....	213
E. Ergebnis des Beweisvereitelungsverhaltens .....	215

I. Erschwerung der Sachverhaltsaufklärung .....	215
II. Vereitelung eines fairen Prozesses .....	218
1. Gerichtliche Ausschlussbefugnis in den Rules of the Supreme Court .....	218
2. Unzuverlässigkeit des Beweisergebnisses .....	218
3. Unverhältnismäßige Belastung des Prozesses .....	220
§ 9: Zwischenergebnis .....	221
<b>Vierter Teil: Rechtsfolgen der Beweisvereitelung .....</b>	<b>223</b>
§ 10: Deutsches Recht .....	223
A. Überblick über die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes .....	223
B. Freie Beweiswürdigung .....	226
C. Umkehr der Beweislast .....	228
I. Umkehr der objektiven Beweislast .....	228
1. Die Lehre von Blomeyer .....	228
2. Beweislastumkehr aufgrund Geständnisses .....	230
II. Umkehr der konkreten Beweisführungslast .....	230
1. Umkehr der Beweisführungslast im früheren Recht .....	230
2. Umkehr der Beweisführungslast im geltenden Recht .....	232
3. Beweissubstitution .....	234
III. Die flexible Formel in Rechtsprechung und Lehre .....	236
1. Die flexible Formel in der Rechtsprechung .....	236
2. Die flexible Formel in der Lehre .....	239
§ 11: Englisches Recht .....	241
A. Einführung .....	241
B. Gerichtliche Sanktionen .....	241
I. Zurückweisung von Angriffs- und Verteidigungsmitteln ..	242
II. Prozesskostenverteilung .....	247
C. Freie Beweiswürdigung .....	249

I.	Das <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzip als Erfahrungssatz .....	249
II.	Das <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzip im Zeugenbeweis .....	250
D.	Verletzung des <i>Armory v Delamirie</i> -Prinzips .....	252
I.	Unterstellung des Inhalts des fehlenden Beweismittels ....	253
1.	Behandlung der Rechtsfolge in der Lehre .....	253
2.	Anwendung der Rechtsfolge in der Rechtsprechung .....	254
a.	Vorprozessuale Vernichtung von Beweismitteln ...	254
b.	Verletzung der prozessualen Aufbewahrungspflicht .....	255
II.	Umkehr der Beweislast .....	256
1.	Umkehr der objektiven Beweislast .....	256
2.	Umkehr der subjektiven Beweislast .....	256
IV.	„Benevolent treatment of evidence“ .....	260
1.	Behandlung der Rechtsfolge in der Lehre .....	260
2.	Anhaltspunkte als Voraussetzung der Rechtsfolge ....	261
3.	Das „fair wind principle“ .....	263
a.	Begriffsbestimmung des „fair wind principle“ .....	263
b.	Gewinnverlust .....	266
§ 12:	Zwischenergebnis und eigene Stellungnahme .....	268
A.	Die flexible Formel .....	268
B.	Vorschlag für einen neuen § 448 Abs. 2 ZPO .....	273
C.	Vorschlag für einen neuen § 444 a ZPO .....	277
<b>Zusammenfassung</b>	.....	279
<b>Anhang</b>	.....	281
<b>Literaturverzeichnis</b>	.....	283
Deutsches Schrifttum und Kommentare	.....	283
Griechisches Schrifttum und Kommentare	.....	295

Englisches Schrifttum und Kommentare .....	297
<b>Im Text erwähnte Vorschriften .....</b> 303	
Paragrafen des englischen Rechts .....	303
Paragrafen des griechischen Zivilprozessbuchs .....	310
Convention for the Adaptation to Maritime War of the Principles of the Geneva Convention .....	311