

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung	11
Kapitel 1: Grundlagen des Zivilprozesses	15
I. Verfassungsrechtliche Grundlagen des Prozessrechts	15
1. Allgemeiner Justizgewährungsanspruch	16
2. Anspruch auf rechtliches Gehör	19
3. Grundsatz des fairen Verfahrens	24
4. Prozessuale Waffengleichheit	25
5. Selbstbelastungsfreiheit im Zivilprozess	29
6. Fazit	31
a) <i>Die Bedeutung der verfassungsrechtlichen Grundlagen für die Ausgestaltung und Interpretation des Verfahrensrechts</i>	31
b) <i>Zusammenfassung der verfassungsrechtlichen Grundlagen in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts</i>	35
c) <i>Folgen für die Sachverhaltsfeststellung</i>	38
aa) Beweiserhebungsgebot	38
bb) Erleichterungen der Darlegungs- und Beweislast	39
cc) Grenzen der Sachverhaltsermittlung	41
II. Prozesszweck und Prozessmaximen	43
1. Prozesszweck	45
a) <i>Offener Prozesszweck und Bewährung des objektiven Rechts</i>	47
b) <i>Stellungnahme</i>	48
2. Prozessmaximen	53
a) <i>Die Bedeutung des Beibringungsgrundsatzes für die Sachverhaltsfeststellung</i>	56
aa) Ermittlung der Tatsachengrundlage	56
bb) Formelle und materielle Wahrheit	57
cc) Mitwirkung der nicht darlegungs- und beweisbelasteten Partei	60

b) <i>Stellungnahme</i>	64
aa) Ermittlung der wahren Tatsachengrundlage als Voraussetzung subjektiven Rechtsschutzes	64
bb) Mitwirkungsbeiträge der Parteien	68
cc) Selbstbelastungsfreiheit in Bezug auf strafrechtlich relevantes Verhalten	72
dd) Geheimnisschutz	74
ee) Bedeutung der Beweislast	75
ff) Parteifreiheit und Parteiverantwortung	80
III. Fazit	84
 Kapitel 2: Prozessuale Erklärungslasten	87
I. Primärer Parteivortrag	87
1. Schlüssigkeit des Sachvortrags	87
2. Erfordernis einer weitergehenden Substanziierung – Reziprozität des Parteivortrags und Plausibilisierung	90
3. Behauptung vermuteter Tatsachen	96
a) <i>Erklärung mit Nichtwissen der darlegungsbelasteten Partei</i>	97
b) <i>Die Behauptung ins Blaue hinein</i>	98
4. Stellungnahme	101
a) <i>Schlüssigkeit als zentraler Maßstab des Parteivortrags</i>	101
b) <i>Plausibilisierung und hinreichende Anhaltspunkte</i>	106
II. Die Erwidderung des Prozessgegners	115
1. Einfaches und substantiiertes Bestreiten	116
2. Erklärung mit Nichtwissen	118
3. Sekundäre Darlegungslast	119
a) <i>Informationsvorsprung der nicht darlegungsbelastete Partei</i>	120
b) <i>Anforderungen an den Primärvortrag</i>	122
c) <i>Zumutbarkeit des substanziierten Vortrags und weitergehende Voraussetzungen</i>	127
4. Stellungnahme	130
a) <i>Unbestimmtheit der Erklärungslasten</i>	130
b) <i>Gegenseitigkeit des Parteivortrags als untauglicher Maßstab</i>	132
c) <i>Das Verhältnis des einfachen und substanziierten Bestreitens zur Erklärung mit Nichtwissen und der sekundären Darlegungslast</i>	134

d) <i>Voraussetzungen erweiterter prozessualer Erklärungslasten</i>	136
aa) Die Bedeutung des Informationsdefizits der darlegungsbelasteten Partei	138
bb) Unzumutbarkeit der Sachverhaltsaufklärung durch die darlegungsbelastete Partei	146
cc) Zumutbarkeit einer Mitwirkung der nicht darlegungsbelasteten Partei	148
e) <i>Keine antizipierte Beweiswürdigung</i>	153
III. Fazit	154
 Kapitel 3: Zugang zu Beweismitteln der nicht beweisbelasteten Partei	 157
I. Die Urkundenvorlage gem. § 142 ZPO	158
1. Gesetzgeberische Intention	159
a) <i>Angaben in den Gesetzesmaterialien</i>	159
b) <i>Folgen für die Gesetzesinterpretation</i>	162
2. Beweisfunktion als Normzweck	165
3. Verhältnis zu § 422 ZPO	169
4. Tatbestand	172
a) <i>Anforderungen an den Primärvortrag</i>	172
aa) Darlegungs- und Substanziierungslast	172
(1) Schlüssigkeit	173
(2) Substanziierung	175
bb) Wahrscheinlichkeit der Subsumtionstatsache	178
(1) Übertragung des Wahrscheinlichkeitskriteriums aus der Rechtsprechung zu § 809 BGB	178
(2) Erforderlicher Parteivortrag zur Darlegung der Wahrscheinlichkeit	184
(3) Nachweis der Wahrscheinlichkeit der Subsumtionstatsachen	185
b) <i>Anforderungen an die Inbezugnahme</i>	188
aa) Konkretisierung der Urkunde	190
bb) Bezeichnung des Urkundeninhalts und Beweiseignung	194
cc) Plausibilisierung und Nachweis	196

5. Rechtsfolge	199
a) <i>Gerichtliches Ermessen</i>	199
aa) Ermessensgesichtspunkte im Einzelnen	199
bb) Gerichtlicher Ermessensspielraum	202
b) <i>Umfang der Vorlagepflicht – Weigerungsrechte</i>	206
c) <i>Rechtsfolgen bei Nichtvorlage</i>	207
6. Zusammenfassung	208
7. Stellungnahme	209
a) <i>Rückgriff auf materiellrechtliche Hilfsansprüche</i>	210
b) <i>Anforderungen an den Primärvortrag</i>	212
c) <i>Wahrscheinlichkeit der Beweistatsache</i>	214
aa) Fehlen eines geeigneten Nachweisverfahren	214
bb) Unvereinbarkeit mit der Beweiserhebungspflicht	218
d) <i>Bezeichnung der Urkunde und ihres Inhalts</i>	226
e) <i>Darlegung von Existenz und Besitz der Urkunde</i>	231
f) <i>Geheimnisschutz</i>	235
g) <i>Gerichtliches Ermessen zur Vorlageanordnung</i>	241
8. Fazit	244
II. Die Herausgabe von Beweismitteln und Erteilung von Auskünften gem. § 33g GWB	245
1. Europarechtlicher Hintergrund	246
2. Umsetzung durch die 9. Novelle des GWB	248
3. Tatbestand	252
a) <i>Anforderungen an den Primärvortrag</i>	252
aa) Schlüssigkeit	253
bb) Glaubhaftmachung des Schadensersatzanspruches	259
(1) Anspruch gem. § 33g Abs. 1 GWB	259
(a) Wahrscheinlichkeit der Subsumtionstatsachen	259
(b) Nachweis der Wahrscheinlichkeit der Subsumtionstatsachen	263
(2) Anspruch gem. § 33g Abs. 2 GWB	266
b) <i>Bezeichnung der Beweismittel</i>	269
c) <i>Erforderlichkeit</i>	271
d) <i>Verhältnismäßigkeit</i>	274
aa) § 33g Abs. 3 S. 2 Nr. 1 GWB	276

bb) § 33g Abs. 3 S. 2 Nr. 2 GWB	280
cc) § 33g Abs. 3 S. 2 Nr. 3 GWB	282
dd) § 33g Abs. 3 S. 2 Nr. 4 GWB	284
ee) § 33g Abs. 3 S. 2 Nr. 5 GWB	285
ff) § 33g Abs. 3 S. 2 Nr. 6 GWB	286
gg) § 33g Abs. 3 S. 3 GWB	290
4. Rechtsfolge und Geltendmachung	290
5. Zusammenfassung	293
6. Stellungnahme	295
a) <i>Spezialgesetzliche Umsetzung</i>	295
b) <i>Glaubhaftmachung des Schadensersatzanspruchs</i>	298
c) <i>Erforderlichkeit und Bezeichnung der Beweismittel</i>	302
d) <i>Unterschiedliche Voraussetzungen für Schuldner und Gläubiger</i>	304
e) <i>Verhältnismäßigkeit</i>	305
aa) Wahrscheinlichkeit der Beweistatsache und Umfang der Herausgabe	305
bb) Aufwand	309
cc) Geheimnisschutz	311
7. Fazit	312
III. Die Anwendung und Ausgestaltung beweisrechtlicher Hilfsnormen	314
1. Normzweck	315
2. Rechtsnatur und Anspruchsinhalt	316
3. Primärvortrag	317
4. Angaben zu den Beweismitteln	320
5. Zweckmäßigkeit	322
6. Berücksichtigung gegenläufiger Interessen des Antragsgegners	323
a) <i>Geheimnisschutz</i>	324
b) <i>Aufwand und Kostenregelungen</i>	325
c) <i>Begrenzung des Umfangs</i>	325
d) <i>Absolute Verweigerungsrechte</i>	327
7. Rechtsfolge, Anfechtbarkeit und Kosten	327
IV. Regelungsvorschlag	328

Fazit	331
Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	333
Literaturverzeichnis	337