

## *Inhaltsverzeichnis*

|                                                                                         |           |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| Vorwort.....                                                                            | 5         |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                             | 13        |
| Einleitung .....                                                                        | 19        |
| <b>Teil 1: Sachvortrag, Aufklärungslasten und Beweiserhebung.....</b>                   | <b>27</b> |
| A. Historischer Überblick der Verhandlungsmaxime<br>und der Rolle des Gerichts .....    | 27        |
| B. Zulässigkeit einer Klage im Hinblick auf den Inhalt des Prozessvortrages .           | 30        |
| C. Sachvortrag.....                                                                     | 32        |
| I. Vortrag von Tatsachen .....                                                          | 33        |
| II. Wahrheits- und Vollständigkeitspflicht<br>und Vortrag vermuteter Tatsachen .....    | 35        |
| III. Darlegungs- und Beweislast .....                                                   | 38        |
| 1. Grundsatz .....                                                                      | 39        |
| 2. Gesetzliche Umkehr .....                                                             | 39        |
| a) Schuldhafte Verletzung einer Pflicht aus dem Schuldverhältnis .....                  | 40        |
| b) Deliktischer Schadensersatzanspruch nach § 823 Abs. 1 BGB .....                      | 41        |
| c) Unterlassungsanspruch und<br>nachbarrechtlicher Ausgleichsanspruch .....             | 41        |
| IV. Anwendungsbereich des § 287 ZPO .....                                               | 42        |
| D. Streitige Tatsachen .....                                                            | 46        |
| I. Keine Last zur „allgemeinen“ Aufklärung.....                                         | 47        |
| II. Wechselspiel von Vortrag und Gegenvortrag.....                                      | 49        |
| III. Erklärung mit Nichtwissen .....                                                    | 50        |
| IV. Tatsächliche Vermutung und Anscheinsbeweis .....                                    | 53        |
| V. Sekundäre Darlegungslast.....                                                        | 56        |
| 1. Materielle Auskunftsansprüche.....                                                   | 57        |
| 2. Materielle Einsichtsrechte.....                                                      | 58        |
| 3. Negative Tatsachen .....                                                             | 60        |
| 4. Wahrscheinlichkeit der Richtigkeit.....                                              | 62        |
| 5. Zeitbedingte Darlegungsschwierigkeiten .....                                         | 65        |
| 6. Die primär darlegungsbelastete Partei<br>steht außerhalb des Geschehensablaufs ..... | 66        |
| VI. Rechtsfolge des Nicht- oder nicht erheblichen Bestreitens .....                     | 75        |
| E. Beweis .....                                                                         | 76        |
| I. Beweismittel .....                                                                   | 78        |
| 1. Augenschein.....                                                                     | 78        |
| 2. Zeugen.....                                                                          | 79        |
| 3. Sachverständige .....                                                                | 79        |

|                                                                  |                                                                                     |            |
|------------------------------------------------------------------|-------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 4.                                                               | Urkunden.....                                                                       | 81         |
| 5.                                                               | Anhörung und Vernehmung der Parteien.....                                           | 84         |
| a)                                                               | Anhörung der Parteien.....                                                          | 84         |
| b)                                                               | Vernehmung des Prozessgegners auf Antrag .....                                      | 84         |
| c)                                                               | Vernehmung der beweisbelasteten Partei auf Antrag.....                              | 86         |
| d)                                                               | Vernehmung einer Partei von Amts wegen .....                                        | 86         |
| II.                                                              | Beweiswürdigung .....                                                               | 88         |
| 1.                                                               | Freie Beweiswürdigung .....                                                         | 88         |
| 2.                                                               | Beweisvereitelung.....                                                              | 89         |
| F.                                                               | Zurechnungsmechanismen und Fiktionshaftung .....                                    | 91         |
| I.                                                               | § 31 BGB.....                                                                       | 91         |
| II.                                                              | Fiktionshaftung für mangelhafte Organisation .....                                  | 93         |
| III.                                                             | § 278 BGB.....                                                                      | 94         |
| IV.                                                              | § 166 BGB.....                                                                      | 95         |
| G.                                                               | Zwischenergebnis.....                                                               | 97         |
| <b>Teil 2: Vorprozessuale Informationsbeschaffung .....</b>      |                                                                                     | <b>101</b> |
| A.                                                               | Materiell-rechtliche Auskunftsansprüche .....                                       | 101        |
| I.                                                               | Ausdrücklich normierte Auskunftsansprüche .....                                     | 101        |
| II.                                                              | Allgemeiner Auskunftsanspruch aus § 242 BGB .....                                   | 102        |
| B.                                                               | Materiell-rechtliche Einsichtsrechte .....                                          | 104        |
| I.                                                               | Einsichtsrecht aus § 810 BGB .....                                                  | 104        |
| II.                                                              | Allgemeines Einsichtsrecht aus § 242 BGB .....                                      | 107        |
| C.                                                               | Auskunftsansprüche und Akteneinsichtsrechte gegen öffentliche Stellen ...           | 109        |
| I.                                                               | Informationsfreiheitsgesetz.....                                                    | 109        |
| II.                                                              | Akteneinsichtsrecht nach der StPO.....                                              | 111        |
| III.                                                             | Akteneinsichtsrecht nach der ZPO.....                                               | 114        |
| D.                                                               | Sachverständigengutachten .....                                                     | 115        |
| <b>Teil 3: Einzelfall- und bereichsbezogene Reaktionen .....</b> |                                                                                     | <b>119</b> |
| A.                                                               | Fehlende Kenntnis über Herstellung, Organisation oder<br>Entscheidungsvorgänge..... | 119        |
| I.                                                               | Fremder Obhuts- und Gefahrenbereich .....                                           | 120        |
| 1.                                                               | Objektive Pflichtverletzung im Rahmen des § 280 BGB .....                           | 120        |
| 2.                                                               | Behandlungsvertrag .....                                                            | 122        |
| II.                                                              | Symptomrechtsprechung.....                                                          | 124        |
| III.                                                             | Produkt- und Produzentenhaftung .....                                               | 125        |
| 1.                                                               | Produkthaftungsgesetz .....                                                         | 125        |
| 2.                                                               | Haftung für Verrichtungsgehilfen .....                                              | 126        |

|     |                                                        |     |
|-----|--------------------------------------------------------|-----|
| 3.  | Produzentenhaftung .....                               | 127 |
| 4.  | Entwicklung der Rechtsprechung .....                   | 127 |
| a)  | Schubstreben-Fall .....                                | 128 |
| b)  | Hühnerpest-Fall .....                                  | 128 |
| c)  | Sprudelflaschen-Entscheidung .....                     | 130 |
| d)  | Apfelschorf-Fall I .....                               | 131 |
| e)  | Kindertee-Fall .....                                   | 131 |
| f)  | Mineralwasserflasche-Fall I .....                      | 132 |
| 5.  | Zwischenergebnis .....                                 | 133 |
| IV. | Emissionen .....                                       | 134 |
| V.  | Irreführende Werbung .....                             | 137 |
| 1.  | Bärenfang-Fall .....                                   | 137 |
| 2.  | Größtes-Teppichhaus-der-Welt-Entscheidung .....        | 138 |
| B.  | Fehlende Kenntnis über Vermögen und Wirtschaften ..... | 139 |
| I.  | Auskunft über Vermögensgegenstände .....               | 139 |
| II. | Fremde Vertriebswege .....                             | 140 |
| C.  | Verdecktes Handeln .....                               | 143 |
| D.  | Ergebnis .....                                         | 149 |

**Teil 4: Vertiefte Betrachtung von Fallbeispielen  
verbleibender Darlegungs- und Beweisschwierigkeiten ..... 153**

|      |                                                                                      |     |
|------|--------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| A.   | Fehlende Kenntnis über Herstellung, Organisation oder<br>Entscheidungsvorgänge ..... | 153 |
| I.   | Abschalteinrichtung .....                                                            | 153 |
| 1.   | Presseberichte .....                                                                 | 156 |
| 2.   | Darlegungs- und Beweishürden der Autokäufer .....                                    | 169 |
| a)   | Betroffenheit .....                                                                  | 170 |
| b)   | Ansprüche gegen den Verkäufer .....                                                  | 170 |
| c)   | Ansprüche gegen den Hersteller .....                                                 | 173 |
| 3.   | Musterfeststellungsklage .....                                                       | 180 |
| II.  | Vermögensverwaltung .....                                                            | 182 |
| III. | Irreführende Werbung .....                                                           | 183 |
| 1.   | Beratungskompetenz-Fall .....                                                        | 184 |
| 2.   | Regenwaldprojekt-Entscheidung-II .....                                               | 184 |
| B.   | Fehlende Kenntnis über Vermögen und Wirtschaften .....                               | 185 |
| I.   | Prospekthaftung – Telekom-Verfahren .....                                            | 185 |
| II.  | Mitteilungen des Emittenten .....                                                    | 188 |
| III. | Rückabwicklung von Lebensversicherungen .....                                        | 189 |
| IV.  | Fortbestehen einer fremden Forderung .....                                           | 192 |
| C.   | Verdecktes Handeln .....                                                             | 193 |

|     |                                       |     |
|-----|---------------------------------------|-----|
| I.  | Libor-Skandal.....                    | 194 |
| II. | Schrottimmobilien.....                | 196 |
| D.  | Unkenntnis über die Täterschaft ..... | 198 |

## **Teil 5: Reformanliegen..... 201**

|       |                                                     |     |
|-------|-----------------------------------------------------|-----|
| A.    | Reformbedarf .....                                  | 201 |
| I.    | Status quo .....                                    | 201 |
| II.   | Widersprüche und Rechtsunsicherheit.....            | 203 |
| III.  | Aufklärung und (materielle) Wahrheitsfindung.....   | 205 |
| IV.   | Grundlegende Reform und Reformziele .....           | 206 |
| B.    | Ansätze und Reformvorschläge in der Literatur ..... | 208 |
| I.    | Von Hippel .....                                    | 208 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 208 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 210 |
| II.   | Lüderitz .....                                      | 210 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 210 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 212 |
| III.  | Egbert .....                                        | 214 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 214 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 215 |
| IV.   | Stürner .....                                       | 216 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 216 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 220 |
| V.    | Winkler von Mohrenfels .....                        | 222 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 222 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 223 |
| VI.   | Hackenberg .....                                    | 224 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 224 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 225 |
| VII.  | Gottwald.....                                       | 226 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 226 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 227 |
| VIII. | Lang.....                                           | 228 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 228 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 228 |
| IX.   | Yoshida.....                                        | 228 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 228 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 231 |
| X.    | Benedicter .....                                    | 231 |
| 1.    | Ansicht .....                                       | 231 |
| 2.    | Stellungnahme.....                                  | 232 |

|        |                                                                                                          |     |
|--------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| XI.    | Drenckhahn .....                                                                                         | 233 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 233 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 234 |
| XII.   | Osterloh-Konrad .....                                                                                    | 234 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 234 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 236 |
| XIII.  | Beckhaus .....                                                                                           | 237 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 237 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 242 |
| XIV.   | Koch .....                                                                                               | 243 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 243 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 247 |
| XV.    | Vorwerk .....                                                                                            | 248 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 248 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 249 |
| XVI.   | Brandt .....                                                                                             | 250 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 250 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 253 |
| XVII.  | Gomille .....                                                                                            | 254 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 254 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 256 |
| XVIII. | Papanikolaou .....                                                                                       | 256 |
| 1.     | Ansicht .....                                                                                            | 256 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 259 |
| C.     | Blick in das US-amerikanische <i>Discovery</i> - und<br>das englische <i>Disclosure</i> -Verfahren ..... | 260 |
| I.     | Das US-amerikanische <i>Discovery</i> -Verfahren .....                                                   | 261 |
| 1.     | Verfahren .....                                                                                          | 261 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 262 |
| II.    | Das englische <i>Disclosure</i> -Verfahren .....                                                         | 263 |
| 1.     | Verfahren .....                                                                                          | 263 |
| 2.     | Stellungnahme .....                                                                                      | 264 |
| D.     | Schlussbetrachtung und eigener Reformvorschlag .....                                                     | 265 |
| I.     | Grundsätzliche Beibehaltung des derzeitigen Systems .....                                                | 265 |
| II.    | Reform für Fälle der Informationsnot .....                                                               | 267 |
| 1.     | Materiell-rechtlicher oder prozessualer Ansatz .....                                                     | 267 |
| 2.     | Unbestimmter Klageantrag .....                                                                           | 271 |
| 3.     | Herabsetzung der Anforderungen an den Sachvortrag .....                                                  | 272 |
| a)     | Zweck und Vorteile einer Herabsetzung .....                                                              | 273 |
| b)     | Inhalt der herabgesetzten Anforderungen .....                                                            | 274 |
| 4.     | Erklärungslast des Prozessgegners .....                                                                  | 276 |
| a)     | Keine Abhängigkeit von der Substanz des Vortrags .....                                                   | 276 |

|      |                                                                                   |     |
|------|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b)   | Kenntnis, Möglichkeit und Zumutbarkeit .....                                      | 277 |
| c)   | Anordnung durch das Gericht .....                                                 | 280 |
| d)   | Rechtsfolgen .....                                                                | 280 |
| 5.   | Urkundenvorlagepflicht .....                                                      | 281 |
| 6.   | Beweiserhebung .....                                                              | 282 |
| III. | (Weitere) Kodifizierung der Rechtsprechung<br>zur sekundären Darlegungslast ..... | 283 |
| IV.  | Geheimnisschutz .....                                                             | 284 |
| V.   | Formulierungsvorschlag .....                                                      | 287 |
| 1.   | Unbestimmter Klageantrag .....                                                    | 288 |
| 2.   | Anforderungen an den Sachvortrag .....                                            | 288 |
| 3.   | Erklärungslast des Prozessgegners .....                                           | 288 |
| 4.   | Beweisaufnahme .....                                                              | 290 |
| 5.   | Geheimverfahren .....                                                             | 290 |
|      | Literaturverzeichnis .....                                                        | 291 |