

# Inhaltsübersicht

<b>Einführung</b>	29
<i>Kapitel 1</i>	
<b>Statthaftigkeit der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	35
A. Über den Zusammenhang von Nebenintervention und Streitverkündung . . . . .	35
B. Über die Notwendigkeit der Drittbeteiligung vermittels Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	41
C. Über die Anwendbarkeit der Nebeninterventionsvorschriften im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	59
D. Zusammenfassung des Bisherigen. . . . .	102
<i>Kapitel 2</i>	
<b>Rechtliche Folgen der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	103
A. Die zeitliche Grenze der Interventionsmöglichkeit . . . . .	103
B. Beitreitsumfang der Nebenintervention . . . . .	168
C. Nebenintervention und Prozesskostenhilfe . . . . .	204
D. Die Interventionswirkung . . . . .	209
<i>Kapitel 3</i>	
<b>Das rechtliche Interesse des Nebenintervenienten</b>	273
A. Das rechtliche Interesse im Sinne des § 66 Abs. 1 ZPO . . . . .	273
B. Übertragung auf das selbständige Beweisverfahren . . . . .	297
C. Zusammenfassung . . . . .	302
<i>Kapitel 4</i>	
<b>Beitrittserklärung und Anwaltszwang</b>	303
A. Anwaltszwang bei der Beitrittserklärung im Urteilsverfahren . . . . .	304
B. Anwaltszwang für die Beitrittserklärung im selbständigen Beweisverfahren	325
C. Fazit . . . . .	350

<i>Kapitel 5</i>	
<b>Zwischenstreit über die Zulässigkeit der Nebenintervention</b>	351
A. Umfang der Rügebefugnis der Prozessparteien .....	352
B. Meinungsstand .....	360
C. Kritische Würdigung und eigene Ansicht .....	362
D. Rüge der Unzulässigkeit im Hauptsacheverfahren .....	384
E. Konklusion .....	386
<i>Kapitel 6</i>	
<b>Kostenrechtliche Fragen der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	387
A. Grundlagen und Repetition .....	388
B. Der Streitwert des selbständigen Beweisverfahrens .....	390
C. Kostenentscheidung im selbständigen Beweisverfahren .....	405
D. Kostenentscheidung bei anschließendem Hauptsacheverfahren .....	465
E. Isolierte Anfechtung der Kostenentscheidung .....	501
<i>Kapitel 7</i>	
<b>Zusammenfassung der Kernthesen und Ergebnisse</b>	504
<b>Anhang: Entwurf eines Gesetzes zur Einführung der Beweissicherung und Änderung des selbständigen Beweisverfahrens (Beweisverfahrensgesetz)</b>	509
A. Änderungen der Zivilprozessordnung (ZPO) .....	510
B. Änderung des Gerichtskostengesetzes (GKG) .....	515
C. Änderung des Rechtsanwaltsvergütungsgesetzes (RVG) .....	516
D. Begründung .....	518
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	541
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	569

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einführung</b>	29
I. Ziel und Gang der Untersuchung .....	30
II. Nomenklatur der Verfahrensbeteiligten .....	33
<i>Kapitel 1</i>	
<b>Statthaftigkeit der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	35
A. Über den Zusammenhang von Nebenintervention und Streitverkündung .....	35
B. Über die Notwendigkeit der Drittbe teiligung ver mittels Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren .....	41
I. Drittbe teiligung im Hauptsacheverfahren als Alternative .....	42
II. Allgemeine Notwendigkeit der Drittbe teiligung .....	43
1. Verjährungshemmung .....	43
2. Umfassende Sachverhaltsaufklärung .....	44
3. Prozessvermeidung .....	45
4. Vermeidung mehrfacher Beweisaufnahmen .....	46
5. Kostenersparnis und Kostenrisiko .....	48
6. Widersprüchlichkeit bei anhängigem und nichtanhängigem Haupt sacheverfahren .....	50
III. Alternative Drittbe teiligung im selbständigen Beweisverfahren .....	51
1. Einbeziehung Dritter in das bereits eröffnete Beweisverfahren .....	51
2. Verfahrensverbindung .....	53
3. Gleichzeitige Terminierung zur Vermeidung doppelter Beweisauf nahme .....	57
4. Die Einbeziehung verfahrensfremder Gutachten .....	57
IV. Bisheriges Ergebnis .....	59
C. Über die Anwendbarkeit der Nebeninterventionsvorschriften im selbständigen Beweisverfahren .....	59
I. Zur direkten Anwendbarkeit der §§ 66 ff. ZPO .....	60
1. Maßgeblichkeit des Gesetzgeberwillens .....	61
2. Systematische Einordnung des selbständigen Beweisverfahrens .....	63
a) Historische Grundlagen .....	66
b) Weitergehende Betrachtung .....	68
c) Vom kontradiktitorischen Verfahren zur streitigen Gerichtsbarkeit	72
3. Das selbständige Beweisverfahren als „anhänger Rechtsstreit“ .....	74

a) Über den allgemeinen „Rechtsstreits“-Begriff .....	76
b) Über den „Rechtsstreits“-Begriff des § 66 Abs. 1 ZPO .....	78
4. Zusammenfassung des Bisherigen .....	82
II. Zur Anwendbarkeit der §§ 66 ff. ZPO über den Wortlaut hinaus .....	82
1. Verweisung durch Statuierung eines „allgemeinen Teils“ .....	83
2. Teleologische Extension .....	87
3. Über die analoge Anwendbarkeit .....	92
a) Lücken im Recht und „Regelungslücken“ .....	93
b) Von der Planwidrigkeit .....	94
c) Über die vergleichbare Interessenlage .....	96
4. Der Analogieschluss als Folge analoger Anwendung .....	99
III. Konkreter Rückschluss .....	101
D. Zusammenfassung des Bisherigen .....	102

## *Kapitel 2*

<b>Rechtliche Folgen der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	103
A. Die zeitliche Grenze der Interventionsmöglichkeit .....	103
I. Frühestmöglicher Beitrittszeitpunkt .....	104
1. Wortlaut und Parteibegriff .....	105
2. Über die prozessrechtliche Stellung des Nebenintervenienten .....	108
a) Die Lehre vom Prozessrechtsverhältnis .....	108
aa) Voraussetzungen des Prozessrechtsverhältnisses .....	109
bb) Entstehungszeitpunkt des Prozessrechtsverhältnisses .....	111
b) Die prozessrechtliche Stellung des Nebenintervenienten .....	122
aa) Der Nebenintervent als (prozessualer) Vertreter .....	122
bb) Prozessrechtliche Befugnis des Nebenintervenienten .....	126
cc) Prozessuale Rechtsverhältnis des Nebenintervenienten .....	136
c) Folgerungen für den frühestmöglichen Beitrittszeitpunkt .....	139
3. Übertragung auf das selbständige Beweisverfahren .....	141
II. Letztmöglicher Beteiligungszeitpunkt .....	147
1. Rechtskräftige Entscheidung im selbständigen Beweisverfahren .....	148
2. Erwägungen aufgrund der Akzessorietät der Nebenintervention .....	150
3. Der Regelungsbereich des § 66 Abs. 2 ZPO .....	152
a) Über die Anhängigkeit .....	153
b) Exkurs: Voraussetzungen der Streitverkündung .....	155
c) Die Anhängigkeit des selbständigen Beweisverfahrens .....	157
4. Zeitpunkt der Beendigung des selbständigen Beweisverfahrens .....	159
a) Anhängigwerden der Hauptsache .....	160
b) Ausbleiben von Vorschusszahlungen .....	160
c) Mündliche Verhandlung und Protokoll .....	162

d) Schriftliche Sachverständigengutachten .....	162
5. Zwischenresümee .....	167
III. Konklusion .....	167
B. Beitrittsumfang der Nebenintervention .....	168
I. Inhalt des Problems .....	169
1. Ausschließliche Prozessführung durch Nebenintervenienten .....	169
2. Abschätzung des Kostenrisikos .....	170
3. Meinungsstand .....	170
II. Dogmatischer Ansatz .....	171
1. Wertungsgrundlage der Verfahrensidentität – der Streitgegenstand ..	172
a) Bestimmung des Streitgegenstands .....	172
b) Streitgegenstand des selbständigen Beweisverfahrens .....	175
2. Identität des Prozessrechtsverhältnisses .....	177
a) Überprüfung betreffs des selbständigen Beweisverfahrens .....	178
b) Exemplarische Darstellung der zwischenverfahrensrechtlichen Bindungswirkung .....	179
c) Vergleich mit dem Mahnverfahren .....	180
3. Pluralität und Hierarchie von prozessualen Rechtsverhältnissen ..	182
III. Bestätigung erarbeiteter Doktrin .....	185
1. Ein Vergleich: Rechtsverhältnisse bei Rahmenvertragsvereinbarungen .....	186
2. Mehrheit von Parteien und (prozessualen) Ansprüchen .....	188
a) (Subjektive) Klagenhäufung respektive Streitgenossenschaft ..	189
b) (Objektive) Anspruchshäufung .....	193
3. Zwischenfazit .....	196
IV. Übertragung auf die Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren .....	197
1. Rückschlüsse für das Interventionsrechtsverhältnis im Allgemeinen ..	197
2. Der Beitritt im Beweisverfahren ohne anhängige Hauptsache .....	199
3. Beitritt im Beweissicherungsverfahren während anhängiger Hauptsache de lege lata .....	200
4. Verfahrenseinheit von Hauptsache und Beweissicherung de lege ferenda .....	202
V. Zusammenfassung .....	204
C. Nebenintervention und Prozesskostenhilfe .....	204
I. Prozesskostenhilfe im selbständigen Beweisverfahren .....	204
II. Prozesskostenhilfe für den Nebenintervenienten .....	207
III. Übertragung auf die Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren .....	208
D. Die Interventionswirkung .....	209
I. Der Umfang der Interventionswirkung .....	210
1. Der objektive Umfang der Interventionswirkung .....	211

a) Abgrenzung zur materiellen Rechtskraft .....	213
b) Differenzierung nach Beitrittsmotivation .....	218
2. Der subjektive Umfang der Interventionswirkung .....	221
a) Interventionswirkung im Verhältnis zum Opponenten .....	221
b) Interventionswirkung zum Nachteil des Interventen .....	224
aa) Überblick und Meinungsstand .....	225
bb) Kritische Stellungnahme .....	229
cc) Historischer Überblick .....	242
dd) Schlussfolgerung .....	248
c) Interventionswirkung zugunsten des Nebenintervenienten .....	251
3. Zwischenfazit .....	254
II. Übertragung auf das selbständige Beweisverfahren .....	254
1. Forschungsstand .....	254
a) Meinung in Literatur und Rechtsprechung .....	255
b) Der Begriff der „Entscheidung“ nach Weller .....	256
c) Über Ziegerts Bindungswirkung analog § 493 ZPO .....	258
2. Stellungnahme und eigene Ansicht .....	260
a) Zum Entscheidungs-Verständnis nach Weller .....	261
b) Über Ziegerts These einer Interventionswirkung analog § 493 ZPO .....	264
c) Eigener Ansatz .....	267
III. Konklusion .....	271

### *Kapitel 3*

<b>Das rechtliche Interesse des Nebenintervenienten</b>	273
A. Das rechtliche Interesse im Sinne des § 66 Abs. 1 ZPO .....	273
I. Historischer Überblick .....	275
II. Abgrenzung zu nichtrechtlichen Interessen .....	276
1. Ausschluss wirtschaftlicher und tatsächlicher Interessen .....	277
2. Exkurs: Das Patentnichtigkeitsverfahren .....	280
3. Der Sonderfall: Präjudiz .....	285
III. Interesse am Obsiegen des Interventen .....	289
IV. Ergebnisbetrachtung .....	292
B. Übertragung auf das selbständige Beweisverfahren .....	297
I. Das „Obsiegen“ im selbständigen Beweisverfahren .....	297
1. Abstellen auf eine „gedachte Hauptsache“ .....	298
2. Anknüpfung an Tatsachen- statt Rechtsfragen .....	300
II. Anknüpfungspunkt des rechtlichen Interesses .....	301
C. Zusammenfassung .....	302

*Kapitel 4***Beitrittserklärung und Anwaltszwang** 303

A. Anwaltszwang bei der Beitrittserklärung im Urteilsverfahren .....	304
I. Die Ansicht von Prechtel .....	304
II. Gegenansicht von Literatur und Rechtsprechung .....	305
III. Stellungnahme .....	307
1. Die Beitrittserklärung als bestimmender Schriftsatz .....	307
2. Zur Anwendbarkeit von § 78 Abs. 1 ZPO auf den Nebenintervenienten .....	309
a) Der Parteibegriff der ZPO .....	309
b) Die Parteistellung des Nebenintervenienten .....	312
c) Der Nebenintervenient als „Nebenpartei“ .....	315
3. Ausweitung des Anwaltszwangs auf den Nebenintervenienten .....	318
a) Das Telos des Anwaltszwangs .....	318
b) Grenzen teleologischer Auslegung formaler Ordnungsvorschriften	320
c) Dogmatische Begründung .....	323
IV. Zwischenfazit .....	325
B. Anwaltszwang für die Beitrittserklärung im selbständigen Beweisverfahren .....	325
I. Meinungsstand .....	326
1. Den Anwaltszwang verneinende Ansicht .....	326
2. Den Anwaltszwang bejahende Gegenansicht .....	328
II. Entscheidung des Bundesgerichtshofs .....	329
III. Stellungnahme und eigene Ansicht .....	332
1. Analoge Anwendung von § 486 Abs. 4 ZPO .....	333
a) Das Telos der Regelung des § 486 Abs. 4 ZPO .....	333
b) Übertragung auf die Beitrittserklärung des Nebenintervenienten	344
2. (Rück-)Ausnahme von der teleologischen Extension des § 78 Abs. 1 ZPO .....	345
IV. Zwischenergebnis .....	349
C. Fazit .....	350

*Kapitel 5***Zwischenstreit über die Zulässigkeit der Nebenintervention** 351

A. Umfang der Rügebefugnis der Prozessparteien .....	352
I. Prüfung der Zulässigkeit ex officio .....	352
II. Entscheidung aus von Amts wegen zu berücksichtigenden Gründen ..	354
III. Parteirüge aus von Amts wegen zu prüfenden Gründen .....	357
B. Meinungsstand .....	360
C. Kritische Würdigung und eigene Ansicht .....	362

I.	Vereinbarkeit von Zwischenurteil und selbständigen Beweisverfahren	363
II.	Zur Möglichkeit analoger Anwendung mit abweichender Rechtsfolge	365
III.	Exkurs: Interventionsstreit im Patentnichtigkeitsverfahren . . . . .	369
1.	Grundlagen des Patentnichtigkeitsverfahrens . . . . .	370
2.	Rechtstheoretische Grundlage der Verweisungsanalogie . . . . .	373
3.	Übertragung des Bisherigen . . . . .	377
IV.	Entscheidung über den Interventionsstreit im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	378
1.	Die Entscheidung im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	378
a)	Über den Beschluss im Allgemeinen . . . . .	379
b)	Der Beschluss im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	379
2.	Die Entscheidung im Interventionsstreit . . . . .	382
3.	Entscheidung im Interventionsstreit analog § 490 Abs. 1 ZPO . . . . .	383
D.	Rüge der Unzulässigkeit im Hauptsacheverfahren . . . . .	384
E.	Konklusion . . . . .	386

*Kapitel 6*

<b>Kostenrechtliche Fragen der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	387	
A.	Grundlagen und Repetition . . . . .	388
B.	Der Streitwert des selbständigen Beweisverfahrens . . . . .	390
I.	Grundlagen der Streitwertbestimmung . . . . .	391
II.	Die Höhe des Streitwerts . . . . .	393
1.	Meinungsstand . . . . .	393
2.	Eigene Auffassung . . . . .	395
III.	Streitwert der Nebenintervention . . . . .	399
IV.	Häufung von Beweisfragen . . . . .	400
V.	Personenmehrheit . . . . .	401
C.	Kostenentscheidung im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	405
I.	Die Kosten der Nebenintervention . . . . .	407
1.	Eigenständiger Kostenanspruch des Nebenintervenienten . . . . .	409
2.	Kostenerstattung des antragsgegnerischen Nebenintervenienten . . . . .	413
3.	Kosten bei „Seitenwechsel“ des Nebenintervenienten . . . . .	415
4.	Kosten eines eigenen Anwalts des Nebenintervenienten . . . . .	417
5.	Anwaltswechsel zwischen Beweisverfahren und Hauptsache . . . . .	420
II.	Einzelprobleme betreffs der Kostenentscheidung im selbständigen Beweisverfahren . . . . .	423
1.	Abweisung des verfahrenseinleitenden Antrags . . . . .	423
2.	(Prozess-)Vergleich zwischen den Parteien . . . . .	424
3.	Erledigung . . . . .	428

Inhaltsverzeichnis	17
4. Rücknahme des Antrags und Nichtbetreiben des Verfahrens .....	432
5. (Sofortiges) Anerkenntnis .....	435
6. Ausbleiben der Hauptsacheklage wegen Vermögenslosigkeit des Gegners .....	436
a) Eröffnung eines Insolvenzverfahrens .....	436
b) Vermögenslosigkeit des Antragsgegners .....	441
7. Einstweilige Konklusion .....	444
III. Exkurs: Begriff und Zeitpunkt der Klageerhebung in der Hauptsache ..	444
1. Klageerhebung .....	445
2. Alternativwege zur Klageerhebung in der Hauptsache .....	447
3. Klageerhebung nach Fristablauf .....	451
4. Aufhebung der Kostenentscheidung im Beschwerdeverfahren .....	455
5. Zur Vorläufigkeit der Kostenentscheidung im Beweisverfahren .....	459
D. Kostenentscheidung bei anschließendem Hauptsacheverfahren .....	465
I. Nämlichkeit und Teilkostenentscheidung .....	466
1. Objektiver Umfang der Nämlichkeit .....	466
2. Subjektiver Umfang der Nämlichkeit .....	467
3. Teilkostenentscheidung .....	469
a) Anleihen aus dem binnenschiffahrtsrechtlichen Verklärungsverfahren .....	469
b) Teilkostenentscheidung im selbständigen Beweisverfahren .....	474
aa) Teilkostenentscheidung in objektiver Hinsicht .....	475
bb) Teilkostenentscheidung in subjektiver Hinsicht .....	479
c) Teilkostenentscheidung betreffs Kosten der Nebenintervention ..	485
4. Mehrere Hauptsacheverfahren zum Beweisgegenstand .....	487
II. Ausbleiben eines Sachurteils .....	489
1. Klagerücknahme .....	489
2. Klageabweisung mittels Prozessurteils .....	491
III. Anrechnung von Kosten und Gebühren .....	493
1. Erneute Nebenintervention in der Hauptsache .....	494
2. Nebenintervent als späterer Beklagter .....	497
E. Isolierte Anfechtung der Kostenentscheidung .....	501
<i>Kapitel 7</i>	
Zusammenfassung der Kernthesen und Ergebnisse	504
<b>Anhang: Entwurf eines Gesetzes zur Einführung der Beweissicherung und Änderung des selbständigen Beweisverfahrens (Beweisverfahrensgesetz)</b>	509
A. Änderungen der Zivilprozeßordnung (ZPO) .....	510
B. Änderung des Gerichtskostengesetzes (GKG) .....	515

C. Änderung des Rechtsanwaltsvergütungsgesetzes (RVG) .....	516
D. Begründung .....	518
I. Zivilprozessordnung .....	518
II. Gerichtskostengesetz .....	537
III. Rechtsanwaltsvergütungsgesetz .....	538
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>541</b>
I. Kodifikationsgeschichtliche Literatur und Gesetzgebungsmaterialien ..	541
II. Sonstige Literatur .....	542
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>569</b>