

# Inhaltsübersicht

<b>Einführung</b>	29
-------------------	----

## *Kapitel 1*

<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 selbständi- gen Beweisverfahren . . . . .	59
D. Zusammenfassung des Bisherigen . . . . .	102

## *Kapitel 2*

<b>Rechtliche Folgen der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	103
---	-----

A. Die zeitliche Grenze der Interventionsmöglichkeit . . . . .	103
B. Beitrittsumfang der Nebenintervention . . . . .	168
C. Nebenintervention und Prozesskostenhilfe . . . . .	204
D. Die Interventionswirkung . . . . .	209

## *Kapitel 3*

<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

## *Kapitel 4*

<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

*Kapitel 5*

**Zwischenstreit über die Zulässigkeit  
der Nebenintervention** 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

*Kapitel 6*

**Kostenrechtliche Fragen der Nebenintervention  
im selbständigen Beweisverfahren** 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

*Kapitel 7*

**Zusammenfassung der Kernthesen und Ergebnisse** 504

**Anhang: Entwurf eines Gesetzes zur Einführung der Beweissicherung  
und Änderung des selbständigen Beweisverfahrens  
(Beweisverfahrensgesetz)** 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>	<b>29</b>
I. Ziel und Gang der Untersuchung .....	30
II. Nomenklatur der Verfahrensbeteiligten .....	33
 <i>Kapitel 1</i>	
<b>Statthaftigkeit der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren</b>	<b>35</b>
A. Über den Zusammenhang von Nebenintervention und Streitverkündung ...	35
B. Über die Notwendigkeit der Drittbeteiligung mittels Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren .....	41
I. Drittbeteiligung im Hauptsacheverfahren als Alternative .....	42
II. Allgemeine Notwendigkeit der Drittbeteiligung .....	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 Drittbeteiligung 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 selbständi- gen 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 kontradiktorischen Verfahren zur streitigen Gerichtsbarkeit	72
3. Das selbständige Beweisverfahren als „anhängiger 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*

### **Rechtliche Folgen der Nebenintervention im selbständigen Beweisverfahren** 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 Nebenintervenient als (prozessualer) Vertreter . . . . .	122
bb) Prozessrechtliche Befugnis des Nebenintervenienten . . . . .	126
cc) Prozessuales 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 Rahmenvertragsvereinbarun- gen .....	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 Beweisverfah- ren .....	197
1. Rückschlüsse für das Interventionsrechtsverhältnis im Allgemeinen	197
2. Der Beitritt im Beweisverfahren ohne anhängige Hauptsache .....	199
3. Beitritt im Beweissicherungsverfahren während anhängiger Haupt- sache 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 Beweisverfah- ren .....	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*

#### **Das rechtliche Interesse des Nebenintervenienten** 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 Pechtel	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 selbständigem 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>	<b>387</b>
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



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 binnenschifffahrtsrechtlichen Verklarungsver- fahren . . . . .	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. Nebenintervenient als späterer Beklagter . . . . .	497
E. Isolierte Anfechtung der Kostenentscheidung . . . . .	501

### *Kapitel 7*

<b>Zusammenfassung der Kernthesen und Ergebnisse</b>	<b>504</b>
--	------------

<b>Anhang: Entwurf eines Gesetzes zur Einführung der Beweissicherung und Änderung des selbständigen Beweisverfahrens (Beweisverfahrensgesetz)</b>	<b>509</b>
---	------------

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> .....	541
I. Kodifikationsgeschichtliche Literatur und Gesetzgebungsmaterialien ..	541
II. Sonstige Literatur .....	542
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	569