

|  |          |
|--|----------|
| <b>§ 1 Klageschrift</b>  | <b>1</b> |
| <b>A. Allgemeines / Einarbeitung in die Klausur bzw. Vorbereitung des Schriftsatzes</b>  | <b>1</b> |
| I. Mandantenzielermittlung / Herangehen an den Sachverhalt   | 1        |
| 1. Herausarbeitung der Grundlinie der Aufgabenstellung: Klageschrift als Aufgabe / Rollenverteilung mit dem zusätzlichen Gutachten | 1        |
| 2. Detailermittlung der sachlichen Mandantenziele  | 2        |
| II. Tatsachenermittlung  | 3        |
| 1. Herausarbeitung und Selektion der juristisch relevanten Fakten  | 3        |
| 2. Überprüfung der Anlagen   | 4        |
| III. Materiell-rechtliche Prüfung  | 5        |
| 1. Schlüssigkeitsanalyse   | 6        |
| 2. Prüfung etwaiger Verteidigungsmöglichkeiten des Gegners   | 6        |
| IV. Beweisführung  | 7        |
| 1. Beweisbedürftigkeit   | 7        |
| a. Allgemeinkundige Tatsachen  | 7        |
| b. Gerichtskundige Tatsachen   | 8        |
| 2. Beweislastverteilung  | 8        |
| a. Hauptregel: Jeder die für ihn günstigen Tatsachen   | 8        |
| b. Ausdrückliche Beweisregelungen  | 8        |
| c. Rückschluss aus Gesetzesformulierung  | 10       |
| d. Regel-Ausnahmeprinzip   | 11       |
| e. Richterrechtliche Beweislastregeln / wichtige Fallgruppen   | 11       |
| aa. Vertragsrecht: „Sphärentheorie“  | 11       |
| bb. Arzt- und Produzentenhaftung   | 11       |
| cc. Beweisvereitelung  | 12       |
| 3. Beweismittel  | 12       |
| a. Augenschein   | 12       |
| b. Zeuge   | 13       |
| aa. Abgrenzung zum Sachverständigen  | 13       |
| bb. Abgrenzung zur Parteivernehmung  | 14       |
| c. Sachverständiger  | 14       |
| d. Urkundenbeweis  | 15       |
| e. Parteivernehmung  | 16       |
| V. Prozessuale Umsetzung der Mandantenziele / Prozesstaktik  | 16       |
| 1. Festlegung der Partei(en) auf Klägerseite   | 16       |
| a. Rechtsinhaberschaft mehrerer  | 16       |
| aa. Gesamt- oder Mitgläubigerschaft  | 17       |
| bb. Gesetzliche Prozessstandschaft   | 17       |
| cc. Notwendige Streitgenossenschaft  | 18       |
| b. Nichtidentität von Gläubigerschaft und Klägerrolle  | 19       |
| aa. Erhebung der Klage in gesetzlicher Prozessstandschaft  | 19       |
| bb. Erlangung der Zeugenstellung durch Forderungsabtretung   | 19       |
| cc. Erhebung der Klage in gewillkürter Prozessstandschaft  | 20       |
| 2. Festlegung des bzw. der richtigen Beklagten   | 21       |
| a. Klageerhebung gegen notwendige Streitgenossen   | 21       |
| b. Klageerhebung gegen Gesamtschuldner   | 21       |
| c. Notwendigkeit der Klageerhebung gegen mehrere Personen zur Herbeiführung der Durchsetzbarkeit des Titels                        | 22       |
| d. Einbeziehung von Zeugen   | 23       |
| 3. Festlegung des objektiven Klageumfangs / Problem der Teilklage  | 24       |
| a. Mögliche Vorteile einer Teilklage   | 24       |
| b. Nachteile / Gefahren einer Teilklage  | 24       |
| aa. Keine (positive) Rechtskrafterstreckung für Folgeprozess   | 24       |
| bb. Verjährung der Restforderung   | 25       |
| cc. Provokation einer Feststellungswiderklage  | 26       |
| dd. Gefahr der verdeckten Teilklage: Verlust des Restes der Forderung?   | 26       |
| c. Anforderungen an den Inhalt einer (offenen) Teilklage   | 27       |

|  |           |
|--|-----------|
| 4. Auswahl des richtigen Gerichts / Zuständigkeitsprüfung.....                                       | 28        |
| a. Allgemeines.....  | 28        |
| b. Mehrere zuständige Gerichtsstände.....  | 28        |
| c. Die objektive Klagehäufung.....   | 28        |
| d. Streitgenossen / Gemeinsamer Gerichtsstand.....   | 28        |
| e. Die Gerichtsstandsvereinbarung.....   | 29        |
| 5. Erhebung einer Stufenklage.....   | 31        |
| a. Prozessuale Ausgangssituation.....  | 31        |
| b. Vor- und Nachteile der Stufenklage / Unterschiede zur reinen Auskunftsklage.....                  | 31        |
| aa. Vorteile.....  | 31        |
| bb. (Scheinbare) Nachteile.....  | 32        |
| c. Voraussetzungen der Stufenklage.....  | 32        |
| aa. Spezialgesetzliche Auskunftsansprüche.....   | 33        |
| bb. Auskunftsanspruch aus § 242 BGB.....   | 33        |
| cc. Umfang der Auskunft / Bedeutung der §§ 259 ff. BGB.....  | 34        |
| dd. Entfallen der Auskunftspflicht.....  | 34        |
| 6. Erhebung einer Feststellungsklage.....  | 35        |
| a. Positive Feststellungsklage.....  | 35        |
| aa. Allgemeines.....   | 35        |
| bb. Spannungsverhältnis zur Klage auf künftige Leistung (§§ 257 ff. ZPO).....                        | 36        |
| cc. Wichtiger Sonderfall: Feststellungsklage bezüglich Annahmeverzuges<br>bei Zug-um-Zug-Titeln..... | 37        |
| dd. Wichtiger Anwendungsbereich: Arbeitsrecht.....   | 38        |
| b. Negative Feststellungsklage.....  | 39        |
| c. Zwischenfeststellungsklage gemäß § 256 II ZPO.....  | 40        |
| d. Veränderungen im Prozessverlauf.....  | 41        |
| 7. Einsatz von Haupt- und Hilfsanträgen.....   | 42        |
| a. Anwendungsbereich des „echten“ Hilfsantrages.....   | 42        |
| b. Anwendungsbereich des „uneigentlichen“ Hilfsantrages.....   | 43        |
| c. „Unechter“ Hilfsantrag.....   | 43        |
| d. Eintritt der Wirkung des Hilfsantrages / Frage der Verjährungsgefahr.....                         | 45        |
| e. Vortrag zum Hilfsantrag.....  | 45        |
| 8. Wahl einer besonderen Verfahrensart.....  | 46        |
| a. Das Mahnverfahren.....  | 46        |
| b. Der Urkunden- und Wechselprozess.....   | 47        |
| 9. Prüfung der Durchsetzbarkeit außerprozessualer Anwaltskosten (Geschäftsgebühr)                    |           |
| gegen den Prozessgegner:.....  | 48        |
| a. Voraussetzungen des Anfalls der Geschäftsgebühr.....  | 49        |
| b. Erstattungsansprüche gegen den Prozessgegner.....   | 49        |
| aa. Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen.....   | 50        |
| bb. Geltendmachung von sonstigen Ansprüchen.....   | 50        |
| 10. „Begleitmaßnahmen“ des Anwalts bei der Mandatsübernahme bzw. Vorbereitung<br>der Klage:.....     | 51        |
| a. Anforderung der schriftlichen Prozessvollmacht.....   | 51        |
| b. Unverzichtbare Belehrungen des Mandanten.....   | 51        |
| c. Klärung etwaiger staatlicher Hilfe bezüglich der Prozesskosten.....                               | 52        |
| d. „Absicherung“ der Kostenfolgen der Klage:.....  | 53        |
| e. „Absicherung“ für Fall des Unterliegens: Streitverkündung.....                                    | 53        |
| <b>B. Fertigung des Schriftsatzes selbst / formelle und inhaltliche Anforderungen.....</b>           | <b>53</b> |
| I. Das Rubrum der Klageschrift.....  | 54        |
| 1. Adressierung / Bezeichnung des Gerichts.....  | 55        |
| 2. Parteibezeichnung.....  | 55        |
| 3. Prozessgegenstand.....  | 56        |
| 4. Streitwertangabe.....   | 56        |
| 5. Angabe einer besonderen Verfahrensart.....  | 56        |
| II. Die Anträge der Klageschrift.....  | 57        |
| 1. Allgemeines zu den Anträgen.....  | 57        |
| a. Bestimmter Leistungsantrag.....   | 57        |
| aa. Allgemeines.....   | 57        |
| bb. Leistungsantrag in gesetzlicher Prozessstandschaft.....  | 58        |
| b. Zinsantrag.....   | 58        |

|   |           |
|---|-----------|
| c. Der Kostenantrag .....   | 59        |
| d. Der Antrag zur vorläufigen Vollstreckbarkeit .....                             | 59        |
| aa. Schutzanträge .....   | 59        |
| bb. Antrag zur Art der Sicherheitsleistung .....                                  | 59        |
| e. Antrag zu Versäumnisurteil im schriftlichen Vorverfahren .....                 | 59        |
| f. Antrag auf Anerkenntnisurteil im schriftlichen Vorverfahren .....              | 60        |
| 2. Besondere Sachanträge .....  | 60        |
| a. Stellung eines unbezifferten Leistungsantrags .....                            | 60        |
| b. Der Herausgabeanspruch .....   | 62        |
| c. Der Lieferungsanspruch .....   | 63        |
| d. Die Klage auf Vornahme einer Handlung .....                                    | 63        |
| aa. Unterscheidung von vertretbarer / unvertretbarer Handlung .....               | 63        |
| bb. Verbindung mit Entschädigungsanspruch .....                                   | 64        |
| e. Anträge auf Auskunft und Rechnungslegung / Stufenklage .....                   | 64        |
| f. Unterlassungs- und Duldungsklage .....   | 65        |
| g. Klage auf Abgabe einer Willenserklärung .....                                  | 66        |
| h. Antrag auf Verurteilung Zug um Zug .....                                       | 67        |
| i. Der Feststellungsantrag .....  | 68        |
| aa. Positive Feststellungsklage gemäß § 256 I ZPO .....                           | 68        |
| bb. Negative Feststellungsklage .....   | 70        |
| cc. Zwischenfeststellungsklage gemäß § 256 II ZPO .....                           | 71        |
| III. Die Begründung der Klage .....   | 71        |
| 1. Tatsachenvortrag .....   | 71        |
| a. Notwendiger Inhalt der Klageschrift .....                                      | 71        |
| b. Darstellung der Klagebegründung / Aufbau .....                                 | 73        |
| aa. Einführung in den Streitstand .....   | 73        |
| bb. Inhalt und Umfang des Tatsachenvortrags .....                                 | 74        |
| cc. Aufbau des Sachvortrags .....   | 77        |
| dd. Sonderproblem: Klagevortrag zum Zinsanspruch .....                            | 77        |
| 2. Beweisangebote .....   | 80        |
| a. Umfang / strenge Orientierung an der Beweislast .....                          | 80        |
| b. Verhalten in kritischen Grenzfällen .....                                      | 81        |
| c. Umgang mit zeugnisverweigerungsberechtigten Zeugen .....                       | 82        |
| 3. Rechtsausführungen .....   | 83        |
| a. Notwendigkeit der Rechtsausführungen .....                                     | 83        |
| b. Ort und Umfang der Darstellung .....   | 84        |
| c. Stil und Inhalt der Rechtsausführungen .....                                   | 85        |
| aa. Einleitungssatz .....   | 85        |
| bb. Urteilsstil mit Tiefgang .....  | 85        |
| cc. Parteirolle beachten: nur positive Aspekte! .....                             | 86        |
| dd. Erwähnung von Unproblematischem? .....  | 87        |
| ee. Fundstellenangabe? .....  | 88        |
| IV. Erklärung zur Entscheidung durch den Einzelrichter .....                      | 88        |
| V. Evtl.: Erklärung zum Scheitern eines Güutetermins .....                        | 89        |
| <b>C. Sonderfälle: Anspruchsbegründung nach vorherigem Mahnverfahren .....</b>    | <b>89</b> |
| <b>§ 2 Reaktionsschriftsätze, v.a. Klageerwiderung .....</b>                      | <b>91</b> |
| <b>A. Allgemeines zur Klageerwiderung / Einarbeitung in die Klausur .....</b>     | <b>91</b> |
| I. Sachverhaltsvorgaben .....   | 91        |
| II. Ansatzpunkte für die Verteidigung .....                                       | 91        |
| 1. Prüfung der Zulässigkeit der Klage .....                                       | 92        |
| 2. Schlüssigkeitsprüfung der Klage .....  | 93        |
| 3. Klärung der Beweislage: Beweisangebot, Bestreiten oder Unstreitigstellen ..... | 94        |
| a. Unstreitigstellen bzw. Geständnis .....  | 94        |
| b. Gegenangriff bei für den Beklagten ungünstigen Behauptungen .....              | 96        |
| aa. Klärung der Beweislastverteilung .....  | 96        |
| bb. Reaktion bei Beweislast des Gegners; Gegenbeweis .....                        | 96        |
| cc. Reaktion bei überflüssigem Beweisangebot des Gegners .....                    | 97        |

|  |            |
|--|------------|
| III. Festlegung der richtigen Reaktion .....   | 98         |
| 1. Anerkenntnis .....  | 99         |
| a. Prüfung der Voraussetzungen des § 93 ZPO .....  | 99         |
| b. Anerkenntnis bei Nichtvorliegen von § 93 ZPO .....  | 100        |
| c. Teilanerkennntnis .....   | 100        |
| 2. Vergleichsverhandlungen .....   | 101        |
| 3. Klageabweisung / Ansatzpunkte hierfür .....   | 101        |
| a. Überblick .....   | 101        |
| b. Aufrechnung .....   | 101        |
| 4. Die Widerklage .....  | 102        |
| a. Zulässigkeitsvoraussetzungen .....  | 103        |
| b. Typische Anwendungsfälle bzw. -probleme der Widerklage .....  | 104        |
| aa. Umgehung der Präklusion / „Flucht in die Widerklage“ .....   | 104        |
| bb. Umgehung eines Aufrechnungsverbotes .....  | 105        |
| cc. Verhältnis der Widerklage zur Aufrechnung .....  | 105        |
| dd. Widerklage gegen Klage auf Zug-um-Zug-Leistung .....   | 107        |
| ee. Feststellungswiderklage .....  | 108        |
| ff. Einbeziehung eines Dritten / sog. Drittwiderklage .....  | 111        |
| c. Weitere Auswirkungen der Widerklageerhebung .....   | 113        |
| aa. Kostenfragen: Änderung des Gebührenstreitwerts .....   | 113        |
| bb. Auswirkungen auf die sachliche Zuständigkeit .....   | 113        |
| IV. Klärung von Fristen und Terminen .....   | 115        |
| <b>B. Formalia des Klageerwiderungsschriftsatzes selbst .....</b>  | <b>115</b> |
| I. Rubrum / Adressierung der Klageerwiderung .....   | 116        |
| II. Die Anträge .....  | 116        |
| 1. Der Sachantrag .....  | 116        |
| a. Voller Abweisungsantrag .....   | 116        |
| b. Hilfsweise Einrede: .....   | 117        |
| c. Formulierung eines (Teil)-Anerkenntnisses .....   | 117        |
| 2. Vollstreckungsschutzanträge .....   | 118        |
| a. Allgemeiner Vollstreckungsschutzantrag .....  | 118        |
| b. Besonderer Vollstreckungsschutzantrag .....   | 118        |
| III. Formelle Besonderheiten bei Erhebung einer Widerklage .....   | 118        |
| IV. Die Begründung der Klageerwiderung .....   | 119        |
| 1. Einführung in die Verteidigungslinie .....  | 119        |
| 2. Vortrag zur Unzulässigkeit der Klage .....  | 119        |
| 3. Der Sachvortrag des Beklagten .....   | 120        |
| a. Einleitung durch Zusammenfassung .....  | 120        |
| b. Aufbau des Tatsachenvortrags .....  | 120        |
| c. Bestreiten von Tatsachen .....  | 121        |
| aa. Einfaches Bestreiten .....   | 122        |
| bb. Substanziertes Bestreiten .....  | 122        |
| cc. Bestreiten mit Nichtwissen .....   | 123        |
| d. Vortrag zu den Einwendungen bzw. Einreden .....   | 123        |
| 4. Rechtsausführungen .....  | 124        |
| a. Allgemeines .....   | 124        |
| b. Mehrfachverteidigung mit Tatsachen- und Rechtsargumenten .....  | 124        |
| 5. Stellungnahme zum Einzelrichter .....   | 125        |
| <b>C. Sonderfälle der Klageerwiderung: Reaktion auf Versäumnisurteil oder Vollstreckungsbescheid zugunsten des Gegners .....</b> | <b>125</b> |
| I. Einspruch gegen ein Versäumnisurteil (v.a. § 331 III ZPO) .....   | 125        |
| 1. Zusatzaufgabe: Klärung der Zulässigkeit des Einspruchs .....  | 125        |
| 2. Andere Anträge (§ 343 ZPO) .....  | 127        |
| 3. Antrag auf Einstellung der Zwangsvollstreckung .....  | 127        |

|  |            |
|--|------------|
| II. Erwiderung auf Anspruchsbegründung des Gegners nach Einspruch gegen Vollstreckungsbescheid (§ 700 IV ZPO)..... | 128        |
| 1. Sachliche Erwiderung noch nicht im Einspruch selbst .....   | 128        |
| 2. Inhalt der zu stellenden Anträge .....  | 128        |
| 3. Antrag auf Einstellung der Zwangsvollstreckung nach §§ 707, 719 (hier i.V.m. § 700 I) ZPO.....                  | 129        |
| <b>D. Andere „Reaktionsschriftsätze“ (Replik, Duplik): .....</b>   | <b>129</b> |
| I. „Klausurtechnische“ Unterschiede zu anderen Schriftsatzklausurtypen:.....                                       | 129        |
| 1. Besonderheiten beim Tatsachenvortrag:.....  | 129        |
| a. Aufgabe hier: Überprüfung und Ergänzung des Vortrags und der Beweisangebote .....                               | 130        |
| b. Reaktion auf Widerklage des Gegners: .....  | 130        |
| c. Reaktion auf Einwendungen des Gegners:.....   | 130        |
| d. Reaktion auf veränderte Umstände: .....   | 131        |
| e. Sonderfall: Kündigungsschutzklage im Arbeitsrecht:.....   | 131        |
| 2. Auswirkung auf die Rechtsprobleme: .....  | 131        |
| II. Typische prozessuale Probleme der Replik: .....  | 132        |
| 1. Reaktion des Klägers auf Prozessaufrechnung des Beklagten: .....  | 132        |
| 2. Notwendige Änderungen bzw. Erweiterungen der Klageanträge:.....   | 133        |
| a. Korrektur anfänglich ungeeigneter Anträge .....   | 133        |
| b. Wg. Veränderung der Umstände im Prozessverlauf.....   | 133        |
| III. Sonderfall der Replik: Einspruch gegen VU nach § 330 ZPO.....   | 134        |
| <b>§ 3 Einstweiliger Rechtsschutz.....</b>   | <b>135</b> |
| <b>A. Mandantenzielermittlung / Herangehen an den Sachverhalt.....</b>   | <b>135</b> |
| I. Feststellung, dass gerade einstweiliger Rechtsschutz begehrt wird.....  | 135        |
| II. Festlegung, welche Art von einstweiligem Rechtsschutz konkret einschlägig ist.....                             | 136        |
| 1. Überblick .....   | 136        |
| a. Arrest gemäß §§ 916 ff. ZPO .....   | 137        |
| b. Einstweilige Verfügung gemäß §§ 935 ff. ZPO .....   | 137        |
| c. Einstweilige Anordnungen gemäß §§ 49 ff FamFG .....   | 137        |
| 2. Prüfungssystematik.....   | 138        |
| 3. Details zur Abgrenzung.....   | 139        |
| a. Arrest.....   | 139        |
| aa. Arrestvoraussetzung: jetzt schon klagbarer Geldanspruch .....  | 139        |
| bb. Mögliches Arrestziel: (nur) Sicherung des Geldanspruchs .....  | 140        |
| b. Anwendungsbereich der einstweiligen Verfügung .....   | 141        |
| aa. Sicherungsverfügung gemäß § 935 ZPO .....  | 141        |
| bb. Regelungsverfügung gemäß § 940 ZPO.....  | 141        |
| cc. Leistungsverfügung gemäß (bzw. analog) § 940 ZPO .....   | 142        |
| dd. Umstrittener Sonderfall: Unterlassungsverfügung .....  | 143        |
| <b>B. Die einzelnen Rechtsbehelfe.....</b>   | <b>143</b> |
| I. Beantragung eines Arrestes .....  | 143        |
| 1. Voraussetzungen der Zulässigkeit.....   | 143        |
| a. Auswahl des richtigen Gerichts / Zuständigkeit: .....   | 143        |
| b. Postulationsfähigkeit .....   | 144        |
| c. Behauptung eines Arrestanspruchs <i>und</i> eines Arrestgrundes .....   | 144        |
| 2. Voraussetzungen der Begründetheit / Glaubhaftmachung von Arrestanspruch und Arrestgrund .....                   | 145        |
| a. Objektive Voraussetzungen der Begriffe Arrestanspruch und Arrestgrund.....                                      | 145        |
| aa. Arrestgrund beim dinglichen Arrest.....  | 145        |
| bb. Arrestgrund beim persönlichen Arrest.....  | 146        |

|  |            |
|--|------------|
| b. Begriff Glaubhaftmachung / Auswirkungen auf die Beweisführung.....  | 147        |
| aa. Allgemeines / keine eingeschränkte Subsumtion!.....  | 147        |
| bb. Auswirkung auf die Auswahl der Beweismittel .....  | 148        |
| c. Umfang der notwendigen Beweisführung / Beweisbedürftigkeit.....   | 151        |
| 3. Kostenrechtliche Fragen .....   | 153        |
| 4. Fertigung des Schriftsatzes selbst / formelle und inhaltliche Anforderungen.....                          | 153        |
| a. Das Rubrum des Arrestantrages.....  | 154        |
| b. Antragstellung .....  | 154        |
| aa. Hauptsacheantrag .....   | 154        |
| bb. Evtl. Hilfsantrag: Stattgabe gegen Sicherheitsleistung .....   | 155        |
| cc. Gleichzeitiger Vollstreckungsantrag .....  | 156        |
| dd. Vorläufige Vollstreckbarkeit.....  | 156        |
| ee. Antrag auf Entscheidung gerade ohne mündliche Verhandlung.....   | 157        |
| ff. Antrag zur Sicherheitsleistung des Gegners? .....  | 157        |
| c. Begründung des Antrages:.....   | 157        |
| II. Beantragung einer einstweiligen Verfügung.....   | 158        |
| 1. Voraussetzungen der Zulässigkeit.....   | 158        |
| a. Prüfung des zuständigen Gerichts .....  | 158        |
| b. Postulationsfähigkeit .....   | 159        |
| c. Behauptung von Verfügungsanspruch <i>und</i> Verfügungsgrund .....  | 159        |
| 2. Voraussetzungen der Begründetheit .....   | 159        |
| a. Glaubhaftmachung von Verfügungsanspruch <i>und</i> Verfügungsgrund.....                                   | 159        |
| b. Sonderfälle: Verfügungsanspruch genügt.....   | 160        |
| c. Besondere Voraussetzungen der Entscheidung im Beschlussverfahren (ohne mündliche Verhandlung) .....       | 160        |
| 3. Fertigung des Schriftsatzes selbst / formelle und inhaltliche Anforderungen.....                          | 161        |
| a. Einleitungssatz des Antrages .....  | 161        |
| b. Antrag bei Sicherungsverfügung wegen Herausgabeanspruch .....   | 161        |
| c. Antrag bei Unterlassungsverfügung .....   | 162        |
| III. Beantragung einer einstweiligen Anordnung auf Unterhalt.....  | 163        |
| 1. Voraussetzungen der Zulässigkeit.....   | 163        |
| a. Statthaftigkeit.....  | 163        |
| b. Zuständigkeit: .....  | 163        |
| c. Regelungsbedürfnis.....   | 163        |
| d. Postulationsfähigkeit .....   | 163        |
| 2. Begründetheit des Antrags .....   | 164        |
| 3. Fertigung des Schriftsatzes selbst / formelle und inhaltliche Anforderungen.....                          | 164        |
| a. Rubrum.....   | 164        |
| b. Anträge .....   | 165        |
| c. Antragsbegründung .....   | 165        |
| <b>C. Reaktion auf eine (gegen den Mandanten) ergangene Entscheidung im einstweiligen Rechtsschutz .....</b> | <b>166</b> |
| I. Ermittlung des richtigen Rechtsbehelfs .....  | 166        |
| 1. Rechtsbehelfe im Arrestverfahren bzw. bei einstweiliger Verfügung .....                                   | 166        |
| 2. Rechtsbehelfe gegen eine einstweilige Anordnung:.....   | 166        |
| II. Einzelheiten zum Widerspruch .....   | 167        |
| 1. Ermittlung des richtigen Adressaten / Zuständigkeit des Gerichts: .....                                   | 167        |
| 2. Die Anträge im Widerspruchsschreiben .....  | 167        |
| 3. Begründung des Widerspruchs .....   | 168        |

|   |            |
|---|------------|
| <b>§ 4 Prozessgutachten des Anwalts .....</b>   | <b>169</b> |
| <b>A. Varianten des anwaltlichen Prozessgutachtens / Aufbau .....</b>                                       | <b>169</b> |
| I. („Einschichtiges“) Gutachten zur Vorbereitung eines Schriftsatzes .....                                  | 170        |
| 1. Prüfung der Erfolgsaussichten in der Sache .....   | 170        |
| 2. Prozessuale Umsetzung der realisierbar erscheinenden Ziele /<br>Zweckmäßigkeitserwägungen: .....         | 171        |
| II. „Relationsgutachten“ oder „zweischichtiges Gutachten“: .....  | 171        |
| <b>B. Besonderheiten in der Arbeitsweise gegenüber dem Gutachten im<br/>        Referendarexamen: .....</b> | <b>172</b> |
| I. Verwendung eines gemäßigten Gutachtenstils .....   | 172        |
| II. Strenge Orientierung an der höchstrichterlichen Rechtsprechung .....                                    | 172        |
| III. Chance-Risiko-Abwägung statt apodiktischer Ergebnisse .....  | 173        |
| <b>§ 5 Berufungsbegründung .....</b>  | <b>174</b> |
| <b>A. Prüfungsschritte zur Vorbereitung des Schriftsatzes .....</b>   | <b>174</b> |
| I. Klärung, ob Berufung einschlägig / Statthaftigkeit .....   | 174        |
| 1. Grundfall: Vorgabe durch den Bearbeitervermerk .....   | 174        |
| 2. Allgemeiner Bearbeitervermerk / Abgrenzungsfragen .....  | 174        |
| a. Abgrenzung bei unklarem Urteil (Meistbegünstigungstheorie) .....   | 175        |
| b. Abgrenzung zwischen erstem und zweitem Versäumnisurteil .....  | 175        |
| c. Abgrenzung zum Nachverfahren (Urkundenprozess) .....   | 175        |
| d. Sonderfall: Vorgehen mit Anhörungsrüge (§ 321a ZPO) .....  | 176        |
| II. Klärung weiterer Fragen der Zulässigkeit der Berufung .....   | 177        |
| 1. Beschwer / Beschwerdewert .....  | 177        |
| 2. Form der Berufungseinlegung (§ 519 ZPO) .....  | 179        |
| 3. Einlegungsfrist (§ 517 ZPO) .....  | 179        |
| a. Behandlung von Zustellungsfehlern .....  | 179        |
| b. Berufungsfrist bei notwendiger Streitgenossenschaft .....  | 180        |
| c. Berufungsfrist bei Streithelfern .....   | 180        |
| 4. Begründungsfrist (§ 520 II ZPO) .....  | 180        |
| III. Prüfung der Erfolgschancen in der Sache selbst / Begründetheit der Berufung .....                      | 181        |
| 1. Besonderheiten bezüglich der Zulässigkeit der Klage .....  | 181        |
| 2. Besonderheiten bezüglich der Begründetheit der Klage .....   | 181        |
| IV. Erweiterungen des Streitgegenstands und Aufrechnung in der Berufung (§ 533 ZPO) .....                   | 182        |
| V. Sonderfall: Berufung gegen zweites Versäumnisurteil (§ 514 II ZPO) .....                                 | 182        |
| 1. Statthaftigkeit der Berufung gegen zweites VU nach Vollstreckungsbescheid<br>(§§ 700 I, 345 ZPO): .....  | 183        |
| a. Fall 1: gesetzliche Voraussetzungen der Säumnis fehlten .....  | 183        |
| b. Fall 2: unverschuldete Säumnis .....   | 183        |
| c. Fall 3 / Erweiternde Auslegung: Unzulässigkeit oder Unschlüssigkeit der Klage .....                      | 184        |
| d. Einordnung der Punkte im Prüfungsschema .....  | 184        |
| 2. Statthaftigkeit der Berufung gegen zweites VU nach „echtem“ ersten VU .....                              | 185        |
| 3. Weitere Zulässigkeitsprüfung .....   | 186        |
| 4. Begründetheit der Berufung .....   | 186        |
| VI. Kostenfragen .....  | 186        |

|   |            |
|---|------------|
| <b>B. Formalia des Berufungsbegründungsschriftsatzes</b>  | <b>187</b> |
| I. Rubrum   | 187        |
| II. Berufungsanträge (§ 520 III Nr.1 ZPO)   | 187        |
| 1. Hauptsacheantrag: ausdrückliche und räumlich abgetrennte Antragstellung  | 187        |
| 2. Unterscheidung zwischen Abänderung und Aufhebung   | 188        |
| a. Grundregel: eigene Sachentscheidung mit Abänderung (§ 538 I ZPO und § 528 S.2 ZPO):                              | 188        |
| aa. Fall 1: Berufung des Beklagten wegen voller Verurteilung  | 188        |
| bb. Fall 2: Berufung des Beklagten wegen teilweiser Verurteilung  | 189        |
| cc. Fall 3: teilweise Berufung des Beklagten wegen (voller) Verurteilung  | 190        |
| dd. Fall 4: (volle) Berufung des Klägers wegen voller Klageabweisung  | 190        |
| ee. Fall 5: Berufung des Klägers wegen teilweiser Klageabweisung  | 190        |
| b. Anwendungsbereich des § 538 II ZPO / Aufhebung und Zurückverweisung oder Sachentscheidung                        | 191        |
| aa. Abgrenzung zwischen eigener Sachentscheidung und Zurückverweisung   | 191        |
| bb. Konsequenzen für die Anträge  | 192        |
| c. Wichtiger Sonderfall: Anträge bei Berufung nach § 514 II i.V.m. § 700 VI ZPO bei Unschlüssigkeit der Klage       | 192        |
| 3. Antrag zu den Kosten   | 193        |
| a. Fall der Entscheidung durch das Berufungsgericht   | 193        |
| b. Vorgehen bei nur teilweisem Angriff  | 194        |
| c. Fall der Aufhebung und Zurückverweisung  | 195        |
| 4. Antrag zur Vollstreckbarkeit   | 195        |
| 5. Evtl. noch: Antrag zur Einstellung der Zwangsvollstreckung (§§ 719 I, 707 ZPO)                                   | 195        |
| III. Darstellung der Berufungsgründe (§ 520 III 2 ZPO)  | 196        |
| 1. Allgemeines  | 196        |
| 2. Umfang der Begründungspflicht  | 197        |
| a. Mehrere Streitgegenstände oder selbständig entscheidbare Teile eines Anspruchs                                   | 197        |
| b. Berufung gegen einheitlichen Streitgegenstand  | 197        |
| 3. Inhaltliche und stilistische Anforderungen   | 199        |
| a. Angriff auf die Tatsachengrundlage der erstinstanzlichen Entscheidung (§ 520 III 2 Nr.3 ZPO)                     | 199        |
| b. Angriff auf die Rechtsanwendung der ersten Instanz (§ 520 III 2 Nr.2 ZPO)  | 200        |
| aa. Berufungsbegründung des Beklagten   | 201        |
| bb. Berufungsbegründung des Klägers   | 201        |
| c. Bezugnahme auf erstinstanzliches Vorbringen  | 202        |
| 4. Wichtiger Sonderfall: Darstellung der Berufungsgründe bei Berufung gegen zweites Versäumnisurteil (§ 514 II ZPO) | 202        |
| 5. Stellungnahme zu den Rechtsfolgen der erfolgreichen Berufung   | 203        |
| IV. Rolle des Hilfgutachtens in der Klausur   | 204        |
| 1. Stellungnahme zur Zulässigkeit der Berufung  | 204        |
| 2. Stellungnahme zu „negativen“ materiellrechtlichen Fragen   | 204        |
| V. Angabe des Beschwerdewerts (§ 520 IV Nr.1 ZPO)   | 205        |
| VI. Äußerung zur Übertragung auf den Einzelrichter (§ 520 IV Nr.2 ZPO)  | 205        |
| VII. Unterschrift   | 205        |
| <br><b>§ 6 VERTRAGSGESTALTUNG</b>   | <b>206</b> |
| A. Wesen der Vertragsgestaltung   | 206        |
| B. Arbeitsweise in der Klausur  | 208        |
| I. Mandantenzielermittlung  | 208        |
| II. Tatsachenermittlung   | 212        |



---

|   |            |
|---|------------|
| 1. Persönliche Verhältnisse: .....                      | 212        |
| 2. Vermögensrechtliche Verhältnisse .....               | 214        |
| 3. Vorhandene frühere Vereinbarungen .....              | 215        |
| III. Rechtliche Umsetzung.....                          | 216        |
| 1. Bedeutung des Bearbeitervermerks .....               | 217        |
| 2. Einordnung in Rechtsgebiete:.....                    | 217        |
| 3. Ermittlung des Regelungsbedarfs.....                 | 218        |
| 4. Ermittlung der Regelungsmöglichkeiten .....          | 219        |
| 5. Auswahl der richtigen Gestaltung .....               | 221        |
| a. Übereinstimmung mit dem Regelungswunsch.....         | 222        |
| b. Klarheit und Eindeutigkeit.....                      | 222        |
| c. Sicherheit.....                                      | 222        |
| 6. Form der Umsetzung .....                             | 224        |
| 7. Stil der Umsetzung.....                              | 225        |
| <b>C. Drei verschiedene Klausurtypen .....</b>          | <b>226</b> |
| I. Vorbereitendes Gutachten.....                        | 226        |
| II. Überprüfendes Gutachten .....                       | 227        |
| 1. Eigener Entwurf des Mandanten.....                   | 227        |
| 2. Entwurf durch den Vertragspartner des Mandanten..... | 228        |
| III. Formulierung eines eigenen Entwurfs .....          | 229        |