Selbständiges Beweisverfahren (§§ 485-494a ZPO) im privaten Baurecht

Seibel / Koos

2. Auflage 2024
ISBN 978-3-406-81620-8
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.
beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein

umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Stichwortverzeichnis

(Die fettgedruckten Zahlen bezeichnen die Paragraphen, die mageren Zahlen die Randnummern. Die Zahl in Klammern, die Randnummer der Vorauflage.)

Abtretung **§ 485** 40ff. (51)
Actus contrarius-Theorie **§ 486** 35 (46)
Allgemein anerkannte Regeln der Technik **§ 487** 34ff. (39)
– Definition **§ 487** 37f. (42)
– DIN-Normen und Prüfungsreihenfolge **§ 487** 42ff. (47)
– Inhalt **§ 487** 36 (41)
– Konkretisierung **§ 487** 40 (44)
– Konkretisierungshilfen **§ 487** 41 (44)
  – DIN-Normen **§ 487** 42ff. (45)
  – widerlegbare Vermutung **§ 487** 42 (45)
– Unterschiede zum „Stand der Technik" **§ 487** 39 (43)
Anträge nach § 494a **§ 494a** 4ff., 52 (61)
– Mehrheit von Antragsgegnern **§ 494a** 74 (60)
– Musterformulierung: kombinierter Antrag nach § 494a Abs. 1, Abs. 2 **§ 494a** 77 (63)
Antrag auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens nach § 485 Abs. 2 **§ 487** 67 (70)
– Muster **§ 487** 67 (70)
Antrag einer Partei **§ 485** 2, 13 (22)
Antragsrücknahme **§ 485** 2 (3)
– Abschluss eines außergerichtlichen Vergleichs **§ 485** 19 (4)
– einseitige Erledigungserklärung **§ 485** 2 (5)
Antragstellung **§ 486** 23ff. (21), 56ff. (67)
– Antragsgegner **§ 486** 26 (24)
– materiell-rechtliche Wirkung **§ 486** 58ff. (69)
– prozessuale Wirkung **§ 486** 56f. (67)
– Rücknahme **§ 486** 35ff. (23)
Anwaltszwang **§ 486** 29f. (34)
– Antrag auf mündliche Gutachtenerläuterung **§ 486** 43 (53)
– Antrag auf schriftliche Gutachtenergänzung **§ 486** 43 (53)
– Antrag auf Verlängerung der Stellungnahmefrist zu einem Gutachten **§ 486** 43 (53)
– Antragstellung nach § 494a **§ 486** 44 (54), **§ 494a** 10
– Befangenheitsantrag gegen den Sachverständigen **§ 486** 43 (53)
– Beitrittserklärung des Streitverkündungsempfängers **§ 486** 31 (36)
– berichtigen oder erweitern des Antrags **§ 486** 34 (45)
– in der „Verhandlung" **§ 486** 23ff. (34)
– Kostenantrag des Antragsgegners **§ 486** 38 (49)
– Rücknahme des Antrags **§ 486** 35ff. (46)
– Stellungnahme zu einem Gutachten **§ 486** 43 (53)
– Stellungnahmen des Antragsgegners **§ 486** 39ff. (50)
Aufgabenabgrenzung zwischen Gerichten und Sachverständigen **§ 487** 21 (22)
Aussetzung des Hauptsacheprozesses **§ 486** 76ff. (89)
– beiderseitiger Antrag **§ 486** 77 (90)
– einseitiger Antrag **§ 486** 78 (91)
Bedeutung von Privatgutachten für den Prozess **§ 492** 32ff. (20)
Beendigung des Beweisverfahrens **§ 494a** 15
– außergerichtlicher Vergleich **§ 494a** 63 (26)
– Eingang eines schriftlichen Gutachtens **§ 494a** 16 (17)
  – Ergänzungsfragen **§ 494a** 18 (19)
  – Frist für Einwendungen **§ 494a** 16ff. (17)
– keine Beendigung **§ 494a** 21 (24)
– Nichtzahlen eines Kostenvorschusses für die Gutachtenerstattung **§ 494a** 25ff. (29)
– sachliche Erledigung **§ 494a** 15
– Untersuchungen auf dem Nachbargrundstück **§ 494a** 22 (23)
Benutzung im Prozess **§ 493**
Besorgnis des Beweismittelverlustes **§ 485** 6ff. (16)
– Beispiele **§ 485** 8f. (18)
– drohende Verjährung **§ 485** 10 (20)
– Mängel schnell beseitigen **§ 485** 7 (17)
Beweisaufnahme **§ 492**
– Augenschein **§ 492** 3

beck-shop.de
FACHBUCHHANDLUNG

– einzelne Beweismittel **§ 492** 3
– Sachverständige **§ 492** 3
– Zeugenbeweis **§ 492** 3
Beweiserörterungstermin **§ 492** 28f. (16)
– RA-Gebühren **§ 492** 31 (19)
Bezeichnung der Beweisfrage **§ 487** 7
– Symptomtheorie **§ 487** 10
– Tatsachen- und Rechtsfragen **§ 487** 16
– unzulässige Ausforschung **§ 487** 7
Bezeichnung des Beweismittels **§ 487** 50ff. (53)
Bezeichnung des Gegners **§ 487** 3

Duldungs- und Mitwirkungspflichten des Antragsgegners **§ 485** 48f. (59)
– materiell-rechtliche Möglichkeit **§ 485** 49 (60)
– prozessuale Möglichkeit **§ 485** 48 (59)

Einseitige Erledigungserklärung **§ 485** 2 (5)
Entscheidung über den Antrag **§ 490**
– Rechtsmittel-/Rechtsbehelfsmöglichkeiten **§ 490** 10ff. (7)
– stattgebender Beschluss **§ 490** 4ff. (3)
– zurückweisender Beschluss **§ 490** 8f. (5)
Entscheidung über die Kosten der Nebenintervention **§ 494a** 94ff. (85)
– Aufhebung der Kosten der Hauptparteien gegeneinander: Kostenerstattungsanspruch des Nebenintervenienten **§ 494a** 102ff. (97)
– ausdrücklicher Ausspruch im Urteilstenor **§ 494a** 80ff. (92)
– Beitritt des Nebenintervenienten im Hauptsacheprozess **§ 494a** 97ff. (85)
– Gegenstände des Beweisverfahrens gelangen nicht in den Hauptsacheprozess **§ 494a** 109 (106)
– Grundsatz der Kostenparallelität **§ 494a** 100 (102)
– Hauptsacheklage erhoben: Kostenbeschluss nach § 494a Abs. 2 zugunsten des Nebenintervenienten **§ 494a** 94 (93)
– Seitenwechsel des Streithelfers während des Beweisverfahrens **§ 494a** 108 (105)
– Sonderkonstellationen **§ 494a** 107ff. (104)
– Wechsel der Nebenintervention zwischen Beweisverfahren und Hauptsacheprozess **§ 494a** 107 (104)
Ergänzungs- oder Gegenanträge des Antragsgegners **§ 486** 26 (24)
Erneute Begutachtung (§ 485 Abs. 3) **§ 485** 32ff. (42)
– Begutachtung zu einem Gegenantrag **§ 485** 32 (48)
– sofortige Beschwerde **§ 485** 38 (47)
– Widersprüche in verschiedenen Gutachten **§ 485** 37 (49)
– zulässig **§ 485** 32f. (43)
Erstattung der Kosten eines selbständigen Beweisverfahrens von nicht am Verfahren beteiligtem Unternehmer **§ 494a** 93 (84)
Erstattungsfähigkeit der Kosten eines Privatgutachtens **§ 494a** 92 (80)
– zur Vorbereitung eines selbständigen Beweisverfahrens **§ 494a** 92 (80)

Folgen des Nichterscheinens des Gegners **§ 493** 12ff. (11)
– Heilung von Verfahrensfehlern **§ 493** 15 (14)
– kein absolutes Beweisverwertungsverbot **§ 493** 14 (13)
– Urkundenbeweis **§ 493** 14 (13)
Forderungsabtretung durch den Antragsteller während des laufenden Beweisverfahrens **§ 485** 40ff. (51)
– Auswirkungen auf die Kosten **§ 485** 43f. (54)
– verjährungsrechtliche Auswirkungen **§ 485** 46 (57)
Frist zur Klageerhebung **§ 494a**
– Anordnung des Gerichts **§ 494a** 29ff. (34)
  – sofortige Beschwerde **§ 494a** 30 (35)
– Antrag **§ 494a** 4
  – antragsberechtigt **§ 494a** 5
  – Anwaltszwang **§ 494a** 10
  – rechtsmissbräuchlich **§ 494a** 9
– Beendigung des Beweisverfahrens **§ 494a** 15
– kein Rechtsstreit anhängig **§ 494a** 13
– keine Anordnung **§ 494a** 33 (38)
  – Beispiele **§ 494a** 34 (39)
  – Eröffnung des Insolvenzverfahrens **§ 494a** 36 (40)

Geltungsbereich des selbständigen Beweisverfahrens **Vorb. §§ 485ff.** 7 (8)
Gerichtliche Zuständigkeit **§ 486**
– anhängiger Rechtsstreit **§ 486** 3
  – Berufungsgericht **§ 486** 4
  – Prozessgericht **§ 486** 3
  – Revisionsinstanz **§ 486** 5
  – spätere Klagerücknahme **§ 486** 7
– (noch) nicht anhängiger Rechtsstreit **§ 486** 9

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

  - Ausschluss einer späteren Unzuständigkeitsrüge durch den Antragsteller **§ 486** 14 (12)
  - mehrere Antragsgegner **§ 486** 9
  - örtliche Zuständigkeit **§ 486** 9
  - sachliche Zuständigkeit **§ 486** 9
  - Wahlrecht des Antragstellers **§ 486** 13 (11)
- zuständiges Amtsgericht bei dringender Gefahr **§ 486** 17 (15)
  - Beispiele **§ 486** 18 (16)
  - gefährdete Beweismittel in mehreren unterschiedlichen Amtsgerichtsbezirken **§ 486** 21 (19)

Gerichtsgebühren **§ 490** 23 (24)
Gerichtsstandsvereinbarung **§ 486** 9 (92)
- nachträgliche anderweitige Gerichtsstandsvereinbarung **§ 486** 10 (93)

Glaubhaftmachung **§ 487** 53 (55)

Hauptsacheklage bleibt hinter dem selbständigen Beweisverfahren zurück **§ 494a** 78 (64)
- analoge Anwendung von § 96 **§ 494a** 78 (64)
- Tenorierungsbeispiel **§ 494a** 80 (67)

Hauptsacheklage geht über das selbständige Beweisverfahren hinaus **§ 494a** 82 (69)
- Kostenantrag analog § 96 **§ 494a** 81 f. (69)
- Tenorierungsbeispiel **§ 494a** 82 (70)

Hemmung der Verjährung **§ 486** 68 (69)
- förmliche Zustellung **§ 486** 73 (79)
- förmliche Zustellung des Beweisbeschlusses **§ 486** 71 (82)
- formloser Zugang **§ 486** 68 (80)
- Hemmungswirkung bei einer Vielzahl von Mängeln **§ 486** 65 (76)
- Hemmungswirkung eines durch den Werkunternehmer eingeleiteten selbständigen Beweisverfahrens **§ 486** 60 (72)
- rügeloses Einlassen **§ 486** 72 (83)

Inhalt des Antrags auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens **§ 487**

Juristische Tatsachen **§ 487** 19 (21)

Kostenausspruch (§ 494a Abs. 2) **§ 494a** 38 (42)
- Antrag **§ 494a** 52 (53)
- keine fristgerechte Klageerhebung **§ 494a** 39 (42)
  - Aufrechnung **§ 494a** 48 (49)
  - Mahnverfahren **§ 494a** 45 (46)
  - materiell-rechtliche Klage auf Kostenerstattung **§ 494a** 44 (45)
  - Rücknahme der Hauptsacheklage **§ 494a** 51 (52)
  - Widerklage **§ 494a** 47 (48)
  - Zurückbehaltungsrechte **§ 494a** 49 (50)
- Kostenausspruch und Rechtsmittel **§ 494a** 53 ff. (54)

Kostenentscheidung **§ 490** 22 (14)
- analog § 91 a **§ 494a** 70 (**§ 490** 21)
- analog § 269 Abs. 3 S. 2 **§ 494a** 61 (**§ 490** 18)
- analoge Anwendung von § 91 Abs. 1 **§ 494a** 68 (**§ 490** 19)
- fehlende Identität der Parteien **§ 494a** 93 (**§ 490** 15)
- Kosten eines Streithelfers **§ 494a** 71 (**§ 490** 22)
- Streitgegenstand und Parteien identisch **§ 494a** 51 (**§ 490** 16)

Ladung des Gegners **§ 491**
- Folgen eines Verstoßes **§ 493** 12 (**§ 491** 6)
- Ladung zum Termin **§ 493** 12 (**§ 491** 2)

Mündliche Gutachtenerläuterung **§ 492** 18 (5)
- Musterformulierung: Antrag auf mündliche Gutachtenerläuterung **§ 492** 21 (8)

Nichtbetreiben des Beweisverfahrens **§ 494a** 66 (**§ 985** 9)
Nichtzahlen eines Kostenvorschusses für die Gutachtenerstattung **§ 494a** 25 (29)
Normzweck des selbständigen Beweisverfahrens **Vorb. §§ 485 ff.** 1 (2)
Notwendiger Inhalt des Antrags **§ 487** 2

Präklusion von Einwendungen zwischen selbständigem Beweisverfahren und nachfolgendem Hauptsacheprozess **§ 493** 16 (15)
- Meinungsstand **§ 493** 17 (15)
- Stellungnahme **§ 493** 25 (22)

Privatgutachten **§ 492** 32 (20)
- Aufklärung von Widersprüchen zwischen Privat- und Gerichtsgutachten **§ 492** 36 (25)
- freie Beweiswürdigung **§ 492** 34 (22)
- gerichtliche Verwertung **§ 492** 33 (23)
- qualifizierter Parteivortrag **§ 492** 33 (21)
- sachverständiger Zeuge **§ 492** 37 (25)

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Protokollaufbewahrung **§ 492** 27 (15)
Prozesskostenhilfe **§ 490** 19 (11)

RA-Gebühren **§ 490** 24 (25)
Rechtliches Interesse des Antragstellers **§ 485** 16 (25)
Rechtsfragen **§ 487** 16
– Beispiele **§ 487** 17
Rechtsfragen im Beweisbeschluss **§ 487** 21 (20)
– Aufgabenverteilung zwischen Gericht und Sachverständigem **§ 487** 21 (25)
– Erhebung unzulässiger Ausforschungsbeweise **§ 487** 24 (26)
– falsche Schlussfolgerungen **§ 487** 26 (29)
– gerichtliche Praxis **§ 487** 30 (34)
– Probleme **§ 487** 23 (24)
– unnötige Verzögerung des Verfahrens **§ 487** 25 (28)
Regelungsziele des selbständigen Beweisverfahrens **Vorb. §§ 485 ff.** 5 (6)

Sachliche Zuständigkeit **§ 486** 11 (10)
– Streitwert- bzw. Gegenstandswertbestimmung **§ 486** 11 (10)
Schiedsgerichtsvereinbarung **§ 486** 79 (94)
– Wahlrecht zwischen staatlichem Gericht und Schiedsgericht **§ 486** 79 (94)
Schiedsgutachterabrede **§ 486** 80 (95)
Schlüssigkeits- bzw. Erheblichkeitsprüfung **§ 485** 17 (26)
Stellungnahmefrist zu einem Gutachten **§ 492** 23 (11)
Streithelfer **§ 485** 34 (44)
– Erweiterung von Beweisfragen **§ 485** 34 (44)
Streithilfe/Nebenintervention
– Entscheidung über die Kosten der Nebenintervention **§ 494a** 94 (85)
– rechtliches Interesse an einem Streitbeitritt **§ 487** 61 (65)
Streitverkündung **§ 487** 56 (58)
– Grund der Streitverkündung **§ 487** 58 (60)
– Musterformulierung: Streitverkündungsschrift **§ 487** 66 (69)
– rechtliches Interesse an einem Streitbeitritt **§ 487** 61 (65)
– Umfang der verjährungshemmenden Wirkung **§ 487** 58 (60)
– weitere Streitverkündung **§ 487** 62 (64)
– Zustellung der Streitverkündung **§ 487** 57 (59)
Streitwertbestimmung **§ 486** 47 (57)
– Beschwerde **§ 486** 45 (66)
– entgangener Gewinn **§ 486** 54 (64)
– Mängel der Mietwohnung **§ 486** 53 (63)
– Mangelfreiheit der Werkleistung **§ 486** 52 (62)
– mehrere Antragsgegner **§ 486** 50 (60)
– Streitwertkorrektur **§ 486** 48 (58)
Symptomtheorie **§ 487** 10
– Erscheinungsbild des Mangels **§ 487** 15
– Reichweite einer Mängelrüge **§ 487** 14

Tatsachen **§ 487** 19

Übereinstimmende Erledigungserklärungen (§ 91a) **§ 493a** 70 (**§ 485** 8, **§ 490** 21)
Unbekannter Gegner **§ 494**
– unverschuldete Unmöglichkeit der Bezeichnung des Gegners **§ 494** 3 (4)
– Verjährungsfolgen **§ 494** 15
– Vertreterbestellung **§ 494** 11

Vergleich **§ 492** 30 (16)
Verhältnis der materiell-rechtlichen zur prozessualen Kostenerstattung **§ 494a** 89 (77)
Verwertung des Beweisergebnisses vor dem Prozessgericht **§ 493** 2
– Beweisverwertung von Amts wegen **§ 493** 4
– im Ausland durchgeführtes Beweisverfahren **§ 493** 11 (10)
– Parteiidentität **§ 493** 2
– Parteiidentität bei WEG **§ 493** 3
Vorprozessuale Aufrechnung mit den Kosten des selbständigen Beweisverfahrens gegenüber einer Werklohnforderung **§ 494a** 85 (73)
– Probleme im Verhältnis zwischen materiell-rechtlichem und prozessualem Kostenerstattungsanspruch **§ 494a** 85 (73)
– Vorrang des prozessualen Kostenerstattungsanspruchs **§ 494a** 87 (75)
Vorschussanforderung vor einer Gutachtenerstattung **§ 492** 5 (4)

Wiederholung oder Fortsetzung der Beweiserhebung vor dem Prozessgericht **§ 493** 8 (7)
– Fallgruppen **§ 493** 9 (8)

Zession **§ 485** 40 ff. (51)
Zulässige Beweismittel nach § 485 Abs. 1 **§ 485** 21

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Zulässige Beweisthemen nach § 485 Abs. 2 **§ 485** 23 (31)
– Beispiele **§ 485** 26 (35)
– Erkennbarkeit von Mängeln **§ 485** 24 (32)
– gegenwärtiger Zustand **§ 485** 25 (33)
– Überschneidungen zwischen Zustands- und Ursachenfeststellungen **§ 485** 31 (40)
– vergangener Zustand **§ 485** 25 (33)
– zukünftiger Zustand **§ 485** 25 (33)
Zulässiges Beweismittel nach § 485 Abs. 2 **§ 485** 21 (30)
Zulässigkeit des Antrags auf Durchführung eines selbständigen Beweisverfahrens **§ 485**
Zuständiges Gericht **§ 486**
Zustimmung des Gegners **§ 485** 4 (14)

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG