

De Gruyter Praxishandbuch

## Praxishandbuch Mediationsgesetz

Bearbeitet von  
Ulrike Hinrichs

1. Auflage 2014. Buch. XXVI, 400 S. Gebunden  
ISBN 978 3 11 029875 8  
Format (B x L): 17 x 24 cm

[Recht > Zivilverfahrensrecht, Berufsrecht, Insolvenzrecht > Zivilverfahrensrecht  
allgemein, Gesamtdarstellungen > Streitschlichtung, Mediation](#)

schnell und portofrei erhältlich bei

  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](http://beck-shop.de) ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort — **V**

Abkürzungsverzeichnis — **XVII**

Literaturverzeichnis — **XXI**

## **A. Einleitung — 1**

## **B. Begriffsbestimmungen (§ 1 MediationsG) — 7**

I. Vermittlung — **7**

II. Das Mediationsverfahren: Definition und Grundsätze  
(§§ 1, 2 MediationsG) — **9**

1. Mediation — **9**

a) Vertraulichkeit des Verfahrens — **13**

b) Strukturiertes Verfahren — **16**

aa) Vorphase und Mediationsvertrag — **17**

bb) Verhandlungsbedingungen — **22**

cc) Themen- und Informationssammlung — **28**

dd) Konfliktanalyse — **29**

ee) Lösungsoptionen generieren und auswählen — **30**

ff) Vereinbarung und Umsetzung — **34**

c) Freiwilligkeit — **40**

d) Eigenverantwortlichkeit — **42**

2. Mediator — **45**

a) Unabhängigkeit und Neutralität — **46**

b) Fehlende Entscheidungskompetenz des Mediators — **48**

c) Prozessverantwortung des Mediators: „Durch die Mediation  
führen“ — **51**

3. Partei — **55**

III. Abgrenzung zu anderen Verfahren — **57**

1. Stellvertretermediation — **57**

2. Supervision — **64**

3. Klärungshilfe — **66**

4. Güterichterverfahren — **68**

a) Güterichter — **69**

b) Ablauf des Verfahrens — **71**

c) Kosten — **78**

5. Täter-Opfer-Ausgleich — **80**

6. Schlichtung — **81**

7. Schiedsverfahren — **82**

8. Rechtsdienstleistung — **84**

9. Psychotherapie — **91**

- IV. Mediationsvertrag und Mediationsklauseln — **95**
  - 1. Mediationsvertrag — **95**
  - 2. Mediationsvertrag als AGB — **98**
  - 3. Mediationsklauseln — **105**
  
- C. Verfahren und Ablauf der Mediation (§ 2 MediationsG) — **107**
  - I. Wahl des Mediators durch die Parteien (§ 2 Abs. 1 MediationsG) — **107**
  - II. Obliegenheits- und Aufklärungspflichten des Mediators (§ 2 Abs. 2 MediationsG) — **108**
    - 1. Überprüfung des Verständnisses der Parteien über Ablauf und Grundsätze des Mediationsverfahrens (§ 2 Abs. 2 MediationsG) — **108**
    - 2. Überprüfung der Freiwilligkeit der Teilnahme am Mediationsverfahren (§ 2 Abs. 2 Satz 2 MediationsG) — **109**
  - III. Neutralität/Allparteilichkeit des Mediators (§ 2 Abs. 3 S. 1 MediationsG) — **112**
    - 1. Neutralitätspflicht des Mediators aufgrund selbstverpflichtender Standards — **112**
    - 2. Rechtlicher Kern der Neutralitätspflicht — **116**
    - 3. Neutralität der Person (Unabhängigkeit) — **140**
  - IV. Förderung der Kommunikation der Parteien (§ 2 Abs. 3 S. 2 MediationsG) — **145**
    - 1. Kommunikationsmodell der Mediation — **145**
    - 2. Grundsätze der Kommunikation — **148**
    - 3. Konflikttheorie — **149**
    - 4. Paradigmen des Mediationsverfahrens — **150**
      - a) Leitvorstellungen der Mediation — **150**
        - aa) Naturzustand — **150**
        - bb) Die Idee der Mediation — **151**
        - cc) Das Menschenbild der Mediation — **153**
      - b) Prämissen der Mediation — **154**
      - c) Aufgaben und Rollen in der Mediation — **155**
        - aa) Verfahren — **156**
        - bb) Parteien — **156**
        - cc) Mediator — **156**
      - d) Struktur des Phasenmodells — **158**
      - e) Rahmen der Mediation — **158**
        - aa) Momentum des Einstiegs — **158**
        - bb) Systemkontext — **159**
    - 5. Toolbox — **160**
      - a) Interventionstechnik Fragen — **161**
      - b) Paraphrase — **162**
      - c) Meta-Kommunikation — **164**

6. Kommunikation im Phasenverlauf — **164**
  - a) Auftragsentwicklung — **165**
  - b) Rahmensetzung — **167**
  - c) Themenfindung — **167**
  - d) Interessenklärung — **169**
  - e) Lösungsgestaltung — **171**
  - f) Ergebnissicherung — **173**
- V. Einbindung der Parteien in die Mediation (§ 2 Abs. 3 S. 3 MediationsG) — **174**
  1. Gewährleistung des Mediators — **174**
    - a) Feldkompetenz — **175**
    - b) Rechtskenntnisse — **176**
  2. Einbinden der Parteien in die Mediation — **177**
    - a) Direkte, kontinuierliche Beteiligung — **178**
    - b) Direkte, partielle Beteiligung — **179**
    - c) Repräsentative Beteiligung — **179**
    - d) Rückkopplung und Information — **180**
    - e) Beobachtende Teilnahme — **180**
  3. In fairer Weise — **181**
  4. Angemessen — **182**
- VI. Einzelgespräche in der Mediation (§ 2 Abs. 3 S. 4 MediationsG) — **183**
  1. Voraussetzungen — **183**
  2. Sonderform Shuttle-Mediation — **190**
- VII. Einzel- oder Co-Mediation — **191**
- VIII. Einbeziehung Dritter in die Mediation (§ 2 Abs. 4 MediationsG) — **195**
- IX. Beendigung der Mediation — **196**
  1. Überblick Beendigung der Mediation — **196**
  2. Beendigung durch Parteien — **197**
  3. Beendigung durch Mediator — **198**
- X. Mitwirkungs- und Hinweispflichten zur Fairnesskontrolle (§ 2 Abs. 6 MediationsG) — **201**
  1. Mitwirkungspflicht des Mediators: Einigung in Kenntnis der Sachlage und Verständnis des Inhalts (§ 2 Abs. 6 S. 1 MediationsG) — **201**
  2. Mitwirkungspflicht des Mediators: Parteien ohne fachliche Beratung (§ 2 Abs. 6 S. 2 MediationsG) — **204**
- XI. Dokumentation der Einigung in einer Abschlussvereinbarung (§ 2 Abs. 6 S. 3 MediationsG) — **209**
  1. Begriff und Überblick Abschlussvereinbarung — **209**
  2. Zweck der Abschlussvereinbarung — **210**
  3. Wirksamkeit der Abschlussvereinbarung — **211**
    - a) Überblick Wirksamkeit der Abschlussvereinbarung — **211**
    - b) Inhaltliche Schranken — **211**

- c) Form der Abschlussvereinbarung — **212**
- d) Pflichtverstoß Mediator — **214**
- e) Checkliste Wirksamkeit Abschlussvereinbarung — **215**
- 4. Erfordernis der Beteiligung von Rechtsanwälten — **215**
  - a) Überblick Rechtsberatung und Mediation — **215**
  - b) Vorgaben Rechtsdienstleistungsgesetz — **216**
  - c) Wandel im Gesetzgebungsverfahren — **216**
  - d) Zulässige Handlungen — **217**
  - e) Zulässigkeit für Rechtsanwälte — **219**
  - f) Verstoßfolgen — **220**
- 5. Durchsetzbarkeit der Abschlussvereinbarung — **221**
  - a) Einleitung Zwangsvollstreckung allgemein — **221**
  - b) Vollstreckbarkeit nach Mediationsgesetz — **222**
  - c) Möglichkeiten der Vollstreckbarerklärung — **223**
    - aa) Urkundsvollstreckung gem. § 794 Abs. 1 Nr. 5 ZPO — **223**
    - bb) Anwaltsvergleich gem. § 796a Abs. 1 ZPO — **223**
    - cc) Vergleichsprotokollierung gem. § 794 Abs. 1 Nr. 1 ZPO — **223**
    - dd) Schiedsspruch mit vereinbartem Inhalt — **224**
    - ee) Kritik an Vollstreckungsmöglichkeiten — **224**
    - ff) Erwirkung Vollstreckungstitel — **224**
  - d) Zusammenfassung Vollstreckung — **225**
- 6. Inhalt der Abschlussvereinbarung — **226**
  - a) Pflichten des Mediators bei der Abschlussvereinbarung — **226**
  - b) Einzelne Regelungen — **227**
    - aa) Bestimmtheit und Konkretetheit der einzelnen Verpflichtungen — **227**
    - bb) Vertragsstrafe — **228**
    - cc) Vorbehalt, Bedingung oder Widerruf für die ganze Vereinbarung — **229**
      - (1) Variante unverbindliche Erklärung und Überprüfung — **229**
      - (2) Aufschiebende Bedingung — **229**
      - (3) Widerruf — **230**
    - dd) Parteien der Vereinbarung — **230**
    - ee) Regelungspunkte und Vorgeschichte — **231**
    - ff) Beteiligte — **231**
    - gg) Ergebnis der Mediation — **231**
    - hh) Weitere Streitigkeiten — **232**
    - ii) Checkliste Inhalt Abschlussvereinbarung — **232**

**D. Offenbarungspflichten und Tätigkeitsverbote des Mediators****(§ 3 MediationsG) — 234**

- I. Offenbarungspflichten bei Gefährdung der Unabhängigkeit und Neutralität des Mediators (§ 3 Abs. 1 S. 1 u. 2 MediationsG) — **235**
- II. Tätigkeitsverbote bei Vorbefassung oder nachfolgender Tätigkeit (§ 3 Abs. 2–4 MedG) — **242**
  - 1. Sinn und Zweck der Regelung — **242**
  - 2. Entstehungsgeschichte, Verhältnis zum anwaltlichen Berufsrecht, bisherige Rechtslage bei nichtanwaltlichen Mediatoren — **243**
  - 3. „In derselben Sache“ — **244**
  - 4. Tätigkeit für beide Parteien — **244**
  - 5. Tätigkeit vor der Mediation (Vorbefassung) — **252**
  - 6. Tätigkeit nach der Mediation (Nachbefassung) — **253**
  - 7. Erweiterung der Tätigkeitsverbote für die Fälle der Befassung verbundener Personen — **253**
  - 8. Einverständnismöglichkeit für den Fall des Abs. 3 — **254**
  - 9. Vorbefassung und die Beachtlichkeit des Einverständnisses unter grundrechtsspezifischen Gesichtspunkten — **255**
  - 10. Nachbefassung und Einverständnismöglichkeit — **264**
  - 11. Unvereinbarkeit des absoluten Tätigkeitsverbots mit dem Sinn und Zweck des Gesetzes — **269**
  - 12. Unvereinbarkeit des absoluten Tätigkeitsverbots mit wesentlichen Grundgedanken der Mediation — **270**
  - 13. Das Vorbefassungsverbot in den EU-Vorgaben — **271**
  - 14. Fazit — **273**
- III. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen Tätigkeitsverbote — **273**
- IV. Offenbarungspflicht über Ausbildung und Erfahrung auf dem Gebiet der Mediation (§ 3 Abs. 5 MediationsG) — **276**

**E. Verschwiegenheitspflichten (§ 4 MediationsG) — 278**

- I. Verschwiegenheitspflicht — **278**
  - 1. Verschwiegenheitspflicht des Mediators — **279**
    - a) § 4 S. 2 MediationsG lex specials — **282**
    - b) Gesetzliche Bestimmungen zur Verschwiegenheit für Grundberufe — **285**
      - aa) Rechtsanwälte und Notare — **285**
      - bb) Richter — **288**
      - cc) Steuerberater, vereidigte Buch- und Wirtschaftsprüfer — **289**
      - dd) Ärzte — **289**
      - ee) Psychotherapeuten/Dipl. Psychologen — **290**
      - ff) Dipl. Pädagogen — **291**

- gg) Sozialarbeiter und Sozialpädagogen — **292**
  - hh) Sonstige Berufe — **292**
  - 2. Datenschutz im Mediationsbüro — **293**
    - a) Rechtsquellen, auf Mediatoren anwendbares Recht — **294**
    - b) Datenschutzgrundsätze — **296**
    - c) Grundlegende Definitionen — **297**
    - d) Erlaubter Datenumgang — **300**
    - e) Datensicherheit — **304**
    - f) Betroffenenrechte — **304**
    - g) Aufsichtsmaßnahmen — **304**
    - h) Sanktionsmöglichkeiten — **304**
  - 3. Vertragliche Vertraulichkeitsabrede — **305**
  - 4. Verschwiegenheitspflicht der „in das Mediationsverfahren eingebundenen Personen“ — **307**
  - 5. Vertraulichkeitsverpflichtung der Parteien — **307**
  - 6. Vertraulichkeitsverpflichtung anderer Beteiligter — **309**
    - a) Auftraggeber — **309**
    - b) Rechtsanwälte — **310**
    - c) Sonstige Dritte — **310**
  - II. Ausnahmen von der Verschwiegenheitspflicht — **311**
    - 1. Zur Umsetzung der Vereinbarung oder zur Vollstreckung (§ 4 S. 3 Nr. 1 MediationsG) — **312**
    - 2. Ordre public (§ 4 S. 3 Nr. 2 MediationsG) — **313**
    - 3. Offenkundige Tatsachen oder Tatsachen mit fehlendem Bedürfnis nach Geheimhaltung (§ 4 S. 3 Nr. 3 MediationsG) — **315**
  - III. Informationspflichten des Mediators (§ 4 S. 4 MediationsG) — **316**
- F. Auswirkungen auf Verjährungsvorschriften — 319**
- G. Haftungsfragen — 321**
- I. Wann haftet ein Mediator? — **321**
  - II. Verletzung von Obliegenheiten — **327**
  - III. Verletzung von Verschwiegenheitspflichten — **331**
- H. Aus- und Fortbildungsverpflichtung Mediator (§§ 5, 6 MediationsG) — 334**
- I. Überblick Aus- und Fortbildung der Mediatoren — **334**
  - II. Entwicklung der Vorgaben Aus- und Fortbildung — **335**
  - III. Mindestvorgaben Aus- und Fortbildung Mediatoren — **336**
    - 1. Vorgaben für Mediatoren im Allgemeinen — **336**
    - 2. Vorgaben für Mediatoren mit Zertifizierung — **338**
      - a) Bezeichnung „zertifizierter Mediator“ — **338**
      - b) Überblick Zertifizierungsmodell — **338**

- c) Inhaltliche Voraussetzungen für die Zertifizierung — **339**
    - d) Ausbildungsvorgaben Rechtsausschuss — **340**
  - IV. Folgen fehlender Ausbildung — **344**
  - V. Evaluierungsverpflichtung und zukünftige Anpassung — **346**
  - VI. Übergangsphase — **346**
  - VII. Offene Fragen — **348**
  - VIII. Eckpunkte Aus- und Fortbildung Mediator — **349**
  - IX. Checkliste Merkmale für Mediatoren — **350**
- J. Wissenschaftliche Forschungsvorhaben, finanzielle Förderung der Mediation (§§ 7, 8 MediationsG) — 352**
  - I. Mediationskostenhilfe — **352**
  - II. Sonstige Finanzierungsmöglichkeiten des Mediationsverfahrens — **354**
    - 1. Beratungshilfe — **354**
    - 2. Prozesskosten- und Verfahrenskostenhilfe — **355**
    - 3. Gerichtskostenerlass bei Erledigung des Prozesses — **357**
    - 4. Rechtsschutzversicherung — **357**
  - III. Evaluierung (§ 8 MediationsG) — **358**
    - 1. Auswirkungen des MediationsG auf die Entwicklung der Mediation — **360**
    - 2. Aus- und Fortbildungsstandards der Mediatoren — **360**
- K. Änderungen anderer Gesetze — 362**
  - I. Zivilprozessordnung — **362**
    - 1. Änderungen § 253 Abs. 3 ZPO — **362**
      - a) Neuregelung und Regelungsziel — **362**
      - b) Inhalt und Folgen der Neuregelung — **362**
      - c) Handlungsfolgen und Formulierungsvorschläge — **363**
    - 2. Güterichter gem. § 278 Abs. 5 ZPO — **365**
      - a) Regelungen zum Güterichter im Mediationsgesetz — **365**
      - b) Entwicklung der Vorgaben zum Güterichter — **366**
      - c) Anwendbarkeit Mediationsgesetz auf Güterichter — **367**
    - 3. § 15 GVG, § 278a ZPO Mediation, außergerichtliche Konfliktbeilegung — **367**
  - II. Verfahren in Familiensachen — **371**
  - III. Arbeitsgerichtsverfahren, gerichtliche oder gerichtsnahe Mediation in Arbeitsachen, §§ 54 Abs. 6, 54a, 64, 84a AGG — **378**
  - IV. Sozialgerichtliche Verfahren, § 202 Abs. 1 SGG — **383**
  - V. Verwaltungsgerichtliche Verfahren, § 173 VwGO — **385**
  - VI. Gerichtskostengesetz — **387**

VII. Verfahren in patentrechtlichen und markenrechtlichen Streitigkeiten — **389**

VIII. Finanzgerichtsordnung — **390**

Anhang: Mediationsgesetz — **391**

Sachregister — **395**