

Karl Ehler

# Vom nachlassgerichtlichen Vermittlungsverfahren zum Konsiliarverfahren bei der Auseinandersetzung von Erbengemeinschaften



Schriftenreihe zum deutschen und  
internationalen Erbrecht

Herausgegeben von Christina Eberl-Borges  
und Rudolf Meyer-Pritzl

Band 5

## Inhaltsverzeichnis

<b>Einführung</b>	14
A. Vorbemerkungen	14
B. Zielsetzung	23
<b>Teil 1: Grundlagen</b>	27
A. Streitschlichtung und Konfliktlösung in der Geschichte	27
I. Mensch und Konflikt	27
II. Beispiele aus der Geschichte	29
III. Beispiel aus der Literatur	31
IV. Konfliktlösung als fester Bestandteil einer Gesellschaft	32
V. Probleme und Situation der gerichtlichen Streitbeilegung	37
B. Entstehungsgeschichte der Mediation und der ADR	43
I. Mrs. Mary Parker Follett	44
II. Konferenz der American Bar Association 1906	47
III. Die Pound-Konferenz von 1976 - Harvard-Konzept als Grundlage der Mediation und ADR	47
<b>Teil 2: Mediation und Mediationsverfahren</b>	52
A. Mediation und ADR	52
B. Begriff „Mediation“ und „Mediationsverfahren“	54
C. Was hat das Mediationsverfahren mit dem Harvard-Konzept zu tun?	60
I. Prinzipien des Harvard-Konzepts	62
a) Prinzip 1: Trennung von Mensch und Problem	63
b) Prinzip 2: Interessen statt Positionen	64
c) Prinzip 3: Entwickeln von Lösungsoptionen - Optionen, die für beide Seiten akzeptabel sind	65
d) Prinzip 4: Bewertung von Lösungsoptionen - widerstreitende Interessen werden durch objektive Kriterien aufgelöst	69
e) Prinzip 5: Prüfe die Alternativen zu dem ausgehandelten, möglichen Ergebnis (BATNA)	70
II. Phasen des Mediationsverfahrens und vergleichende Bezüge zum Harvard-Konzept	72
a) Phase 1: Eröffnung; Mediationsvereinbarung	72

## *Inhaltsverzeichnis*

b) Phase 2: Bestandsaufnahme	72
c) Phase 3: Interessenerforschung	73
d) Phase 4: Entwickeln von Lösungen	73
e) Phase 5: Bewertung von Lösungen	73
f) Phase 6: Einigung	74
III. Phasenmodelle der Mediationsverfahren	74
IV. Vorteile von Mediationsverfahren	76
V. Grenzen der Mediationsverfahren	82
VI. Vergleich von Gerichtsverfahren und Mediationsverfahren	86
<b>Teil 3: ADR-Verfahren: Charakteristika und Arten</b>	<b>88</b>
A. Systematisierung der Verfahren zur Konfliktlösung und Streitschlichtung in ganzheitlicher Darstellung (Grundfragen außergerichtlicher Streitschlichtung)	88
I. Vorteile erweiterter Verfahrensnutzung	88
II. Überblick über die Konflikt- und Streitschlichtungsverfahren und deren Einteilung	90
1. Verhandlungen	91
2. Gerichtsverfahren	93
3. Schiedsgericht	94
4. ADR-Verfahren in ihrer Gesamtheit	95
B. Verfahren der ADR	96
I. Was versteht man unter ADR?	96
1. Assisted	96
2. Alternative	97
3. Advanced	98
4. Appropriate	98
II. Zusammenstellung von wesentlichen Aspekten für die Nutzung der ADR	99
III. Einteilung nach Verfahrensstruktur und Inhalt	100
1. Mediationsverfahren	101
2. Co-Mediation	104
a) Kommunikationsstrukturen in der Mediation	105

## *Inhaltsverzeichnis*

b) Kommunikationsstrukturen in der Co-Mediation	106
3. Dinner Mediation	113
4. Online-Mediation	113
a) Internet-Mediation, Online Dispute Resolution	113
b) Neue Entwicklungen im europäischen Kontext zur Online-Mediation	115
5. Child Represented Mediation (CRM)	118
6. „Mediation-Litigation“	124
7. Mediation-Arbitration	126
8. High-Low Arbitration	128
9. Last/Final Offer Arbitration oder auch Flip-Flop-Arbitration	132
10. MEDALOA (mediation and last-offer-arbitration)	133
11. Michigan-Mediation	134
12. Mini-Trial, Rent-A-Judge	137
a) Mini-Trial	137
b) Rent-A-Judge	139
13. Senior Executive Appraisal Mediation (SEAM)	140
14. „Early Neutral Evaluation“ (ENE) (= Expert Evaluation)	144
15. Right Based Mediation	146
16. Mediation-Recommendation	148
17. Facilitation	148
18. Conciliation	152
19. Expert Determination, Dispute Adjudication und Settlement Conferences	155
a) Expert Determination	156
b) Dispute Adjudication	160
c) Settlement Conferences (Richtermoderierte Vergleichs- verhandlungen; judicially hosted settlement conferences)	163
C. Zusammenfassung	164
D. Wesentliche Strukturelemente von ADR-Verfahren	165
I. ADR-Verfahren und Verfahrensmanagement	165
II. Auswahlrelevante Verfahrens- und Strukturelemente	167
III. Schaubild	169

## *Inhaltsverzeichnis*

<b>Teil 4: Das nachlassgerichtliche Vermittlungsverfahren de lege lata</b>	170
A. Das nachlassgerichtliche Vermittlungsverfahren	171
I. Konfliktlage und Besonderheiten bei der Auflösung von Erbengemeinschaften	171
II. Das nachlassgerichtliche Vermittlungsverfahren der §§ 363 ff. FamFG und seine Schwachstellen	176
1. Regelungen mit über hundertjähriger „Tradition auf dem Papier“	176
2. Methodische Ansätze im nachlassgerichtlichen Vermittlungs- verfahren und deren Nachteile	180
a) Konsensuale, eigenverantwortliche Einigung auf einen Teilungsplan als Ziel der Verhandlungen	180
b) Formalia	184
c) Ladung und Säumnisfolgen	188
d) Aufgaben und Befugnisse des Notars	190
aa. Vermittlung	190
bb. Beschlussfassung und Vollstreckbarkeit	194
e) Keine Einigung	194
f) Grenzen (Wille, Widerspruch, Streitpunkte)	196
aa) Widerspruch zur Durchführung eines nachlassgerichtlichen Vermittlungsverfahren	197
bb) Widerspruch zum Teilungsplan	201
g) Vollstreckbarkeit	204
B. Zusammenfassung	205
C. Konkurrenz des nachlassgerichtlichen Vermittlungsverfahren „im eigenen Haus“ (vgl. Mediationsgesetz)	207
<b>Teil 5: Die Ausgestaltung des nachlassgerichtlichen Vermittlungs- verfahrens als Konsiliarverfahren de lege ferenda (Best Offer Conciliation) [mit Regelungsvorschlag]</b>	213
A. Verfahren der Erbaueinandersetzung	213
B. Konnexität der Verfahrenselemente zu einem eigenständigen Verfahrensmuster	217

## *Inhaltsverzeichnis*

I. Antragsverfahren (Anrufung)	217
II. Säumnisverfahren	218
III. Vollstreckbarkeit	220
IV. Integrationstiefe des Konsiliators (Aufgaben und Einflussmöglichkeiten)	222
1. Erweiterung der Aktions- und Reaktionsmöglichkeiten des Vermittlers (Phase 1)	222
2. Auswahl- oder Gestaltungsempfehlungen des Konsiliators (Phase 2)	225
a) Auswahlentscheidung (final offer)	225
b) Gestaltungsentscheidung (high and low)	226
3. Eigenentwickelter Teilungsplan des Konsiliators (Phase 3)	228
4. Schlussverhandlung auf Basis der Empfehlung und Begründung des Konsiliators (Phase 4)	230
C. Verfahrenselemente des Konsiliarverfahrens	231
D. Zusammenfassende Ergebnisse in Thesen	232
<b>E. Diskussionsvorschlag</b>	235
<b>Literaturverzeichnis</b>	239
<b>Publikationsverzeichnis</b>	248