

# Selbstständiges Beweisverfahren mit Sachverständigen

Erläuterungen für die baurechtliche Praxis

von  
Jürgen Ulrich

2. Auflage

Selbstständiges Beweisverfahren mit Sachverständigen – Ulrich

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](http://beck-shop.de) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

Privates Baurecht, Vergaberecht, Architektenrecht



Verlag C.H. Beck München 2008

Verlag C.H. Beck im Internet:

[www.beck.de](http://www.beck.de)

ISBN 978 3 406 57728 4

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	IX
Literaturverzeichnis .....	XV
<b>1. Vorwort .....</b>	<b>1</b>
<b>2. Einführung .....</b>	<b>3</b>
2.1 Bedeutung des selbständigen Beweisverfahrens .....	3
2.2 Abgrenzung .....	15
2.2.1 Private Beweissicherung .....	15
2.2.2 Einstweilige Verfügung .....	16
2.2.3 Feststellungsklage .....	17
2.2.4 Klage und Antrag auf vortermi- nliche Beweiserhebung .....	17
2.2.5 Schiedsgerichts- und/oder Schiedsgutachterverfahren .....	17
2.2.6 Sachverständigenverfahren nach § 14 AKB .....	19
2.2.7 Beschreibung der Pachtsache nach § 585b BGB .....	19
<b>3. Erscheinungsformen .....</b>	<b>21</b>
3.1 Übersicht der in § 485 ZPO geregelten Varianten .....	21
3.2 Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis .....	21
3.3 Voraussetzungen der Beweiserhebung nach § 485 Abs. 1 ZPO .....	22
3.3.1 Verlust von Beweismitteln/Erschwerung .....	22
3.3.2 Einvernehmlichkeit .....	24
3.3.3 Gerichtlicher Augenschein mit Sachverständigen .....	25
3.3.4 Selbständiges Beweisverfahren während des Rechtsstreits .....	25
3.4 Voraussetzungen der Beweiserhebung nach § 485 Abs. 2 ZPO .....	26
3.4.1 Kein Hauptsacheprozess .....	26
3.4.2 Beweisthemen .....	27
3.4.3 Vermeidung eines Rechtsstreits .....	33
3.5 Handelsrecht .....	39
<b>4. Details zum Antrag .....</b>	<b>41</b>
4.1 Beteiligte des Verfahrens .....	41
4.2 Form des Antrags .....	42
4.3 Inhalt des Antrags .....	42
4.3.1 Tatsachenbezeichnung .....	42
4.3.2 Bezeichnung des Beweismittels .....	46
4.3.3 Glaubhaftmachung .....	46
4.4 Zurücknahme .....	47
<b>5. Verfahren .....</b>	<b>49</b>
5.1 Zuständigkeit des Gerichts .....	49
5.2 Anwaltliche Vertretung .....	54
5.3 Zustellung des Antrags .....	55
5.4 Entscheidung des Gerichts .....	57
5.4.1 Freigestellter Erörterungstermin .....	57
5.4.2 Beschluss des Gerichts .....	57
5.4.2.1 Verbot der Ausforschung .....	60

# Inhaltsverzeichnis

5.4.2.2	Vorschuss zur Deckung der Auslagen	60
5.4.2.3	Rechtskraft des Beschlusses/Abänderbarkeit von Amts wegen	63
5.4.3	Rechtsmittel/Rechtsbehelfe	64
5.4.3.1	sofortige Beschwerde	64
5.4.3.2	Rechtsbeschwerde	67
5.4.3.2	Gegenvorstellung	68
5.5	Bestimmung des Sachverständigen	68
5.6	Tätigkeit des Sachverständigen	69
5.6.1	Vorprüfung der Kompetenz	69
5.6.2	Begutachtungszwang	70
5.6.3	Klärung der Kosten	70
5.6.4	Ermittlungstätigkeit des Sachverständigen	71
5.6.5	Unterstützungspflichten der Parteien/Dritter	71
5.6.6	Ortstermin des Sachverständigen	73
5.6.7	Anleitungspflicht des Gerichts	77
5.6.8	Förderungspflichten des Sachverständigen	79
5.7	Ablehnung des Sachverständigen	80
5.7.1	Ablehnungsgründe	81
5.7.2	Verfahren der Ablehnung	90
5.7.3	Ablehnungsfrist	92
5.7.4	Konsequenzen einer erfolgreichen Ablehnung	94
5.8	Persönliche Anhörung des Sachverständigen	96
5.9	Weiteres Gutachten	104
5.10	Rechtsstellung der Antragsgegner	105
5.10.1	Unbekannte Gegner	105
5.10.2	Schutzschrift	106
5.10.3	Gegenrechte	107
5.10.2.1	Einwendungen	107
5.10.3.2	Sachanträge des Antragsgegners	108
5.10.3.3	Unselbständige Gegenbeweisangebote	109
5.10.3.4	Selbständige Gegenbeweisangebote	110
5.11	Ausdehnung/Verfahrensverbindung	111
5.12	Beendigung	112
5.13	„Störungen“ im Verfahrensablauf	115
5.13.1	Insolvenz	115
5.13.1.1	Insolvenz des Antragsgegners	116
5.13.1.2	Insolvenz des Antragstellers	116
5.13.2	Unterbrechung	117
5.13.3	Ruhen	117
5.13.4	Aussetzung	118
5.14	Streitverkündung/Nebenintervention	118
5.15	Verjährung	124
5.16	Sonderfall: Selbständige Garantieverpflichtung	128
5.17	Mitwirkung des Architekten	129
5.18	Ausland	129
<b>6.</b>	<b>Vergütung des gerichtlichen Sachverständigen</b>	<b>133</b>
6.1	Zeitaufwand	133
6.2	Bestimmung des Stundensatzes	136
6.2.1	Honorartabelle mit Feststundensätzen	136
6.2.2	Stundenhonorar-Festsetzungsverfahren/„Vorabentscheidung“	138
6.3	Hilfskräfte	138
6.4	Kopien aus der Akte/Fotos	140
6.5	Herstellung des Gutachtentextes	141
6.6	Aufwand für Ortstermin	142

6.7	Sonstige Aufwendungen .....	143
6.8	Gutachtenerläuterung .....	144
6.9	Besondere Vergütung gemäß § 13 JVEG .....	145
6.10	Vorschuss .....	147
6.11	Umsatzsteuer .....	147
6.12	Erlöschen des Anspruchs und Verjährung .....	147
6.13	Versagung/Kürzen .....	148
6.14	Gerichtliche Festsetzung .....	152
6.15	Anhörungsrüge .....	155
<b>7.</b>	<b>Verwertung des Gutachtens</b> .....	<b>157</b>
7.1	Pflicht zur Prüfung des Gutachtens .....	157
7.2	Hauptsacheverfahren der Parteien .....	157
7.3	Rechtsstreit anderer Parteien .....	161
<b>8.</b>	<b>Haftung des gerichtlichen Sachverständigen</b> .....	<b>163</b>
<b>9.</b>	<b>Kosten</b> .....	<b>165</b>
9.1	Prozesskostenhilfe .....	165
9.2	Gerichtskosten .....	166
9.3	Materiell-rechtlicher Kostenerstattungsanspruch .....	168
9.4	Akzessorietät .....	170
9.4.1	Zurücknahme des Antrags .....	174
9.4.2	Erledigungserklärung(en) .....	176
9.4.3	Fehlende/unzureichende Vorschusszahlung .....	178
9.4.4	Zurückweisung des Antrags .....	179
9.4.5	Weitere Fälle der ausnahmsweisen Kostenentscheidung .....	180
9.5	Einzelheiten des § 494a ZPO .....	181
9.5.1	Formulierung des Antrags .....	183
9.5.2	Stattgebender Fristsetzungsbeschluss .....	184
9.5.3	Ablehnung der Fristsetzung .....	184
9.5.4	Kostenentscheidung .....	185
9.5.5	Nämlichkeit .....	189
9.5.5.1	Identität der Beteiligten .....	189
9.5.5.2	Übereinstimmung im Gegenstand .....	190
9.5.5.3	Keine Teilkostenentscheidung .....	192
9.6	Besonderheiten des Hauptsacheverfahrens .....	194
9.7	Kosten der Nebenintervention .....	196
9.8	Rechtsanwaltsvergütung .....	197
9.8.1	Verfahrensgebühr .....	199
9.8.2	Terminsgebühr .....	200
9.8.3	Einigungsgebühr .....	200
9.8.4	Übergangsrecht .....	200
<b>10.</b>	<b>Streitwert</b> .....	<b>201</b>
10.1	Keine Quote zum Hauptsachestreitwert .....	201
10.2	Bewertung des Interesses .....	202
10.3	Streitwertänderung/Streitwertbeschwerde .....	207
<b>11.</b>	<b>Mustertexte</b> .....	<b>209</b>
11.1	Einleitung des selbständigen Beweisverfahrens .....	209
11.1.1	Antrag gemäß § 485 Abs. 2 ZPO .....	209
11.1.2	Verfügung des Gerichts .....	213
11.2	Reaktion der Antragsgegner vor Beschlussfassung des Gerichts .....	214
11.3	Gerichtliche Entscheidung .....	215
11.3.1	Ablehnung .....	215

# Inhaltsverzeichnis

11.3.1.1	Beschluss	215
11.3.1.2	Sofortige Beschwerde	216
11.3.2	Stattgabe	217
11.3.2.1	Beschluss	217
11.3.2.2	Gegenvorstellung	219
11.3.2.3	Streitverkündung	220
11.3.3	Begleitschreiben der Aktenübersendung an den Sachverständigen	221
11.4	Korrespondenz des Sachverständigen	223
11.4.1	Antrag auf Feststellung des Stundensatzes	223
11.4.2	Vorbereitende Arbeiten	224
11.4.3	Ladung zum Ortstermin des Sachverständigen	225
11.5	Schriftliches Gutachten	226
11.6	Reaktionen auf das Gutachten	229
11.6.1	Verfügung des Gerichts	229
11.6.2	Ablehnung des Sachverständigen	230
11.6.3	Antrag auf mündliche Anhörung	231
11.7	Kosten	232
11.7.1	Rechnungen des Sachverständigen	232
11.7.1.1	Rechnung für das schriftliche Gutachten	232
11.7.1.2	Rechnung für die mündliche Erläuterung des Gutachtens	235
11.7.2	§ 494a ZPO	237
11.7.2.1	Antrag	237
11.7.2.2	Ablehnende Entscheidung des Gerichts	238
11.7.3	Gebührenrechnungen des Rechtsanwaltes	239
11.7.3.1	Tätigkeit im selbständigen Beweisverfahren	239
11.7.3.2	Tätigkeit im selbständigen Beweisverfahren mit Termins- wahrnehmung und nachfolgende Tätigkeit im Hauptsache- verfahren	240
11.7.3.2.1	Gleiche Gegenstände	240
11.7.3.2.2	Unterschiedliche Gegenstände	241
	<b>Sachregister</b>	242