

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis	XV
1. Vorwort	1
2. Einführung	3
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 vorterminalische 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
3. Erscheinungsformen	21
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
4. Details zum Antrag	41
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
5. Verfahren	49
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
6.	Vergütung des gerichtlichen Sachverständigen	133
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
7.	Verwertung des Gutachtens	157
7.1	Pflicht zur Prüfung des Gutachtens	157
7.2	Hauptsacheverfahren der Parteien	157
7.3	Rechtsstreit anderer Parteien	161
8.	Haftung des gerichtlichen Sachverständigen	163
9.	Kosten	165
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
10.	Streitwert	201
10.1	Keine Quote zum Hauptsachestreitwert	201
10.2	Bewertung des Interesses	202
10.3	Streitwertänderung/Streitwertbeschwerde	207
11.	Mustertexte	209
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
Sachregister		242