

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| <i>§ 1: Einführung</i> | 1 |
| I. Themenstellung | 2 |
| II. Begrenzung des Untersuchungsgegenstands | 4 |
| III. Ziel der Untersuchung | 6 |
| IV. Gang der Darstellung | 8 |

Teil 1 Grundlagen

| | |
|--|-----|
| <i>§ 2: Die Dogmatik der Verfahrensgrundsätze</i> | 11 |
| I. Terminologische Vorfragen | 11 |
| II. Zum Wesen der Verfahrensgrundsätze | 16 |
| III. Kriterien zur Einordnung als Verfahrensgrundsatz | 41 |
| IV. Die Verfahrensgrundsätze als „Säulen des Verfahrens“ | 64 |
| V. Zusammenfassung | 64 |
| <i>§ 3: Rechtsvergleichende Grundlagen</i> | 67 |
| I. Inländische Verfahrensordnungen | 68 |
| II. Ausländische Verfahrensordnungen | 88 |
| III. Principles of Transnational Civil Procedure | 101 |
| IV. Zusammenfassung | 104 |

Teil 2 Der Unmittelbarkeitsgrundsatz in der ZPO

| | |
|---|-----|
| <i>§ 4: Die historische Entwicklung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes</i> | 109 |
| I. Die Epoche des Gemeinen Prozesses | 109 |
| II. Kodifikationsbestrebungen im 19. Jahrhundert | 116 |
| III. Die Reichs-Civilprozeßordnung von 1877 | 130 |
| IV. Die Entwicklung von 1877 bis zur Zeit des Nationalsozialismus | 138 |

| | |
|---|-----|
| V. Gesetzgebungsakte seit 1945 | 145 |
| VI. Zusammenfassung | 149 |
| <i>§ 5: Die Dogmatik des Unmittelbarkeitsgrundsatzes</i> | 151 |
| I. Überblick über den bisherigen Meinungsstand | 151 |
| II. Kritik und Auffälligkeiten | 167 |
| III. Methodische Vorgehensweise und Vorüberlegungen | 172 |
| IV. Anknüpfungspunkte und relevante Vorschriften in der ZPO | 174 |
| V. Inhalt und Reichweite des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 228 |
| VI. Unmittelbarkeitsgrundsatz und Verfassung | 257 |
| VII. Zusammenfassung | 261 |

Teil 3

Gegenwart und Zukunft des Unmittelbarkeitsgrundsatzes

| | |
|--|-----|
| <i>§ 6: Die Bedeutung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes in der Gegenwart</i> | 265 |
| I. Zivilprozessreformgesetz (2001) | 265 |
| II. Erstes Justizmodernisierungsgesetz (2004) | 283 |
| III. Zweites Justizmodernisierungsgesetz (2006) | 300 |
| IV. Gesetz zur Intensivierung des Einsatzes von Videokonferenztechnik in gerichtlichen und staatsanwaltschaftlichen Verfahren (2013) | 301 |
| V. Der aktuelle Stellenwert des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 303 |
| VI. Zusammenfassung | 312 |
| <i>§ 7: Zukunftsperspektiven des Unmittelbarkeitsgrundsatzes</i> | 315 |
| I. Die zukünftige Entwicklung der ZPO | 315 |
| II. Kritik an der aktuellen Entwicklung | 326 |
| III. Die Zukunft des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 338 |
| IV. Zusammenfassung | 345 |

Teil 4

Schluss

| | |
|--|-----|
| <i>§ 8: Ergebnisse</i> | 349 |
| I. Zusammenfassung in Thesen | 349 |
| II. Kernforderungen | 359 |
| <i>§ 9: Ausblick</i> | 363 |
| Literaturverzeichnis | 367 |
| Sachregister | 403 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| | |
| § 1: <i>Einführung</i> | 1 |
| I. Themenstellung | 2 |
| II. Begrenzung des Untersuchungsgegenstands | 4 |
| III. Ziel der Untersuchung | 6 |
| IV. Gang der Darstellung | 8 |

Teil 1 Grundlagen

| | |
|--|----|
| § 2: <i>Die Dogmatik der Verfahrensgrundsätze</i> | 11 |
| I. Terminologische Vorfragen | 11 |
| 1. Etymologische Begriffsklärung | 12 |
| 2. Philosophischer Sprachgebrauch | 13 |
| a) Prinzip | 13 |
| b) Maxime | 14 |
| c) Grundsatz | 14 |
| 3. Allgemeiner Sprachgebrauch | 14 |
| 4. Zwischenergebnis | 15 |
| II. Zum Wesen der Verfahrensgrundsätze | 16 |
| 1. Der Begriff der Verfahrensgrundsätze | 16 |
| 2. Dogmatische Einordnung | 17 |
| a) Verfahrensgrundsätze als normative Grundsätze | 17 |
| b) Dispositivität der Verfahrensgrundsätze | 20 |
| c) Ausnahmen und Durchbrechungen von Verfahrensgrundsätzen | 21 |
| d) Die Erkennbarkeit von Verfahrensgrundsätzen | 22 |
| e) Die Rechtsnormqualität von Verfahrensgrundsätzen | 25 |
| 3. Verfahrensgrundsätze und der Zweck des Zivilprozesses | 26 |
| 4. Verfahrensgrundsätze und Verfahrensziele | 28 |
| 5. Kritik an den Verfahrensgrundsätzen | 29 |
| a) Falk Bomsdorf | 30 |
| b) Johann Josef Hagen | 31 |
| c) Rudolf Wassermann | 32 |

| | |
|--|----|
| d) Dieter Leipold | 32 |
| e) Zusammenfassung | 33 |
| 6. Sinn und Zweck der Verfahrensgrundsätze | 33 |
| a) Rechtsstaatliche Funktion | 35 |
| b) Rechtspolitische Funktion | 36 |
| c) Heuristische Funktion | 38 |
| d) Rechtspraktische Funktion | 39 |
| e) Rechtsvergleichende Funktion | 40 |
| III. Kriterien zur Einordnung als Verfahrensgrundsatz | 41 |
| 1. Normierung im Gesetzestext | 41 |
| 2. Verfahrensgrundsätze als überkommene Grundsätze | 41 |
| 3. Verfahrensgrundsätze und Grundgesetz | 42 |
| 4. Die Konzeption der dialektischen Regelungsmodelle | 42 |
| 5. Prinzipientheorie | 43 |
| a) Starke Trennungsthese | 44 |
| aa) Josef Esser | 44 |
| bb) Ronald Dworkin | 45 |
| cc) Robert Alexy | 46 |
| dd) Joachim Englisch | 47 |
| b) Schwache Trennungsthese | 47 |
| c) Kritik an der Prinzipientheorie | 49 |
| aa) Kritik an der starken Trennungsthese | 49 |
| bb) Kritik an der Prinzipientheorie als solche | 51 |
| d) Übertragung der Prinzipientheorie auf das Zivilprozessrecht? | 52 |
| aa) Verfahrensgrundsätze als Optimierungsgebote? | 52 |
| bb) Unterschiede zwischen Grundrechten und Verfahrensgrundsätzen | 53 |
| cc) Verfahrensgrundsätze als Strukturprinzipien? | 55 |
| dd) Allgemeine Bedenken | 55 |
| 6. Die „Wichtigkeit“ als vorzugswürdiges Kriterium | 56 |
| a) Faktoren für die Bestimmung der „Wichtigkeit“ | 58 |
| aa) Qualität und Quantität | 58 |
| bb) Regel-Ausnahme-Verhältnis | 59 |
| cc) Anwendung in der Praxis | 60 |
| dd) Verfassungsrechtliche Verankerung | 61 |
| ee) Gesetzgeberische Regelungszintention | 61 |
| b) Vorzüge dieses Ansatzes | 62 |
| IV. Die Verfahrensgrundsätze als „Säulen des Verfahrens“ | 64 |
| V. Zusammenfassung | 64 |
| | |
| § 3: Rechtsvergleichende Grundlagen | 67 |
| I. Inländische Verfahrensordnungen | 68 |
| 1. Strafprozessordnung | 68 |
| a) Grundzüge und Grundsätze der Beweisaufnahme | 68 |
| aa) Formelle Unmittelbarkeit | 69 |
| bb) Materielle Unmittelbarkeit | 70 |

| | |
|---|-----|
| cc) Ratio und Vorteile des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 73 |
| b) Aktuelle Entwicklungen und Tendenzen | 74 |
| aa) Audiovisuelle Vernehmung (§ 247a StPO) | 75 |
| bb) Verständigung im Strafverfahren (§ 257c StPO) | 77 |
| c) Der aktuelle Stellenwert des Unmittelbarkeitsgrundsatzes im Strafverfahren | 79 |
| d) Reformdiskussionen und Perspektiven des Unmittelbarkeits- grundsatzes im Strafprozess | 81 |
| aa) Stärkung des Ermittlungsverfahrens | 81 |
| bb) Modifikationen in der Hauptverhandlung | 82 |
| cc) Vorbehalte gegen eine Schwächung der Unmittelbarkeit | 83 |
| 2. Verwaltungsprozessordnung | 84 |
| a) Grundzüge und Grundsätze der Beweisaufnahme | 84 |
| aa) Formelle Unmittelbarkeit | 85 |
| bb) Materielle Unmittelbarkeit | 86 |
| cc) Zeitliche Unmittelbarkeit | 87 |
| b) Disponibilität des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 87 |
| c) Videokonferenzen im Verwaltungsprozess (§ 102a VwGO) | 88 |
| II. Ausländische Verfahrensordnungen | 88 |
| 1. Österreich | 89 |
| a) Gesetzliche Verankerung und Reichweite | 90 |
| aa) Persönliche Unmittelbarkeit | 90 |
| bb) Sachliche Unmittelbarkeit | 91 |
| cc) Zeitliche Unmittelbarkeit | 93 |
| dd) Verfassungsrechtliche Verankerung des Unmittelbarkeits- grundsatzes? | 93 |
| b) Folgen von Verstößen gegen den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 94 |
| c) Aktuelle Tendenzen und Entwicklungen | 95 |
| 2. England | 96 |
| a) Verfahrenstrennung in Vorverfahren und Hauptverhandlung | 97 |
| b) Grundzüge und Grundsätze der Beweisaufnahme | 98 |
| aa) Ablauf der Beweisaufnahme | 98 |
| bb) Sonderformen der Beweisaufnahme | 100 |
| cc) Best Evidence Rule | 100 |
| III. Principles of Transnational Civil Procedure | 101 |
| 1. Grundzüge und Ablauf des Verfahrens | 102 |
| 2. Verwirklichung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 103 |
| IV. Zusammenfassung | 104 |

Teil 2

Der Unmittelbarkeitsgrundsatz in der ZPO

| | |
|--|-----|
| § 4: Die historische Entwicklung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 109 |
| I. Die Epoche des Gemeinen Prozesses | 109 |
| 1. Wesensmerkmale des Gemeinen Prozesses | 110 |

| | |
|---|---------|
| 2. Charakterisierung des Gemeinen Prozesses | 111 |
| a) Bewertungen in der Literatur | 111 |
| b) Stellungnahme | 112 |
| 3. Vorzüge des Gemeinen Prozesses | 113 |
| 4. Kritik am Gemeinen Prozess | 115 |
| II. Kodifikationsbestrebungen im 19. Jahrhundert | 116 |
| 1. Allgemeine Gerichtsordnung für die preußischen Staaten von 1793 | 117 |
| a) Verfahrensablauf | 117 |
| b) Formen von Unmittelbarkeit | 118 |
| 2. Zivilprozessordnungen im Königreich Hannover | 120 |
| a) Allgemeine bürgerliche Proceßordnung von 1847 | 120 |
| aa) Verfahrensablauf | 120 |
| bb) Formen von Unmittelbarkeit | 121 |
| b) Bürgerliche Proceßordnung von 1850 | 123 |
| aa) Verfahrensablauf | 123 |
| bb) Formen von Unmittelbarkeit | 125 |
| cc) Die Bedeutung der Unmittelbarkeit nach damaligem Verständnis | 126 |
| 3. Bayerische Prozeßordnung von 1869 | 128 |
| a) Verfahrensablauf | 129 |
| b) Formen von Unmittelbarkeit | 130 |
| III. Die Reichs-Civilprozeßordnung von 1877 | 130 |
| 1. Die Entwürfe vor Erlass der Reichs-Civilprozeßordnung | 131 |
| a) Bundesstaaten-Entwurf von 1866 | 131 |
| b) Norddeutscher Entwurf von 1870 | 132 |
| c) Preußischer Justizministerial-Entwurf von 1871 | 133 |
| 2. Die Entwicklung von 1871 bis 1877 | 134 |
| 3. Unmittelbarkeit in der Reichs-Civilprozeßordnung | 136 |
| IV. Die Entwicklung von 1877 bis zur Zeit des Nationalsozialismus | 138 |
| 1. Bedeutungsverlust des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 138 |
| 2. Gesetzgebungsakte im Deutschen Kaiserreich und der Weimarer Republik | 141 |
| 3. Die „Wiederentdeckung“ der Unmittelbarkeit der Beweisaufnahme zur NS-Zeit | 142 |
| V. Gesetzgebungsakte seit 1945 | 145 |
| 1. Einzelrichternovelle (1974) | 145 |
| 2. Vereinfachungsnovelle (1976) | 146 |
| 3. Rechtspflege-Vereinfachungsgesetz (1990) | 147 |
| VI. Zusammenfassung | 149 |
| § 5: Die Dogmatik des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 151 |
| I. Überblick über den bisherigen Meinungsstand | 151 |
| 1. Komponenten der Unmittelbarkeit | 151 |
| a) Formelle Unmittelbarkeit | 152 |
| aa) Inhalt und Reichweite | 152 |
| bb) Die Folgen eines Richterwechsels | 154 |

| | |
|---|-----|
| b) Materielle Unmittelbarkeit | 157 |
| c) Zeitliche Unmittelbarkeit | 161 |
| 2. Unmittelbarkeit und Mündlichkeit | 162 |
| 3. Sinn und Zweck des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 162 |
| 4. Einlegung von Rechtsmitteln und Dispositionsbefugnisse der Parteien | 163 |
| II. Kritik und Auffälligkeiten | 167 |
| III. Methodische Vorgehensweise und Vorüberlegungen | 172 |
| IV. Anknüpfungspunkte und relevante Vorschriften in der ZPO | 174 |
| 1. Die Parteien und das Gericht | 174 |
| 2. Die Parteien und die Beweismittel | 176 |
| 3. Die Beweismittel und das Gericht | 178 |
| a) Unmittelbarkeit der Beweisaufnahme (§ 355 ZPO) | 178 |
| aa) (Neu-)Interpretation des Wortlauts | 179 |
| bb) Systematische Überlegungen | 180 |
| cc) Zwischenergebnis | 181 |
| b) Ausnahmen | 181 |
| aa) Delegation der Beweisaufnahme beim Augenscheinsbeweis (§ 372 Abs. 2 ZPO) | 181 |
| bb) Delegation der Beweisaufnahme beim Zeugenbeweis (§ 375 ZPO) | 182 |
| (1) Sinn und Zweck der Vorschrift | 183 |
| (2) Besonderheiten der Beweiswürdigung beim Zeugenbeweis | 183 |
| (a) Kriterien zur Beurteilung von „Glaubwürdigkeit“ und „Glaubhaftigkeit“ | 185 |
| (b) Erkenntnisse der neueren Aussagepsychologie | 186 |
| (c) Erfordernis eines persönlichen Eindrucks? | 189 |
| (d) Zwischenergebnis | 192 |
| (3) Delegation der Beweisaufnahme nach § 375 Abs. 1 ZPO | 193 |
| (4) Delegation der Beweisaufnahme nach § 375 Abs. 1a ZPO | 197 |
| cc) Delegation der Beweisaufnahme beim Sachverständigenbeweis (§ 402 ZPO) | 198 |
| dd) Delegation der Beweisaufnahme beim Urkundenbeweis (§ 434 ZPO) | 199 |
| ee) Delegation der Beweisaufnahme bei der Parteivernehmung (§ 451 ZPO) | 200 |
| ff) Eidesleistung vor einem beauftragten oder ersuchten Richter (§ 479 ZPO) | 201 |
| c) Sonstige Fälle | 202 |
| aa) Verweisung bei Unzuständigkeit (§ 281 ZPO) | 202 |
| bb) Der Vorsitzende der Kammer für Handelssachen (§ 349 ZPO) | 202 |
| cc) Schriftliche Zeugenaussage (§ 377 Abs. 3 ZPO) | 203 |
| dd) Verfahren nach billigem Ermessen (§ 495a ZPO) | 205 |
| ee) Der vorbereitende Einzelrichter im Berufungsverfahren (§ 527 ZPO) | 206 |
| ff) Amtliche Auskünfte (§§ 273 Abs. 2 Nr. 2, 358a S. 2 Nr. 2 ZPO) | 206 |

| | | |
|-----|---|-----|
| d) | Konsequenzen für die Auslegung von § 355 Abs. 1 ZPO | 208 |
| e) | Zusammenfassung | 209 |
| 4. | Das Verhältnis der Parteien untereinander | 210 |
| 5. | Das Verhältnis der Beweismittel untereinander | 211 |
| a) | Schriftliche Zeugenaussage (§ 377 Abs. 3 ZPO) | 211 |
| b) | Amtliche Auskünfte (§§ 273 Abs. 2 Nr. 2, 358a S. 2 Nr. 2 ZPO) | 213 |
| c) | Freie richterliche Beweiswürdigung (§ 286 Abs. 1 ZPO) | 213 |
| d) | Delegation der Beweisaufnahme beim Zeugenbeweis (§ 375 Abs. 1 und 1a ZPO) | 216 |
| e) | Besondere Verfahrensarten | 217 |
| aa) | Glaubhaftmachung (§ 294 ZPO) | 217 |
| bb) | Urkunden- (§ 592 ZPO) und Restitutionsprozess (§ 580 Nr. 7b ZPO) | 218 |
| f) | Zusammenfassung | 219 |
| 6. | Die Güteverhandlung und die mündliche Verhandlung | 219 |
| 7. | Die Verhandlung und die Beweisaufnahme | 220 |
| a) | Mündliche Verhandlung und Beweisaufnahme (§ 279 Abs. 2 und 3 ZPO) | 220 |
| b) | Verhandlung nach Beweisaufnahme (§ 285 ZPO) | 221 |
| c) | Fortsetzung der mündlichen Verhandlung (§ 370 ZPO) | 222 |
| d) | Zusammenfassung | 223 |
| 8. | Die Beweisaufnahme und die Beweiswürdigung | 224 |
| a) | Meinungsstand zu § 279 Abs. 3 ZPO | 224 |
| b) | Stellungnahme | 225 |
| c) | Zusammenfassung | 227 |
| 9. | Die Verhandlung und das Urteil | 227 |
| V. | Inhalt und Reichweite des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 228 |
| 1. | Komponenten eines Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 229 |
| a) | Personelle Komponente | 229 |
| aa) | Inhaltliche Gemeinsamkeiten und Unterschiede | 229 |
| bb) | Verknüpfung der personellen Verhältnisse | 230 |
| (1) | Zur Geltung des Mündlichkeitsgrundsatzes im Rahmen der Beweisaufnahme | 230 |
| (2) | Konkretisierung des Anwesenheitserfordernisses | 231 |
| (a) | Die Parteiöffentlichkeit als „Seitenstück“ zur (formellen) Unmittelbarkeit | 231 |
| (b) | Der „Vorhangsfall“ aus dem älteren Schrifttum | 232 |
| (c) | Zwischenergebnis | 233 |
| (3) | Sinn und Zweck der Anwesenheit | 233 |
| b) | Sachliche Komponente | 234 |
| aa) | Materielle Unmittelbarkeit und freie Beweiswürdigung | 234 |
| (1) | Die Ansicht Krügers: Materielle Unmittelbarkeit als Erfahrungssatz im Rahmen der Beweiswürdigung | 234 |
| (2) | Stellungnahme | 235 |

| | |
|---|-----|
| bb) Materielle Unmittelbarkeit als Grundsatz für besondere Verfahrensarten? | 236 |
| cc) Materielle Unmittelbarkeit als Grundsatz mit Verfassungsrang? | 237 |
| c) Zeitliche Komponente | 238 |
| aa) Inhaltliche Gemeinsamkeiten | 238 |
| bb) Zeitliche Unmittelbarkeit als Komponente eines Unmittelbarkeitsgrundsatzes? | 238 |
| cc) Zeitliche Unmittelbarkeit als Komponente des Konzentrations- grundsatzes | 240 |
| d) Ergebnis | 240 |
| 2. Definition des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 241 |
| 3. Vorzüge der hier vertretenen Ansicht | 242 |
| 4. Konsequenzen | 243 |
| a) Die Behandlung des Richterwechsels in der ZPO | 243 |
| aa) Der Richterwechsel während der mündlichen Verhandlung | 243 |
| (1) Berücksichtigung der rechtsvergleichenden Untersuchung | 243 |
| (2) (Neu-)Interpretation von § 309 ZPO | 244 |
| (3) Ergebnis | 245 |
| bb) Der Richterwechsel nach der Beweisaufnahme | 245 |
| (1) Auseinandersetzung mit dem bisherigen Meinungs- spektrum | 245 |
| (2) Analoge Anwendung von § 285 Abs. 2 ZPO | 246 |
| (3) Teleologische Reduktion von § 398 Abs. 1 ZPO bei Verwertung persönlicher Eindrücke | 247 |
| (4) Ergebnis | 248 |
| cc) Probleme und Lösungsansatz | 248 |
| b) Die Heranziehung mittelbarer Beweismittel | 249 |
| aa) Beweisaufnahme und Beweisantragsrecht | 249 |
| bb) Richterliche Hinweispflicht (§ 139 Abs. 1 ZPO) bei mittelbarer Beweisaufnahme? | 250 |
| c) Die Disponibilität des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 252 |
| d) Der Unmittelbarkeitsgrundsatz in der Berufungsinstanz | 253 |
| aa) Die Geltung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes in zweiter Instanz | 254 |
| (1) Die Zurückweisung der Berufung durch Beschluss (§ 522 Abs. 2 ZPO) | 254 |
| (2) Der Prüfungsumfang des Berufungsgerichts (§ 529 ZPO) | 255 |
| (3) Ergebnis | 255 |
| bb) Die Überprüfbarkeit des Unmittelbarkeitsgrundsatzes in zweiter Instanz | 256 |
| VI. Unmittelbarkeitsgrundsatz und Verfassung | 257 |
| 1. Der strafprozessuale Unmittelbarkeitsgrundsatz | 258 |
| 2. Der zivilprozessuale Unmittelbarkeitsgrundsatz | 258 |
| 3. Ergebnis | 261 |
| VII. Zusammenfassung | 261 |

Teil 3

Gegenwart und Zukunft des Unmittelbarkeitsgrundsatzes

| | |
|--|-----|
| § 6: Die Bedeutung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes in der Gegenwart . . . | 265 |
| I. Zivilprozessreformgesetz (2001) | 265 |
| 1. Ziele und Motive des Gesetzgebers | 265 |
| 2. Relevante Änderungen | 266 |
| a) Verhandlung im Wege der Bild- und Tonübertragung (§ 128a ZPO) | 266 |
| aa) Anwendungsbereich und Voraussetzungen für die Durchführung | 267 |
| (1) Videokonferenz (§ 128a Abs. 1 ZPO) | 267 |
| (2) Audiovisuelle Vernehmung (§ 128a Abs. 2 ZPO) | 269 |
| bb) Auswirkungen auf den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 269 |
| cc) Auswirkungen auf die Beweiswürdigung | 271 |
| dd) Systemkonformität von § 128a ZPO | 273 |
| (1) Wechselwirkungen zwischen § 128a ZPO und § 355 Abs. 1 S. 1 ZPO | 273 |
| (2) Auslegung und neues Verständnis von § 355 Abs. 1 S. 1 ZPO | 274 |
| (3) Ergebnis | 276 |
| b) Originärer und obligatorischer Einzelrichter (§§ 348, 348a ZPO) | 277 |
| aa) Anwendungsbereich und Voraussetzungen | 278 |
| bb) Auswirkungen auf den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 279 |
| c) Beweisaufnahme durch beauftragten oder ersuchten Richter (§ 375 ZPO) | 279 |
| d) Neuregelung des Rechtsmittelrechts (§§ 511 ff. ZPO) | 280 |
| aa) Grundzüge des neuen Berufungsrechts | 280 |
| bb) Auswirkungen auf den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 281 |
| 3. Bewertung | 283 |
| II. Erstes Justizmodernisierungsgesetz (2004) | 283 |
| 1. Ziele und Motive des Gesetzgebers | 283 |
| 2. Relevante Änderungen | 284 |
| a) Zulassung des Freibeweises (§ 284 S. 2–4 ZPO) | 284 |
| aa) Anwendungsbereich und Voraussetzungen | 285 |
| bb) Auswirkungen auf den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 286 |
| cc) Kritik | 287 |
| (1) Generelle Bedenken gegenüber dem Freibeweis | 287 |
| (2) Kritik an der Neuregelung | 290 |
| dd) Systemkonformität von § 284 S. 2–4 ZPO | 291 |
| (1) Das Verhältnis von § 284 S. 2 ZPO zu § 295 ZPO als Auslegungsproblem | 292 |
| (a) Grammatikalische Auslegung | 292 |
| (b) Systematische Auslegung | 293 |
| (c) Historische Auslegung | 293 |
| (d) Teleologische Auslegung | 294 |
| (e) Zwischenergebnis | 294 |

| | |
|---|---------|
| (2) Die Rangfolge der Auslegungsmethoden | 294 |
| (3) Ergebnis | 296 |
| b) Verwertung von gerichtlichen Sachverständigengutachten (§ 411a ZPO) | 297 |
| aa) Anwendungsbereich und Voraussetzungen | 297 |
| bb) Auswirkungen auf den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 298 |
| 3. Bewertung | 299 |
| III. Zweites Justizmodernisierungsgesetz (2006) | 300 |
| IV. Gesetz zur Intensivierung des Einsatzes von Videokonferenztechnik in gerichtlichen und staatsanwaltschaftlichen Verfahren (2013) | 301 |
| V. Der aktuelle Stellenwert des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 303 |
| 1. Tendenzen in der Gesetzgebung | 303 |
| 2. Tendenzen in Literatur und Rechtsprechung | 304 |
| 3. Tendenzen in anderen Verfahrensordnungen | 305 |
| 4. Konsequenzen | 306 |
| a) Der Stellenwert des Unmittelbarkeitsgrundsatzes in der Gegenwart | 306 |
| b) Der Unmittelbarkeitsgrundsatz als Verfahrensgrundsatz der ZPO? | 308 |
| aa) Prüfung anhand des Kriteriums der „Wichtigkeit“ | 308 |
| (1) Erfüllte Faktoren | 308 |
| (2) Nicht erfüllte Faktoren | 309 |
| (3) Die Anwendung in der Praxis als (noch) „offener“ Faktor | 310 |
| bb) Ergebnis | 311 |
| c) Neudefinition des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 311 |
| VI. Zusammenfassung | 312 |
| <i>§ 7: Zukunftsperspektiven des Unmittelbarkeitsgrundsatzes</i> | 315 |
| I. Die zukünftige Entwicklung der ZPO | 315 |
| 1. Gegenwärtige Herausforderungen für das nationale Zivilprozessrecht | 316 |
| a) Finanzielle Rahmenbedingungen | 316 |
| b) Justiz und Wettbewerb | 317 |
| 2. Handlungsoptionen des Gesetzgebers | 319 |
| a) Generelle Überlegungen | 320 |
| b) Aktuelle und geplante Reformvorhaben | 321 |
| 3. Veränderungen im Zivilprozessrecht | 322 |
| a) Justiz als Dienstleistung? | 322 |
| b) Effizienz als (neuer) eigenständiger Prozesszweck? | 324 |
| 4. Auswirkungen auf den Unmittelbarkeitsgrundsatz | 325 |
| 5. Ergebnis | 326 |
| II. Kritik an der aktuellen Entwicklung | 326 |
| 1. Sinn und Nutzen einer Ökonomisierung des Zivilprozesses | 326 |
| a) Generelle Erfahrungen mit den jüngsten ZPO-Reformen | 326 |
| b) Konkrete Beispiele mit Bezug zum Unmittelbarkeitsgrundsatz | 328 |
| c) Auswirkungen auf andere Grundsätze des Verfahrensrechts | 329 |
| 2. Grenzen einer Ökonomisierung des Zivilprozesses | 330 |
| a) Rechtsstaatliche Vorgaben | 330 |
| b) Das Verhältnis von materiellem Recht und Prozessrecht | 333 |

| | |
|---|-----|
| c) Formalismus im Verfahrensrecht | 335 |
| 3. Ergebnis | 337 |
| III. Die Zukunft des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 338 |
| 1. Bürgernahe Ziviljustiz als Konzept für die Zukunft | 338 |
| a) Begriffsklärung | 338 |
| b) Grundpfeiler einer bürgernahen Ziviljustiz | 339 |
| aa) Verfahrensbeschleunigung | 340 |
| bb) Unmittelbarkeitsgrundsatz | 341 |
| cc) Prozessökonomie | 342 |
| dd) Mündlichkeitsgrundsatz | 343 |
| 2. Der Gerechtigkeitswert des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 343 |
| 3. Rückgriff auf Lösungswege in anderen Prozessordnungen? | 344 |
| 4. Ergebnis | 345 |
| IV. Zusammenfassung | 345 |

Teil 4 Schluss

| | |
|---|-----|
| § 8: <i>Ergebnisse</i> | 349 |
| I. Zusammenfassung in Thesen | 349 |
| 1. Die Dogmatik der Verfahrensgrundsätze (§ 2) | 349 |
| 2. Rechtsvergleichende Grundlagen (§ 3) | 350 |
| 3. Die historische Entwicklung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes (§ 4) | 351 |
| 4. Die Dogmatik des Unmittelbarkeitsgrundsatzes (§ 5) | 352 |
| 5. Die Bedeutung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes in der Gegenwart (§ 6) | 355 |
| 6. Zukunftsperspektiven des Unmittelbarkeitsgrundsatzes (§ 7) | 357 |
| II. Kernforderungen | 359 |
| 1. Stärkere Orientierung an den Verfahrensgrundsätzen bei Gesetzesreformen | 359 |
| 2. Konsolidierung des Unmittelbarkeitsgrundsatzes | 360 |
| 3. Konsolidierung der ZPO | 361 |
| § 9: <i>Ausblick</i> | 363 |
| Literaturverzeichnis | 367 |
| Sachregister | 403 |