

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Appeals – A lawyer’s least favourite chore .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
I. Einleitung .....	3
A. Bedeutung des Rechtsmittelrechts .....	3
B. Rechtsmittelarten .....	10
C. Verfahren .....	11
D. Frist(en) .....	13
E. Do what works .....	22
F. Alternative(n) zum Rechtsmittel .....	27
II. Der »Werkzeugkoffer des Rechtsanwaltes« – Die Rechtsmittelgründe im Einzelnen .....	35
A. Allgemeines Rechtsmittelrecht .....	35
1. Universalkonzept .....	35
2. Grundsätze .....	41
3. Einmaligkeitsgrundsatz .....	42
4. (Kein) Verbesserungsverfahren und Eventualmaxime .....	60
5. Falsa-Regel: falsa demonstratio non nocet .....	63
6. Wesentlichkeit von Mängeln (Ausnahme: Nichtigkeitsergründe) .....	67
7. Ausnahme der Parteifehler .....	68
8. Keine Verweise .....	71
9. (Strenges) Antragsprinzip .....	76
a. Bindung an das Klagebegehren .....	76
b. Bindung an Rechtsmittelanträge – Konzept der (Teil-)Rechtskraft .....	82
c. Kein Antrags-, sondern nur Anregungsrecht .....	86
10. Prozessordnungsgemäße Ausführung .....	87
11. Neuerungsverbot .....	90
12. OGH – keine Tatsacheninstanz und kein Bagatellgericht .....	93
13. Vorbereitung der Revision bereits in der Berufung .....	97
14. Rechtsmittelrecht .....	97
15. Anwaltlicher Vorsichtsgrundsatz .....	102

B.	Beweis(würdigungs)rüge .....	104
1.	Geringe (realistische) Erfolgsaussichten der Beweisrüge ...	104
2.	Grundlagen des Beweisrechtes, insb Behauptungs- und Beweislast .....	109
3.	Beweisarten .....	118
4.	Freie richterliche Beweiswürdigung und Beweismaß .....	125
5.	Geständnis und Wirkung .....	129
6.	Verfehltete Tatsachenfeststellungen wegen unrichtiger Beweiswürdigung .....	136
7.	Abgrenzungsfragen .....	152
8.	Wesentlichkeit .....	156
9.	Kein Revisionsgrund .....	159
10.	Revisionsgrund der Nichterledigung von Beweisrügen .....	162
11.	Verfahren .....	167
12.	Umwürdigung von Beweisen .....	171
13.	Sachverständigengutachten .....	171
14.	Umwegnutzen (Sekundärziel) der Beweisrüge .....	174
C.	Rechtsrüge i.e.S. ....	175
1.	Grundsätze .....	175
2.	Umfassende Prüfung (»in jede Richtung hin«) .....	178
3.	Prozessordnungsgemäße Ausführung .....	186
4.	Vorbereitung der Revision bereits im Berufungsverfahren .....	198
5.	Abgrenzung der Rechts- von der Beweisrüge .....	213
6.	Abgrenzung der Rechts- von der Verfahrens(mangel)rüge und der Aktenwidrigkeit .....	219
7.	Abgrenzung zur Nichtigkeit .....	222
8.	Abgrenzung innerhalb der Rechtsrüge .....	222
9.	Wesentlichkeit .....	223
10.	Einzelfragen .....	223
a.	Urkundenauslegung .....	223
b.	Erfahrungssätze und Schlussfolgerungen .....	227
c.	Unschlüssige SV-Gutachten .....	229
d.	Zulässigkeit der Vorlage von Rechtsgutachten? .....	230
e.	Rechtzeitigkeit .....	231
f.	Bindung an geltend gemachte Rechtsgründe .....	232
g.	Nichtbeachtung der notwendigen Streitgenossenschaft .....	232
h.	Kein Abänderungsantrag .....	232
i.	Fehlende, aber erforderliche Genehmigungen .....	235

j.	(Freie) Richterliche Schadensfestsetzung nach § 273 ZPO .....	235
k.	Feststellungsbegehren .....	239
l.	Inhaltskontrolle von AGB und Vertragsformblättern oder Formularverträgen (»Klauselprüfungen«) .....	241
m.	Anwendbarkeit ausländischen Rechts .....	246
n.	Berichtigung eines Rechenfehlers .....	248
o.	Schmerzensgeldbemessung .....	249
11.	Maßgeblicher Zeitpunkt .....	252
12.	Zusammenfassung der Rechtsrüge i.e.S. ....	253
D.	Rechtsrüge i.w.S. ....	254
1.	Variante der unrichtigen rechtlichen Beurteilung: Sekundärer Verfahrensmangel .....	254
2.	Wesentlichkeit, gesetzmäßige Ausführung und Verfahren .....	258
3.	Sozialrechtsverfahren .....	259
4.	Weitere Anwendungsfälle .....	261
a.	Allgemein .....	261
b.	Anwendbarkeit ausländischen Rechts .....	263
c.	Einzelfälle .....	268
5.	Keine Anwendungsfälle (Negativabgrenzung) .....	269
6.	Verfahren .....	269
E.	Verfahrens(mangel)rüge .....	271
1.	Definition und Bedeutung .....	271
2.	Rügeeerfordernis und Bindung an die Rechtsmittelausführung .....	283
3.	Verfahrensmängel des erstinstanzlichen Verfahrens .....	293
4.	Verfahrensmängel des Berufungsverfahrens (§ 503 Z 2 ZPO) .....	305
5.	Abgrenzung .....	322
a.	Allgemein und Vorsichtsmaxime .....	322
b.	Verfahrens- vs Rechtsrüge .....	322
c.	Verfahrensrüge vis à vis Nichtigkeitsgründe .....	323
d.	Verhältnis der Beweis- zur Verfahrens(mangel)rüge ...	324
e.	Abgrenzung zur Aktenwidrigkeit .....	325
6.	Wesentlichkeit .....	325
7.	Verfahren .....	329
F.	Aktenwidrigkeit .....	331
1.	Definition und Anwendungsfälle .....	331
2.	Abgrenzungen .....	341
a.	Zur Abgrenzung gegenüber der Beweiswürdigung .....	341
b.	Zur Abgrenzung gegenüber der Rechtsrüge .....	348

c.	Zur Abgrenzung gegenüber der Verfahrens(mangel)rüge .....	350
d.	Zur Abgrenzung gegenüber der Berichtigung .....	353
3.	Rüge(pflicht) und Berufung in der Berufungs-/ Revisionsbeantwortung .....	353
4.	Wesentlichkeit .....	357
5.	Geltendmachung/Ausführung und Verfahren .....	362
6.	Zusammenfassung .....	365
G.	Nichtigkeit(sgründe) .....	366
1.	Allgemein .....	366
2.	Nichtigkeitsgründe gem § 477 ZPO .....	374
a.	Übersicht .....	374
b.	Z 1 – Entscheidungsfällung durch ausgeschlossene bzw erfolgreich als befangen abgelehnte RichterInnen .....	376
c.	Z 2 – Nicht vorschriftsgemäße Gerichtsbesetzung .....	387
d.	Z 3 – Fehlende inländische Gerichtsbarkeit oder Zuständigkeit .....	402
e.	Z 4 – Verletzung des Parteiengehörs .....	413
f.	Z 5 – Fehlende gesetzliche Vertretung .....	434
g.	Z 6 – Rechtswegunzulässigkeit .....	444
h.	Z 7 – Ausschluss der (Verfahrens-)Öffentlichkeit .....	450
i.	Z 8 – Antizipativprotokoll (Kameraljustiz) .....	456
j.	Z 9 – Fehlende Begründung .....	457
3.	Weitere Nichtigkeitsgründe .....	466
a.	Allgemein, insb Prozessvoraussetzungen .....	466
b.	Ne bis in idem (Streitanhängigkeit, Rechtskraft und Bindungswirkung) .....	470
c.	Überschreitung der Rechtsmittelanträge .....	482
d.	Besonderheiten des arbeits- und sozialgerichtlichen Verfahrens .....	486
e.	Nichtbeachtung einer Verfahrensunterbrechung .....	486
4.	Abgrenzung .....	487
5.	Keine Wesentlichkeit erforderlich .....	490
6.	Fälle verneinter Nichtigkeit .....	490
7.	Verfahren, insb Bindung an Verneinung (»Verwerfung«) ...	493
H.	Nichterledigung des Sachantrags .....	508
I.	Kostenrüge .....	516
III.	Technische Ausführung .....	519
A.	Systematische Gliederung und ihre Einzelteile .....	519
B.	Deckblatt und Einleitung .....	525
1.	Aufbau und Konzept .....	525

2.	Anfechtungserklärung und Anführung der angezogenen Berufungsgründe .....	528
3.	Urteils- und Verfahrensreferat .....	528
C.	Hauptteil .....	530
D.	Schlussanträge .....	531
E.	Kostenverzeichnis (korrekte Tarifierung) .....	538
F.	Checkliste für Rechtsmittel .....	541
1.	Überblick .....	541
2.	Im Einzelnen .....	541
a.	Rubrik(bezeichnung) .....	541
b.	Nichtigkeit .....	543
G.	Praktische Umsetzung und Konzipierung (»Diktierprogramm«) .....	544
IV.	Mängelzuordnung und Vergreifen in der Entscheidungsform .....	547
A.	Allgemein .....	547
B.	Abgrenzungsfragen .....	548
1.	Allgemein .....	548
2.	Beweis- und/oder Rechtsrüge .....	548
a.	Anscheinsbeweis .....	548
b.	Urkundenauslegung .....	549
3.	Verfahrensmängel und Nichtigkeitsgründe .....	550
4.	Aktenwidrigkeit und Verfahrensmangel .....	552
5.	Feststellungsmängel .....	552
C.	Vergreifen in der Entscheidungsform .....	553
D.	Zuordnung der Mängel zum verursachenden (»schuldigen«) Gericht .....	560
V.	Besonderheiten von bestimmten Rechtsmitteln .....	563
A.	Berufungsanmeldung bei mündlich verkündeten Urteilen .....	563
B.	Rekurs .....	565
1.	Allgemein .....	565
2.	Rekursgründe .....	566
3.	Rekursbeschränkungen .....	569
a.	Abgesonderter sowie verbundener Rekurs .....	569
b.	Bagatellstreitwertgrenze .....	578
c.	Besitzstörungsverfahren .....	579
d.	Rekurs gegen Beschlüsse im Berufungsverfahren .....	579
e.	Rekurs gegen Beschluss im Rekursverfahren .....	579
f.	»Bagatellrekurs« .....	579
g.	Weitere Rekursbeschränkungen .....	580
h.	Historische und überholte Rekursbeschränkungen ....	582
4.	Aufbau und Inhaltserfordernisse .....	582

5.	Rekursverfahren .....	590
6.	Tarifierung und Gebühren .....	598
C.	Rekurs an den OGH und Revisionsrekurs .....	599
1.	Abgrenzung .....	599
2.	Technische Ausführung .....	602
3.	Rekursgründe .....	602
4.	Rekurs gegen Beschlüsse im Berufungsverfahren .....	603
a.	Überblick .....	603
b.	Fall Nr 1 – Zurückweisungsbeschluss .....	604
c.	Fall Nr 2 – Aufhebungs- oder Überweisungsbeschluss .....	607
d.	Sonstige Beschlüsse des Berufungsgerichts .....	619
5.	Ordentlicher und außerordentlicher Revisionsrekurs .....	620
6.	Aufbau .....	623
7.	Verfahren .....	623
8.	Anträge .....	624
9.	Kosten .....	626
10.	Diktierprogramm .....	627
D.	Ordentliche und ao Revision .....	629
1.	(Notwendigkeit und Ausführung der) Zulassungsbeschwerde .....	629
2.	Prozesstaktische Überlegungen .....	650
3.	Revisionsgründe .....	656
4.	Formalerfordernisse der Revision .....	663
5.	Vorbereitung(snotwendigkeit) im erst- und zweitinstanzlichen Verfahren .....	664
6.	Ausdrückliche (und pointierte) Anziehung .....	669
7.	Verstärkter Senat .....	669
8.	MandantInnenkorrespondenz .....	670
9.	Taktische Erwägungen .....	671
10.	Verfahren .....	673
E.	Moniturverfahren (§ 508 ZPO) .....	673
1.	Anwendungsbereich und System .....	673
2.	Bedeutende Rechtsfrage von Qualität des § 502 Abs 1 ZPO .....	681
3.	Rechtsmittelbeantwortung .....	681
F.	Urteilsergänzungsantrag .....	682
G.	Rechtsbehelfe .....	685
1.	Wiedereinsetzung in den vorigen Stand .....	685
a.	Allgemein .....	685
b.	Legitimierte AntragstellerInnen (Parteien) .....	690
c.	Säumnis .....	690

	d. Ereignis .....	694
	e. Verschulden .....	701
	f. Antrag und Verfahren .....	714
	g. Frist .....	716
	h. Bekämpfung .....	721
	2. Nichtigkeitsklage .....	721
	3. Wiederaufnahmsklage .....	723
	H. Berichtigungsantrag und Protokollberichtigung .....	724
	I. Kumulierung von Rechtsmitteln/Rechtsbehelfen .....	727
VI.	Rechtsmittelverfahren .....	729
	A. Verfahrensgang .....	729
	B. Berufung in der Berufungs- bzw in der Revisionsbeantwortung .....	732
	1. Besondere Situation des erstinstanzlichen Verfahrensgewinns .....	732
	2. Dislozierte Feststellungen .....	734
	C. Mündliche Berufungsverhandlung .....	737
	D. Bagatellberufung .....	741
	E. Normenkontrollantrag .....	742
	F. Rechtsmittelentscheidung .....	746
	1. Berufungsentscheidung .....	746
	2. Revisionsentscheidung .....	748
VII.	Rechtsmittelbeantwortungen .....	751
	A. Wesen der Rechtsmittelbeantwortung .....	751
	B. Aufbau .....	756
	C. Eigene »Berufung in der Berufungsbeantwortung« .....	759
	D. Eigene »Berufung in der Revisionsbeantwortung« .....	765
	E. Bewährte Formulierungen .....	766
	1. Einleitung .....	766
	a. Titel .....	766
	b. Urteilsreferat .....	767
	c. Urteilsverteidigung .....	767
	d. Übersicht .....	770
	2. Detaillierte Ausführungen .....	771
	a. Unrichtige Tatsachenfeststellungen .....	771
	b. Rechtsrüge .....	776
	c. Sekundärer Verfahrensmangel .....	779
	d. Verfahrensmängel .....	781
	e. Mangelnde ZPO-Konformität und nicht prozessordnungsgemäße Ausführung .....	782
	3. Anträge .....	783

F.	Taktische Gesichtspunkte .....	785
G.	Kosten .....	787
H.	Checkliste für die Berufungsbeantwortung .....	792
I.	Diktierprogramm .....	794
J.	MandantInnenkorrespondenz .....	796
K.	Beantwortung der Rechtsmittelbeantwortung? .....	801
VIII.	Zusammenfassung und Ausblick .....	805
	Literaturverzeichnis .....	809
	Stichwortverzeichnis .....	833
	Über den Autor .....	873

□