

# AUSSERSTREITVERFAHREN

(Neumayr)

3. Auflage

## Inhaltsverzeichnis

### Erster Abschnitt GRUNDLAGEN

A. Begriff und Aufgaben des Außerstreitverfahrens .....	6
I. Zweispurigkeit des zivilgerichtlichen Verfahrens .....	6
II. Übersicht über die wichtigsten außerstreitigen Materien .....	8
1. Materien mit Regelung im AußStrG .....	8
2. Außerhalb des AußStrG geregelte Materien .....	8
III. Wichtigste Rechtsquellen des Außerstreitverfahrens .....	9
1. Verfahren .....	9
2. Zuständigkeit und Gerichtsorganisation .....	9
3. Sonstige Normen .....	9
IV. Typischer Verfahrensablauf .....	10
B. Verfahrensgrundsätze .....	10
I. Grundsätze betreffend die Aufgabenverteilung zwischen Gericht und Parteien .....	10
1. Dispositionsgrundsatz .....	10
a) Einleitung des Verfahrens .....	10
b) Bindung an den Antrag .....	11
c) Einlegung von Rechtsmitteln .....	12
d) Disposition über den Streitgegenstand .....	12
2. Verhandlungsgrundsatz / Untersuchungsgrundsatz .....	13
3. Amtsbetrieb .....	14
II. Grundsätze betreffend die Gestaltung des Verfahrens als „fair trial“ .....	15
1. Grundsatz des rechtlichen Gehörs .....	15
2. Vermeidung von Formalitäten .....	15
3. Unmittelbarkeit des Verfahrens .....	16
4. Hilfeorientierung und Verfahrenskonzentration .....	16
5. Mündlichkeit / Schriftlichkeit .....	18
6. Öffentlichkeit .....	19
7. Wahrung des Kindeswohls .....	20

### Zweiter Abschnitt DIE AUSSERSTREITIGE GERICHTSBARKEIT

A. Die Zulässigkeit des Rechtswegs (im engeren Sinn) .....	21
I. Abgrenzung zur Verwaltung .....	21
II. Behandlung der Unzulässigkeit des Rechtswegs im engeren Sinn .....	22
III. Die Zulässigkeit des streitigen bzw außerstreitigen Verfahrens .....	22
B. Inländische Gerichtsbarkeit .....	23
I. Begriff der inländischen Gerichtsbarkeit .....	23
II. Einschränkungen der inländischen Gerichtsbarkeit (Immunitäten) .....	23
C. Die gerichtliche Zuständigkeit .....	23
I. Übersicht über die Begriffe .....	23
II. Die internationale Zuständigkeit .....	24
1. Der Begriff der internationalen Zuständigkeit .....	24
2. Die Grenzen der internationalen Zuständigkeit .....	25
3. Prüfung der internationalen Zuständigkeit und Folgen ihres Fehlens .....	26
III. Die sachliche Zuständigkeit .....	26
IV. Die örtliche Zuständigkeit .....	27
V. Wahrnehmung und Folgen des Fehlens der sachlichen und örtlichen Zuständigkeit .....	27
D. Die Gerichte .....	28
I. Gerichtsorganisation .....	28
II. Instanzenzug .....	28
III. Gerichtspersonen .....	28
1. Richter .....	28
2. Rechtspfleger .....	29
3. Notare .....	29
IV. Gerichtsbesetzung .....	29

V. Prinzip der festen Geschäftsverteilung .....	30
VI. Unparteilichkeit der gerichtlichen Organe .....	30

### Dritter Abschnitt

#### DIE VERFAHRENSPARTEIEN UND IHRE VERTRETER

A. Der Parteibegriff .....	32
B. Verfahrensfähigkeit .....	33
I. Geschäftsfähigkeit, Prozessfähigkeit, Verfahrensfähigkeit .....	34
II. Kuratoren .....	35
C. Fragerecht .....	35
D. Vertretung der Parteien im Verfahren .....	35
I. Postulationsfähigkeit .....	35
II. Vertretungspflicht .....	36

### Vierter Abschnitt

#### VERFAHRENSABLAUF

A. Verfahrenseinleitung und Anhängigkeit .....	38
I. Verfahrenseinleitung auf Antrag .....	38
II. Verfahrenseinleitung (auch) von Amts wegen .....	38
III. Anhängigkeit des Verfahrens .....	38
B. Die Durchführung des Verfahrens .....	39
I. Zu den Verfahrensbausteinen .....	39
1. Anwendbarkeit der ZPO .....	39
2. Anbringen .....	39
3. Unterbrechung des Verfahrens .....	40
4. Ruhen des Verfahrens .....	41
5. Innehalten .....	42
II. Beweisverfahren .....	42
C. Die Beendigung des Verfahrens (speziell der ersten Instanz) .....	43
I. Vergleich .....	43
II. Beschluss .....	43
1. Arten von Entscheidungen .....	43
2. Entscheidungsgegenstand .....	44
3. Erlassung der Entscheidung und Bindung des Gerichts .....	44
4. Inhalt der Entscheidung .....	44
5. Fälligkeit und Erfüllungsfrist .....	45
6. Entscheidungswirkungen .....	45
7. Vorläufige Entscheidungswirkungen .....	46
D. Kostenersatz .....	46
I. Vorgeschichte .....	46
II. Die Kostenersatzregelungen im Einzelnen .....	47
1. Ersatzfähige Kosten .....	47
2. Anwendungsbereich des § 78 AußStrG .....	47
3. Grundlegende Regeln .....	48
a) Verfahrenserfolg .....	48
b) Billigkeit .....	48
III. Kostenverzeichnung und Kostenentscheidung .....	48
E. Rechtsmittel und Rechtsmittelverfahren .....	49
I. Begriff und Zweck des Rechtsmittels .....	49
II. Eigenschaften von Rechtsmitteln .....	49
1. Aufsteigende Wirkung (Devolutiveffekt) .....	49
2. Aufschiebende Wirkung (Suspensiveffekt) .....	49
3. Mehrseitigkeit .....	49
4. Neuerungerlaubnis .....	50
5. Reformatio in peius .....	51
III. Zulässigkeitsvoraussetzungen von Rechtsmitteln .....	51
1. Statthaftigkeit .....	51
2. Rechtsmittellegitimation (Rechtsmittelbefugnis) .....	52
3. Rechtzeitigkeit .....	52
4. Einmaligkeit des Rechtsmittels .....	53
5. Nichtvorliegen einer Rechtsmittelzurücknahme oder eines Rechtsmittelverzichts .....	54
6. Beschwer .....	54
IV. Inhalt des Rechtsmittels .....	55
1. Formerfordernisse .....	55
2. Inhaltserfordernisse .....	55
a) Rekurs .....	55
b) Revisionsrekurs .....	56

V. Rechtsmittelentscheidungen .....	56
1. Reformatorische und kassatorische Entscheidungen .....	56
2. Form der Rechtsmittelentscheidungen .....	56
F. Rekurs .....	56
I. Allgemeines .....	56
II. Rekursverfahren .....	56
1. Verfahren vor dem Erstgericht .....	56
2. Vorlage an das Rekursgericht .....	57
3. Verfahren vor dem Rekursgericht .....	57
a) Verfahrensgestaltung; mündliche Rekursverhandlung .....	57
b) Rechtliches Gehör .....	57
c) Amtswegige Wahrnehmung von Verfahrensfehlern .....	58
4. Entscheidung des Rekursgerichts .....	58
a) Entscheidungsgrundlagen .....	58
b) Vorrang der Sachentscheidung .....	58
c) Aussprüche des Rekursgerichts .....	59
G. Revisionsrekurs .....	60
I. Allgemeines .....	60
II. Zulässigkeit .....	60
III. Revisionsrekursverfahren .....	61
H. Abänderungsantrag .....	63
I. Gründe und Fristen .....	63
II. Zuständigkeit, Verfahren und Entscheidung über den Abänderungsantrag .....	64
I. Durchsetzung von Entscheidungen .....	64
I. Zwangsmittel im Verfahren .....	64
II. Vollstreckung .....	65
III. Einstweilige Verfügungen .....	65

## Fünfter Abschnitt

## PERSONEN- UND FAMILIENRECHTLICHE VERFAHREN

A. Übersicht und Begriffe .....	66
B. Abstammungsangelegenheiten .....	67
I. Verfahrensziel und materielle Grundlagen .....	67
II. Zuständigkeit .....	68
III. Verfahrensbesonderheiten .....	68
1. Parteistellung .....	68
2. Mitwirkungspflichten (§ 85 AußStrG) .....	68
3. Sonstige Verfahrensbesonderheiten .....	68
C. Adoption .....	69
I. Verfahrensziel und materielle Grundlagen .....	69
II. Zuständigkeit .....	69
III. Verfahrensbesonderheiten .....	69
D. Ehe- und Partnerschaftsangelegenheiten .....	69
I. Allgemeines .....	69
II. Zuständigkeit .....	70
III. Verfahrensbesonderheiten .....	70
IV. Muster .....	71
1. Antrag auf Scheidung der Ehe nach § 55a EheG .....	71
2. Beschluss gemäß § 98 EheG .....	72
E. Kindschaftsangelegenheiten .....	73
I. Verfahrensziel und materielle Grundlagen .....	73
II. Zuständigkeit .....	73
III. Verfahrensbesonderheiten .....	73
1. Parteistellung .....	73
2. Verfahrensfähigkeit .....	74
3. Verfahrenseinleitung .....	74
4. Ermittlungsverfahren .....	74
5. Vereinbarungen und Vergleiche .....	75
6. Durchsetzung .....	75
7. Sonstiges .....	75
F. Unterhalt Volljähriger .....	76
I. Verfahrensziel und materielle Grundlagen .....	76
II. Zuständigkeit .....	76
III. Verfahrensbesonderheiten .....	76
IV. Übersicht zur Geltendmachung von Unterhalt (ohne Auslandsbeziehung) .....	76
G. Sachwalterschaft .....	77
I. Verfahrensziel und materielle Grundlagen .....	77

II. Zuständigkeit .....	77
III. Verfahrensbesonderheiten .....	77
1. Verfahreseinleitung .....	77
2. Mündliche Verhandlung .....	77
3. Entscheidung .....	78
4. Rechtsfürsorgeverfahren .....	78
H. Unterbringungsverfahren .....	78
I. Verfahrensziel und materiellrechtliche Grundlagen .....	78
II. Zuständigkeit .....	78
III. Verfahrensbesonderheiten .....	78
I. Verfahren zur Überprüfung von Freiheitsbeschränkungen in Heimen .....	79
I. Verfahrensziel und materiellrechtliche Grundlagen .....	79
II. Zuständigkeit .....	79
III. Verfahrensbesonderheiten .....	79

## Sechster Abschnitt

## VERLASSENSCHAFTSVERFAHREN

A. Begriffe und Grundlagen .....	81
B. Zuständigkeit .....	82
I. Internationale Zuständigkeit .....	82
1. Todesfallaufnahme, Sicherung und Ausfolgung (§ 107 JN) .....	82
2. Abhandlungsgerichtsbarkeit (§ 106 JN) .....	82
II. Örtliche und sachliche Zuständigkeit .....	82
III. Funktionelle Zuständigkeit .....	82
1. Notar als Gerichtskommissär .....	82
2. Richter / Rechtspfleger .....	83
C. Verfahrensbesonderheiten und Verfahrensgang .....	83
I. Parteistellung .....	83
II. Vorverfahren .....	83
1. Einleitung des Verfahrens .....	83
2. Todesfallaufnahme .....	83
3. Übernahme und Zustellung letztwilliger Verfügungen .....	83
4. Beendigung ohne Einantwortung .....	84
a) Unterbleiben der Abhandlung .....	84
b) Überlassung an Zahlungsstatt .....	84
c) Verlassenschaftsinsolvenzverfahren .....	85
III. Erbverhandlung .....	85
1. Erbantrittserklärung .....	85
2. Feststellung des Erbrechts .....	85
3. Vermögenserklärung und Inventar .....	86
IV. Einantwortungsbeschluss .....	86
V. Verfahrensschritte nach dem Einantwortungsbeschluss .....	86

## Siebenter Abschnitt

## SACHEN- UND WOHNRECHTLICHE AUSSERSTREITVERFAHREN

A. Streitigkeiten aus dem Miteigentum .....	87
I. Verfahrensziel und materiellrechtliche Grundlagen .....	87
II. Zuständigkeit .....	87
III. Verfahrensbesonderheiten .....	87
B. Enteignungsentschädigung .....	87
I. Verfahrensziel und materiellrechtliche Grundlagen .....	87
II. Zuständigkeit .....	88
III. Verfahrensbesonderheiten .....	88
C. Wohnrechtsverfahren .....	88
I. Verfahrensziel und materiellrechtliche Grundlagen .....	88
II. Zuständigkeit .....	88
III. Verfahrensbesonderheiten .....	88

## Achter Abschnitt

## SONSTIGE AUSSERSTREITVERFAHREN

I. Kraftloserklärungsverfahren .....	89
II. Erlagsverfahren (§ 1425 ABGB) .....	89
III. Beglaubigungen .....	89
Abkürzungen .....	90
Stichwortverzeichnis .....	93