

Andreas Zürn

**Das Mediationsgesetz im Lichte der
europäischen Mediationsrichtlinie**



Herbert Utz Verlag · München

Neue Juristische Beiträge

herausgegeben von

Prof. Dr. Klaus-Dieter Drüen (Ludwig-Maximilians-Universität München)

Prof. Dr. Thomas Küffner (Fachhochschule Landshut)

Prof. Dr. Georg Steinberg (Universität Potsdam)

Prof. Dr. Fabian Wittreck (Westfälische Wilhelms-Universität Münster)

Band 121



Tübingen, Univ. 2017

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek: Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Dieses Werk ist urheberrechtlich geschützt. Die dadurch begründeten Rechte, insbesondere die der Übersetzung, des Nachdrucks, der Entnahme von Abbildungen, der Wiedergabe auf fotomechanischem oder ähnlichem Wege und der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen bleiben – auch bei nur auszugsweiser Verwendung – vorbehalten.

Copyright © Herbert Utz Verlag GmbH · 2018

ISBN 978-3-8316-4657-9

Printed in EU

Herbert Utz Verlag GmbH, München

089-277791-00 · www.utzverlag.de

A. Einleitung	1
I. Ziel der Untersuchung	8
II. Gang der Untersuchung	9
B. Entstehung des MediationsförderungsG	11
I. Europäische Ebene	11
1. Europäische Maßnahmen zur außergerichtlichen Konfliktbeilegung im Verbraucherrecht	12
2. Europäische Maßnahmen zur Verbesserung des Zugangs zum Recht	15
a. Grünbuch ADR 2002	16
b. Verhaltenskodex 2004	19
c. Richtlinienentwurf 2004	20
d. Europäische Mediationsrichtlinie 2008	22
II. Nationale Ebene	27
1. Ausgangspunkt und Entwicklung des Gütegedankens bis zum Jahr 2000	28
2. § 15a EGZPO	29
3. Zivilprozessrechtsreform 2000	31
4. Gesetzesantrag des Freistaates Bayern und Entwurf Niedersächsischen Mediations- und Gütestellengesetzes	32
5. Rechtsdienstleistungsgesetz (RDG)	32
6. Gesetz über das Verfahren in Familiensachen und in den Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit (FamFG)	33
III. Legislativprozess des MediationsförderungsG	35
1. Vorarbeiten zum Referentenentwurf 2010	35
2. Referentenentwurf 2010	36
3. Gesetzesentwurf 2011	39
4. Rechtsausschuss 2011	40
5. Zweite und Dritte Lesung im Bundestag 2011	41

6. Vermittlungsausschuss 2012	41
7. Abschluss des Verfahrens	42
C. Handlungsrahmen für eine gesetzliche Regelung der Mediation in Deutschland	43
I. Ziel des Gesetzgebers	44
II. Privatautonome Selbstbestimmung und Selbstverantwortung der Parteien als wesentliches Grundprinzip der Mediation	46
III. Ergebnis	50
D. Die einzelnen Regelungen des MediationsförderungsG	52
I. Anwendungsbereich des MediationsG, § 1 MediationsG	53
1. Richtlinienvorgabe des Art. 3 Mediations-RL	54
2. Regelung des § 1 MediationsG	56
3. Bisherige Begriffsbestimmungen	58
a. Uniform Mediation Act (2002)	58
b. Art. 1 UNCITRAL Model Law on International Commercial Conciliation (2002)	59
c. § 1 Österreichisches Mediationsgesetz (2003)	61
d. § 124 TKG (2004)	61
e. § 1 Entwurf des Niedersächsischen Mediationsgesetzes (2007)	62
f. Zwischenergebnis	63
4. Abgrenzung zu anderen ADR-Verfahren	63
a. Begriff der Alternative Dispute Resolution (ADR)	64
b. Abgrenzung von Mediation zu Schiedsgerichtsbarkeit, beratenden und hybriden Verfahren	66
aa. Schiedsgerichtsbarkeit	66
bb. Hybride Verfahren zwischen Schiedsgerichtsbarkeit und Mediation	67
cc. Abgrenzung zur AS-RL und zur OS-VO	69
5. Arten der Mediation	73

a. Vertragsautonome Mediation	73
aa. Mediationsvereinbarung	73
bb. Mediationsverfahrensvertrag	76
b. Gerichtsbezogene Mediation	76
aa. Gerichtsinterne Mediation	76
bb. Gerichtsnahe Mediation	77
6. Zusammenfassung und Ergebnis	77
II. §§ 2, 3 MediationsG – Regelungen zum Mediationsverfahren und zu den Pflichten des Mediators	78
1. Regelungen zum Mediationsverfahren und zu den Pflichten des Mediators	78
a. Richtlinienvorgaben zum Mediationsverfahren und zu den Pflichten des Mediators	78
b. Regelungen der §§ 2, 3 MediationsG zum Mediationsverfahren und zu den Pflichten des Mediators	79
aa. Information der Parteien über die Grundsätze des Mediationsverfahrens	80
bb. Unabhängigkeit, Neutralität und Allparteilichkeit des Mediators	81
cc. Tätigkeitsverbote des Mediators	82
dd. Auskunftspflicht des Mediators über seinen fachlichen Hintergrund, Ausbildung und Erfahrung	84
ee. Hinweispflichten des Mediators in Bezug auf den Mediationsvergleich	85
ff. Regelungen zum Mediationsverfahren	86
c. Kritische Würdigung	89
2. Vollstreckbarkeit von Mediationsvergleichen	90
a. Richtlinienvorgaben zur Vollstreckbarkeit von Mediationsvergleichen, Art. 6 Mediations-RL	92
b. Keine Regelung im MediationsG zur Vollstreckbarkeit von Mediationsvergleichen	93
c. Kritische Würdigung	94
aa. Vertragsautonome Mediation	94
bb. Der Vergleich vor einer anerkannten Gütestelle	102
cc. Gerichtsbezogene Mediation	102

dd. Ergebnis	103
3. Auswirkung der Mediation auf Verjährungsfristen	104
a. Richtlinienvorgaben zur Auswirkung der Mediation auf Verjährungsfristen, Art. 8 Mediations-RL	104
b. Keine Regelung des MediationsG zur Auswirkung der Mediation auf Verjährungsfristen	106
c. Kritische Würdigung	106
aa. Verjährungsfristen	107
bb. Gesetzliche und vertragliche Ausschlussfristen, prozessuale Notfristen und sonstige prozessuale Fristen	112
cc. Ergebnis	113
III. Verschwiegenheitspflicht, § 4 MediationsG	115
1. Richtlinienvorgabe des Art. 7 Mediations-RL	119
2. Regelung des § 4 MediationsG	120
3. Kritische Würdigung des § 4 MediationsG	123
a. Schutz der Vertraulichkeit nach bisherigem Recht	123
aa. Materiell-rechtliche Grundlagen des Schutzes der Vertraulichkeit	124
bb. Vertragliche Vertraulichkeitsvereinbarungen	130
cc. Ergebnis	150
b. Kritische Würdigung des § 4 MediationsG	152
IV. Maßnahmen zur Qualitätssicherung, §§ 5, 6 MediationsG	154
1. Richtlinienvorgabe des Art. 4 Mediations-RL	154
2. Regelung der §§ 5, 6 MediationsG	155
a. Erste Stufe der Qualitätssicherung: § 5 Abs. 1 MediationsG	156
b. Zweite Stufe der Qualitätssicherung: § 5 Abs. 2, 3 i.V.m. § 6 MediationsG	157
3. Kritische Würdigung der Regelung des MediationsG	158
a. Qualitätssicherung durch Ausbildungsvorschriften, Zulassungs- sowie Kontrollverfahren	159
aa. Qualität des Mediationsverfahrens	160

bb. Qualität der gefundenen Lösung	162
cc. Typische Ausbildungsinhalte	163
dd. Ergebnis	169
b. Mediation als Rechtsdienstleistung	170
V. Inanspruchnahme der Mediation	171
1. Richtlinienvorgabe des Art. 5 Mediations-RL	172
2. Regelungen zur Inanspruchnahme der Mediation im MediationsförderungsgG	173
a. Hintergrund der gesetzlichen Regelungen und Entwicklungen im Gesetzgebungsverfahren	174
b. Regelungen zur Mediation vor Einleitung eines Gerichtsverfahrens	175
c. Regelungen zur Mediation während eines Gerichtsverfahrens	177
aa. Gerichtsnahe Mediation	177
bb. Güterichtermodell	178
3. Kritische Würdigung der Regelungen zur Inanspruchnahme der Mediation im MediationsförderungsgG	182
a. Regelungen zur Mediation vor Einleitung eines Gerichtsverfahrens	183
aa. Zwang zur Mediation	183
bb. Weitere Anreize für eine vorgerichtliche Konfliktbeilegung	185
cc. Weitere (ergänzende) Regelungsmöglichkeiten	188
b. Regelungen zur Mediation während eines Gerichtsverfahrens	189
c. Ergebnis	192
E. Gesamtschau des Gesetzes	194
Abkürzungsverzeichnis	203
Literaturverzeichnis	207

Neue Juristische Beiträge

herausgegeben von

Prof. Dr. Klaus-Dieter Drüen (Ludwig-Maximilians-Universität München)

Prof. Dr. Thomas Küffner (Fachhochschule Landshut)

Prof. Dr. Georg Steinberg (Universität Potsdam)

Prof. Dr. Fabian Wittreck (Westfälische Wilhelms-Universität Münster)

- Band 122: Oliver Hieke: **Vorvertragliche Aufklärungspflichten des Verkäufers beim Unternehmenskauf**
2018 · 324 Seiten · ISBN 978-3-8316-4704-0
- Band 121: Andreas Zürn: **Das Mediationsgesetz im Lichte der europäischen Mediationsrichtlinie**
2018 · 242 Seiten · ISBN 978-3-8316-4657-9
- Band 120: Michael Gläser: **Grenzen der Beschränkung von Patent- und Markenrechten zum Schutz der öffentlichen Gesundheit nach WTO-Recht**
2018 · 250 Seiten · ISBN 978-3-8316-4670-8
- Band 119: Sarah Krampitz: **Das allgemeine Persönlichkeitsrecht von Sportvereinen**
2017 · 342 Seiten · ISBN 978-3-8316-4666-1
- Band 118: Nana K. A. Baidoo: **Die dienstliche Beurteilung und ihre Kontrolle durch Gerichte** · Anmerkungen zur Verbesserung der Personalauswahl im öffentlichen Dienst
2018 · 234 Seiten · ISBN 978-3-8316-4661-6
- Band 117: Hannah Rehage: **Der Einsatz deutscher Streitkräfte** · Unter besonderer Berücksichtigung der verfassungsmäßigen Prüfung innerstaatlicher Verwendungen bei terroristischen Angriffen
2018 · 162 Seiten · ISBN 978-3-8316-4653-1
- Band 116: David Chrobok: **Zur Strafbarkeit nach dem Anti-Doping-Gesetz**
2017 · 264 Seiten · ISBN 978-3-8316-4648-7
- Band 115: Florian Keller: **Das Finanzamt als Partner des Steuerpflichtigen** · Dargestellt am Beispiel der Korrekturvorschrift des § 173 Abs. 1 Nr. 1 AO
2017 · 280 Seiten · ISBN 978-3-8316-4627-2
- Band 114: Johanna Küpper: **Personenbezug von Gruppendaten?** · Eine Untersuchung am Beispiel von Scoring- und Geo-Gruppendaten
2016 · 222 Seiten · ISBN 978-3-8316-4597-8
- Band 113: Christine Lanwehr: **Faktische Selbstveranlagung und Fehlerkorrektur im Besteuerungsverfahren von Arbeitnehmern**
2016 · 320 Seiten · ISBN 978-3-8316-4545-9
- Band 112: Sonja Dudek: **Auskunfts- und Urkundenvorlageersuchen von Finanzbehörden an Kreditinstitute**
2016 · 214 Seiten · ISBN 978-3-8316-4527-5
- Band 111: Janina Fellmeth: **Das lohnsteuerrechtliche Abgrenzungsmerkmal des ganz überwiegend eigenbetrieblichen Arbeitgeberinteresses** · Bestandsaufnahme und Neuorientierung
2015 · 232 Seiten · ISBN 978-3-8316-4526-8
- Band 110: Barbara Thiemann: **Kooperation und Verfassungsvorbehalte im Ausgleich** · Anleihen aus dem europäischen Verfassungsgerichtsverbund für eine Kooperation des EuGH mit den WTO-

- Rechtsprechungsorganen
2016 · 488 Seiten · ISBN 978-3-8316-4560-2
- Band 109: Franziska Dautert: **Beweisverwertungsverbote und ihre Drittwirkung**
2015 · 302 Seiten · ISBN 978-3-8316-4479-7
- Band 108: Florian Eder: **Beweisverbote und Beweislast im Strafprozess**
2015 · 396 Seiten · ISBN 978-3-8316-4469-8
- Band 107: Martina Achzet: **Sanierung von Krisenunternehmen** · Ablauf und Personalentwicklung in Unternehmenssanierungen unter Konkursordnung, Vergleichsordnung und Insolvenzordnung
2015 · 304 Seiten · ISBN 978-3-8316-4467-4
- Band 106: Anna Haßfurter: **Form und Treue** · Die Verhältnismäßigkeit von Formnichtigkeit und Formzweck
2015 · 538 Seiten · ISBN 978-3-8316-4459-9
- Band 105: Johannes Leutloff: **Public Viewing im Urheber- und Lauterkeitsrecht** · Eine Untersuchung anhand der Public-Viewing-Reglements der Fußballverbände FIFA und UEFA
2015 · 274 Seiten · ISBN 978-3-8316-4429-2
- Band 104: Simone Goltz: **Weltanschauungsgemeinschaften** · Begriff und verfassungsrechtliche Stellung
2015 · 336 Seiten · ISBN 978-3-8316-4427-8
- Band 103: Verena Guttenberg: **Schutz vor Diskriminierung im Beschäftigungsverhältnis in Großbritannien – Equality Act 2010**
2015 · 680 Seiten · ISBN 978-3-8316-4414-8
- Band 102: Johannes Peters: **Kindheit im Strafrecht** · Eine Untersuchung des materiellen Strafrechts mit besonderem Schwerpunkt auf dem Kind als Opfer und Täter
2014 · 294 Seiten · ISBN 978-3-8316-4391-2
- Band 101: Oliver Suchy: **Der Verfall im Ordnungswidrigkeitenrecht** · Eine Untersuchung ausgewählter Gesichtspunkte im wirtschaftsstrafrechtlichen Kontext
2014 · 222 Seiten · ISBN 978-3-8316-4339-4
- Band 100: Konrad Gieseler: **Die kartellrechtliche Fortsetzungsfeststellungsbeschwerde** · Zu den Zulässigkeitsvoraussetzungen des § 71 Absatz 2 Satz 2 GWB
2014 · 248 Seiten · ISBN 978-3-8316-4388-2
- Band 99: Astrid Eiling: **Verfassungs- und europarechtliche Vorgaben an die Einführung neuer Verbrauchsteuern** · Verprobt am Beispiel der Kernbrennstoffsteuer
2014 · 268 Seiten · ISBN 978-3-8316-4366-0
- Band 98: Matthias Wieser: **Intelligente Elektrizitätsversorgungsnetze – Ausgewählte Rechtsfragen unter besonderer Berücksichtigung des EnWG 2011 und des EEG 2012**
2014 · 324 Seiten · ISBN 978-3-8316-4349-3
- Band 97: Sarah Regina Helml: **Die Reform der Selbstanzeige im Steuerstrafrecht**
2014 · 246 Seiten · ISBN 978-3-8316-4340-0

Erhältlich im Buchhandel oder direkt beim Verlag:
Herbert Utz Verlag GmbH, München
089-277791-00 · info@utzverlag.de

Gesamtverzeichnis mit mehr als 3000 lieferbaren Titeln: www.utzverlag.de