

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort und Danksagung .....	III
Abkürzungsverzeichnis .....	IX
Literaturverzeichnis .....	XV
I. Einleitung .....	1
A. Rechtliches Gehör und Entscheidung in angemessener Frist .....	1
B. Motivation und Forschungsfragen .....	2
C. Abgrenzung der verwendeten Begriffe .....	4
D. Gang der Untersuchung und Methode .....	5
II. Der sachliche Anwendungsbereich des Art 6 EMRK .....	7
A. Allgemeines .....	7
B. Art 6 EMRK und Sicherungsverfahren .....	11
1. Nicht-Anwendbarkeit als Ausgangslage .....	11
2. EGMR <i>Markass Car Hire Ltd/Zypern</i> als erster Ausnahmefall .....	12
3. Wende in der Rechtsprechung des EGMR mit <i>Micallef/Malta</i> .....	13
4. Weiterhin keine Geltung der EMRK für „reine Sicherungsmaßnahmen“ .....	17
5. Weitere Aspekte der EGMR-Judikatur .....	19
6. Würdigung und Zusammenfassung der EGMR-Rechtsprechung .....	24
7. Untersuchung anhand des österreichischen Rechts .....	29
a) Einstweilige Verfügungen zur Sicherung von Geldforderungen (§ 379 EO) .....	30
b) Einstweilige Verfügungen zur Sicherung anderer Ansprüche (§ 381 EO) .....	32
aa) Maßnahmen nach § 382 Z 1, 2, 6 und 7 EO .....	34
bb) Maßnahmen nach § 382 Z 3, 4 und 5 EO .....	37
c) Besondere Verfügungen des Familienrechts (§ 382 Z 8; §§ 382a ff EO) ....	41
aa) Einstweiliger und vorläufiger Unterhalt (§ 382 Z 8 lit a; § 382a EO) ..	41
bb) Eheliches Gebrauchsvermögen und Ersparnisse (§ 382 Z 8 lit c EO) ..	42
cc) Gewaltschutz und „Anti-Stalking-eVs“ (§§ 382b, 382e, 382g EO) ....	44
dd) Einstweiliger Mietzins (§ 382f EO) .....	45
ee) Sicherung des Wohnbedürfnisses eines Ehegatten (§ 382h EO) .....	46
d) Sonderfälle und einstweilige Verfügungen außerhalb der EO .....	47
e) Beschluss über Europäische Kontenpfändung .....	48
8. Zusammenfassung der Geltung von Art 6 EMRK in Sicherungsverfahren ....	49
C. Art 6 EMRK und Exekutionsverfahren .....	52
1. Entscheidung über zivilrechtliche Ansprüche und Verpflichtungen .....	52
a) Bisheriger Meinungsstand .....	52
b) Würdigung und eigener Ansatz .....	57
aa) Allgemeine Überlegungen und Erteilung der Exekutions- bewilligung .....	57
bb) Beurteilung der formellen und materiellen Vollstreckbarkeit .....	61
cc) Entscheidungen über das Recht auf Durchsetzung eines Titels .....	63
2. Aufschiebung der Exekution .....	69
a) Relevante Entscheidungen der Straßburger Organe .....	69
b) Würdigung und Analyse der Rechtsprechung .....	70
c) Anwendung auf das österreichische Recht .....	72
3. Einstellung und Einschränkung der Exekution .....	78

4. Die Exekution zur Erwirkung von Duldungen und Unterlassungen .....	81
5. Weitere Einzelfälle .....	84
6. Schlussfolgerungen und Zusammenfassung .....	87
III. Art 6 EMRK und rechtliches Gehör im Zivilverfahren .....	90
A. Auslegung und Wirkungsweise des Art 6 EMRK .....	90
B. Allgemeine Anforderungen an die Fairness des Verfahrens .....	94
1. Der Grundsatz der Waffengleichheit .....	94
2. Äußerungs- und Anhörungsrechte der Parteien .....	98
3. Weitere Verfahrensrechte .....	99
4. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen .....	101
C. Recht auf öffentliche, mündliche Verhandlung .....	103
1. Recht auf mündliche Verhandlung in erster Instanz .....	103
2. Recht auf mündliche Verhandlung im Rechtsmittelverfahren .....	105
3. Notwendigkeit eines Antrags der Parteien .....	106
4. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen .....	107
IV. Rechtsfragen des Provisorialverfahrens .....	108
A. Erstinstanzliches Verfügungsverfahren .....	108
1. Einseitigkeit oder der Entscheidung vorangehende Anhörung des Gegners .....	108
a) Einseitigkeit des Verfügungsverfahrens als Ausgangslage .....	108
b) Neubewertung nach der Entscheidung <i>Micallef/Malta</i> .....	109
c) Die nunmehrige Rechtslage im Detail .....	112
aa) Grundsätzliche Überlegungen und „allgemeine“ Verfügungen .....	112
bb) Einstweiliger und vorläufiger Unterhalt (§ 382 Z 8 lit a; § 382a EO) ..	118
cc) Eheliches Gebrauchsvermögen und Ersparnisse (§ 382 Z 8 lit c EO) .....	120
dd) Gewaltschutz (§§ 382b, 382e EO) .....	120
ee) Einstweiliger Mietzins (§ 382f EO) .....	123
ff) „Anti-Stalking-eVs“ (§ 382g EO) .....	123
gg) Sicherung des Wohnbedürfnisses eines Ehegatten (§ 382h EO) .....	124
hh) Außerhalb der EO geregelte Verfügungen und Sonderfälle .....	125
d) Sanktionen im Fall der unzulässigen Einseitigkeit .....	126
2. Einzelvernehmungen oder mündliche Verhandlung .....	130
a) Meinungsstand und Judikatur nach <i>Micallef/Malta</i> .....	131
b) Würdigung und Stellungnahme .....	133
c) Sanktionen im Fall unzulässiger Einzelvernehmungen .....	137
3. Einzelfragen schriftlicher Äußerungen .....	139
a) Zulässigkeit eines Schriftsatzwechsels .....	140
b) Sanktionen für den Fall der Zurückweisung einer Gegenäußerung .....	143
c) Abweisung des Sicherungsantrags ohne Möglichkeit einer Replik .....	145
d) Mindestlänge von Äußerungsfristen .....	149
4. Form- und Inhaltsmängel, materielle Prozessleitung .....	151
a) Bisheriger Meinungsstand .....	151
b) Würdigung im Hinblick auf Art 6 EMRK .....	154
B. Rekursverfahren .....	158
1. Einseitigkeit oder Zweiseitigkeit .....	158
2. Möglichkeit der aufschiebenden Wirkung von Rekursen .....	163
3. Zur Frage mündlicher Rekursverhandlungen .....	166
C. Widerspruchsverfahren .....	169
D. Einschränkung- und Aufhebungsverfahren .....	171
E. Entscheidung über Schadenersatz nach § 394 EO .....	175
F. Nebenintervention im Provisorialverfahren .....	179
1. Bisheriger Meinungsstand .....	180

2. Würdigung und Stellungnahme.....	182
3. Schlussfolgerungen .....	186
V. Grundrechtliche Probleme der Exekution .....	188
A. Allgemeines zum rechtlichen Gehör im Exekutionsverfahren.....	188
1. Erteilung der Exekutionsbewilligung.....	188
2. Andere Entscheidungen im Exekutionsverfahren.....	191
3. Art der Gehörgewährung.....	195
B. Aufschiebung, Einstellung und Einschränkung der Exekution.....	197
1. Allgemeine Gesetzeslage und Aufschiebung der Exekution .....	197
2. Einstellung der Exekution .....	200
3. Einschränkung der Exekution .....	202
4. Art der Gehörgewährung.....	202
5. Sonderfälle .....	205
a) Oppositions- oder Impugnationsgesuch (§ 40 EO).....	205
b) Unmöglichkeit der Handlung bei der Exekution nach § 354 EO.....	207
c) Vorläufiger Kontenschutz (§ 292i Abs 3 EO).....	209
C. Einseitigkeit des Rekursverfahrens .....	210
1. Bisheriger Meinungsstand und Entwicklung der Rechtsprechung.....	210
2. Stellungnahme.....	215
D. Aufhebung der Bestätigung der Vollstreckbarkeit nach § 7 Abs 3 EO.....	218
E. Internationales Exekutionsrecht (§§ 403 ff EO) .....	221
1. Vollstreckbarerklärung ausländischer Exekutionstitel .....	221
2. Anpassung ausländischer Exekutionstitel.....	227
F. Rechtliches Gehör bei der Unterlassungsexekution .....	228
1. Darstellung der geltenden Rechtslage .....	229
a) Allgemeines zum Gang der Unterlassungsexekution.....	229
b) Zu den Rechtsschutzmöglichkeiten des Verpflichteten.....	231
2. Festlegung des Prüfungsmaßstabs.....	234
a) Allgemeine Überlegungen .....	234
b) Entscheidung über eine strafrechtliche Anklage?.....	237
3. Prüfung der Konventionskonformität der geltenden Rechtslage.....	239
4. Eckpunkte einer Neuregelung.....	244
5. Sonderfragen der Haftverhängung .....	247
VI. Schlussfolgerungen und Ausblick.....	252
Stichwortverzeichnis .....	257