

Dr. iur. Christoph Bauer, Rechtsanwalt

Parteiwechsel im Vertrag: Vertragsübertragung und Vertragsübergang

Unter besonderer Berücksichtigung des allgemeinen
Vertragsrechts und des Fusionsgesetzes

Inhaltsverzeichnis

Zusammenfassung	XVII
Executive Summary	XVIII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXVII
Materialienverzeichnis	LXXIX

Rz. S.

I. Teil: Einleitung	1.....1
A. Problemstellung und Ziel der Arbeit	1.....1
B. Aufbau und Gliederung.....	6.....4
C. Begriffe.....	10.....5
1. Grundbegriffe des Vertragsrechts	12.....5
a) Forderung, Schuld, Obligation	12.....5
b) Vertrag	14.....6
2. Parteiwechsel im Vertrag, Vertragsübertragung und Vertragsübergang	17.....7
a) Rechtsgeschäftliche Vertragsübertragung	20.....8
b) Gesetzlicher Vertragsübergang.....	23.....11
c) Richterliche Vertragsübertragung.....	24.....11
3. Singular- und Universalsukzession.....	25.....12
D. Abgrenzungen.....	28.....14
1. Zession	29.....14
a) Allgemeines	29.....14
b) Abgrenzung.....	30.....14
2. Externe Schuldübernahme	32.....15
a) Allgemeines	32.....15
b) Abgrenzung.....	33.....16
3. Vermögens- oder Geschäftsübernahme	34.....17
a) Allgemeines	34.....17
b) Abgrenzung.....	35.....17
4. Vertragsersetzung	37.....18
a) Allgemein	37.....18
b) Abgrenzung.....	38.....19
5. Vertragsbeitritt	39.....19
a) Allgemein	39.....19
b) Abgrenzung.....	40.....20

	Rz.	S.
6. Untervertrag	41	21
a) Allgemein	41	21
b) Abgrenzung.....	42	21
E. Praktische Relevanz.....	43	22
1. Ende der Rechtsfähigkeit.....	45	22
2. Umstrukturierungen.....	48	24
3. Dauerschuldverhältnisse.....	50	25
F. Interessenlagen bei rechtsgeschäftlicher Vertragsübertragung.....	53	27
1. Austretenswillige Partei.....	54	27
2. Eintretenswillige Partei.....	56	28
3. Verbleibende Partei.....	60	29
G. Geschichtliche Entwicklung der Vertragsübertragung.....	62	31
1. Obligation und Vertrag.....	63	31
2. Singularsukzession in Gläubiger-, Schuldner- und Vertragsparteistellung.....	66	32
3. Fazit.....	73	37
II. Teil: Vertragsübertragung nach allgemeinem Vertragsrecht.....	74	39
A. Theorie der Vertragsübertragung.....	75	39
1. Zerlegungstheorie.....	76	39
a) Inhalt und Vertreter.....	76	39
aa) Begründung der Zerlegungstheorie.....	79	41
ab) Behandlung von Gestaltungsrechten nach Zerlegungstheorie.....	82	42
ac) Kombinationstheorie von WATTER/KÄGI insbesondere.....	84	44
b) Kritik.....	87	45
ba) Künftige Forderungen.....	88	46
(1) Meinungsstand im Zessionsrecht.....	89	46
(2) Regelung bei Vertragsübertragung.....	93	48
bb) Gestaltungsrechte.....	95	49
(1) Meinungsstand im Zessionsrecht.....	96	49
(2) Regelung bei Vertragsübertragung.....	99	51
bc) Empfangszuständigkeit.....	102	52
bd) Nebenpflichten.....	104	53
be) Obliegenheiten.....	110	55
bf) Weitere Normen des Zessions- und Schuldübernahmerechts.....	114	56
bg) Konsens über die vertragliche Bindung zwischen den neuen Parteien.....	120	59
bh) Zusammenfassende Stellungnahme.....	126	61

	Rz.	S.
(1) Zu unterschiedliches Objekt der Übertragung.....	128.....	62
(2) Zu unterschiedliche Struktur des Geschäfts	132.....	63
2. Einheitstheorie	136.....	65
a) Inhalt und Vertreter.....	136.....	65
aa) Begründung der Einheitstheorie	136.....	65
ab) Frage der Zulässigkeit insbesondere.....	142.....	69
b) Kritik und Stellungnahme.....	144.....	70
ba) Zulässigkeit.....	144.....	70
bb) Weitere Kritikpunkte	147.....	72
3. Stellungnahme zur Theorie der Vertragsübertragung.....	150.....	73
B. Übertragbarkeit der Parteistellung in einem Grundvertrag: Objekt der Vertragsübertragung	153.....	75
1. Grundsatz der Übertragbarkeit.....	154.....	75
2. Hinderungsgründe und Komplikationen.....	158.....	77
a) Entfaltung von Wirkungen des Grundvertrags	159.....	77
b) Gültigkeit und Bestand des Grundvertrags.....	161.....	78
ba) Nichtigkeit des Grundvertrags.....	162.....	79
(1) Vollständig nichtiger Grundvertrag.....	162.....	79
(2) Teilnichtiger Grundvertrag.....	166.....	81
bb) Einseitige Unverbindlichkeit des Grundvertrags.....	168.....	82
(1) Ungültigkeitstheorie und Anfechtungstheorie im Allgemeinen.....	169.....	82
(2) Übertragbarkeit einseitig unverbindlicher Verträge.....	173.....	84
c) Vertragliches Rückabwicklungsverhältnis	175.....	85
d) Verbot der Übertragbarkeit bestimmter Verträge.....	178.....	87
da) Gesetzliche Abtretungsverbote.....	180.....	88
db) Abtretungsverbote aus Vereinbarung	182.....	88
dc) Abtretungsverbote nach der Natur des Rechtsverhältnisses.....	185.....	90
e) Stark von der Persönlichkeit der Vertragsparteien abhängige Grund- verträge	189.....	92
f) Übertragbarkeit eines Grundvertrags mit Leistungsinhalt zugunsten Dritter.....	192.....	93
g) Übertragbarkeit der Gesellschafterstellung in einer einfachen Gesell- schaft?	194.....	95
3. Fazit zur Übertragbarkeit einer Parteistellung im Grundvertrag	197.....	97
C. Durchführung der Übertragung: Der Übertragungsvertrag.....	200.....	99
1. Dogmatische Einordnung.....	201.....	99
a) Wirkung	201.....	99

	Rz.	S.
b) Grundlage und Vertragstypus	205	101
c) Rechtsnatur	207	102
2. Anwendbare Rechtsnormen	214	106
3. Abschluss des Übertragungsvertrags	219	108
a) Arten des Vertragsschlusses	220	108
aa) Lehre und Rechtsprechung	221	109
ab) Stellungnahme	223	111
b) Formvorschriften	227	114
c) Besondere Formen der Mitwirkung am Vertragsschluss	234	119
ca) «Vorauszustimmung»	236	119
(1) Zulässigkeit	236	119
(2) Dogmatische Einordnung	239	121
(3) Vorauszustimmung in AGB insbesondere	244	124
(4) Stille Vertragsübertragung insbesondere	250	128
cb) Konkludente Willenserklärung	255	131
(1) Aktiv konkludentes Verhalten	258	133
(2) Passives Stillschweigen	260	135
(3) Verträge und Art. 181 OR insbesondere	262	137
cc) Verzicht auf Zustimmung?	269	140
cd) Verpflichtung zur Zustimmung?	275	143
(1) Verbot des Rechtsmissbrauchs	276	144
(2) Kartellrechtliche Schranken?	282	148
ce) Zwischenfazit zu besonderen Formen der Mitwirkung am Vertrags- schluss	285	149
4. Gültigkeit und Bestand des Übertragungsvertrags	288	151
a) Abhängigkeit des Übertragungsvertrags von Kausalverhältnis und Grundvertrag	290	151
aa) Vorfrage: Abstraktheit oder Kausalität des Übertragungsvertrags	290	151
(1) Bei der Zession	291	152
(2) Bei der externen Schuldübernahme	293	154
(3) Bei der Vertragsübertragung	294	155
(i) Lehrmeinungen	294	155
(ii) Stellungnahme	295	157
ab) Kausalität: Abhängigkeit vom Kausalverhältnis	299	158
ac) Mittelbare Kausalität: Abhängigkeit vom Grundvertrag	301	159
(1) Nichtigkeit des Grundvertrags	302	160
(2) Unübertragbarkeit des Grundvertrags	304	161

	Rz.	S.
(3) Weitere Fragen rund um den Grundvertrag.....	305	161
b) Nur den Übertragungsvertrag betreffende Problembereiche.....	307	163
ba) Fehlende Verfügungsmacht.....	308	163
(1) Keine Parteistellung (mehr) im Grundvertrag.....	309	164
(2) Verfügungsmacht über das Vermögen im Allgemeinen eingeschränkt.....	310	164
bb) Modalitäten bei einseitiger Unverbindlichkeit.....	313	166
(1) Ausübung der Gestaltungsrechte.....	315	167
(2) Irrtum allgemein.....	316	168
(3) Grundlagenirrtum insbesondere.....	318	168
(4) Absichtliche Täuschung.....	319	169
c) Rückabwicklung des Übertragungsvertrags.....	321	171
d) Faktisches Vertragsverhältnis?.....	323	172
5. Fazit zum Übertragungsvertrag.....	327	174
D. Rechtswirkungen der Vertragsübertragung.....	332	178
1. Zeitlich beschränkte und zeitlich unbeschränkte Vertragsübertragung.....	334	178
a) Begriffe.....	334	178
b) Grundsatz und Vermutungen.....	337	179
2. Wirkungen zwischen den Parteien.....	340	182
a) Zwischen der verbleibenden und der eintretenden Partei.....	340	182
aa) Weiterführung des identischen Grundvertrags.....	340	182
ab) Auslegung insbesondere.....	343	186
ac) Einseitige Unverbindlichkeit insbesondere.....	346	187
ad) Leistungsstörungen insbesondere.....	351	195
(1) Zeitlich unbeschränkte Vertragsübertragung.....	352	195
(2) Zeitlich beschränkte Vertragsübertragung.....	354	196
(3) Schadenersatzansprüche insbesondere.....	355	199
ae) Akzessorische Sicherheiten insbesondere.....	358	201
(1) Vom Leistungsschuldner bestellte Sicherheiten.....	360	202
(2) Drittsicherheiten.....	361	203
(3) Exkurs: Parteistellung in Sicherungsverträgen.....	364	204
b) Zwischen der austretenden und der eintretenden Partei.....	269	207
ba) Haftung der austretenden Partei für den Wert des Grundvertrags.....	371	208
bb) Haftung für völlig unerwartete Passiven insbesondere.....	376	212
(1) Regelung im Kausalverhältnis.....	377	212
(2) Keine Regelung im Kausalverhältnis.....	380	214
c) Zwischen der austretenden und der verbleibenden Partei.....	382	216

	Rz.	S.
ca) Grundsatz der Befreiung der austretenden Partei.....	382	216
cb) Haftung aus Parteivereinbarung	385	217
(1) Qualifikation einer Haftungsvereinbarung.....	385	217
(2) Frage der zu beachtenden Form insbesondere.....	389	221
3. Auswirkungen des Parteiwechsels auf den Grundvertrag	391	223
a) Mögliches Unwirksamwerden des Grundvertrags.....	393	223
b) Mögliche Heilung bei Simulation des Grundvertrags	394	224
c) Mögliche Genehmigung bei einseitiger Unverbindlichkeit.....	396	225
d) Mögliche Aufhebung einer persönlichen Leistungspflicht.....	397	225
e) Mögliche inhaltliche Veränderungen aufgrund veränderter subjektiver Eigenschaften.....	398	226
f) Wirksamkeit einer Zession künftiger Forderungen bei späterer Vertragsübertragung	400	227
g) Keine Änderung des anwendbaren Rechts bei internationalen Sach- verhalten	401	229
h) Mögliche Änderung der gerichtlichen Zuständigkeit	402	230
4. Fazit zu den Rechtswirkungen der Vertragsübertragung.....	404	231
5. Exkurs: Vorteile einer Vertragsübertragung gegenüber einer Zession der aus dem Grundvertrag entstehenden Forderungen	407	236
E. Fazit zur Vertragsübertragung nach allgemeinem Vertragsrecht.....	411	239
1. Theorie der Vertragsübertragung.....	412	239
2. Übertragbarkeit einer Parteistellung im Grundvertrag	414	240
3. Der Übertragungsvertrag	416	240
4. Rechtswirkungen der Vertragsübertragung	420	241
F. Hinweise für die Vertragsgestaltung	423	244
1. Grundvertrag	424	244
2. Kausalverhältnis.....	425	246
3. Übertragungsvertrag	426	247
III. Teil: Vertragsparteiwechsel nach Spezialvorschriften des Vertrags- typenrechts.....	427	251
A. Einleitende Bemerkungen	427	251
B. Miet- und Pachtrecht	429	252
1. Vertragsübergang bei Verkauf einer vermieteten oder verpachteten Sache....	430	252
2. Mieterseitige Vertragsübertragung bei Geschäftsräumen.....	434	257
3. Richterliche Vertragsübertragung zum Schutz der Persönlichkeit.....	438	262
4. Richterliche Vertragsübertragung der Wohnung der Familie.....	440	264

	Rz.	S.
C. Arbeitsrecht	443	267
D. Pauschalreiserecht	446	271
E. Versicherungsrecht	448	273
F. Fazit zum Vertragsparteiwechsel nach Spezialvorschriften des Vertragstypenrechts	451	275
IV. Teil: Vertragsparteiwechsel bei Universalsukzessionen	455	279
A. Vertragsparteistellungen bei Universalsukzession im Allgemeinen	457	279
B. Universalsukzession im Erbrecht	462	280
C. Universalsukzession im Umstrukturierungsrecht	467	287
1. Überblick zum Gläubigerschutz bei Umstrukturierungen	470	289
a) Regelung nach Fusionsgesetz	470	289
b) Rechtsvergleich	473	292
2. Vollständige Universalsukzession: Fusion	477	295
a) Grundsatz des Vertragsübergangs	478	296
b) Einschränkungen	480	297
c) Sicherstellungspflicht insbesondere	483	302
3. Partielle Universalsukzessionen: Spaltung und Vermögensübertragung	486	304
a) Problemstellung	488	305
b) Vertretene Theorien	494	309
ba) Zustimmungstheorie	495	309
bb) Universalsukzessionstheorien	498	311
(1) Universalsukzessionstheorie	499	311
(2) Betriebsübergangstheorie insbesondere	501	312
(3) Ausnahmen vom Vertragsübergang	506	314
bc) Ergänzungstheorie insbesondere	509	317
c) Argumentarium	513	319
d) Auslegung und Frage der Lückenhaftigkeit	520	325
da) Auslegung des Fusionsgesetzes	521	326
(1) Wortsinn des Gesetzestexts	523	326
(2) Systematisch-logischer Zusammenhang mit anderen Wertentscheidungen	527	329
(i) Herrschende Wertentscheidung bei Fusion und Aufspaltung	529	329
(ii) Regelung für Schulden	532	330
(iii) Regelung für Arbeitsverträge	534	332
(3) Historischer Wille des Gesetzgebers	536	334

	Rz.	S.
(i) Methodische Vorbemerkungen	537	334
(ii) Übertragungsform bei Spaltung und Vermögensübertragung	540	336
(iii) Gesetzgeberischer Wille bezüglich Vertragsübergang	543	340
(iv) Zwischenfazit	549	345
(4) Teleologische Auslegung	551	345
(i) Zweck der Erleichterung von Umstrukturierungen.....	552	346
(ii) Zweck des Gläubigerschutzes	554	347
(5) Rechtsvergleichende Auslegung	560	349
(6) Zwischenfazit zur Auslegung des Fusionsgesetzes.....	565	353
db) Frage der Lückenhaftigkeit.....	566	354
e) Stellungnahme	568	354
ea) Grundsatz des Vertragsübergangs	568	354
(1) Stellungnahme gegen die Zustimmungstheorie.....	568	354
(2) Stellungnahme für die Universalsukzessionstheorie.....	570	357
(3) Die Angabe der übergelassenen Vertragsparteistellungen im Inventar insbesondere	572	359
eb) Einschränkungen der freien Übertragbarkeit vertraglicher Partei- stellungen.....	575	361
4. Spezialfall: Arbeitsverhältnisse bei Fusion, Spaltung und Vermögens- übertragung.....	579	366
a) Übergang der Arbeitsverhältnisse.....	580	366
b) Ablehnungsrecht	583	370
c) Sicherstellungspflicht und Solidarhaftung.....	585	371
D. Fazit zum Vertragsparteiwechsel bei Universalsukzessionen.....	588	373
V. Teil: Konklusion.....	594	377
A. Einleitung.....	594	377
B. Zur Vertragsübertragung nach allgemeinem Vertragsrecht.....	596	377
C. Zum Vertragsparteiwechsel nach Spezialvorschriften des Vertrags- typenrechts.....	603	379
D. Zum Vertragsparteiwechsel bei Universalsukzessionen	604	380
E. Schlussbetrachtung und Ausblick	607	380

ANHANG

Anhang I – Vertragsverhältnisse bei Vertragsübertragung (Schaubild).....	383
Anhang II – Kodifikationen der Vertragsübertragung	385
A. UNIDROIT Principles of International Commercial Contracts 2004 (PICC).....	385
1. Englische Fassung	385
2. Deutsche Fassung.....	386
B. Draft Common Frame of Reference (DCFR, Full Edition)	388
C. Principles of European Contract Law (PECL).....	389
1. Englische Fassung.....	389
2. Deutsche Fassung.....	389
D. Europäisches Vertragsgesetzbuch, Vorentwurf (VE-EVG).....	390
1. Originaltext	390
2. Deutsche Übersetzung	392
E. Italien: Codice Civile	395
1. Originaltext	395
2. Deutsche Übersetzung	397
F. Niederlanden: Burgerlijk Wetboek (Art. 6:159)	398
1. Originaltext	398
2. Deutsche Übersetzung	399
Schlagwortregister.....	401