

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von S.K. Alexander, R. Arnet Gantner, P. Breitschmid,
A. Büchler, H.C. von der Crone, A. Heinemann, H. Heiss, R.M. Hilty, C. Huguenin,
D. Jakob, P. Nobel, W. Portmann, A.K. Schnyder, R. Sethe, H.U. Vogt, R.H. Weber

Matthias Maurer

Der Vergleichsvertrag

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXIX
Literaturverzeichnis	XXXIII
Materialienverzeichnis	LXVII
Einführung.....	1
Vor- und Nachteile des Vergleichsvertrages.....	3
Definition und Rechtsnatur des Vergleichsvertrages	5
§ 1. Definition des Vergleichsvertrages	5
I. Rechtsverhältnis	6
II. Vertrag.....	8
A. Verpflichtungs- oder Verfügungsgeschäft	8
B. Kausales oder abstraktes Rechtsgeschäft	10
C. Vollkommen oder unvollkommen zweiseitiger Vertrag....	11
1. Allgemeines	11
2. Lehre und Rechtsprechung.....	12
3. Stellungnahme.....	12
4. Anwendbarkeit von Art. 82 OR	13
III. Streit oder Ungewissheit	14
	XI

IV. Gegenseitige Zugeständnisse	16
A. Allgemeines.....	16
B. Problem der Messbarkeit.....	17
C. Arbeitsrechtliche Spezialbestimmung.....	17
V. Beilegung von Streit oder Ungewissheit	18
§ 2. Verhältnis von aussergerichtlichem und gerichtlichem Vergleichsvertrag.....	19
I. Der gemeinsame Stamm.....	19
II. Definition des gerichtlichen Vergleichs	20
A. Allgemeines.....	20
B. Voraussetzungen des gerichtlichen Vergleichs.....	21
1. Allgemeines	21
2. Litispendenz	22
3. Prozessbeendigung.....	22
4. Genehmigung	23
C. Zwischenergebnis.....	25
III. Rechtsnatur des gerichtlichen Vergleichs	26
A. Allgemeines.....	26
B. Ausschliesslichkeitstheorien	26
1. Materiellrechtliche Theorie.....	26
2. Prozessrechtliche Theorie	27

C. Kombinationstheorien	29
1. Trennungstheorie oder Theorie vom Doppeltatbestand	29
2. Theorie der Doppelnatur	30
D. Zwischenergebnis	33
Form des Vergleichsvertrages	35
§ 3. Aussergerichtlicher Vergleich	35
I. Formfreiheit	35
II. Vertraglicher Formvorbehalt	36
III. Gesetzlicher Formvorbehalt	36
A. Allgemeines	36
B. Begründung eines formbedürftigen Geschäfts	36
C. Abänderung eines formbedürftigen Geschäfts	37
§ 4. Gerichtlicher Vergleich	38
I. Die zwei Formen der ZPO	38
A. Vergleich vor Gericht bzw. Schlichtungsbehörde	38
B. Vergleich ausserhalb des Gerichts bzw. der Schlichtungsbehörde	39
C. Zwischenergebnis	40
II. Verhältnis von prozess- und materiellrechtlicher Form	40

Parteien des Vergleichsvertrages.....	43
§ 1. Allgemeines	43
§ 2. Vertretung	43
I. Bürgerliche Vertretung.....	43
A. Allgemeines.....	43
B. Form der Vollmacht	44
C. Sondervollmacht zum Abschluss eines Vergleichs.....	45
1. Notwendigkeit.....	45
a) <i>Allgemeines</i>	45
b) <i>Wirkung von Art. 396 Abs. 3 OR</i> <i>im Innen- und Aussenverhältnis</i>	45
c) <i>Wirkung von Art. 396 Abs. 3 OR</i> <i>jenseits des Auftragsrechts</i>	47
d) <i>Zwischenergebnis</i>	48
2. Ausgestaltung	48
3. Form	49
D. Innenverhältnis	51
II. Rechtsschutzpflicht des Haftpflichtversicherers	53
A. Inhalt.....	53
B. Form	53
C. Problematiken.....	54
D. Lösungsvorschlag.....	55
III. Kaufmännische Vertretung.....	56
A. Allgemeines.....	56
B. Prokurist	56

C. Handlungsbevollmächtigter	57
D. Handelsreisender	58
IV. Vertretung der einfachen Gesellschaft	58
V. Gesetzliche Vertretung	59
A. Gesetzliche Vertretung im engeren Sinne	60
B. Organvertretung	61
C. Vertretung der Kollektiv-, der Kommandit- und der Kommanditaktiengesellschaft	62
§ 3. Mehrere Gläubiger oder Schuldner	62
I. Allgemeines	62
II. Mehrere Schuldner	63
A. Allgemeines	63
B. Unabhängige Schuldner	63
C. Schuldner zu Gesamthand	64
D. Solidarschuldner	64
1. Problematik des Regresskreises	64
2. Problematik des Ausfalls eines Solidarschuldners	65
3. Vertragliche Lösungsansätze	66
a) Gesamtwirkung	66
b) Einzelwirkung	67
c) Formen einer beschränkten Gesamtwirkung	67
d) Aufteilung in Teilschulden	72
4. Fehlen einer ausdrücklichen vertraglichen Regelung ...	72
a) Mögliche Wirkungen	72
b) Anwendung	73
c) Verständnis der beschränkten Gesamtwirkung	77

E. Sicherheiten	82
1. Unselbstständige Sicherheiten	82
2. Selbstständige Sicherheiten.....	82
3. Sicherheiten im Solidarschuldverhältnis.....	83
F. Spezialfall: Motorfahrzeug-Haftpflichtversicherung	83
1. Allgemeines	83
2. Versicherung als Beklagte	84
a) <i>Wirkung eines Urteils</i>	84
b) <i>Wirkung eines Vergleichs</i>	85
3. Versicherter als Beklagter	86
a) <i>Wirkung eines Urteils</i>	86
b) <i>Wirkung eines Vergleichs</i>	87
III. Mehrere Gläubiger.....	87
A. Allgemeines.....	87
B. Verantwortlichkeitsansprüche.....	88
1. Vergleiche ausser Konkurs	88
a) <i>Allgemeines</i>	88
b) <i>Urteile</i>	89
c) <i>Vergleiche der Gesellschaft</i>	91
d) <i>Vergleiche der Aktionäre</i>	94
e) <i>Gläubiger</i>	95
f) <i>Zwischenergebnis</i>	95
2. Vergleiche im Konkurs	96
a) <i>Allgemeines</i>	96
b) <i>Vergleich als Verzicht im Sinne von</i> <i>Art. 260 SchKG</i>	97
c) <i>Vergleich des/der Abtretungsgläubiger(s)</i>	102
C. Vergleiche des Inkassomandatars in der Pfändungsbetreibung.....	105

Inhalt des Vergleichsvertrages.....	107
§ 1. Personenrecht.....	107
I. Allgemeines.....	107
II. Schutz vor übermässiger Bindung.....	108
III. Persönlichkeitsverletzungen.....	108
IV. Organhaftung.....	109
A. Allgemeines.....	109
B. Urteil.....	109
1. Allgemeines	109
2. Rückgriff auf deliktisch handelndes Organ	109
3. Risiko der auf den Rückgriff verzichtenden Organe.....	110
C. Vergleich	110
1. Allgemeines	110
2. Rückgriff auf deliktisch handelndes Organ	111
3. Risiko der vergleichsschliessenden Organe.....	111
§ 2. Familienrecht.....	114
I. Allgemeines.....	114
II. Vereinbarungen über die Scheidungsfolgen.....	114
III. Vereinbarungen betreffend Kindesunterhalt und -betreuung...	118
IV. Vereinbarungen im Eheschutzverfahren	118
V. Weitere familienrechtliche Vereinbarungen.....	119

§ 3. Erbrecht	121
I. Allgemeines.....	121
II. Ungültigkeitsklage.....	122
III. Herabsetzungsklage.....	123
IV. Teilungsvertrag.....	125
V. Leistungsklagen.....	126
§ 4. Sachenrecht.....	126
§ 5. Mietrecht.....	127
§ 6. Arbeitsrecht	129
§ 7. Gesellschaftsrecht.....	131
I. Allgemeines.....	131
II. Anfechtungsklagen	132
A. Grundsatz	132
1. Lehre und Rechtsprechung.....	132
2. Stellungnahme.....	133
B. Ausnahme.....	134
C. Zwischenergebnis.....	135
§ 8. Prozessrecht.....	135
I. Allgemeines.....	135
II. Gerichtsstandsvereinbarung	136
III. Klageverzicht.....	136
IV. Rechtsmittelverzicht.....	137

V. Beweisrecht	138
A. Schiedsgutachten.....	138
B. Beweislastverträge	138
C. Beweismittelverträge.....	139
§ 9. Strafrecht	139
I. Antragsdelikt	139
A. Allgemeines.....	139
B. Vergleich vor Stellung eines Strafantrags.....	142
C. Vergleich nach Stellung eines Strafantrags.....	143
1. Ohne Vermittlung der Behörde.....	143
2. Unter Vermittlung der Behörde	143
D. Vergleiche bei einer Mehrzahl von Tätern.....	145
II. Offizialdelikt	145
A. Allgemeines.....	145
B. Vergleiche ohne Vermittlung der Behörde	146
C. Einigung unter Vermittlung der Behörde.....	147
III. Zwischenergebnis.....	149
§ 10. Verwaltungsrecht.....	149
Unverbindlichkeit des Vergleichsvertrages.....	151
§ 1. Zweiseitige Unverbindlichkeit	151
I. Allgemeines.....	151
II. Rechtswidrigkeit.....	151

III. Sittenwidrigkeit	152
A. Einführung.....	152
B. Androhung der Auslösung oder der Fortsetzung eines Straf- oder Verwaltungsverfahren.....	153
1. Abgrenzung zur Androhung ernstlicher Nachteile (Art. 29 f. OR)	153
2. Androhung der Auslösung oder der Fortsetzung eines Strafverfahren.....	153
3. Androhung der Auslösung oder der Fortsetzung eines Verwaltungsverfahren	154
IV. Anfängliche, dauerhafte und objektive Unmöglichkeit.....	155
§ 2. Einseitige Unverbindlichkeit.....	156
I. Übervorteilung (Art. 21 OR).....	156
A. Allgemeines.....	156
B. Missverhältnis	156
C. Notlage	157
II. Spezialfall: Art. 87 Abs. 2 SVG.....	158
III. Willensmängel (Art. 23 ff. OR).....	159
A. Vorbemerkung.....	159
B. Grundlagenirrtum	160
1. Allgemeine Voraussetzungen	160
2. Gegenstand eines Grundlagenirrtums	160

3. Grundlagenirrtum beim Vergleich	163
a) <i>Allgemein</i>	163
b) <i>Irrtum</i>	165
c) <i>Wesentlichkeit</i>	172
4. Vergleiche im Haftpflichtrecht	177
a) <i>Allgemeines</i>	177
b) <i>Rechtsprechung</i>	177
c) <i>Stellungnahme</i>	178
C. Täuschung	181
1. Täuschungshandlung	181
a) <i>Aktive Täuschung</i>	181
b) <i>Passive Täuschung</i>	181
2. Gegenstand der Täuschung	190
3. Täuschungsabsicht	191
4. Doppelte Kausalität	192
a) <i>Allgemein</i>	192
b) <i>Vergleiche</i>	192
5. Abgrenzung vom Grundlagenirrtum	194
a) <i>Allgemein</i>	194
b) <i>Mögliche Konstellationen</i>	194
c) <i>Zwischenergebnis</i>	197
D. Furchterregung	197
1. Voraussetzungen	197
2. Androhung der Durchsetzung privatrechtlicher Rechte	198
3. Androhung der Auslösung oder der Fortsetzung eines Straf- oder Verwaltungsverfahrens	200
a) <i>Androhung der Auslösung oder der Fortsetzung eines Strafverfahrens</i>	201
b) <i>Androhung der Auslösung oder der Fortsetzung eines Verwaltungsverfahrens</i>	214

§ 3. Geltendmachung der Unverbindlichkeit.....	218
I. Vergleich ohne prozessrechtliche Wirkungen.....	218
II. Vergleich mit prozessrechtlichen Wirkungen	219
§ 4. Rechtsfolgen der Unverbindlichkeit.....	220
I. Allgemeines.....	220
II. Kondiktion.....	221
A. Voraussetzungen der Kondiktion	221
B. Rechtsprechung	221
C. Stellungnahme.....	222
1. Unfreiwilligkeit als Voraussetzung der Sittenwidrigkeit.....	222
2. Argumente des Bundesgerichts für Freiwilligkeit	224
3. Sittenwidrigkeit wegen Androhung des Einsprechers.....	225
4. Vergleich mit strafrechtlicher Beurteilung	226
5. Falsche Anreize als Folge des Entscheids.....	226
6. Zwischenergebnis.....	227
III. Verjährung.....	227
IV. Prozesserkklärungen.....	227
A. Erklärungen im Zivilprozess	227
1. Klageanerkennung und Klagerückzug	227
2. Gerichtlicher Vergleich.....	228

B. Erklärungen im Strafprozess	228
1. Allgemeines	228
2. Rechtsprechung und Lehre.....	229
3. Vereinheitlichung der StPO	229
C. Erklärungen im Verwaltungsprozess	230
D. Zwischenergebnis.....	230
Wirkungen des Vergleichsvertrages.....	233
§ 1. Zivilrechtliche Wirkungen des Vergleichsvertrages	233
I. Novation	233
A. Bedeutung.....	233
B. Vorliegen einer Novation	234
1. Allgemeines	234
2. Rechtsprechung und Lehre.....	235
3. Stellungnahme.....	235
4. Zwischenergebnis.....	236
II. Saldoklausel.....	236
A. Allgemeines.....	236
B. Auslegung.....	237
1. Allgemeines	237
2. Saldoklauseln in Vergleichen.....	238
a) Grundsatz.....	238
b) Konsumenten- und Arbeitnehmerschutz	239
C. Zwischenergebnis.....	239

III. Verjährung.....	240
A. Vor Abschluss eines Vergleichsvertrages.....	240
B. Nach Abschluss eines Vergleichsvertrages.....	241
1. Unterbrechung.....	241
2. Verjährungsfrist nach Unterbrechung.....	241
§ 2. Prozessrechtliche Wirkungen des Vergleichsvertrages.....	242
I. Vorbemerkung.....	242
II. Aussergerichtlicher Vergleich.....	243
A. Keine Regelung der prozessrechtlichen Folgen.....	243
1. Prozessuales Vorgehen.....	243
2. Vertraulichkeit.....	243
3. Rechtsmittel.....	243
4. Rechtskraft.....	243
5. Prozesskosten.....	244
6. Vollstreckung.....	244
B. Mit Klageanerkennung oder Klagerückzug.....	245
1. Prozessuales Vorgehen.....	245
2. Vertraulichkeit.....	246
3. Rechtsmittel.....	246
4. Rechtskraft.....	246
5. Prozesskosten.....	246
6. Vollstreckung.....	247

III. Gerichtlicher Vergleich	247
A. Prozessuales Vorgehen.....	247
1. Abschluss unter Vermittlung einer Behörde.....	247
a) <i>Vor der Schlichtungsbehörde</i>	247
b) <i>Vor dem Gericht</i>	247
c) <i>Verfahrensausgestaltung</i>	248
d) <i>Richterliche Einschätzung der Rechtslage</i>	249
2. Abschluss ohne Vermittlung einer Behörde	250
B. Vertraulichkeit.....	250
C. Rechtsmittel.....	251
1. Zivilrechtliche Anfechtbarkeit	252
a) <i>Anfechtung nach dem Abschreibungsbeschluss</i>	252
b) <i>Anfechtung vor dem Abschreibungsbeschluss</i>	254
2. Weitere Mängel.....	257
a) <i>Ungültigkeitsgründe</i>	257
b) <i>Verfahrensmängel</i>	259
c) <i>Nichtbeachtung eines Vergleichs</i>	259
3. Berufung oder Beschwerde.....	260
4. Fristen.....	261
D. Rechtskraft	261
1. Formelle Rechtskraft.....	262
2. Materielle Rechtskraft.....	262
E. Prozesskosten	264
F. Vollstreckung	265

Leistungsstörungen	267
§ 1. Vorbemerkung.....	267
§ 2. Aussergerichtlicher Vergleich.....	268
I. Leistungsunmöglichkeit.....	268
A. Nachträgliche, nicht vom Schuldner zu vertretende Unmöglichkeit.....	269
B. Weitere Fälle der Unmöglichkeit.....	270
II. Positive Vertragsverletzung.....	270
III. Schuldnerverzug.....	271
A. Allgemeine Verzugsfolgen (Art. 102–106 OR).....	271
B. Besondere Verzugsfolgen (Art. 107–109 OR).....	271
1. Allgemeines.....	271
2. Anwendbarkeit.....	272
a) Vergleich als Verfügungsgeschäft.....	272
b) Vergleich als Verpflichtungsgeschäft.....	273
c) Vergleich als Verpflichtungs- und Verfügungsgeschäft.....	273
3. Rechtsfolgen eines Rücktritts.....	273
4. Zwischenergebnis.....	275
IV. Auswirkungen von Leistungsstörungen auf Prozesserklärungen.....	275
A. Klageanerkennung und -rückzug im Zivilprozess.....	275
1. Unmöglichkeit der Anfechtung.....	275
2. Leistungsunmöglichkeit.....	276
3. Schuldnerverzug.....	276

B. Straf- und Verwaltungsprozess	277
1. Unmöglichkeit der Anfechtung	277
2. Leistungsunmöglichkeit	277
3. Schuldnerverzug	278
V. Empfehlung	278
§ 3. Gerichtlicher Vergleich	279
I. Geldleistungen	280
II. Sachleistungen	280
A. Allgemeines	280
B. Leistungsunmöglichkeit	281
C. Positive Vertragsverletzung	281
D. Schuldnerverzug	282
III. Empfehlung	283
Ergebnisse	285
Schlussbetrachtung	293
Stichwortverzeichnis	295