

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
<b>Einführung.....</b>	<b>1</b>
<b>Vor- und Nachteile des Vergleichsvertrages.....</b>	<b>3</b>
<b>Definition und Rechtsnatur des Vergleichsvertrages .....</b>	<b>5</b>
§ 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
<b>Form des Vergleichsvertrages .....</b>	<b>35</b>
§ 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

<b>Parteien des Vergleichsvertrages.....</b>	<b>43</b>
§ 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 Regresskreisels .....	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

<b>Inhalt des Vergleichsvertrages.....</b>	<b>107</b>
§ 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
<b>Unverbindlichkeit des Vergleichsvertrages.....</b>	<b>151</b>
§ 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
<b>Wirkungen des Vergleichsvertrages.....</b>	<b>233</b>
§ 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



<b>Leistungsstörungen</b> .....	<b>267</b>
§ 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
<b>Ergebnisse.....</b>	<b>285</b>
<b>Schlussbetrachtung.....</b>	<b>293</b>
<b>Stichwortverzeichnis.....</b>	<b>295</b>