

ARBEITEN AUS DEM IURISTISCHEN SEMINAR
DER UNIVERSITÄT FREIBURG SCHWEIZ

Herausgegeben von Peter Gauch

345

ANDREAS BÜSCHER

Die einvernehmliche Aufhebung von Schuldverträgen

INHALTSÜBERSICHT

Inhaltsübersicht	9
Inhaltsverzeichnis	13
Abkürzungsverzeichnis	21
Literaturverzeichnis	29
Einleitung	1
Erstes Kapitel: Grundlagen	3
I. Definition, Terminologie, Ziel und Zweck sowie Abgrenzung	3
1. Definition des Aufhebungsvertrages und verwendete Terminologie	3
2. Ziel und Zweck des Aufhebungsvertrages	8
3. Abgrenzung	12
II. Verfassungs- und zivilrechtliche Grundlagen	22
1. Keine ausdrückliche gesetzliche Grundlage	22
2. Wirtschafts- und Eigentumsfreiheit als Grundlagen der Vertragsfreiheit	23
3. Die Vertragsfreiheit als Wiege des Aufhebungsvertrages	26
III. Rechtsnatur des Aufhebungsvertrages	33
1. Aufhebung als Rechtsgeschäft	33
2. Der Aufhebungsvertrag als Verfügungsvertrag	39
3. Der Aufhebungsvertrag als kausales Geschäft	42
Zweites Kapitel: Abschluss und Inhalt	53
I. Der Abschluss des Aufhebungsvertrages	53
1. Austausch gegenseitiger, übereinstimmender Willenserklärungen	53

2. Verfügungsmacht und Verfügungsfreiheit	77
3. Abschluss durch Konversion?	92
4. Vorvertragliche Pflichten	104
II. Der Inhalt von Aufhebungsverträgen	117
1. Wesentliche Vertragspunkte und Inhaltsfreiheit	117
2. Mögliche Parteivereinbarungen	119
III. Die Form des Aufhebungsvertrages	136
1. Der formfreie Aufhebungsvertrag	137
2. Der formbedürftige Aufhebungsvertrag	138
Drittes Kapitel: Die gesetzlichen Wirkungen	155
I. Die gesetzliche Aufhebungswirkung	155
1. Erlöschen der Obligationen und des Aufhebungsgegenstandes	156
2. Keine Rückwirkung der Aufhebungswirkung	161
3. Erlöschen von Nebenpflichten und Neuentstehung?	164
II. Die gesetzliche Rückabwicklungswirkung und der <i>status quo sine</i>	172
1. Keine direkt anwendbaren Wirkungsvorschriften des Gesetzes und Lückenfüllung	173
2. Inhalt der vertraglich vereinbarten Rückabwicklungsobligationen	185
3. Die Wiederherstellung des <i>status quo sine</i>	201
III. Fortdauernde Pflichten	217
1. Allgemeines	218
2. Nachwirkende Vertragspflichten	219
3. Vertragliche Restanzpflichten	231
4. Abwicklungspflichten	241
IV. Einzelfragen zu der Wirkung	251
1. Rückabwicklungsmodalitäten	251
2. Wirkungszeitpunkt	257
3. <i>Ipso iure</i> Erlöschen der Nebenrechte	258

4. Parteienmehrheit	260
Viertes Kapitel: Sonderfälle und Komplikationen	271
I. Besonderheiten in Bezug auf den Aufhebungsgegenstand	271
1. Der Dauerschuldvertrag als Aufhebungsgegenstand	272
2. Aufhebungsgegenstände mit fehlender oder eingeschränkter Wirkung	279
3. Aufhebung von Gesellschaften	302
4. Anwendung von Kündigungsschutzbestimmungen und Gesetzesumgehung	308
II. Leistungsstörungen	318
1. Leistungsstörungen im vorgehenden Verpflichtungsgeschäft	319
2. Leistungsstörungen der Aufhebungswirkung ohne vorgängiges Verpflichtungsgeschäft	319
3. Leistungsstörungen der Rückabwicklungswirkung	321
III. Unwirksame Aufhebungsverträge	323
1. Fälle der Unwirksamkeit	323
2. Keine Aufhebungswirkung	324
3. Keine Rückabwicklungswirkung	348
Fünftes Kapitel: Erkenntnisse	349
I. Zum Aufhebungsvertrag	349
II. Zum Abschluss und Inhalt	349
III. Zur gesetzlichen Wirkung	350
IV. Zu den Sonderfällen	352
Gesetzesregister	357
Sachregister	365

INHALTSVERZEICHNIS

Inhaltsübersicht	9
Inhaltsverzeichnis	13
Abkürzungsverzeichnis	21
Literaturverzeichnis	29
Einleitung	1
Erstes Kapitel: Grundlagen	3
I. Definition, Terminologie, Ziel und Zweck sowie Abgrenzung	3
1. Definition des Aufhebungsvertrages und verwendete Terminologie	3
2. Ziel und Zweck des Aufhebungsvertrages	8
A. Der Aufhebungsvertrag	8
B. Der rückabwickelnde Aufhebungsvertrag	8
3. Abgrenzung	12
A. Zur Kündigung und zum Rücktritt	12
B. Zum Erlassvertrag	14
C. Zu einem neuen Vertrag mit Leistungsumkehr	15
D. Zum <i>pactum de non petendo</i>	17
E. Zur negativen Schuldanererkennung	17
F. Zum Vergleich	19
G. Zum Abwicklungsvertrag	20
H. Zur Novation	20
I. Zum betreibungs- und konkursrechtlichen Nachlassvertrag	21
II. Verfassungs- und zivilrechtliche Grundlagen	22
1. Keine ausdrückliche gesetzliche Grundlage	22

2. Wirtschafts- und Eigentumsfreiheit als Grundlagen der Vertragsfreiheit	23
3. Die Vertragsfreiheit als Wiege des Aufhebungsvertrages	26
A. Inhalts-, Aufhebungs- und Änderungsfreiheit als zivilrechtliche Grundlage des Aufhebungsvertrages	26
B. Keine Anwendung von Art. 115 OR	27
a. Keine analoge Anwendung von Art. 115 OR notwendig	27
b. Keine direkte Anwendung von Art. 115 OR möglich	32
III. Rechtsnatur des Aufhebungsvertrages	33
1. Aufhebung als Rechtsgeschäft	33
A. Der Aufhebungsvertrag als mehrseitiges Rechtsgeschäft	33
B. Anwendbarkeit der allgemeinen vertragsrechtlichen Regeln	38
2. Der Aufhebungsvertrag als Verfügungsvertrag	39
A. Verfügungscharakter des Aufhebungsvertrages und vorgängige Verpflichtungsgeschäfte	39
B. Der Aufhebungsvertrag mit Verpflichtungsgeschäft	42
3. Der Aufhebungsvertrag als kausales Geschäft	42
A. Geringe Relevanz der Fragestellung	42
B. Kausalität des Aufhebungsvertrages	44
a. Rechtssicherheit und Verfügungsnatur als Gründe für die Abstraktheit des Aufhebungsvertrages?	45
b. Parteiwille und einheitliche Qualifikation als Gründe für die kausale Natur des Aufhebungsvertrages	51
Zweites Kapitel: Abschluss und Inhalt	53
I. Der Abschluss des Aufhebungsvertrages	53
1. Austausch gegenseitiger, übereinstimmender Willenserklärungen	53
A. Fehlen besonderer Abschlussregeln für den Aufhebungsvertrag	53
a. Die Geschäftsfähigkeit der Parteien	54
b. Die Aufhebungsofferte	57
c. Die Annahme der Aufhebungsofferte	64

B. Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte	67
a. Objektiv wesentliche Vertragspunkte	68
b. Aufhebungsgegenstand	69
c. Herbeiführung der Aufhebungswirkung	70
d. Herbeiführung der Rückabwicklungswirkung	72
e. Subjektiv wesentliche Punkte	76
2. Verfügungsmacht und Verfügungsfreiheit	77
A. Die Verfügungsmacht	77
B. Beschränkung der Verfügungsfreiheit	82
a. Im Erbrecht	82
b. Im ehelichen Güterrecht	85
c. Im Schuldbetreibungs- und Konkursrecht	87
3. Abschluss durch Konversion?	92
A. Grundlagen der Konversion	92
B. Konversion einer unwirksamen Kündigung in eine Aufhebungsofferte	93
a. Im Allgemeinen	93
b. Bei miet-, pacht- und arbeitsrechtlichen Kündigungen	98
c. Annahme der Aufhebungsofferte	101
4. Vorvertragliche Pflichten	104
A. Vorvertragliche Einzelpflichten aus Treu und Glauben	104
B. Vorvertragliche Hinweis- und Aufklärungspflichten im Mietrecht beim Abschluss eines Aufhebungsvertrages?	107
C. Vorvertragliche Hinweis- und Aufklärungspflichten im Arbeitsrecht beim Abschluss eines Aufhebungsvertrages?	111
II. Der Inhalt von Aufhebungsverträgen	117
1. Wesentliche Vertragspunkte und Inhaltsfreiheit	117
2. Mögliche Parteivereinbarungen	119
A. Über die Aufhebungswirkung	119
B. Über die Rückabwicklung und ihre Modalitäten	121
C. Über eine zeitliche Abstufung der Wirkungen	125
D. Über Bedingungen	127
a. Der bedingte Aufhebungsvertrag	127

b. Die Bedingung der Aufhebungswirkung	130
c. Die Bedingung der Rückabwicklungswirkung	133
E. Über neu entstehende Vertragsobligationen	134
F. Ausserhalb des Aufhebungsvertrages	135
III. Die Form des Aufhebungsvertrages	136
1. Der formfreie Aufhebungsvertrag	137
2. Der formbedürftige Aufhebungsvertrag	138
A. Aufgrund eines vertraglichen Formvorbehalts im Aufhebungsgegenstand oder im Aufhebungsvertrag	138
B. Aufgrund gesetzlichen Formvorbehalts	140
a. Die formbedürftige Aufhebung – Einschränkungen der Formfreiheit durch Art. 12 OR	140
b. Von Gesetzes wegen formbedürftige Aufhebungsverträge	149
c. Die formbedürftige Rückabwicklung	151
Drittes Kapitel: Die gesetzlichen Wirkungen	155
I. Die gesetzliche Aufhebungswirkung	155
1. Erlöschen der Obligationen und des Aufhebungsgegenstandes	156
2. Keine Rückwirkung der Aufhebungswirkung	161
3. Erlöschen von Nebenpflichten und Neuentstehung?	164
A. Pflichten aus dem einheitlichen gesetzlichen Schuldverhältnis	164
B. Leistungsorientierte Nebenpflichten	168
C. Leistungsunabhängige Nebenpflichten	169
D. Im Zusammenhang mit dem Aufhebungsvertrag neu generierte Nebenpflichten	171
II. Die gesetzliche Rückabwicklungswirkung und der <i>status quo sine</i>	172
1. Keine direkt anwendbaren Wirkungsvorschriften des Gesetzes und Lückenfüllung	173
A. Offene Lücke im Gesetz	173
B. Keine Lückenfüllung	174
a. Durch Art. 115 OR	174

b. Durch die gesetzlichen Liquidationsbestimmungen für Personengesellschaften	174
c. Durch bereicherungsrechtliche Bestimmungen	175
C. Lückenfüllung durch analoge Anwendung der für den verzugsbedingten Rücktritt entwickelten Regeln	181
a. Ähnlichkeit der Sachverhalte	181
b. Vereinheitlichung der Rückabwicklungsregeln als Grund für die analoge Anwendung der Rücktrittsregeln	183
2. Inhalt der vertraglich vereinbarten Rückabwicklungsobligationen	185
A. Orientierung der vertraglich vereinbarten Rückleistungsobligations am bereits Geleisteten	185
B. Rückleistung <i>in natura</i> und Wertersatz	187
a. Grundsätzlich Rückleistung <i>in natura</i>	187
b. Wertersatz	192
c. Keine Besonderheit: Bargeldleistungen	198
3. Die Wiederherstellung des <i>status quo sine</i>	201
A. Früchte und Verwendungen	201
a. Früchte und anderer Leistungsnutzungsersatz	202
b. Verwendungersatzobligation	205
B. Schadenersatzansprüche	213
C. Kein Erreichen des <i>status quo sine</i> mehr möglich	215
III. Fortdauernde Pflichten	217
1. Allgemeines	218
2. Nachwirkende Vertragspflichten	219
A. Nachwirkende Schutzpflichten	220
B. Gebrauchszweckförderungspflichten	224
C. Fortkommenspflichten	225
3. Vertragliche Restanzpflichten	231
A. Vertragliche Obligationen	231
B. Schadenersatzansprüche und Verzugszinsleistungspflichten	233
a. Schadenersatzansprüche aus Nichterfüllung	233
b. Schadenersatzansprüche aus Verzug, positiver Vertragsverletzung und Schlechtleistung	235

c. Verzugszinsanspruch	238
C. Verwendungsersatz- und Auslagenersatzpflichten	239
4. Abwicklungspflichten	241
A. Ordentliche Rückgabepflichten	241
B. Verwendungs- und Auslagenersatzpflichten	243
C. Schadenersatzpflichten aufgrund vorzeitiger Vertragsbeendigung?	247
D. Rückabwicklungspflichten	250
IV. Einzelfragen zu der Wirkung	251
1. Rückabwicklungsmodalitäten	251
2. Wirkungszeitpunkt	257
3. <i>Ipro iure</i> Erlöschen der Nebenrechte	258
4. Parteienmehrheit	260
A. Gläubiger- und Schuldnermehrheit	260
B. Aufhebungsvertrag zugunsten Dritter	266
Viertes Kapitel: Sonderfälle und Komplikationen	271
I. Besonderheiten in Bezug auf den Aufhebungsgegenstand	271
1. Der Dauerschuldvertrag als Aufhebungsgegenstand	272
2. Aufhebungsgegenstände mit fehlender oder eingeschränkter Wirkung	279
A. Zukünftige und nur allenfalls bestehende Schuldverträge	279
B. Erfüllte Schuldverträge	285
C. Gekündigte Schuldverträge	289
D. Anfechtbare Schuldverträge und Schuldverträge nach Rücktritt	291
E. Nichtigte Schuldverträge	295
3. Aufhebung von Gesellschaften	302
A. Personengesellschaften	302
B. Keine Körperschaften	305

4. Anwendung von Kündigungsschutzbestimmungen und Gesetzesumgehung	308
A. Keine Anwendung von Kündigungsschutzbestimmungen	308
B. Keine Gesetzesumgehung mittels Aufhebungsvertrag	309
a. Aufhebungsverträge ohne Rückabwicklungsvereinbarung	309
b. Rückabwickelnde Aufhebungsverträge und solche mit erweitertem Aufhebungsumfang	316
II. Leistungsstörungen	318
1. Leistungsstörungen im vorgehenden Verpflichtungsgeschäft	319
2. Leistungsstörungen der Aufhebungswirkung ohne vorgängiges Verpflichtungsgeschäft	319
3. Leistungsstörungen der Rückabwicklungswirkung	321
III. Unwirksame Aufhebungsverträge	323
1. Fälle der Unwirksamkeit	323
2. Keine Aufhebungswirkung	324
A. Keine Aufhebungswirkung und dessen Folgen	324
a. Keine Folgen für die Fälligkeit der Obligationen des Aufhebungsgegenstandes	325
b. Leistungsverweigerungsrecht und Verzugsausschluss durch Vorliegen einer Einredelage	326
c. Kein Verzug mangels Verfalltag	332
d. Verzugsintritt und Verzugswirkung	333
e. Lauf der Verjährungsfrist	336
B. Keine Wirkung auf etwaige Nebenrechte	341
C. Besonderheiten bei Dauerschuldverträgen	343
a. Dauerschuldverträge mit zwingender Erfüllungszeit	344
b. Besonderheiten beim Miet-, Pacht- und Leibrentenvertrag	347
3. Keine Rückabwicklungswirkung	348
Fünftes Kapitel: Erkenntnisse	349
I. Zum Aufhebungsvertrag	349
II. Zum Abschluss und Inhalt	349

Inhaltsverzeichnis

III. Zur gesetzlichen Wirkung	350
IV. Zu den Sonderfällen	352
Gesetzesregister	357
Sachregister	365