

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| Vorwort | VII |
| Abbildungsverzeichnis | XVII |
| | |
| A. Einleitung | 1 |
| I. Gang der Untersuchung | 2 |
| II. Methodik..... | 3 |
| | |
| B. Grundsätzliches über Schuldverhältnis und vertragsbezogene Gestaltungsrechte | 5 |
| I. Grundsätzliches zum Schuldverhältnis | 5 |
| 1. Begriff und Inhalt des Schuldverhältnisses | 5 |
| a) Das Schuldverhältnis als Sonderverbindung | 5 |
| b) Von Organismen, Gefügen und Gebilden | 6 |
| 2. Das Schuldverhältnis „im engeren“ und „im weiteren Sinne“ | 7 |
| a) Klärung der Begrifflichkeiten | 7 |
| b) Bedeutung für die Thematik vertragsbezogener Gestaltungsrechte ... | 8 |
| II. Grundsätzliches zu Gestaltungsrechten | 9 |
| III. Die heute übliche Klassifizierung..... | 10 |
| 1. Selbstständige Gestaltungsrechte | 10 |
| 2. Unselbstständige Gestaltungsrechte | 11 |
| a) Forderungsbezogene Gestaltungsrechte | 11 |
| b) Vertragsbezogene Gestaltungsrechte | 12 |
| aa) Grundsätzliches | 12 |
| bb) Die Frage nach der grundsätzlichen Übertragbarkeit von vertragsbezogenen Gestaltungsrechten..... | 13 |
| (1) Grundsatz | 13 |
| (2) Ausnahmen für höchstpersönliche Gestaltungsrechte? | 14 |
| (a) Grundsätzliches | 14 |
| (b) Familienrechtliche Gestaltungsrechte | 14 |
| (c) Widerrufsrecht des Schenkers wegen groben Undanks nach § 530 Abs. 1 BGB..... | 15 |
| (d) Anfechtungsrecht | 16 |
| (e) Verbraucherschützendes Widerrufsrecht | 17 |

| | | |
|------|--|----|
| cc) | Die Frage nach der isolierten Übertragbarkeit von vertragsbezogenen Gestaltungsrechten | 18 |
| (1) | Streitstand | 18 |
| (2) | Streitentscheid | 20 |
| (3) | Ausnahmen vom Grundsatz der Übertragbarkeit vertragsbezogener Gestaltungsrechte | 21 |
| C. | Vertragsimmanenz | 23 |
| I. | <i>Bisheriges Vorkommen des Begriffs der Vertragsimmanenz</i> | 23 |
| II. | <i>Versuch einer Definition</i> | 24 |
| III. | <i>Unterschiede und Verhältnis zur ergänzenden Vertragsauslegung</i> | 25 |
| 1. | Die ergänzende Vertragsauslegung | 25 |
| 2. | Unterschiede zur Vertragsimmanenz | 25 |
| 3. | Vertragsimmanente Bestimmungen | 28 |
| D. | Vertragsbezogene Gestaltungsrechte bei der Abtretung | 29 |
| I. | <i>Rechtsnatur der Abtretung</i> | 29 |
| 1. | Verfügungsgeschäft | 29 |
| 2. | Zugrunde liegendes Kausalgeschäft | 30 |
| II. | <i>Rechtsfolgen der Abtretung</i> | 30 |
| 1. | Übertragung von Neben- und Vorzugsrechten gem. § 401 Abs. 1 BGB ... | 30 |
| 2. | Einigkeit bzgl. der Leistungsstörungenrechte exklusive vertragsbezogener Gestaltungsrechte | 31 |
| 3. | Die Problematik der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 32 |
| a) | Erste Ansicht: Verbleib des Gestaltungsrechts bei dem Zedenten | 32 |
| aa) | Vor allem früher: Zedent zur Ausübung berechtigt | 33 |
| bb) | Zumeist: Übertragungsmöglichkeit auf den Zessionar | 34 |
| cc) | Ebenfalls: Möglichkeit des Zedenten zur Ermächtigung des Zessionars | 35 |
| dd) | Vorwiegend: Zustimmung des Zessionars zur Ausübung erforderlich | 36 |
| (1) | Erhebliche Rechtsunsicherheit für den an der Abtretung nicht beteiligten Schuldner durch nichtige Gestaltungsgeschäfte und wirkungslos ausgeübte Gestaltungsrechte | 37 |
| (2) | Rückschlüsse von der Empfangszuständigkeit für Forderungen auf die Ausübungszuständigkeit hinsichtlich der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte? | 39 |
| (3) | Fehlender dogmatischer Erklärungsansatz für das Auseinanderfallen von Rechtsinhaberschaft und (alleiniger) Verfügungsmacht | 41 |
| (4) | Dogmatische Lösungsmöglichkeit | 44 |
| b) | Zweite Ansicht: Übergang des Gestaltungsrechts auf den Zessionar .. | 45 |

| | |
|---|----|
| aa) Teilweise: Keine Zustimmung des Zedenten zur Ausübung erforderlich | 45 |
| bb) Vorwiegend: Zustimmung des Zedenten zur Ausübung erforderlich | 46 |
| c) Dritte Ansicht: Berechtigung beider zur Ausübung des Gestaltungsrechts mit jeweiliger Zustimmung des anderen..... | 47 |
| d) Vierte Ansicht: Nur gemeinsame Ausübung der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte möglich..... | 49 |
| e) Fünfte Ansicht: Fallgruppenorientierte Lösungen | 52 |
| aa) Die Ansicht <i>Schwenzers</i> | 52 |
| bb) Die Ansicht <i>Steinbecks</i> | 53 |
| cc) Die Ansicht <i>Dörners</i> | 54 |
| dd) Die Ansicht <i>P. Bydlinskis</i> | 55 |
| ee) Würdigung und Kritik | 56 |
| f) Eigene Stellungnahme..... | 57 |
| aa) Das Argument der Bindung des Gestaltungsrechts an die Stellung als Vertragspartei | 57 |
| (1) Rein begriffliche Argumentation | 57 |
| (2) Inkonsistenzen in Bezug auf andere dem Zessionar zustehende Rechte..... | 59 |
| (3) Kein Erfordernis derartigen Schuldnerschutzes | 61 |
| bb) Zuteilung nach von der Ausübung bzw. Nichtausübung des Gestaltungsrechts evozierter wirtschaftlicher Betroffenheit | 61 |
| cc) Dogmatische Umsetzung | 63 |
| (1) Grundsätzliche Überlegungen | 63 |
| (2) Ausgangspunkt: Vertragsimmanente Aufspaltung der Rechtszuständigkeit | 64 |
| (3) Überdies: Würdigung der Rechtsprechung zur schuld- rechtlichen Verpflichtung zur Übertragung von die Forderung verstärkenden Rechten nach dem Grundgedanken des § 401 Abs. 1 BGB | 66 |
| (a) Urteil des <i>BGH</i> vom 25.01.1967 | 68 |
| (b) Bezugnahme auf das Urteil des <i>Reichsgerichts</i> vom 8. Dezember 1916..... | 69 |
| (c) Bezugnahme auf das Urteil des <i>Reichsgerichts</i> vom 26. November 1917 | 70 |
| (d) Wesentliches Kriterium: Die Forderung verstärkende Rechte | 71 |
| (e) Vertragsbezogene Gestaltungsrechte als die Forderung verstärkende Rechte? | 72 |
| (aa) Betrachtung der Rechtsfolgen der Ausübung des „Vollrechts“ | 72 |
| (bb) Betrachtung der hälftigen Rechtszuständigkeit | 72 |
| (f) Gewonnene Erkenntnisse | 74 |

| | |
|---|-----|
| (4) Rechtsfolge: Bruchteilsgemeinschaft | 75 |
| (a) Zu Entstehung, Entstehungsgrund und der Frage nach einem gemeinsamen Zweck | 75 |
| (b) Zum „Recht“ als Gegenstand der Bruchteilsgemeinschaft | 77 |
| (c) Anlass für teleologische Reduktion? | 78 |
| (d) Zu den §§ 351 S. 1, 441 Abs. 2 und 638 Abs. 2 BGB | 81 |
| (e) Zur herrschenden Einheitstheorie und deren Folgen | 83 |
| (5) Vorteile dieses Lösungsansatzes unter dem Blickwinkel rechtsökonomischer Überlegungen | 84 |
| (6) Erster Grundsatz: Gemeinschaftliche Verfügung über den gemeinschaftlichen Gegenstand im Ganzen nach § 747 S. 2 BGB | 88 |
| (7) Zweiter Grundsatz: Jederzeitiger Aufhebungsanspruch nach § 749 Abs. 1 BGB | 89 |
| (8) Ausnahme hiervon: Vertragsimmanenter Ausschluss des Aufhebungsanspruches nach § 749 Abs. 1 BGB | 91 |
| (9) Die Situation des Erklärungsgegners bzw. des Schuldners ... | 94 |
| III. Erkenntnisse für Legalzessionen | 97 |
| 1. Vergleichbare Ausgangslage | 97 |
| 2. Keine vertragsimmanente Aufspaltung der Rechtszuständigkeit hinsichtlich der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 97 |
| 3. Aber: Schuldrechtlicher Anspruch auf Übertragung der hälftigen Rechtszuständigkeit hinsichtlich der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 97 |
| a) Erstens: Gleichlauf mit der Situation nach der rechtsgeschäftlichen Abtretung aufgrund vergleichbarer Interessenlage | 98 |
| b) Zweitens: Würdigung der Rechtsprechung zur schuldrechtlichen Verpflichtung zur Übertragung von die Forderung verstärkenden Rechten nach dem Grundgedanken des § 401 Abs. 1 BGB | 100 |
| aa) Ausgangslage wie nach der Zession | 100 |
| bb) Die Problematik um die vertragsbezogenen Gestaltungsrechte .. | 100 |
| cc) Lösungsvorschlag | 102 |
| 4. Rechtslage zwischen Legalzession und erfolgter Übertragung der hälftigen Rechtszuständigkeit hinsichtlich der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 102 |
| E. Vertragsbezogene Gestaltungsrechte bei dem Vertrag zugunsten Dritter | 105 |
| I. Rechtsnatur des Vertrages zugunsten Dritter | 105 |
| 1. Untersuchungsgegenstand: „Echter“ Vertrag zugunsten Dritter | 105 |
| 2. Regelfall: Schuldrechtliche Verpflichtungsverträge zugunsten Dritter ... | 106 |

| | |
|---|------------|
| 3. Ausnahme: Schuldrechtlicher Verfügungsvertrag zugunsten Dritter nach § 414 BGB | 107 |
| <i>II. Rechtsfolgen des Vertrages zugunsten Dritter</i> | <i>108</i> |
| 1. Eigenes Forderungsrecht des Dritten | 108 |
| 2. Recht des Versprechensempfängers zur Forderung der Leistung an den Dritten | 108 |
| 3. Weitgehende Einigkeit bzgl. der Leistungsstörungenrechte exklusive vertragsbezogener Gestaltungsrechte | 108 |
| 4. Die Problematik der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 110 |
| a) Erste Ansicht: Versprechensempfänger als Inhaber der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 110 |
| aa) Häufig: Versprechensempfänger zur Ausübung berechtigt | 110 |
| bb) Oftmals: Berechtigung des Dritten infolge „Auslegung des Vertrages“ | 111 |
| cc) Häufig: Zustimmung des Dritten zur Ausübung erforderlich | 111 |
| (1) Eine Ansicht: Zustimmung des Dritten immer erforderlich .. | 111 |
| (2) Andere Ansicht: Zustimmung des Dritten nur bei Verfestigung von dessen Rechtsposition erforderlich | 113 |
| (3) Erhebliche Rechtsunsicherheit für den Schuldner durch nichtige Gestaltungsgeschäfte und wirkungslos ausgeübte Gestaltungsrechte | 113 |
| (4) Fehlender dogmatischer Erklärungsansatz für das Auseinanderfallen von Rechtsinhaberschaft und (alleiniger) Verfügungsmacht | 114 |
| (5) Dogmatische Lösungsmöglichkeit | 117 |
| b) Zweite Ansicht: Dritter als Inhaber der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 117 |
| c) Dritte Ansicht: Nur gemeinsame Ausübung der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte möglich | 118 |
| d) Vierte Ansicht: Fallgruppenorientierte Lösung | 120 |
| e) Eigene Stellungnahme | 120 |
| aa) Das Argument der Bindung des Gestaltungsrechts an die Stellung als Vertragspartei | 120 |
| bb) Zuteilung nach von der Ausübung bzw. Nichtausübung des Gestaltungsrechts evozierter wirtschaftlicher Betroffenheit | 121 |
| cc) Dogmatische Umsetzung | 122 |
| (1) Grundsätzliche Überlegungen | 122 |
| (2) Ausgangspunkt: Vertragssimmanente Aufspaltung der Rechtszuständigkeit | 123 |
| (3) Rechtsfolge: Bruchteilsgemeinschaft | 126 |
| (4) Vorteile dieses Lösungsansatzes unter dem Blickwinkel rechtsökonomischer Überlegungen | 126 |

| | |
|--|-----|
| (5) Erster Grundsatz: Gemeinschaftliche Verfügung über den gemeinschaftlichen Gegenstand im Ganzen nach § 747 S. 2 BGB | 128 |
| (6) Zweiter Grundsatz: Jederzeitiger Aufhebungsanspruch nach § 749 Abs. 1 BGB | 128 |
| (7) Ausnahme hiervon: Vertragsimmanenter Ausschluss des Aufhebungsanspruches nach § 749 Abs. 1 BGB | 128 |
| (8) Die Situation des Erklärungsgegners bzw. des Versprechenden | 131 |
| F. Vertragsbezogene Gestaltungsrechte bei der Schuldübernahme... | 133 |
| I. <i>Einleitendes</i> | 133 |
| II. <i>Die Dogmatik der Schuldübernahme</i> | 134 |
| 1. Die Rechtsnatur des Schuldübernahmevertrages | 135 |
| a) Der Schuldübernahmevertrag als (neues) Verpflichtungsgeschäft? ... | 135 |
| b) Der Schuldübernahmevertrag als (zumindest „auch“) abstraktes Verpflichtungsgeschäft? | 136 |
| c) Der Schuldübernahmevertrag als abstraktes Verfügungsgeschäft | 137 |
| d) Streitentscheid | 137 |
| aa) Argumente gegen die Qualifikation des Schuldübernahmevertrags als abstraktes Verpflichtungsgeschäft | 137 |
| (1) Der Wille des historischen Gesetzgebers und dogmatische Kuriositäten | 137 |
| (2) § 415 Abs. 3 S. 1 BGB: Kein Argument für einen Verpflichtungscharakter des Schuldübernahmevertrages | 138 |
| (3) Vergleich mit anderen abstrakten Verpflichtungsgeschäften .. | 139 |
| (4) Vergleich mit der Konstellation bei der Abtretung | 140 |
| bb) Argumente für die Qualifikation des Schuldübernahmevertrags als abstraktes Verfügungsgeschäft | 141 |
| e) Zugrunde liegendes Kausalgeschäft | 143 |
| 2. Der Verfügungsgegenstand | 143 |
| a) Schuldübernahme nach § 414 BGB | 143 |
| b) Schuldübernahme nach § 415 BGB | 144 |
| aa) Der Theorienstreit | 144 |
| (1) Angebotstheorie | 144 |
| (2) Verfügungstheorie | 145 |
| (3) Streitentscheid | 146 |
| bb) Der Verfügungsgegenstand | 147 |
| (1) Herrschend: Verfügung über das Forderungsrecht des Gläubigers | 147 |
| (2) Teilweise: Verfügung über die Schuld des Altschuldners | 148 |
| (3) Streitentscheid | 148 |
| c) Schuldübernahme durch dreiseitigen Vertrag | 149 |

| | |
|--|-----|
| 3. Weitere Besonderheiten der Schuldübernahme nach § 414 BGB | 149 |
| a) Keine Mitwirkung des Altschuldners erforderlich | 149 |
| aa) Kein Recht des Schuldners an seiner Schuld | 150 |
| bb) Kein Zurückweisungsrecht nach § 333 BGB analog | 150 |
| b) Schuldrechtlicher Verfügungsvertrag zugunsten Dritter | 152 |
| 4. Weitere Besonderheiten der Schuldübernahme nach § 415 BGB | 152 |
| <i>III. Rechtsfolgen der Schuldübernahme</i> | 152 |
| 1. Rechtsfolgen bzgl. Sicherungs- und Vorzugsrechten gem. § 418 Abs. 1 BGB | 153 |
| 2. Einigkeit bzgl. Einwendungen exklusive vertragsbezogener Gestaltungsrechte | 154 |
| 3. Die Problematik der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 155 |
| a) Ganz herrschende Ansicht: Verbleib des Gestaltungsrechts bei dem Altschuldner | 155 |
| b) Mindermeinung: Übergang der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte auf den Übernehmer | 155 |
| c) Selten: Einrede der Gestaltbarkeit nach § 770 Abs. 1 BGB analog | 156 |
| d) Selten: Anspruch des Übernehmers auf Ausübung des Gestaltungsrechts | 157 |
| e) Eigene Stellungnahme | 158 |
| aa) Erstaunen bzgl. des einhelligen Meinungsbildes | 158 |
| bb) Mögliche Ursache und Gegenrede | 159 |
| cc) Das Argument der Bindung des Gestaltungsrechts an die Stellung als Vertragspartei | 159 |
| dd) Zuteilung nach von der Ausübung bzw. Nichtausübung des Gestaltungsrechts evozierter wirtschaftlicher Betroffenheit | 160 |
| ee) Dogmatische Umsetzung | 165 |
| (1) Grundsätzliche Überlegungen | 165 |
| (2) Ausgangspunkt: Vertragssimmanente Aufspaltung der Rechtszuständigkeit | 166 |
| (a) Vorgehen bei der Schuldübernahme nach § 415 BGB | 168 |
| (b) Vorgehen bei der Schuldübernahme nach § 414 BGB | 170 |
| (c) Vorgehen bei der Schuldübernahme durch dreiseitigen Vertrag | 173 |
| (3) Rechtsfolge: Bruchteilsgemeinschaft | 174 |
| (4) Vorteile dieses Lösungsansatzes unter dem Blickwinkel rechtsökonomischer Überlegungen | 174 |
| (5) Erster Grundsatz: Gemeinschaftliche Verfügung über den gemeinschaftlichen Gegenstand im Ganzen nach § 747 S. 2 BGB | 176 |
| (6) Zweiter Grundsatz: Jederzeitiger Aufhebungsanspruch nach § 749 Abs. 1 BGB | 177 |

| | |
|---|-----|
| (7) Ausnahme hiervon: Vertragsimmanenter Ausschluss des Aufhebungsanspruches nach § 749 Abs. 1 BGB | 177 |
| (8) Die Situation des Erklärungsgegners bzw. des Gläubigers | 182 |
| IV. <i>Schuldbeitritt und Vertragsübernahme</i> | 182 |
| 1. Der Schuldbeitritt | 182 |
| a) Die Rechtsnatur des Schuldbeitritts | 182 |
| b) Die Thematik der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 183 |
| aa) Keine vertragsimmanente Verfügung über die hälftige Rechtszuständigkeit hinsichtlich der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte sowie kein derartiger Anspruch | 183 |
| bb) Aber: Analoge Anwendung des § 770 Abs. 1 BGB | 185 |
| 2. Die Vertragsübernahme | 186 |
| a) Die Rechtsnatur der Vertragsübernahme | 186 |
| b) Die Thematik der vertragsbezogenen Gestaltungsrechte | 188 |
| G. Wesentliche Ergebnisse | 191 |
| Literaturverzeichnis | 195 |
| Sachverzeichnis | 207 |