

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Problemstellung und Forschungsfragen	21
I. Teil: Entstehung und Grundzüge des Rechtsmissbrauchsverbots im gemeinschaftlichen Recht	26
A. Allgemeines Rechtsmissbrauchsverbot im Civil Law	26
1. Anerkennung durch Richterrecht	26
(1) Frankreich	26
(2) Deutschland	33
(3) Österreich	38
(4) Italien	39
2. Gesetzliche Regelungen	41
(1) Schweiz	41
(2) Sowjetunion	46
(3) Griechenland	47
(4) Der französische Kodifikationsversuch von 1950	47
(5) Spanien	48
(6) Luxemburg	49
(7) Niederlande	50
3. Exkurs: Aussereuropäische Rechtsordnungen	51
(1) Lateinamerika	51
(2) Louisiana und Québec	51
(3) Japan	52
B. Kein allgemeines Rechtsmissbrauchsverbot im Common Law	53
1. Schrankenlosigkeit der Ausübung von Rechten als Grundsatz	53
2. Korrekturmechanismen	55
C. Rechtsmissbrauch im Civil Law und funktionale Äquivalente im Common Law – ein Vergleich anhand ausgewählter Rechtsgebiete	58
1. Vorbemerkungen	58
2. Eigentumsrecht	58
(1) Kontinentaleuropa	58

## *Inhaltsverzeichnis*

(2) Vereinigtes Königreich	59
(3) Kanada	61
(4) USA	62
3. Kollektives Arbeitsrecht	66
(1) Vorbemerkungen	66
(2) Kontinentaleuropa	66
(3) Vereinigtes Königreich	72
(4) USA	77
4. Eingriff in fremden Vertrag	79
(1) Vorbemerkungen	79
(2) Vereinigtes Königreich	80
(3) USA	85
(4) Kontinentaleuropa	87
5. Steuerrecht	93
(1) Kontinentaleuropa	93
(2) Vereinigtes Königreich	96
(3) U.S.A.	99
D. Fallgruppen	100
1. Vorbemerkungen	100
2. Individualmissbrauch	102
(1) Unredlicher (gesetz-, sitten- oder vertragswidriger) Erwerb der eigenen Rechtsstellung	102
(2) Verletzung eigener Pflichten	104
(3) Fehlen schutzwürdigen Interesses	104
3. Institutsmissbrauch	114
(1) Allgemeines	114
(2) Verfahrensmissbrauch	123
II. Teil: Elemente einer Theorie des Rechtsmissbrauchs im gemeineuropäischen Recht	130
A. Rechtsmissbrauch, Betrug, Gesetzesumgehung, Scheingeschäft	130
B. Vom subjektiven zum objektiven Ansatz	133
C. Dogmatische Grundlagen	137
D. Voraussetzung der Offensichtlichkeit	141
E. Einzelfallentscheidung	142

F. Zweckfremdheit bzw. Zweckverfehlung als entscheidender Gesichtspunkt	142
1. Vorbemerkungen	142
2. Anormalität, Antisozialität bzw. Künstlichkeit der Gestaltung im Civil Law	144
3. „Unreasonableness“ im Common Law	145
G. Wertungsabhängigkeit	146
1. Allgemeines	146
2. Wirtschafts- und sozialpolitische Erwägungen	147
(1) Allgemeines	147
(2) Sozialmodell	150
3. Kritik und Gegenkritik	151
(1) Grundsätzliches	151
(2) Fahrkarte in den Sozialismus?	153
(3) Zeitgeist	154
H. Konvergenz Civil Law – Common Law	155
 III. Teil: Die Rechtsprechung des EuGH und des EFTA-Gerichtshofs	160
A. Bestandsaufnahme	160
1. Vorbemerkungen	160
2. Fälle	161
(1) EuGH, Rs. 16/74, Centrafarm/Winthrop	161
(2) EuGH, Rs. 33/74, van Binsbergen	164
(3) EuGH, Rs. 39/75, Coenen	166
(4) EuGH, Rs. 125/76, Cremer	168
(5) EuGH, Rs. 115/78, Knoors	171
(6) EuGH, Rs. 243/78, Simmenthal II	173
(7) EuGH, Rs. 238/78, Ireks-Arkady	176
(8) EuGH, Rs. 250/80, Schumacher	178
(9) EuGH, verb. Rs. 197 bis 200, 243, 245 und 247/80, Ludwigshafener Walzmühle	181
(10) EuGH, Rs. 250/78, DEKA	183
(11) EuGH, Rs. 229/83, Leclerc	187
(12) EuGH, Rs. 208/84, Vonk's Kaas Inkoop en Produktie	189
(13) EuGH, Rs. 79/85, Segers	192
(14) EuGH, Rs. 39/86, Lair	194

(15) EuGH, Rs. 81/87, Daily Mail	197
(16) EuGH, Rs. 130/88, van de Bijl	201
(17) EuGH, Rs. C-61/89, Bouchoucha	204
(18) EuGH, Rs. C-45/90, Paletta I	206
(19) EuGH, Rs. C-370/90, Singh	209
(20) EuGH, Rs. C-211/91, Flämisches Kabelnetz I	212
(21) EuGH, Rs. C-148/91, Veronica	214
(22) EuGH, Rs. C-8/92, General Milk Products	216
(23) EuGH, Rs. C-23/93, TV 10	218
(24) EFTA-GH, verb. Rs. E-8/94 und E-9/94, Mattel/Lego	223
(25) EuGH, Rs. C-110/94, INZO	225
(26) EuGH, Rs. C-441/93, Pafitis	227
(27) EuGH, Rs. C-206/94, Paletta II	232
(28) EuGH, Rs. C-11/95, Flämisches Kabelnetz II	237
(29) EuGH, Rs. C-222/94, UK Satellitendienst	241
(30) EuGH, Rs. C-14/96, Denuit	243
(31) EuGH, Rs. C-56/96, VT4	246
(32) EuGH, verb. Rs. C-34 bis 36/95, De Agostini	249
(33) EuGH, Rs. C-28/95, Leur-Bloem	253
(34) EuGH, Rs. C-36/96, Günaydin	256
(35) EuGH, Rs. C-367/96, Kefalas	259
(36) EuGH, Rs. C-212/97, Centros	265
(37) EuGH, verb. Rs. C-110/98 bis C-147/98, Gabalfrisa u.a.	272
(38) EuGH, Rs. C-373/97, Diamantis	274
(39) EuGH, Rs. C-110/99, Emsland-Stärke	279
(40) EuGH, Rs. C-208/00, Überseering	284
(41) EuGH, Rs. C-436/00, X und Y	287
(42) EuGH, Rs. C-109/01, Akrich	291
(43) EuGH, Rs. C-167/01, Inspire Art	296
(44) EuGH, Rs. C-413/01, Ninni-Orasche	301
(45) EuGH, Rs. C-476/01, Felix Kapper	304
(46) EuGH, Rs. C-200/02, Zhu und Chen	307
(47) EuGH, Rs. C-32/03, Fini H	310
(48) EuGH, Rs. C-147/03, Kommission/Österreich	313
(49) EuGH, Rs. C-515/03, Eichsfelder Schlachtbetrieb	315
(50) EuGH, Rs. C-446/03, Marks & Spencer	319
(51) EuGH, Rs. C-255/02, Halifax	321
(52) EuGH, Rs. C-456/04, Agip Petroli	327
(53) EuGH, Rs. C-196/04, Cadbury Schweppes	330

## *Inhaltsverzeichnis*

4. Institutsmissbrauch und Verfahrensmissbrauch	427
IV. Teil: Kodifikationen im Europarecht	428
A. Allgemeines	428
B. Primärrecht	428
C. Sekundärrecht	428
1. Übersicht	428
2. Stellungnahme	434
V. Teil: Elemente einer europarechtlichen Theorie des Rechtsmissbrauchs	435
A. Objektives und subjektives Element	435
1. Abstellen auf objektive Umstände bei der ersten Fallreihe	435
2. Subjektivierung bei der zweiten Fallreihe	435
3. Objektivierung des subjektiven Tests	436
B. Dogmatische Grundlagen	439
C. Voraussetzung der Offensichtlichkeit	441
D. Annahme eines Rechtsmissbrauchs nur im Einzelfall	443
1. Allgemeines	443
2. Verstoss gegen den Kern bzw. die inhärenten Elemente von Grundfreiheiten	444
E. Ermittlung des Zwecks oder des Ziels	446
1. Allgemeines	446
2. Erste Fallreihe	447
3. Zweite Fallreihe	449
4. Anormalität des Handelns bzw. Künstlichkeit oder Willkürlichkeit der Gestaltung als zentraler Faktor	450
(1) Vorbemerkungen	450
(2) Erste Fallreihe	452
(3) Zweite Fallreihe	454
(4) Stellungnahme	457
F. Allgemeiner Rechtsgrundsatz des EU-Rechts?	460
1. Vorbemerkungen	460
2. Erste Fallreihe	463
3. Zweite Fallreihe	466