

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|------|
| Vorwort | III |
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Literaturverzeichnis | XVII |

§ 1 Einführung

| | |
|---|----|
| I. Gegenstand der Untersuchung | 1 |
| A. Ausgangslage | 1 |
| B. Fragestellung | 4 |
| C. Eingrenzung und Abgrenzung | 5 |
| II. Methoden der Untersuchung | 7 |
| A. Rechtsdogmatik | 7 |
| B. Rechtsökonomik | 9 |
| C. Verhaltensforschung | 11 |
| III. Ökonomische Grundlagen | 14 |
| A. Grundbegriffe | 14 |
| 1. Positive und normative ökonomische Analyse | 14 |
| 2. Effizienzziel | 15 |
| 3. Ökonomische Analyse des Vertrags- und Verbandsrechts | 17 |
| B. Konzeptuelle Eckpunkte | 18 |
| 1. Neoklassische Modellwelt | 19 |
| 2. Einführung von Transaktionskosten | 21 |
| 3. Verhaltenswissenschaftliche Erkenntnisse | 22 |
| C. Umgang mit Verträgen | 25 |
| 1. Zuordnung von Risiken | 26 |
| 2. Verhinderung von ex post-Opportunismus | 27 |
| 3. Nutzen für die vertragliche Grundlage von Verbänden | 28 |
| IV. Weitere Vorgehensweise | 30 |

§ 2 Gestaltungsparameter und Gestaltungsgrenzen

| | |
|--|----|
| I. Gestaltungsparameter des Verbandsvertrags | 34 |
| A. Rechtsprinzipien des Vertrags- und Verbandsrechts | 35 |
| 1. Rechtstheoretische Grundlagen | 36 |
| 2. Übersicht über die maßgeblichen Prinzipien | 38 |
| a) Gestaltungsermöglichung | 40 |
| b) Schutz Dritter | 41 |
| c) Schutz der Beteiligten | 42 |
| 3. Erweiterung der Perspektive | 44 |
| B. Privatautonomie | 46 |
| 1. Selbstbestimmung | 47 |
| 2. Vertragsfreiheit | 48 |
| a) Funktionen | 49 |
| b) Formales Verständnis | 51 |
| c) Materielle Ergänzung | 53 |
| 3. Bedeutung für den Verbandsvertrag | 54 |
| C. Vertrauenschutz | 56 |
| 1. Vertrauen und dessen Anerkennung | 56 |

| | | |
|------|--|-----|
| 2. | Begünstigter Personenkreis | 58 |
| a) | Vertragsparteien | 58 |
| b) | Allgemeinheit | 61 |
| c) | Vertragspartner des Verbands | 63 |
| 3. | Bedeutung für den Verbandsvertrag | 65 |
| D. | Schwächerenschutz | 66 |
| 1. | Fehlen der Richtigkeitsgewähr | 66 |
| 2. | Verbraucherschutz | 69 |
| a) | Rechtfertigung | 69 |
| b) | Verbraucherschutz beim Abschluss des Verbandsvertrags? | 70 |
| i. | Verbraucher und Unternehmer im Verbandsvertrag | 70 |
| ii. | Kein strukturelles Ungleichgewicht | 72 |
| iii. | Verhältnis zum Einbezug von Idealvereinen | 74 |
| c) | „Wirtschaftliche Betrachtungsweise“ | 76 |
| 3. | AGB-Kontrolle | 77 |
| a) | Machtgefälle und partielles Marktversagen | 78 |
| b) | Einbeziehungs-, Geltungs- und Inhaltskontrolle | 81 |
| c) | AGB-Verwendung bei Verbandsverträgen | 81 |
| 4. | Bedeutung für den Verbandsvertrag | 83 |
| E. | Individualschutz | 84 |
| 1. | Mechanismen | 84 |
| 2. | Schutz vor sich selbst | 85 |
| a) | Freiheitsparadoxon | 86 |
| b) | Grenzen vertraglicher Bindung | 88 |
| i. | Umfang des Vermögens | 89 |
| ii. | Dauer der Bindung | 91 |
| iii. | Fremde Gestaltungsmacht | 92 |
| c) | Zusammenschau | 94 |
| 3. | Schutz vor den Vertragspartnern | 94 |
| a) | Schutz bei Vertragsabwicklung | 94 |
| b) | Verhältnis zum Minderheitsschutz | 96 |
| i. | Beschlusskontrolle | 97 |
| ii. | Beschlussquoren | 98 |
| iii. | Minderrechtsrechte | 101 |
| c) | Zusammenschau | 103 |
| 4. | Bedeutung für den Verbandsvertrag | 103 |
| F. | Funktionserhaltung | 105 |
| 1. | Rahmenordnung und Instrumente der Vertragsfreiheit | 105 |
| 2. | Wirkungsweise im Verbandsrecht | 108 |
| a) | Verbände als Vehikel der Selbststeuerung | 108 |
| b) | Erhaltung von Ordnungsstrukturen | 110 |
| 3. | Bedeutung für den Verbandsvertrag | 112 |
| G. | Ergebnis | 113 |
| II. | Gestaltungsgrenzen des Verbandsvertrags | 115 |
| A. | Verbotsgesetze | 116 |
| 1. | Zwingendes Recht | 116 |
| 2. | Alternative Regelungsmodelle | 119 |
| 3. | Ermittlung zwingenden Rechts | 123 |
| 4. | Bedeutung für den Verbandsvertrag | 125 |
| B. | Fehlende Rechtsmacht | 126 |
| 1. | Funktion | 127 |
| 2. | Verhältnis zu Verbotsgesetzen | 127 |
| 3. | Bedeutung für den Verbandsvertrag | 129 |

| | |
|--|------------|
| C. Die guten Sitten | 129 |
| 1. Funktion | 130 |
| 2. Anwendung | 132 |
| 3. Bedeutung für den Verbandsvertrag | 133 |
| D. Natur, Wesen, Grundprinzipien | 134 |
| 1. Natur der Sache und Wesen des Verbands | 134 |
| 2. Grundprinzipien des Verbandsrechts | 137 |
| 3. Bedeutung für den Verbandsvertrag | 138 |
| E. Typen- und Institutionenlehre | 139 |
| 1. Typengesetzlichkeit | 139 |
| a) Typus und Begriff | 139 |
| b) Typus als Gestaltungsgrenze | 140 |
| c) Vertragsgesellschaft – Satzungsgesellschaft | 142 |
| 2. Institutionenlehre | 144 |
| a) Begriff des Rechtsinstituts | 144 |
| b) Institution als verbandsrechtliche Gestaltungsgrenze | 145 |
| 3. Bedeutung für den Verbandsvertrag | 147 |
| F. Ergebnis | 147 |
| III. Wirkungsweise der Gestaltungsgrenzen | 148 |
| A. Inhaltskontrolle | 148 |
| 1. Fehlerquelle und Schicksal des Vertrags | 149 |
| a) Verbotswidrigkeit und Sittenverstoß | 149 |
| b) Fehlende Rechtsmacht | 151 |
| 2. Schließung der Vertragslücke | 152 |
| a) Dispositives Recht oder ergänzende Vertragsauslegung? | 152 |
| b) Ergänzende Vertragsauslegung und objektive Interpretation | 154 |
| 3. Teilunwirksame Vertragsklausel | 155 |
| a) Geltungserhaltende Reduktion | 156 |
| b) Einwände gegen die Zulässigkeit | 158 |
| c) Voraussetzungen der geltungserhaltenden Reduktion | 159 |
| B. Ausübungskontrolle | 161 |
| 1. Grenzen der Rechtsausübung | 162 |
| a) Rechtsgrundlage | 162 |
| b) Prüfungsmaßstab | 164 |
| c) Verhältnis zur Inhaltskontrolle | 165 |
| 2. Ersetzung der Inhaltskontrolle? | 166 |
| a) Gelinderes Mittel | 167 |
| b) Kein sachlicher Bedarf | 168 |
| c) Ergebnis | 170 |
| C. Anfechtbarkeit und Anpassbarkeit | 170 |
| 1. Vertragsrechtliche Fehlerkategorien | 171 |
| a) Anfechtbarkeit | 171 |
| b) Relative Nichtigkeit | 172 |
| 2. Anfechtung im mehrseitigen Verbandsvertrag | 174 |
| a) Anfechtungsgegenstand | 175 |
| b) Wirkung der Anfechtung | 176 |
| 3. Anpassung im Verbandsvertrag | 179 |
| IV. Heteronomie statt Autonomie? | 181 |
| A. Zwingendes Verbandsrecht? | 181 |
| 1. Formelle Satzungsstrenge im Genossenschaftsrecht | 182 |
| 2. Materielle Satzungsstrenge im Aktienrecht | 183 |
| 3. Keine Satzungsstrenge im GmbH-Recht | 186 |
| B. (Verbands-)Rechtsprinzipieller Hintergrund | 189 |

| | |
|--|-----|
| 1. Drittschutz | 189 |
| 2. Funktionserhaltung | 190 |
| 3. Individualschutz | 191 |
| C. Kapitalmarktrechtliche Rechtfertigung | 193 |
| 1. Verkehrsfähigkeit der Aktie | 193 |
| 2. Reichweite der Standardisierung | 195 |
| D. Konsequenzen | 197 |
| 1. Genossenschaft | 197 |
| 2. Aktiengesellschaft | 198 |
| V. Gesamtschau | 199 |

§ 3 Der Vertragsschluss

| | |
|---|-----|
| I. Abschluss des Verbandsvertrags | 205 |
| A. Eckpunkte des mehrseitigen Vertragsschlusses | 206 |
| 1. Abstraktion der „allgemeinen Regeln“ | 206 |
| 2. Anzahl der Willenserklärungen | 207 |
| 3. Zeitpunkt des Vertragsabschlusses | 209 |
| B. Bindungs- und Annahmefrist | 211 |
| 1. Beginn der Bindung | 211 |
| 2. Annahmefrist | 214 |
| 3. Wechselseitiger Austausch | 216 |
| 4. Transportverzögerungen | 217 |
| a) Transport des Angebots | 217 |
| b) Transport der Annahme | 220 |
| C. Übereinstimmung der Willenserklärungen | 223 |
| 1. Auslegung der Willenserklärungen | 223 |
| 2. Fehlerquellen der Mehrpersonalität | 226 |
| 3. Bevorzugung eines Empfängerhorizonts | 228 |
| D. Zusammenschau | 229 |
| II. Wirksamkeit des Verbandsvertrags | 229 |
| A. Willensmängel und Mehrpersonalität | 230 |
| 1. Anfechtung zwischen Selbstbestimmung und Vertrauenschutz | 231 |
| a) Interessenlage bei zweiseitigen Verträgen | 232 |
| b) Ökonomische Bedeutung | 233 |
| c) Einbezug weiterer Personen | 235 |
| 2. Anfechtung des mehrseitigen Vertrags? | 237 |
| a) Interessenlage bei mehrseitigen Verträgen | 237 |
| b) Art des Mangels | 238 |
| c) Fehlendes Vertrauenschutzbedürfnis | 241 |
| 3. Rechtsfolgen bei Verbandsverträgen | 243 |
| 4. Zwischenergebnis | 243 |
| B. Willensmängel und Langzeitcharakter | 244 |
| 1. Erkenntnisse der Verhaltensforschung | 245 |
| a) Informationsaufnahme und -verarbeitung | 245 |
| b) Positive Lebensbewältigung | 248 |
| c) Bedeutung bei Verbandsverträgen | 249 |
| 2. Einbettung in das System des Vertragsschlusses | 251 |
| a) Vorbemerkung: Rechtliche Relevanz? | 251 |
| b) Rationalität als Voraussetzung der Geschäftsfähigkeit | 254 |
| c) Rationale Defizite als Willensmängel | 258 |
| 3. Zwischenergebnis | 263 |
| C. Zusammenschau | 263 |

| | | |
|------|--|-----|
| III. | Wurzelmängel und Verbandsentstehung | 264 |
| A. | Rückwicklungsprobleme | 265 |
| 1. | Zivilrechtliche Vorgaben | 265 |
| 2. | Anwendung auf den Verbandsvertrag | 266 |
| a) | Innenverhältnis des Verbands | 267 |
| b) | Außenverhältnis des Verbands | 268 |
| 3. | Unbrauchbarkeit aus verbandsvertraglicher Sicht | 270 |
| B. | Aktienrechtliche Lösung | 271 |
| 1. | Historische Entwicklung | 272 |
| 2. | Versagung der Rückwirkung | 274 |
| a) | Rechtstechnische Umsetzung | 274 |
| b) | Rechtsdogmatische Grundlage | 275 |
| c) | Rechtsökonomische Bewertung | 276 |
| 3. | Geltendmachung von Willensmängeln | 277 |
| a) | mit Wirkung ex tunc? | 278 |
| b) | mit Wirkung ex nunc? | 280 |
| 4. | Zwischenergebnis | 282 |
| C. | Verbandsübergreifende Bedeutung | 282 |
| 1. | Differenzierungsgründe? | 282 |
| a) | Historische Entwicklung | 283 |
| b) | Einheitliche Problemlage | 284 |
| 2. | Inhaltlicher Zuschnitt | 287 |
| a) | Mängel des Vertragsinhalts | 287 |
| b) | Mängel der Willenserklärung | 289 |
| c) | Fehlerhafte Mitgliedschaft | 292 |
| 3. | Vorrang des Zivilrechts? | 293 |
| a) | Gravierende Mängel des Vertragsinhalts | 294 |
| b) | Schwere Willensmängel | 297 |
| c) | Fehlende volle Geschäftsfähigkeit | 298 |
| 4. | Zwischenergebnis | 301 |
| D. | Zeitliche Abgrenzung | 302 |
| 1. | Entstehung des Rechtsträgers | 303 |
| a) | Eintragung in das Firmenbuch | 303 |
| b) | Nichtuntersagung der Aufnahme der Vereinstätigkeit | 305 |
| 2. | Vor der Eintragung in das Register: Vertragsrechtlicher Grundsatz? | 306 |
| a) | Kündigung ex nunc | 306 |
| b) | Einschränkungen | 308 |
| c) | Grundlage für den Verbandsvertrag? | 309 |
| 3. | Vor der Eintragung in das Register: Verbandsrechtliche Besonderheiten | 312 |
| a) | Maßgebliche Charakteristika des Verbandsvertrags | 312 |
| b) | Kapitalgesellschaften und Genossenschaften | 313 |
| c) | Personengesellschaften und Vereine | 315 |
| 4. | Zwischenergebnis | 316 |
| E. | Zusammenfassung | 317 |
| IV. | Gesamtschau | 318 |

§ 4 Der Vertragsinhalt

| | | |
|----|---|-----|
| I. | Vermögensrechtliche Regelungen | 323 |
| A. | Äquivalenz der Leistungen | 325 |
| 1. | Entgeltfremdheit des Verbandsvertrags | 325 |
| 2. | Bedeutung der Vermögensrechte | 328 |
| 3. | Abdingbarkeit der Vermögensrechte? | 330 |
| a) | Gewinnrecht | 331 |

| | |
|--|-----|
| b) Beteiligung am Liquidationsüberschuss | 333 |
| c) Abfindungsrecht | 334 |
| d) Zwischenergebnis | 337 |
| B. Einschränkung der Gestaltungsfreiheit beim Abfindungsrecht? | 338 |
| 1. Angebliche Gründe für den teilweise zwingenden Charakter | 339 |
| a) Existenzbedrohung | 339 |
| b) Knebelung im Rechtsverhältnis | 341 |
| c) Skepsis gegenüber zeitlichen Vorausverfügungen | 341 |
| d) Zwischenergebnis | 343 |
| 2. Wirkung der Abbedingung | 345 |
| a) Vertragsschluss als allein maßgeblicher Zeitpunkt | 346 |
| b) Vermögen des Mitglieds | 348 |
| c) Zwischenergebnis | 349 |
| 3. Abfindungsausschluss und Selbstentmündigung | 350 |
| a) Existenzbedrohung | 350 |
| b) Knebelung im Rechtsverhältnis | 353 |
| c) Zwischenergebnis | 357 |
| 4. Abfindungsausschluss und rationales Entscheidungsverhalten | 358 |
| a) Skepsis gegen zeitliche Vorausverfügungen? | 359 |
| i. Beschränkung von Schenkungen | 360 |
| ii. Verbot der Verfallsabrede | 362 |
| iii. Verbot des Vorausverzichts auf den Ausgleichsanspruch | 363 |
| iv. Verzicht auf Rechte | 363 |
| v. Synthese | 365 |
| b) Berücksichtigung kognitiver und rationaler Defizite | 366 |
| i. Anhaltspunkte im positiven Recht? | 366 |
| ii. Anwendung über die guten Sitten? | 367 |
| iii. Ausübungskontrolle? | 369 |
| c) Zwischenergebnis | 372 |
| 5. Ergebnis und Bestätigung der Privatautonomie | 373 |
| C. Unentgeltlichkeit und Leistungsinäquivalenz | 375 |
| 1. Unentgeltliche Verbandsbeteiligung | 375 |
| a) Kriterien der Unentgeltlichkeit | 376 |
| b) Verbandsvertrag und Schenkungsform | 377 |
| c) Folgen der Formunwirksamkeit | 380 |
| d) Zwischenergebnis | 382 |
| 2. Leistungsinäquivalenz bei entgeltlichen Verträgen? | 382 |
| a) Verkürzung über die Hälfte | 383 |
| b) Abstraktion des Regelungsanliegens | 385 |
| c) Verkürzung im Verbandsvertrag? | 387 |
| i. Bedeutung der Leistungsstruktur | 387 |
| ii. Bedeutung der Mehrpersonalität | 390 |
| iii. Bedeutung des verbandskonstituierenden Charakters | 390 |
| d) Zwischenergebnis | 391 |
| 3. Ergebnis | 391 |
| D. Zusammenschau | 392 |
| II. Umsetzungs- und Änderungsregelungen | 394 |
| A. Unvollständigkeit des Verbandsvertrags | 395 |
| 1. Gründe für die Unvollständigkeit | 395 |
| 2. Folgen der Unvollständigkeit | 397 |
| B. Umsetzung der vertraglichen Vorgaben | 398 |
| 1. Verhaltensvorgaben | 398 |
| a) Vertragsrechtliche Nebenpflichten | 398 |

| | |
|---|-----|
| b) Verbandsrechtliche Treuepflicht | 399 |
| c) Horizontale und vertikale Treuepflicht | 401 |
| 2. Rechtsprinzipielle Grundlagen der Treuepflicht | 404 |
| a) Individualbezogene Anfänge | 404 |
| b) Funktionale Ergänzung | 406 |
| c) Drittschutz? | 407 |
| 3. Abdingbarkeit der Treuepflicht? | 409 |
| a) Privatautonomie | 410 |
| b) Individualschutz | 411 |
| c) Funktionserhaltung | 413 |
| 4. Ergebnis | 414 |
| C. Änderung der vertraglichen Vorgaben | 415 |
| 1. Konsens versus Mehrheit | 416 |
| 2. Reichweite der Mehrheitsmacht | 419 |
| a) Leistungserhöhungen | 419 |
| b) Verwässerung der Mitgliedschaft | 423 |
| c) Eingriff in Mitgliedschaftsrechte | 426 |
| 3. Erweiterung der Mehrheitsmacht? | 429 |
| a) Verbandssphäre – Individualsphäre | 429 |
| b) Zustimmung zu Leistungserhöhungen? | 432 |
| c) Zustimmung zu Eingriffen in Mitgliedschaftsrechte? | 435 |
| 4. Ergebnis | 437 |
| D. Zusammenschau | 438 |
| III. Beendigungsregelungen | 440 |
| A. Konsensuale Beendigung | 441 |
| 1. Vertragsrechtliche Grundlagen | 441 |
| 2. Verbandsrechtliche Umsetzung | 442 |
| 3. Zwischenergebnis | 444 |
| B. Ordentliche einseitige Beendigung | 444 |
| 1. Vertragsrechtliche Grundlagen | 445 |
| a) Ewigkeitsbindung und Selbstbestimmung | 445 |
| b) Begründung eines allgemeinen Rechtssatzes | 447 |
| c) Fristgebundenes Gestaltungsrecht | 449 |
| 2. Verbandsrechtliche Umsetzung | 450 |
| a) Kündigung des Verbands | 451 |
| b) Austritt eines Mitglieds | 452 |
| c) (Freie) Anteilsübertragung | 453 |
| 3. Ergänzung der gesetzlichen Vorgaben | 455 |
| a) Lösung vom Idealverein | 455 |
| b) Fehlender Markt für Geschäftsanteile | 457 |
| c) Genossenschaftlicher Sockelbetrag | 460 |
| 4. Übergreifende Würdigung | 461 |
| a) Gesetzlicher Regelungsansatz | 461 |
| b) Rechtsprinzipieller Hintergrund | 465 |
| c) Gestaltbarkeit des Beendigungsrechts | 465 |
| C. Einseitige Beendigung aus wichtigem Grund | 468 |
| 1. Vertragsrechtliche Grundlagen | 469 |
| a) Unzumutbarkeit und Selbstbestimmung | 469 |
| b) Begründung eines allgemeinen Rechtssatzes | 470 |
| c) Fristloses Gestaltungsrecht | 472 |
| 2. Verbandsrechtliche Umsetzung | 473 |
| a) Anerkennung des Grundsatzes | 473 |
| b) Übertragung auf Verein und Genossenschaft | 474 |

| | | |
|---------------------------|---|-----|
| 3. | Beendigung im Kapitalgesellschaftsrecht | 476 |
| a) | Anteilsübertragung | 476 |
| b) | Austrittsrecht | 476 |
| c) | Kündigung | 479 |
| 4. | Übergreifende Würdigung | 484 |
| a) | Gesetzlicher Regelungsansatz | 484 |
| b) | Rechtsprinzipieller Hintergrund | 485 |
| c) | Gestaltbarkeit des Beendigungsrechts | 486 |
| D. | Zusammenschau | 487 |
| IV. | Gesamtschau | 488 |
| § 5 Ergebnisse | | |
| I. | Systematisierung | 491 |
| A. | Gestaltungsparameter des Verbandsvertrags | 491 |
| B. | Defizite im menschlichen Entscheidungsverhalten und Verbandsvertrag | 494 |
| C. | Verbandsvertrag zwischen Vertrags- und Verbandsrecht | 498 |
| II. | Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse | 500 |
| A. | Einführung (§ 1) | 500 |
| B. | Gestaltungsparameter und Gestaltungsgrenzen (§ 2) | 500 |
| 1. | Gestaltungsparameter des Verbandsvertrags | 500 |
| 2. | Gestaltungsgrenzen des Verbandsvertrags | 501 |
| 3. | Wirkungsweise der Gestaltungsgrenzen | 501 |
| 4. | Heteronomie statt Autonomie? | 502 |
| C. | Der Vertragsschluss (§ 3) | 503 |
| 1. | Abschluss des Verbandsvertrags | 503 |
| 2. | Wirksamkeit des Verbandsvertrags | 503 |
| 3. | Wurzelmängel und Verbandsentstehung | 504 |
| D. | Der Vertragsinhalt (§ 4) | 505 |
| 1. | Vermögensrechtliche Regelungen | 505 |
| 2. | Umsetzungs- und Änderungsregelungen | 506 |
| 3. | Beendigungsregelungen | 507 |
| | Stichwortverzeichnis | 509 |