

Schriften zum Bürgerlichen Recht

Band 510

Die „ex tunc“-Nichtigkeit von Dauerschuldverhältnissen nach § 142 Abs. 1 BGB

Eine dogmatische Diskussion der Rechtsfolge des § 142
Abs. 1 BGB anhand der exemplarischen Untersuchung
angefochtener Dauerschuldverhältnisse

Von

Philip Egle



Duncker & Humblot · Berlin

PHILIP EGLE

Die „ex tunc“-Nichtigkeit von Dauerschuldverhältnissen
nach § 142 Abs. 1 BGB

Schriften zum Bürgerlichen Recht

Band 510

Die „ex tunc“-Nichtigkeit von Dauerschuldverhältnissen nach § 142 Abs. 1 BGB

Eine dogmatische Diskussion der Rechtsfolge des § 142
Abs. 1 BGB anhand der exemplarischen Untersuchung
angefochtener Dauerschuldverhältnisse

Von

Philip Egle



Duncker & Humblot · Berlin

Die Juristische Fakultät der Universität Regensburg hat diese Arbeit
im Jahre 2019 als Dissertation angenommen.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in
der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten
sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Alle Rechte vorbehalten
© 2020 Duncker & Humblot GmbH, Berlin
Satz: L101 Mediengestaltung, Fürstenwalde
Druck: CPI buchbücher.de gmbh, Birkach
Printed in Germany

ISSN 0720-7387
ISBN 978-3-428-18005-9 (Print)
ISBN 978-3-428-58005-7 (E-Book)

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier
entsprechend ISO 9706 ☼

Internet: <http://www.duncker-humblot.de>

Vorwort

Diese Arbeit hat der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Regensburg im Wintersemester 2018/19 als Dissertation vorgelegen. Rechtsprechung und Literatur sind bis Januar 2019 berücksichtigt.

Mein besonders herzlicher Dank gilt meinem Doktorvater, Herrn Prof. Dr. Martin Löhnig, der die Arbeit mit großem Interesse fördernd begleitet hat. Seine stetige Gesprächsbereitschaft und wertvolle fachliche Anleitung waren der fruchtbare Rahmen dieser wissenschaftlichen Untersuchung. Ebenso danken möchte ich dem Lehrstuhl Prof. Dr. Martin Löhnig der Universität Regensburg, insbesondere Frau Caroline Berger, für die Organisation der Doktorandenseminare. Bei Herrn Prof. Dr. Christoph Althammer bedanke ich mich für die Erstellung des Zweitgutachtens.

Dank gebührt auch Herrn RA Dr. Christoph Jerger, der erstmals die Arbeit angeregt und den Kontakt nach Regensburg hergestellt hat. Herrn Georg Suppé danke ich für die hilfreichen Diskussionen auf der Suche nach dogmatischer Plausibilität. Schließlich gilt Frau Manuela Mayer besonderer Dank für ihre sorgfältige Unterstützung im Rahmen des Korrektorats.

München, im April 2020

Philip Egle

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Einleitung | 23 |
| <i>Kapitel 1</i> | |
| Das Instrument der Anfechtung aus § 142 Abs. 1 BGB | 29 |
| A. Grundlagen der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB | 29 |
| B. Rechtsfolge der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB | 78 |
| C. Die Funktion der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB im Gesamtbild der Beendigungsmechanismen des BGB | 87 |
| D. Das Bereicherungsrecht nach §§ 812 ff. BGB als Rückabwicklungsinstrument angefochtener Rechtsgeschäfte | 92 |
| <i>Kapitel 2</i> | |
| Rechtsdogmatische Diskussion des § 142 Abs. 1 BGB | 130 |
| A. Methodische Herangehensweise | 130 |
| B. Analyse des § 142 Abs. 1 BGB | 159 |
| <i>Kapitel 3</i> | |
| Die Anfechtung von Dauerschuldverhältnissen | 172 |
| A. Besonderheiten der Dauerschuldverhältnisse | 172 |
| B. Beispielhafte Dauerschuldverhältnisse | 178 |
| C. Gegenüberstellung einzelner Statusverhältnisse | 239 |
| <i>Kapitel 4</i> | |
| Rechtsfolgen der Anfechtung von Dauerschuldverhältnissen | 244 |
| A. Problemverortung bei der Anwendung des § 142 Abs. 1 BGB | 244 |
| B. Technische Rückabwicklung der Dauerschuldverhältnisse | 247 |
| C. Schutzrechte und Typologie der Dauerschuldverhältnisse unter § 142 Abs. 1 BGB | 277 |

| | |
|--|-----|
| D. Verstoß der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB gegen Verfassungsrecht . . . | 295 |
|--|-----|

Kapitel 5

| | |
|--|-----|
| Lösungsvorschlag zur Anwendung des § 142 Abs. 1 BGB bei Dauerschuldverhältnissen | 300 |
| A. Grundsatz der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB (Grundsatzlösung) | 300 |
| B. Rechtsfortbildung des § 142 Abs. 1 BGB (Ausnahmelösung) bei Personengesellschaften im Rechtsverkehr | 301 |
| C. Alternativ diskutierte Lösungsmöglichkeiten | 319 |
| D. Übertragbarkeit auf allgemeine Nichtigkeitsvorschriften | 325 |
| Zusammenfassung | 327 |
| Literaturverzeichnis | 333 |
| Stichwortverzeichnis | 348 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einleitung | 23 |
| I. Vorbemerkungen | 23 |
| II. Problemeinführung | 26 |
| III. Untersuchungsansatz | 27 |
| | |
| <i>Kapitel 1</i> | |
| Das Instrument der Anfechtung aus § 142 Abs. 1 BGB | 29 |
| A. Grundlagen der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB | 29 |
| I. Wesen der Anfechtung | 29 |
| 1. Die Anfechtung im Normengefüge | 29 |
| a) Verortung in § 142 Abs. 1 BGB | 29 |
| b) Geltungsbereich des § 142 Abs. 1 BGB im Anfechtungsrecht | 30 |
| 2. Gegenstand der Anfechtung | 31 |
| a) Willenserklärung als Anfechtungsgegenstand | 31 |
| b) Geschäftähnliche Handlungen und Prozessrecht | 33 |
| c) Öffentliches Recht | 35 |
| d) Nichtige Rechtsgeschäfte | 36 |
| e) Teilanfechtung | 38 |
| f) Sonderfälle | 38 |
| 3. Absolute Wirkung der Anfechtung | 38 |
| 4. Abgrenzung von Anfechtbarkeit und Nichtigkeit | 39 |
| 5. Leistungsverweigerungsrechte des Anfechtungsberechtigten und Dritter | 41 |
| II. Allgemeine Voraussetzungen der Anfechtung | 43 |
| 1. Konkurrenzen | 44 |
| a) Allgemeine Konkurrenzbeziehungen der Anfechtung | 44 |
| aa) Verhältnis von Auslegung und Anfechtung (§§ 133, 157 BGB) | 44 |
| bb) Abgrenzung der Anfechtung zum versteckten Dissens (§ 155 BGB) | 45 |
| cc) Verhältnis der Anfechtung zu Rücktritt und Kündigung (§§ 323 ff.; 573 ff. BGB) | 46 |
| dd) Verhältnis der Anfechtung zu familienrechtlichen Auf- hebungsvorschriften (§§ 1313 ff.; 1759 ff. BGB) | 46 |

| | |
|--|----|
| ee) Verhältnis der Anfechtung zur Vorschrift der Ersatzpflicht bei Rücktritt vom Verlöbnis (§ 1298 BGB) | 47 |
| b) Konkurrenzen der Anfechtung aufgrund § 123 BGB | 48 |
| aa) Verhältnis zur c.i.c. (§§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, 241 Abs. 2 BGB) | 48 |
| bb) Verhältnis zu deliktischen Ansprüchen (§ 823 Abs. 2 BGB i. V.m. § 263 StGB; § 240 StGB; § 826 BGB) | 50 |
| c) Konkurrenzen der Anfechtung aufgrund § 119 Abs. 2 BGB | 51 |
| aa) Verhältnis zur Störung der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB) | 51 |
| bb) Verhältnis zu Mängelgewährleistungsrechten (§§ 434 ff. BGB; §§ 536 ff. BGB; §§ 634 ff. BGB) | 53 |
| d) Sonstige Konkurrenzverhältnisse | 57 |
| aa) Verhältnis der Anfechtung aufgrund § 119 Abs. 2 BGB zur Unsicherheitseinrede (§ 321 BGB) | 57 |
| bb) Verhältnis der Anfechtung aufgrund § 119 BGB zum Irrtum über die Vergleichsgrundlage (§ 779 BGB) | 58 |
| cc) Verhältnis der Anfechtung aufgrund §§ 119, 120 BGB zu den Rücktrittsvorschriften des VVG (§ 19 Abs. 2–4 VVG) | 58 |
| dd) Verhältnis der Anfechtung aufgrund § 119 Abs. 2 BGB zur Ablehnung eines Schiedsrichters in der ZPO (§§ 1036 ff. ZPO) | 59 |
| 2. Anfechtungserklärung (§ 143 Abs. 1 BGB) | 59 |
| 3. Anfechtungsgegner (§ 143 Abs. 2–4 BGB; § 123 Abs. 2 Satz 2 BGB) | 60 |
| 4. Anfechtungsfrist (§ 121 BGB; § 124 BGB) | 60 |
| 5. Kein Ausschluss der Anfechtung (Vertrag; § 242 BGB; § 144 BGB) | 61 |
| III. Anfechtungsrecht | 62 |
| 1. Anfechtungsrechte nach § 142 Abs. 1 BGB im allgemeinen Teil des BGB | 63 |
| a) § 119 Abs. 1 Alt. 2 BGB | 64 |
| b) § 119 Abs. 1 Alt. 1 BGB | 65 |
| c) § 119 Abs. 2 BGB | 66 |
| d) § 120 BGB | 67 |
| e) § 123 Abs. 1 Alt. 1 BGB | 68 |
| f) § 123 Abs. 1 Alt. 2 BGB | 69 |
| 2. Anfechtungsrechte nach § 142 Abs. 1 BGB außerhalb des allgemeinen Teils im BGB | 70 |
| a) Anfechtung einer Bestimmung der Leistung (§ 318 BGB) | 70 |
| b) Anfechtung der Annahme und Ausschlagung einer Erbschaft (§§ 1954 ff. BGB) | 71 |
| c) Anfechtung einer letztwilligen Verfügung (§§ 2078 ff. BGB) | 71 |
| d) Anfechtung eines Erbvertrags und eines gemeinschaftlichen Testaments (§§ 2281 ff. BGB) (analog) | 72 |

| | |
|---|-----|
| e) Anfechtung der Ausschlagung eines beschränkten oder beschwer- ten Pflichtteilsberechtigten (§ 2308 BGB) | 73 |
| 3. Anfechtungsrechte neben § 142 Abs. 1 BGB | 73 |
| a) Vaterschaftsanfechtung (§§ 1599 ff. BGB) | 73 |
| b) Anfechtung des Erbschaftserwerbs (§§ 2340 ff. BGB) | 74 |
| c) Anfechtung nach dem Anfechtungsgesetz (§§ 1 ff. AnfG) | 75 |
| d) Anfechtung in der Insolvenzordnung (§§ 129 ff. InsO) | 76 |
| 4. Übertragbarkeit des Anfechtungsrechts | 77 |
| IV. Zusammenfassung: Grundlagen | 77 |
| B. Rechtsfolge der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB | 78 |
| I. Vernichtung der Willenserklärung ex tunc | 78 |
| 1. Grundbefund: Ex tunc-Nichtigkeit bei Willensmängeln | 78 |
| 2. Ausnahmen: Ex nunc-Nichtigkeit bei Willensmängeln im Familien- recht | 80 |
| a) Aufhebung der Ehe (§§ 1313 ff. BGB) | 80 |
| b) Aufhebung der Annahme als Kind (§§ 1759 ff. BGB) | 82 |
| II. Ersatz des Vertrauensschadens (§ 122 BGB) | 83 |
| III. Culpa in contrahendo (§§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, 241 Abs. 2 BGB) | 85 |
| IV. Zusammenfassung: Rechtsfolge | 86 |
| C. Die Funktion der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB im Gesamtbild der Beendigungsmechanismen des BGB | 87 |
| I. Rücktritt und Kündigung (§§ 323 f. BGB; 314 BGB; 540 BGB; 542 f. BGB; 569 BGB; 573 ff. BGB; 621 ff. BGB; 723 BGB) | 88 |
| II. Wegfall der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB) | 90 |
| III. Die Anfechtung (§ 142 Abs. 1 BGB) | 91 |
| IV. Zusammenfassung: Funktion | 92 |
| D. Das Bereicherungsrecht nach §§ 812 ff. BGB als Rückabwicklungsinstru- ment angefochtener Rechtsgeschäfte | 92 |
| I. Umfang des Bereicherungsanspruchs (§ 818 Abs. 1 BGB) | 94 |
| II. Wertersatz im Bereicherungsrecht (§ 818 Abs. 2 BGB) | 96 |
| 1. Objektive und subjektive Unmöglichkeit | 96 |
| 2. Objektiver Verkehrswert als Berechnungsgrundlage | 96 |
| 3. Berechnungskonstellationen | 98 |
| a) Bewertung des Besitzes | 98 |
| b) Berechnung von Dienst- oder Werkleistungen | 99 |
| c) Herausgabe des Gewinns | 100 |
| III. Entreicherung (§ 818 Abs. 3 BGB) | 102 |
| 1. Einwendung gegen den Herausgabeanspruch | 102 |
| 2. Anwendung des § 818 Abs. 3 BGB | 103 |
| 3. Ersatzvorteile bei § 818 Abs. 2 Alt. 1 BGB | 104 |
| 4. Umfang und Grenzen abzugsfähiger Vermögensnachteile | 105 |
| 5. Fallgruppen der Entreicherung nach § 818 Abs. 3 BGB | 109 |

| | | |
|-----|--|-----|
| a) | Ersatzloser Wegfall des Erlangten | 109 |
| b) | Verwendungen auf das Erlangte | 111 |
| c) | Kosten und Risiko der Rückabwicklung | 112 |
| d) | Sonstige Vermögensdispositionen | 114 |
| e) | Luxusausgaben und Folgeschäden | 115 |
| f) | Steuerzahlungen | 115 |
| 6. | Problem der aufgedrängten Bereicherung | 116 |
| 7. | Zusammenspiel des § 818 Abs. 3 BGB mit § 122 BGB | 117 |
| 8. | Rückabwicklung gegenseitiger Verträge | 118 |
| a) | Zweikonditionenlehre | 119 |
| aa) | Unmodifizierte Zweikonditionenlehre | 119 |
| bb) | Modifizierte Zweikonditionenlehre | 120 |
| b) | Saldotheorie | 121 |
| aa) | Entwicklung der Saldotheorie | 121 |
| bb) | Anerkannte Ausnahmen | 122 |
| c) | Zusammenschau der Theorien | 124 |
| IV. | Verschärfte Haftung (§§ 818 Abs. 4, 819f. BGB) | 125 |
| V. | Dreiecksbeziehungen im Bereicherungsrecht | 127 |
| VI. | Zusammenfassung: Bereicherungsrecht | 128 |

Kapitel 2

Rechtsdogmatische Diskussion des § 142 Abs. 1 BGB 130

| | | |
|-----|---|-----|
| A. | Methodische Herangehensweise | 130 |
| I. | Auslegungsmethodik | 130 |
| 1. | Ausgangspunkt und Grenze der Auslegung | 132 |
| a) | „Person“ des Gesetzgebers | 132 |
| b) | Subjektive Auslegungstheorie | 133 |
| c) | Objektive Auslegungstheorie | 133 |
| d) | Vermittelnder Ansatz | 134 |
| 2. | Auslegungskriterien | 136 |
| a) | Grammatikalische Auslegung | 137 |
| b) | Systematische Auslegung | 138 |
| c) | Historische Auslegung | 140 |
| d) | Teleologische Auslegung | 141 |
| e) | Richtlinien- und verfassungskonforme Auslegung | 142 |
| 3. | Rangfolge der Auslegungskriterien | 143 |
| II. | Richterliche Rechtsfortbildung | 144 |
| 1. | Verpflichtung zur Rechtsfortbildung (Art. 20 Abs. 3 GG) | 146 |
| 2. | Methodischer und verfassungsrechtlicher Spielraum | 147 |
| 3. | Lückenfüllung de lege lata und neue Rechtssetzung de lege ferenda | 148 |
| a) | Rechtsfortbildung bei Gesetzeslücken | 149 |

| | |
|--|-----|
| aa) Feststellung einer Gesetzeslücke | 149 |
| bb) Formen der Rechtsfortbildung bei Gesetzeslücken | 151 |
| b) Gesetzesübersteigende Rechtsfortbildung | 154 |
| aa) Rechtsfortbildung extra und contra legem | 154 |
| bb) Grenzen der gesetzübersteigenden Rechtsfortbildung | 155 |
| III. (Derogierendes) Gewohnheitsrecht | 157 |
| IV. Zusammenfassung: Methodik | 158 |
| B. Analyse des § 142 Abs. 1 BGB | 159 |
| I. Materialien der Gesetzgebung zur Rechtsfolge des § 142 Abs. 1 BGB | 159 |
| 1. Motive zur Rechtsfolgenorm des § 142 Abs. 1 BGB | 159 |
| 2. Motive zu den Anfechtungsvorschriften der §§ 116 ff. BGB | 160 |
| II. Auslegung der Norm des § 142 Abs. 1 BGB | 162 |
| III. Rechtsfortbildung bei § 142 Abs. 1 BGB | 163 |
| 1. Gesetzeslücke | 164 |
| a) Grenze der Auslegung des § 142 Abs. 1 BGB | 164 |
| b) Dogmatische Konzeption des § 142 Abs. 1 BGB und dessen Folgen | 166 |
| aa) Allgemeine Schwierigkeiten der Rückabwicklung | 166 |
| bb) Grundsätze der Rechtssicherheit und Vertrauensschutz | 168 |
| cc) Interessen Dritter | 169 |
| 2. Gesetzesübersteigende Rechtsfortbildung contra legem | 170 |
| IV. Zusammenfassung: Analyse | 171 |

Kapitel 3

Die Anfechtung von Dauerschuldverhältnissen

| | |
|--|-----|
| A. Besonderheiten der Dauerschuldverhältnisse | 172 |
| I. Der Begriff des Dauerschuldverhältnisses | 172 |
| II. Folgen der Dauer einer Leistungsbeziehung | 173 |
| III. Anwendbarkeit der Anfechtung gemäß § 142 Abs. 1 BGB | 175 |
| 1. Vereinbarkeit nach § 142 Abs. 1 BGB | 175 |
| 2. Vereinbarkeit nach §§ 119 ff. BGB | 176 |
| IV. Zusammenfassung: Besonderheiten | 177 |
| B. Beispielhafte Dauerschuldverhältnisse | 178 |
| I. Arbeitsvertrag (§ 611a BGB) | 178 |
| 1. Besondere Natur des Arbeitsverhältnisses | 182 |
| a) Persönliche Eingliederung des Arbeitnehmers | 182 |
| b) Schutzrechte des Arbeitnehmers | 183 |
| aa) Insolvenzregelungen zum Schutz der Löhne des Arbeit- nehmers (§§ 108 Abs. 1 Satz 1 Alt. 2, 55 Abs. 1 Nr. 2 Alt. 2 InsO; § 165 SGB III) | 184 |
| bb) Urlaubsanspruch des Arbeitnehmers (§§ 1, 3 Abs. 1 BUrlG) | 185 |

| | |
|---|-----|
| cc) Entgeltzahlung bei Krankheit des Arbeitnehmers (§ 3 Abs. 1 Satz 1 EFZG) | 186 |
| dd) Mutterschutz (§§ 18 ff. MuSchG) | 187 |
| c) Gesamtsozialversicherungsbeitrag (§ 28d Satz 1 SGB IV) | 188 |
| d) Typische vertragliche Vereinbarungen | 189 |
| aa) Betriebliche Altersvorsorge | 189 |
| bb) Abfindungen | 191 |
| cc) Sonderleistungen | 191 |
| e) Arbeit als Grundrecht (Art. 12 Abs. 1 GG) | 192 |
| 2. Motive der Gesetzgebung zum Arbeitsvertrag | 193 |
| 3. Involvierung Dritter bei Arbeitsverhältnissen | 197 |
| a) Krankenkasse | 197 |
| b) Staat | 197 |
| c) Auftraggeber | 198 |
| 4. Rechtspraxis: Anfechtung eines Arbeitsvertrags nach § 142 Abs. 1 BGB | 198 |
| a) Ex nunc-Wirkung der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB | 199 |
| b) Lehre vom fehlerhaften Arbeitsverhältnis | 200 |
| c) Beschränkung der Ausnahme | 201 |
| II. Gesellschaftsvertrag (§ 705 BGB) | 202 |
| 1. Personengesellschaften | 202 |
| a) Gesellschaft bürgerlichen Rechts (§ 705 BGB) | 202 |
| aa) Vertragliche Einordnung | 203 |
| bb) Außen- und Innengesellschaft | 204 |
| cc) Existenz der GbR | 204 |
| dd) Leistungsbeziehungen im Innenverhältnis | 205 |
| b) Offene Handelsgesellschaft (§ 105 HGB) | 206 |
| c) Kommanditgesellschaft (§ 161 HGB) | 207 |
| d) Stille Gesellschaft (§ 230 HGB) | 207 |
| 2. Kapitalgesellschaften | 208 |
| a) Aktiengesellschaft (§ 1 AktG) | 208 |
| b) Kommanditgesellschaft auf Aktien (§ 278 AktG) | 210 |
| c) Gesellschaft mit beschränkter Haftung | 210 |
| d) Genossenschaft | 211 |
| 3. Motive der Gesetzgebung zum Gesellschaftsvertrag | 212 |
| 4. Involvierung Dritter bei Gesellschaftsverträgen | 214 |
| 5. Rechtspraxis: Anfechtung eines Gesellschaftsvertrags nach § 142 Abs. 1 BGB | 215 |
| a) Rechtsfolgen der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB im Einzelnen | 215 |
| aa) Anfechtungsfolgen bei der GbR (§ 705 BGB) | 216 |
| bb) Anfechtungsfolgen bei der OHG (§ 105 HGB) und KG (§ 161 HGB) | 216 |

| | |
|---|-----|
| cc) Anfechtungsfolgen bei der stillen Gesellschaft (§ 230 HGB) | 217 |
| b) Nichtigkeit von Kapitalgesellschaften | 218 |
| aa) Nichtigkeit der AG (§ 1 AktG), KGaA (§ 278 AktG) | 218 |
| bb) Nichtigkeit der GmbH und Genossenschaft | 219 |
| c) Rechtsfigur der fehlerhaften Gesellschaft | 219 |
| d) Vorrang schutzwürdiger Interessen | 221 |
| e) Fehlerhafte Änderungen des Gesellschaftsvertrags | 224 |
| f) Geltendmachung des Mangels einer Willenserklärung | 225 |
| g) Auswirkung auf das Rechtsverhältnis der übrigen Gesellschafter | 226 |
| III. Mietvertrag (§ 535 BGB) | 226 |
| 1. Soziales Mietrecht | 228 |
| 2. Personenbezogene Qualität des Mietvertrags | 229 |
| 3. Motive der Gesetzgebung zum Mietvertrag | 230 |
| 4. Involvierung Dritter bei Mietverträgen | 231 |
| 5. Rechtspraxis: Anfechtung eines Mietvertrags nach § 142 Abs. 1 BGB | 232 |
| IV. Zeitungsabonnement (§ 433 BGB) | 233 |
| 1. Bedeutung der Art des Schuldverhältnisses | 234 |
| 2. Motive der Gesetzgebung zum Sukzessivlieferungsvertrag | 235 |
| 3. Involvierung Dritter bei Zeitungsverträgen | 236 |
| 4. Rechtspraxis: Anfechtung eines Zeitungsabonnements nach § 142 Abs. 1 BGB | 236 |
| V. Typische Charakteristika der Dauerschuldverhältnisse | 237 |
| VI. Zusammenfassung: Beispiele | 238 |
| C. Gegenüberstellung einzelner Statusverhältnisse | 239 |
| I. Eheliche Lebensgemeinschaft (§ 1353 BGB) | 240 |
| II. Annahme als Kind (§§ 1741 ff. BGB) | 242 |
| III. Zusammenfassung: Gegenüberstellung | 242 |

Kapitel 4

| | |
|---|------------|
| Rechtsfolgen der Anfechtung von Dauerschuldverhältnissen | 244 |
| A. Problemverortung bei der Anwendung des § 142 Abs. 1 BGB | 244 |
| I. Rückabwicklung einer Vielzahl von Leistungen | 245 |
| II. Besondere Schutzrechte | 246 |
| III. Involvierung Dritter | 246 |
| IV. Zusammenfassung: Problemverortung | 247 |
| B. Technische Rückabwicklung der Dauerschuldverhältnisse | 247 |
| I. Arbeitsvertrag (§ 611a BGB) | 248 |
| 1. Arbeit und Lohn im Bereicherungsrecht (§§ 812 ff. BGB) | 248 |
| a) Rückabwicklung der Gegenleistung des Arbeitgebers | 248 |

| | |
|--|-----|
| b) Die Arbeitskraft des Arbeitnehmers als Bereicherungsgegenstand (§ 812 Abs. 1 Satz 1 Alt. 1 BGB) | 249 |
| c) Bewertung der Arbeitskraft des Arbeitnehmers (§ 818 Abs. 2 Alt. 1 BGB) | 250 |
| d) Entreicherung der Parteien (§ 818 Abs. 3 BGB) | 252 |
| e) Beweislast des Arbeitgebers | 253 |
| 2. Beteiligung an kollektivarbeitsrechtlichen Vorgängen | 254 |
| 3. Kritik an der Lehre vom fehlerhaften Arbeitsverhältnis | 255 |
| 4. Übertragung gesetzlicher Wertungen (§ 242 BGB) | 257 |
| 5. Typische vertragliche Vereinbarungen | 257 |
| 6. Leistungsbeziehungen zu Dritten | 258 |
| a) Krankenkasse | 258 |
| b) Staat | 259 |
| c) Auftraggeber | 259 |
| II. Gesellschaftsvertrag (§ 705 BGB) | 260 |
| 1. Rückabwicklung im Personengesellschaftsrecht | 260 |
| a) Innenverhältnis der Gesellschaft | 260 |
| b) Außenverhältnis der Gesellschaft | 262 |
| aa) Einfluss des Rechtsscheins | 263 |
| bb) Wertung des § 122 Abs. 2 HGB | 264 |
| 2. Kritik an der Rechtsfigur der fehlerhaften Gesellschaft | 265 |
| a) Lehre zur Doppelnatur und verbandsrechtliches Prinzip | 266 |
| b) Pauschale Entfernung von der Anfechtung gemäß § 142 Abs. 1 BGB | 268 |
| c) Verlust des Haftungssubjekts | 268 |
| 3. Haftungsinteressen des Rechtsverkehrs | 269 |
| a) Beteiligung des Rechtsverkehrs | 270 |
| b) Schutzbedürftigkeit des Rechtsverkehrs | 271 |
| c) Unzureichende Schutzmechanismen des Gesetzgebers | 272 |
| 4. Vergleichbarkeit mit Statusverhältnissen | 272 |
| III. Mietvertrag (§ 535 BGB) | 273 |
| IV. Zeitungsabonnement (§ 433 BGB) | 275 |
| V. Zusammenfassung: Technische Rückabwicklung | 276 |
| C. Schutzrechte und Typologie der Dauerschuldverhältnisse unter § 142 Abs. 1 BGB | 277 |
| I. Allgemeine Schutz- und Rücksichtnahmepflichten der Parteien | 277 |
| II. Arbeitsvertrag (§ 611a BGB) | 278 |
| 1. Schutzrechte des Arbeitnehmers | 278 |
| a) Insolvenz-, Lohn- und Pfändungsschutz | 279 |
| b) Urlaubsentgelt | 280 |
| c) Lohnfortzahlung im Krankheitsfall | 282 |
| d) Mutterschutz | 283 |
| e) Kündigungsschutzrechte | 284 |

| | |
|---|-----|
| 2. Sozialversicherungsrechtliche Absicherung | 284 |
| a) Einordnung des bereicherungsrechtlichen Anspruchs | 285 |
| b) Kranken-, Unfall- und Pflegeversicherung | 286 |
| c) Renten- und Arbeitslosenversicherung | 287 |
| 3. Steuerrechtliche Erfassung | 287 |
| 4. Arbeitnehmerhaftung (§ 254 BGB) | 288 |
| 5. Personenrechtliches Gemeinschaftsverhältnis | 289 |
| III. Mietvertrag (§ 535 BGB) | 291 |
| 1. Anfechtung trotz sozialen Mietrechts | 291 |
| 2. Sozialbeziehungen des Mieters | 291 |
| 3. Verlust des Vermieterpfandrechts | 292 |
| IV. Zusammenfassung: Schutzrechte und Typologie | 294 |
| D. Verstoß der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB gegen Verfassungsrecht . . | 295 |
| I. Arbeitsvertrag (§ 611a BGB) | 295 |
| 1. Verhältnis der Privatautonomie zur Berufsfreiheit des Arbeitnehmers gemäß Art. 12 Abs. 1 GG | 295 |
| 2. Verfassungsmäßigkeit des § 142 Abs. 1 BGB | 296 |
| a) Berufsfreiheit (Art. 12 Abs. 1 GG) | 296 |
| b) Recht auf Gewährleistung eines menschenwürdigen Existenz- minimums (Art. 1 Abs. 1 Satz 1 GG, Art. 20 Abs. 1 GG) | 297 |
| II. Mietvertrag (§ 535 BGB) | 298 |
| 1. Allgemeines Persönlichkeitsrecht (Art. 2 Abs. 1 GG i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG) | 298 |
| 2. Eigentumsfreiheit des Mieters (Art. 14 GG) | 298 |
| III. Zusammenfassung: Verstoß gegen Verfassungsrecht | 299 |

Kapitel 5

**Lösungsvorschlag zur Anwendung des § 142 Abs. 1 BGB
bei Dauerschuldverhältnissen**

| | |
|---|-----|
| A. Grundsatz der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB (Grundsatzlösung) | 300 |
| B. Rechtsfortbildung des § 142 Abs. 1 BGB (Ausnahmelösung) bei Personen- gesellschaften im Rechtsverkehr | 301 |
| I. Methodische Begründung | 302 |
| 1. Grenze der Auslegung bei Anfechtung eines Gesellschaftsvertrags . . | 302 |
| 2. Gesetzeslücke der Haftung im Außenverhältnis | 302 |
| 3. Teleologische Reduktion des § 142 Abs. 1 BGB | 303 |
| II. Dogmatischer Aufbau | 304 |
| III. Besondere Voraussetzungen der Ausnahmelösung | 304 |
| 1. Besonderes Haftungsinteresse des Rechtsverkehrs | 304 |
| a) Personengesellschaft als Standardfall | 305 |
| b) Ausnahme: Stille Gesellschaft | 305 |

| | |
|---|------------|
| c) Dauerschuldverhältnis | 306 |
| d) Statusbezogene Dauerschuldverhältnisse | 307 |
| 2. Haftungsrelevanter Vollzug | 308 |
| 3. Gefährdung von Haftungsinteressen Dritter | 309 |
| a) Vertragsänderungen ohne haftungsrelevanten Inhalt | 309 |
| b) Keine bloße Teilnichtigkeit | 309 |
| 4. Keine vorrangigen Interessen | 310 |
| a) Verstoß gegen Verbotsgesetz oder die guten Sitten (§§ 134, 138 BGB) | 310 |
| b) Verstoß gegen Minderjährigenschutz (§§ 104 ff. BGB) | 311 |
| c) Anfechtung aufgrund § 123 BGB | 311 |
| d) Einschränkung aufgrund § 1365 Abs. 1 BGB | 312 |
| IV. Teleologisch reduzierte Anwendung der Anfechtung nach § 142 Abs. 1 BGB | 313 |
| 1. Normale Anwendung der allgemeinen Anfechtungsvoraussetzungen (§§ 142 ff. BGB) | 313 |
| 2. Ex nunc-Rechtsfolge der Anfechtung | 313 |
| 3. Auseinandersetzung der Gesellschaft | 314 |
| a) Analoge Anwendung der Vorschriften zur Liquidationsgesell- schaft | 315 |
| b) Ersatzloser Wegfall der Gesellschaft | 316 |
| aa) Haftung der Gesellschafter im Außenverhältnis (§ 128 HGB) | 316 |
| bb) Bruchteilsgemeinschaft im Innenverhältnis (§§ 741 ff. BGB) | 317 |
| c) Fazit | 318 |
| V. Zusammenfassung: Ausnahmelösung | 318 |
| C. Alternativ diskutierte Lösungsmöglichkeiten | 319 |
| I. Das Korrektiv des § 122 BGB | 319 |
| II. Rechtsscheinhaftung als Lösungsmöglichkeit (Rechtsscheinlösung) | 320 |
| III. Ausweitung des außerordentlichen Kündigungsrechts auf Anfechtungs- gründe | 322 |
| IV. Anpassung/Umdeutung des Vertrags (§ 140 BGB) | 323 |
| V. Anfechtungsgründe als Unterscheidungsmerkmal | 324 |
| VI. Zusammenfassung: Alternative Lösungen | 325 |
| D. Übertragbarkeit auf allgemeine Nichtigkeitsvorschriften | 325 |
| Zusammenfassung | 327 |
| I. Gesamtergebnis | 327 |
| II. Einzelne Kapitel | 328 |
| III. Ausblick | 332 |
| Literaturverzeichnis | 333 |
| Stichwortverzeichnis | 348 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|---------|---|
| a. A. | andere Ansicht |
| Abl. | Amtsblatt |
| Abs. | Absatz |
| AcP | Archiv für civilistische Praxis |
| a. E. | am Ende |
| a. F. | alte Fassung |
| AGBG | Gesetz zur Regelung des Rechts der Allgemeinen Geschäftsbedingungen |
| AGG | Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz |
| AktG | Aktiengesetz |
| Alt. | Alternative |
| AnfG | Anfechtungsgesetz |
| Anh | Anhang |
| Anm. | Anmerkung |
| ArbGG | Arbeitsgerichtsgesetz |
| ArbR | Arbeitsrecht |
| ArbSchG | Arbeitsschutzgesetz |
| ArbZG | Arbeitszeitgesetz |
| Art. | Artikel |
| AT | Allgemeiner Teil |
| AUEV | Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union |
| Aufl. | Auflage |
| BAG | Bundesarbeitsgericht |
| BB | Betriebs-Berater |
| Bd. | Band |
| BDSG | Bundesdatengesetz |
| BeckOK | Beck'scher Online-Kommentar |
| BeckRS | Beck Online Rechtsprechung |
| Beil. | Beilage |
| BetrAVG | Betriebsrentengesetz |
| BetrVG | Betriebsverfassungsgesetz |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch |

| | |
|-----------|---|
| BGBI. | Bundesgesetzblatt |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BGHZ | Amtliche Sammlung von Entscheidungen des Bundesgerichtshofs für Zivilsachen |
| bspw. | beispielsweise |
| BT-Drs. | Bundestagsdrucksache |
| BUrlG | Bundesurlaubsgesetz |
| BVerfG | Bundesverfassungsgericht |
| BVerwG | Bundesverwaltungsgericht |
| bzw. | beziehungsweise |
| c.i.c. | culpa in contrahendo |
| ders. | derselbe |
| d. h. | das heißt |
| dies. | dieselbe(n) |
| EFZG | Entgeltfortzahlungsgesetz |
| EG | Europäische Gemeinschaft |
| EheG | Ehegesetz |
| Einf. | Einführung |
| Einl | Einleitung |
| EL | Ergänzungslieferung |
| ErfK | Erfurter Kommentar |
| EU | Europäische Union |
| f. | folgende(r) |
| FamFG | Familienverfahrensgesetz |
| FamR ?■ ■ | Familienrecht |
| ff. | fortfolgende |
| FGO | Finanzgerichtsordnung |
| FS | Festschrift |
| GS | Gedächtnisschrift |
| GenG | Genossenschaftsgesetz |
| GG | Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland |
| ggf. | gegebenenfalls |
| GmbHG | Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung |
| GoA | Geschäftsführung ohne Auftrag |
| GVG | Gerichtsverfassungsgesetz |
| GWB | Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen |
| HGB | Handelsgesetzbuch |
| HKK | Historisch-kritischer Kommentar |

| | |
|----------------|--|
| h. L. | herrschende Lehre |
| h. M. | herrschende Meinung |
| Hrsg. | Herausgeber |
| InsO | Insolvenzordnung |
| i. R. d. | im Rahmen des |
| i. S. d. | im Sinne des/der |
| i. V. m. | in Verbindung mit |
| JA | Juristische Arbeitsblätter |
| JArbSchG | Jugendarbeitsschutzgesetz |
| JherJB | Jherings Jahrbücher für die Dogmatik des bürgerlichen Rechts |
| JuS | Juristische Schulung |
| JZ | Juristen-Zeitung |
| KG | Kammergericht |
| KSchG | Kündigungsschutzgesetz |
| LAG | Landesarbeitsgericht |
| LG | Landgericht |
| MDR | Monatsschrift für Deutsches Recht |
| MüKo | Münchener Kommentar |
| MuSchG | Mutterschutzgesetz |
| m. w. Nw. (FN) | mit weiteren Nachweisen |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| NJW-RR | Neue Juristische Wochenschrift – Rechtsprechungsreport |
| NK | Nomos Kommentar |
| Nr. | Nummer |
| NZA | Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht |
| NZA-RR | Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht – Rechtsprechungsreport |
| NZG | Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht |
| OLG | Oberlandesgericht |
| RdA | Recht der Arbeit |
| RG | Reichsgericht |
| RGBL. | Reichsgesetzblatt |
| Rn. | Randnummer |
| Rspr. | Rechtsprechung |
| S. | Seite |
| SGB | Sozialgesetzbuch |
| SGG | Sozialgerichtsgesetz |
| sog. | sogenannt(e) |
| StGB | Strafgesetzbuch |

| | |
|-------|--|
| str. | strittig |
| u. a. | unter anderem |
| v. | von |
| vgl. | vergleiche |
| Vor. | Vorüberlegungen/Vorbemerkungen |
| VVG | Versicherungsvertragsgesetz |
| VwGO | Verwaltungsgesetzordnung |
| VwVfG | Verwaltungsverfahrensgesetz |
| WiStG | Wirtschaftsstrafgesetz |
| z. B. | zum Beispiel |
| ZfA | Zeitschrift für Arbeitsrecht |
| ZgS | Zeitschrift für die gesamte Staatswissenschaft |
| Ziff. | Ziffer |
| ZPO | Zivilprozessordnung |

Einleitung

I. Vorbemerkungen

Eine empfangsbedürftige Willenserklärung ist im Rechtsverkehr als Ausdruck der Selbstverantwortung des Erklärenden und im Interesse des Verkehrsschutzes grundsätzlich so zu deuten wie sie der Empfänger gemäß §§ 133, 157 BGB¹ verstehen durfte.² Das Instrument der Anfechtung in § 142 Abs. 1 BGB und damit die Möglichkeit des Erklärenden, sich von dieser Willenserklärung lösen zu können, ist die Reaktion des Bürgerlichen Gesetzbuches auf die Situationen, in denen das Gewollte des Erklärenden von seiner in den Rechtsverkehr gelangten Willenserklärung abweicht oder diese auf einer (beachtlich) fehlerhaften oder manipulierten Willensbildung basiert.³ Leitgedanke dieser Wertentscheidung ist das Willensdogma, dem die Auffassung zu Grunde liegt, dass der entscheidende Umstand, der eine Willenserklärung mit rechtlicher Wirkung qualifiziert, darin zu sehen ist, dass gerade diese Wirkung vom Erklärenden gewollt ist.⁴ Um Rechtssicherheit bemüht werden dabei im allgemeinen Teil des Gesetzes selbst Gründe, die zu einer Anfechtung berechtigen sollen, genannt. Unterschieden wird zwischen den Fällen des Irrtums des Erklärenden nach § 119 Abs. 1 Alt. 1 BGB (Erklärungsirrtum), § 119 Abs. 1 Alt. 2 BGB (Inhaltsirrtum) und § 119 Abs. 2 BGB (Eigenschaftsirrtum), der fehlerhaften Übermittlung einer Willenserklärung gemäß § 120 BGB und der arglistigen Täuschung oder Bedrohung des Erklärenden nach § 123 Abs. 1 Alt. 1, 2 BGB.⁵ Unterliegt der Erklärende einem Irrtum oder ist die Willenserklärung falsch übermittelt worden, wird durch das Anfechtungsrecht ein Ausgleich der entstandenen Interessenskollision

¹ Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) vom 18. August 1896, RGBl. S. 195, zuletzt geändert durch Gesetz vom 18. Dezember 2018, BGBl. I S. 2651, 2655.

² *Ahrens*, in: Prütting/Wegen/Weinreich (Hrsg.), BGB, 11. Auflage 2016, § 119 Rn. 1; *Busche*, in: MüKo BGB, 8. Auflage 2018, § 133 Rn. 10; *Wendtland*, in: Bamberger/Roth (Hrsg.), BeckOK BGB, 48. Edition, 1. November 2018, § 119 Rn. 1; Motive zum Entwurfe eines BGB, Bd. I Allgemeiner Teil, 1888 Fünfter Titel: Willensmängel, Vor. § 95, S. 189.

³ *Mugdan*, Materialien, I. Bd. 1899, S. 457; *Schubert*, in: MüKo BGB, 7. Auflage 2016, § 242 Rn. 499; *Busche*, in: MüKo BGB, 8. Auflage 2018, § 142 Rn. 1; *Feuerborn*, in: NK BGB, 3. Auflage 2016, § 119 Rn. 1, § 123 Rn. 1.

⁴ *Mugdan*, Materialien, I. Bd. 1899, S. 457.

⁵ *Mugdan*, Materialien, I. Bd. 1899, S. 457.

zwischen Erklärendem, dem Rechtsverkehr im Allgemeinen und dem Erklärungsempfänger verfolgt, indem der Anfechtende zumindest verpflichtet bleibt seinem Vertragspartner den Schaden zu ersetzen, den dieser dadurch erleidet, dass er auf die Gültigkeit der Erklärung vertraut hatte.⁶ Bei einer arglistigen Täuschung oder Drohung des Erklärenden tritt hingegen, mangels Schutzwürdigkeit des Erklärungsempfängers, der Interessensdualismus zwischen den Vertragsparteien in den Hintergrund. Schadensersatzpflichten des Anfechtenden bleiben aus und das Anfechtungsrecht erscheint hier nicht als Ausgleichsmechanismus, sondern als reine Schutzvorschrift der rechtsgeschäftlichen Entschließungsfreiheit des Erklärenden.⁷

Die Anfechtbarkeit einer Willenserklärung selbst begründet grundsätzlich weder eine autonome Folge, wie beispielweise die schwebende Unwirksamkeit einer Willenserklärung des falsus procurator im Rahmen der § 164 ff. BGB, noch führt sie zu einer Einwendung oder verschafft dem Anfechtungsberechtigten die Möglichkeit der Einrede.⁸ Vielmehr ist das Anfechtungsrecht ein Gestaltungsrecht, das eine eigene Anfechtungserklärung des Anfechtungsberechtigten als rechtsgeschäftliche Erklärung voraussetzt und so dem Erklärenden die Möglichkeit einräumt, seine Willenserklärung nachträglich zu beseitigen.⁹

Wird das Anfechtungsrecht ausgeübt, ist die angefochtene Willenserklärung „ex tunc“ d. h. „als von Anfang an nichtig“, anzusehen.¹⁰ Die Vertragsparteien werden neben der Möglichkeit, vom Anfechtenden das negative Interesse als Schadensersatz aus § 122 BGB und §§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, 241 Abs. 2 BGB zu verlangen, sowie gegebenenfalls gemäß §§ 826, 823 Abs. 2 BGB, § 263 StGB¹¹ gegen den Erklärungsempfänger und Dritten vorzugehen, somit grundsätzlich bezüglich der bereits ausgetauschten Leistungen auf die Rückabwicklungsregularien des Bereicherungsrechts in den

⁶ *Musielak*, Die Anfechtung einer Willenserklärung wegen Irrtums, JuS 2014, 491, *Ellenberger*, in: Palandt BGB, 78. Auflage 2019, § 119 Rn. 1; *Armbrüster*, in: MüKo BGB, 8. Auflage 2018, § 122 Rn. 1.

⁷ *Ellenberger*, in: Palandt 78. Auflage 2019, § 123 Rn. 1; *Armbrüster*, in: MüKo BGB, 8. Auflage 2018, § 123 Rn. 1; *Mansel*, in: Jauernig BGB, 17. Auflage 2018, § 123 Rn. 1.

⁸ BGH, Urteil vom 1. Juli 1987 – VIII ZR 331/86, NJW-RR 1987, 1456 f.; *Roth*, in: Staudinger BGB, Neubear. 2015, § 142 Rn. 5.

⁹ *Busche*, in: MüKo BGB, 8. Auflage 2018, § 142 Rn. 8; *Hefermehl*, in: Soergel BGB, 13. Auflage 1999, § 142 Rn. 2; *Roth*, in: Staudinger BGB, Neubear. 2015, § 142 Rn. 9.

¹⁰ *Mansel*, in: Jauernig BGB, 17. Auflage 2018, § 142 Rn. 3.

¹¹ Strafgesetzbuch (StGB) vom 15. Mai 1871, RGBl. S. 127, zuletzt geändert durch Gesetz vom 18. Dezember 2018, BGBl. 2639, 2646.

§§ 812 ff. BGB verwiesen.¹² Die Sicherheit des Rechtsverkehrs tritt dabei zurück, wird jedoch durch Einschränkungen wie die Normierung bestimmter Anfechtungsfristen in § 121 BGB oder eines allgemeinen Anfechtungsauschlusses in § 144 BGB berücksichtigt.

Spezielle Anfechtungsregelungen für deren Fälle die Rechtsfolge der anfänglichen Nichtigkeit nach § 142 Abs. 1 BGB nicht gelten soll, kennt das Gesetz für Willensmängel bei der Vaterschaft nach §§ 1599 ff. BGB, beim Erbschaftserwerb gemäß §§ 2340 ff. BGB, der Insolvenzanfechtung nach §§ 129 ff. InsO¹³ sowie der Gläubigeranfechtung außerhalb des Insolvenzverfahrens in den §§ 1 ff. AnfG^{14,15} Vorschriften für Willensmängel bei der Eheschließung oder der Annahme als Kind hat, der Gesetzgeber in den §§ 1313 ff., 1759 ff. BGB dem Anfechtungsrecht entzogen und als „Aufhebungsvorschriften“ einer Willenserklärung gesondert geregelt. Ansonsten führt der Gesetzgeber bezüglich des § 142 Abs. 1 BGB keine Ausnahmen an, bei denen die Rechtsfolge und die Anfechtungsregularien des Allgemeinen Teils des BGB keine Geltung entfalten sollen. Dieser weite Geltungsbereich der Rechtsfolgenbestimmung des § 142 Abs. 1 BGB wird in stetiger Rechtsprechung der obersten Gerichte für bestimmte Arten von in Vollzug gesetzten Dauerschuldverhältnissen jedoch durchbrochen.¹⁶ So soll bei Gesellschafts- und Arbeitsverträgen eine „ex nunc“-Wirkung der Anfechtung gelten, die keine Rückwirkung der Nichtigkeit von Anfang an, sondern erst ab dem Zeitpunkt, zu dem sich der Vertragspartner auf sie beruft bzw. die Anfechtung erklärt wird, begründet.¹⁷ Bei Miet- und Pachtverträgen sehen die Ge-

¹² *Hefermehl*, in: Soergel BGB, 13. Auflage 1999, § 142 Rn. 10.

¹³ Insolvenzordnung (InsO) vom 5. Oktober 1994, BGBl. I S. 2866, zuletzt geändert durch Gesetz vom 23. Juni 2017, BGBl. I S. 1693, 1817.

¹⁴ Anfechtungsgesetz (AnfG) vom 21. Juli 1879, RGBl. S. 277, zuletzt geändert durch Gesetz vom 29. März 2017, BGBl. I S. 654, 655.

¹⁵ *Ahrens*, in: Prütting/Wegen/Weinreich (Hrsg.), BGB, 11. Auflage 2016, § 142 Rn. 2; *Hefermehl*, in: Soergel BGB, 13. Auflage 1999, § 142 Rn. 1; *Müller-Christmann*, in: Bamberger/Roth (Hrsg.), BeckOK BGB, 48. Edition, 1. November 2018, § 2340 Rn. 1.

¹⁶ Grundsatzentscheidung für Arbeitsverträge des BAG, Urteil vom 5. Dezember 1957 – 1 AZR 594/56, NJW 1958, 516; BAG, Urteil vom 15. November 1957, NJW 1958, 397. Darauf aufbauende Urteile des BAG, Urteil vom 16. September 1982 – 2 AZR 228/80, NJW 1984, 446; BAG, Urteil vom 29. August 1984 – 7 AZR 34/83, NJW 1985, 646. Für Gesellschaftsverträge BGH, Urteil vom 24. Oktober 1951 – II ZR 18/51, NJW 1952, 97; zusammenfassende Rspr.-Übersicht bei *Goette*, Fehlerhafte Personengesellschaftsverhältnisse in der jüngeren Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs, DStR 1996, 266.

¹⁷ BAG, Urteil vom 15. November 1957, NJW 1958, 397 (398); *Schreiber*, in: Schulze u. a. (Hrsg.), BGB, 10. Auflage 2019, § 611a Rn. 5.