

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Vorwort..... | VII |
| Inhaltsverzeichnis..... | XI |
| Einleitung | 1 |
| | |
| 1. Kapitel: Der Begriff der Schweben | 3 |
| I. Im Alltagssprachgebrauch..... | 3 |
| II. Im Rechtssinne | 3 |
| | |
| 2. Kapitel: Schwebende Unwirksamkeit..... | 25 |
| I. Definition | 25 |
| II. Ergänzung weiterer Voraussetzungen | 40 |
| III. Bezugsobjekte der schwebenden Unwirksamkeit | 67 |
| IV. Weitere Entstehungstatbestände..... | 84 |
| V. Die Aufhebung des Schwebezustandes | 157 |
| VI. Die Rechtslage während des Schwebezustandes..... | 200 |
| | |
| Zusammenfassung und Fazit | 259 |
| I. Zusammenfassung der Ergebnisse | 259 |
| II. Fazit | 261 |

| | |
|---------------------------|-----|
| Literaturverzeichnis..... | 263 |
| Sachregister | 283 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Einleitung | 1 |
| | |
| 1. Kapitel: Der Begriff der Schwebe | 3 |
| | |
| I. Im Alltagssprachgebrauch..... | 3 |
| | |
| II. Im Rechtssinne..... | 3 |
| | |
| 1. Definitionsversuche | 3 |
| 2. Schäfers Auffassung von der notwendigen Rückwirkung der Schwebe | 4 |
| 3. Die Pendenztheorie | 6 |
| a) Herkunft und Grundgedanke | 6 |
| b) Vereinbarkeit mit dem Gesetz..... | 9 |
| c) Probleme der Pendenztheorie während der Schwebezeit | 12 |
| aa) Abhängigkeit von einer Entscheidung über die Bedingung .. | 12 |
| bb) Pfändung der Erwerbsaussicht | 12 |
| cc) Übertragung der Erwerbsaussicht | 14 |
| dd) Ansprüche bei Beeinträchtigungen der bedingt übereigneten Sache | 16 |
| (1) § 823 Absatz 1 BGB..... | 16 |
| (2) § 812 Absatz 1 Satz 1 2. Alternative BGB | 17 |
| (3) § 1004 Absatz 1 Satz 1 BGB | 18 |
| (4) Verjährung..... | 19 |
| ee) Ein „die Veräußerung hinderndes Recht“ im Sinne des § 771 ZPO..... | 19 |
| d) Eignung zur Auslegung des Begriffs der Schwebe | 21 |
| 4. Schwebe nur bei Ex-nunc-Wirkung? | 23 |
| 5. Kein Begriff der Schwebe im Rechtssinne | 23 |

| | |
|--|----|
| 2. Kapitel: Schwebende Unwirksamkeit..... | 25 |
| I. Definition..... | 25 |
| 1. Rechtsfolge | 26 |
| 2. Voraussetzungen..... | 27 |
| a) Fehlen einer Wirksamkeitsvoraussetzung | 27 |
| aa) Trennung von Tatbestandsmerkmalen und Wirksamkeitsvoraussetzungen..... | 28 |
| (1) Tatbestandsmerkmale..... | 28 |
| (2) Wirksamkeitsvoraussetzungen | 29 |
| (3) Abgrenzung | 30 |
| (a) Allgemeine Abgrenzungskriterien | 31 |
| (b) Beispiel: Eintragung in das Grundbuch..... | 32 |
| (c) Beispiel: Formerfordernisse..... | 33 |
| (d) Schlussfolgerung..... | 33 |
| bb) Fehlen einer Wirksamkeitsvoraussetzung als Grund für den Eintritt schwebender Unwirksamkeit | 34 |
| b) Nachholbarkeit von Wirksamkeitsvoraussetzungen..... | 35 |
| aa) Der Begriff der Rechtsbedingung | 35 |
| bb) Ausschluss der rechtsgeschäftlichen Bedingung..... | 36 |
| c) Zwischenergebnis..... | 39 |
| 3. Ergebnis | 40 |
| II. Ergänzung weiterer Voraussetzungen..... | 40 |
| 1. Notwendigkeit einer weiteren Eingrenzung..... | 40 |
| 2. Herleitung | 41 |
| a) Methodisches Vorgehen | 41 |
| b) Die Hauptfälle der schwebenden Unwirksamkeit | 42 |
| aa) Aufzählungen in der Literatur..... | 42 |
| bb) Auswertung..... | 44 |
| cc) Konkrete Bestimmung der Normen | 44 |
| (1) § 108 Absatz 1 BGB..... | 44 |
| (2) § 177 Absatz 1 BGB..... | 45 |
| (3) § 1829 Absatz 1 Satz 1 oder 2 BGB?..... | 45 |
| (a) Problemstellung | 45 |
| (b) Der Rechtscharakter der Genehmigung in § 1829 Absatz 1 Satz 1 BGB | 46 |
| (c) Zwischenergebnis | 49 |
| dd) Erfüllung der Voraussetzungen der schwebenden Unwirksamkeit..... | 49 |
| ee) Ergebnis | 49 |
| c) Vergleichende Analyse..... | 50 |

| | | |
|------|---|-----|
| aa) | Zweck der Vorschriften | 50 |
| (1) | § 108 Absatz 1 BGB | 50 |
| (2) | § 177 Absatz 1 BGB | 51 |
| (3) | § 1829 Absatz 1 Satz 1 BGB | 53 |
| (4) | Zwischenergebnis | 54 |
| bb) | Schutz der anderen Vertragspartei | 55 |
| (1) | Das Schutzsystem | 55 |
| (2) | Übertragbarkeit im Wege der Analogie | 58 |
| cc) | Entscheidungsmittel | 62 |
| (1) | Genehmigung als typisches Entscheidungsmittel | 62 |
| (2) | Die Mitteilung im Rahmen des § 1829 Absatz 1 BGB | 63 |
| (3) | Anforderungen an Entscheidungsmittel | 64 |
| (4) | Zwischenergebnis | 66 |
| 3. | Ergebnis | 67 |
| III. | Bezugsobjekte der schwebenden Unwirksamkeit | 67 |
| 1. | Willenserklärung oder Rechtsgeschäft? | 67 |
| 2. | Einzelne Rechtsgeschäfte | 69 |
| a) | Verträge | 69 |
| b) | Einseitige Rechtsgeschäfte | 69 |
| c) | Beschlüsse und Stimmen | 73 |
| aa) | Schwebende Unwirksamkeit von Beschlüssen | 73 |
| (1) | Aufgrund gesellschaftsrechtlicher Spezialvorschriften | 74 |
| (2) | Aufgrund allgemeiner Vorschriften | 75 |
| (3) | Aufgrund schwebend unwirksamer Stimmen | 76 |
| bb) | Schwebende Unwirksamkeit von Stimmen | 77 |
| IV. | Weitere Entstehungstatbestände | 84 |
| 1. | Eingrenzung der zu untersuchenden Fälle | 84 |
| 2. | Vorgehensweise | 87 |
| 3. | Analyse einzelner Entstehungstatbestände | 88 |
| a) | § 1366 Absatz 1 BGB | 88 |
| aa) | Ausstehen einer Rechtsbedingung | 89 |
| bb) | Zweck | 90 |
| cc) | Schutz des anderen Teils | 94 |
| dd) | Entscheidungsmittel | 96 |
| ee) | Ergebnis | 97 |
| b) | § 185 Absatz 2 Satz 1 BGB | 98 |
| aa) | § 185 Absatz 2 Satz 1 1. Variante BGB | 98 |
| (1) | Ausstehen einer Rechtsbedingung | 98 |
| (2) | Zweck | 99 |
| (3) | Schutz des anderen Teils | 101 |

| | |
|---|-----|
| (4) Entscheidungsmittel | 104 |
| (5) Ergebnis..... | 104 |
| bb) § 185 Absatz 2 Satz 1 2. und 3. Variante BGB | 106 |
| (1) Ausstehen einer Rechtsbedingung..... | 106 |
| (2) Zweck..... | 107 |
| (a) Erwerbsfall..... | 107 |
| (b) Beerbungsfall..... | 108 |
| (c) Zwischenergebnis | 111 |
| (3) Schutz des anderen Teils | 113 |
| (4) Entscheidungsmittel | 113 |
| (5) Ergebnis..... | 114 |
| c) § 451 Absatz 1 Satz 1 BGB | 115 |
| aa) Ausstehen einer Rechtsbedingung | 115 |
| bb) Zweck..... | 116 |
| cc) Schutz des anderen Teils..... | 117 |
| dd) Entscheidungsmittel | 118 |
| ee) Ergebnis | 118 |
| d) Fehlen der Eintragung gemäß § 873 BGB..... | 119 |
| aa) Ausstehen einer Rechtsbedingung | 119 |
| bb) Ergebnis | 124 |
| e) Heilbarkeit eines fehlenden Formerfordernisses | 125 |
| aa) Ausstehen einer Rechtsbedingung | 125 |
| (1) Die Form als Wirksamkeitsvoraussetzung | 125 |
| (2) Die Erfüllung als Rechtsbedingung | 128 |
| bb) Zweck..... | 133 |
| (1) § 311b Absatz 1 Satz 2 BGB | 134 |
| (2) § 518 Absatz 2 BGB..... | 137 |
| (3) § 766 Satz 3 BGB | 137 |
| (4) Ergebnis..... | 138 |
| cc) Schutz des anderen Teils..... | 139 |
| dd) Entscheidungsmittel..... | 141 |
| ee) Ergebnis | 141 |
| f) Fehlen einer behördlichen Genehmigung | 142 |
| aa) Ausstehen einer Rechtsbedingung | 144 |
| bb) Zweck..... | 147 |
| cc) Schutz des anderen Teils..... | 150 |
| dd) Entscheidungsmittel..... | 155 |
| ee) Ergebnis | 156 |
| V. Die Aufhebung des Schwebezustandes..... | 157 |
| 1. Eintritt der Rechtsbedingung | 157 |
| 2. Konvaleszenz | 158 |

| | |
|---|-----|
| a) Der Begriff der Konvaleszenz | 158 |
| b) Auflösung der Zugewinnsgemeinschaft..... | 160 |
| aa) Durch Scheidung..... | 160 |
| bb) Durch Tod des vertragschließenden Ehegatten | 162 |
| cc) Durch Tod des zustimmungsberechtigten Ehegatten | 163 |
| dd) Durch gleichzeitigen Tod beider Ehegatten | 165 |
| ee) Durch Wechsel des Güterstandes..... | 166 |
| c) Aufhebung der gesetzlichen Regelung | 168 |
| d) § 110 BGB..... | 169 |
| 3. Ausfall der Rechtsbedingung | 175 |
| a) Verweigerung der Genehmigung..... | 175 |
| aa) Wirkung der Verweigerung..... | 177 |
| bb) Fortbestehen des Schwebezustandes trotz Ausfalls der Rechtsbedingung?..... | 180 |
| cc) Wiederaufleben des Schwebezustandes | 185 |
| (1) Durch Aufhebung der Verweigerung | 186 |
| (2) Aufgrund gerichtlicher Ersetzungsbefugnis | 188 |
| b) Mitteilung der gerichtlichen Genehmigungsverweigerung | 189 |
| c) Mitteilung, von der gerichtlich erteilten Genehmigung keinen Gebrauch zu machen | 190 |
| d) Ablauf der Frist nach Aufforderung | 191 |
| e) Zeitablauf/Verwirkung | 193 |
| 4. Widerruf..... | 194 |
| 5. Aufhebungsvertrag..... | 196 |
| 6. Ablauf der im Angebot bestimmten Frist zur Annahme | 197 |
| 7. Sonstiger Wegfall des Hauptgeschäfts..... | 200 |
| VI. Die Rechtslage während des Schwebezustandes | 200 |
| 1. Bindungswirkung..... | 201 |
| a) Bestehen einer Bindungswirkung..... | 201 |
| b) Gesteigerte Bindungswirkung | 204 |
| aa) Im Rahmen behördlicher Genehmigungserfordernisse | 205 |
| bb) Im Rahmen privatrechtlicher Rechtsbedingungen | 206 |
| (1) Keine Notwendigkeit einer gesteigerten Bindungswirkung | 206 |
| (2) Mangelnde Vereinbarkeit mit den Schutzrechten des anderen Teils | 208 |
| (3) Unanwendbarkeit in den einzelnen Konstellationen | 209 |
| cc) Ergebnis | 211 |
| 2. Erfüllungsansprüche | 212 |
| 3. Einzelprobleme | 213 |
| a) Anspruch auf Nacherfüllung..... | 213 |

| | |
|---|-----|
| b) Ansprüche aus allgemeinem Leistungsstörungenrecht..... | 218 |
| aa) Schadensersatzansprüche | 218 |
| (1) Schuldverhältnis im Sinne des § 280 Absatz 1 BGB..... | 218 |
| (2) Ansprüche wegen der Verletzung einer Leistungspflicht..... | 219 |
| (3) Ansprüche wegen der Verletzung von Nebenpflichten | 221 |
| (4) Insbesondere: Mangelfolgeschäden..... | 223 |
| bb) Rücktritt | 225 |
| cc) Annahmeverzug | 227 |
| c) Vormerkung..... | 229 |
| aa) Der Begriff der „künftigen Ansprüche“ im Sinne des § 883 Absatz 1 Satz 2 BGB..... | 229 |
| (1) Notwendigkeit einer Einschränkung | 230 |
| (2) Konkrete Umsetzung..... | 230 |
| bb) Die Behandlung von Ansprüchen aus schwebend unwirksamen Verträgen | 232 |
| (1) Auswirkungen der herrschenden Meinung..... | 232 |
| (2) Ansprüche aus schwebend unwirksamen Verträgen als „bedingte Ansprüche“? | 234 |
| (3) Anwendbarkeit der Gründe für die Einschränkung künftiger Ansprüche auf solche aus schwebend unwirksamen Verträgen?..... | 234 |
| (a) Überlastung des Grundbuchs | 235 |
| (b) Benachteiligung der Gläubiger im Zwangsvollstreckungsverfahren | 235 |
| (4) Ergebnis..... | 238 |
| d) Recht zum Besitz..... | 239 |
| aa) Konzentration der herrschenden Meinung auf behördliche Genehmigungen | 239 |
| bb) Vereinbarung eines Besitzrechts bei beidseitiger Kenntnis des Schwebezustandes | 240 |
| cc) Bestehen eines Rechts zum Besitz auch ohne Kenntnis der Parteien | 241 |
| (1) Keine Abhängigkeit des Besitzrechts von einem Erfüllungsanspruch..... | 242 |
| (2) Maßgeblichkeit des schwebend unwirksamen Vertragstatbestandes..... | 243 |
| (3) Praktische Erwägungen | 244 |
| e) Rechtsgrund..... | 245 |
| aa) Die herrschende Meinung | 245 |
| (1) Überwiegend Beschränkung auf Leistung in Unkenntnis des Schwebezustandes | 246 |
| (2) Lösung bei beidseitiger Kenntnis des | |

| | |
|--|-----|
| Schwebezustandes | 247 |
| (3) Behandlung einseitiger Kenntnis des Leistenden | 247 |
| bb) Unabhängigkeit von der Kenntnis des Schwebezustandes.. | 248 |
| (1) Kein Erfordernis eines Anspruchs für das Bestehen eines Rechtsgrundes | 249 |
| (2) Behördliche Genehmigungserfordernisse..... | 251 |
| (3) Problem der Beweislast bei einem Abstellen auf die Kenntnis..... | 251 |
| (4) Verjährung..... | 252 |
| (5) Rechtssicherheit..... | 255 |
| cc) Ergebnis | 256 |
| | |
| Zusammenfassung und Fazit | 259 |
| I. Zusammenfassung der Ergebnisse | 259 |
| II. Fazit | 261 |
| | |
| Literaturverzeichnis..... | 263 |
| Sachregister | 283 |