

# Grundkurs Privatrecht 2019/2020

## 14 – Nichtigkeit

Prof. Dr. Michael Beurskens,  
LL.M. (Gewerblicher Rechtsschutz),  
LL.M. (University of Chicago),  
Attorney at Law (New York)

# Gliederung

Nichtigkeit	1	Was bedeutet Nichtigkeit?
Auswege	a	Welche Auswege gibt es bei vermeintlicher Nichtigkeit?
Folgen	b	Welche Folgen hat die Nichtigkeit?
Gesetzesverstoß		
Wucher	2	Wann ist ein Rechtsgeschäft nach § 134 BGB nichtig?
Sittenwidrigkeit	3	Wann ist ein Rechtsgeschäft nach § 138 Abs. 2 BGB nichtig?
Form	4	Wann ist ein Rechtsgeschäft nach § 138 Abs. 1 BGB nichtig?
	5	Wann sind Verträge wegen Formverstoß nichtig?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

1

Was bedeutet Nichtigkeit?

## Was bedeutet “Nichtigkeit”?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

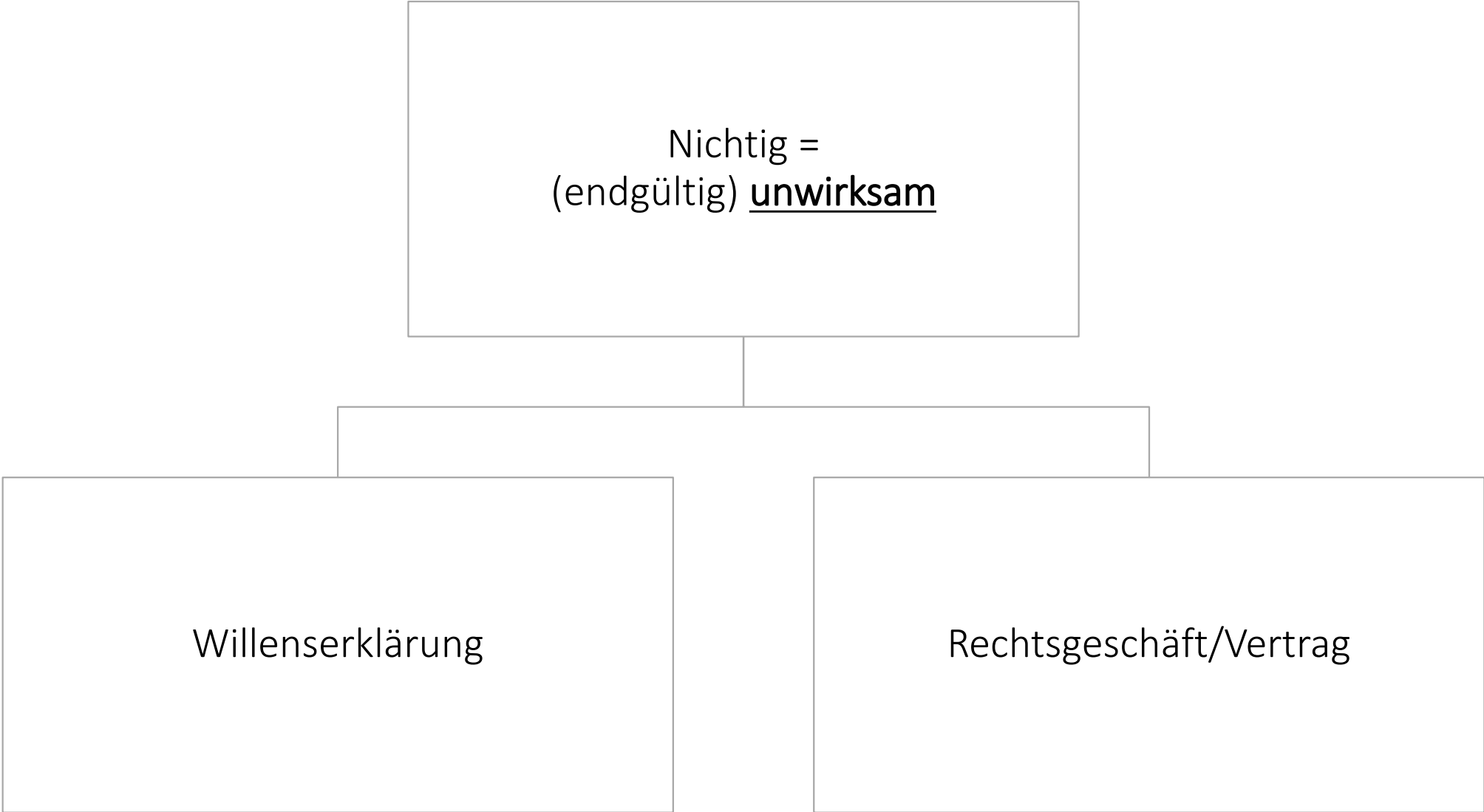
Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

4 / 84

Nichtig =  
(endgültig) unwirksam



```
graph TD; A["Nichtig = (endgültig) unwirksam"] --- B["Willenserklärung"]; A --- C["Rechtsgeschäft/Vertrag"]
```

Willenserklärung

Rechtsgeschäft/Vertrag

# Welche Stufen der Gültigkeit von Rechtsgeschäften unterscheiden wir?

Wichtig!

Nichtigkeit	Wirksamkeit	<u>wirksam</u> - möglich: Aufhebung <i>für die Zukunft</i> (Rücktritt, Widerruf, Aufhebungsvertrag), die Wirksamkeit nicht entfallen lassen
Auswege	Anfechtbarkeit	<u>wirksam</u> bis zur Anfechtung, dann (von Anfang an) <u>unwirksam</u> (§ 142 Abs. 1 BGB) – “ <i>schwebende Wirksamkeit</i> ” – endültig wirksam bei Bestätigung (§ 144 BGB)
Folgen	Schwebende Unwirksamkeit	<u>unwirksam</u> , es sei denn, dass genehmigt wurde, dann (von Anfang an) <u>wirksam</u> (§ 184 Abs. 1 BGB BGB)
Gesetzesverstoß	Nichtigkeit	<u>unwirksam</u> – ausnahmsweise Heilung, wenn im Gesetz vorgesehen; Bestätigung <i>für die Zukunft</i> durch Neuvernahme (§ 141 BGB)
Wucher		
Sittenwidrigkeit		
Form		

## Wo ist uns “Nichtigkeit” schon einmal begegnet?

### Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

**§ 105 Abs. 1 BGB**  
(Geschäftsunfähigkeit  
iSv § 104 BGB)

**§ 105 Abs. 2 BGB**  
(vorübergehende  
Störung der  
Geistestätigkeit)


**§ 116 S. 2 BGB**  
(erkannter Vorbehalt)

**§ 117 Abs. 1 BGB**  
(übereinstimmend  
gewolltes  
Scheingeschäft)

**§ 118 BGB**  
(Scherzerklärung)

Auf welcher Ebene von Prüfungspunkten finden wir Nichtigkeitsgründe?

Wichtig!

Nichtigkeit		
Auswege		<p><b>Rechtshindernde Einwendungen = Nichtigkeitsgründe</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• §§ 104 ff. BGB</li> <li>• §§ 116 S. 2, 117, 118 BGB</li> <li>• § 142 I BGB</li> <li>• §§ 134, 138 I, § 138 II BGB</li> <li>• § 125 BGB</li> </ul>
Folgen		
Gesetzesverstoß		<ul style="list-style-type: none"> <li>• § 362 I BGB</li> </ul>
Wucher	<p><b>Rechtsvernichtende Einwendungen = Erlöschensgründe</b></p>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• §§ 275 I, II, 326 I 1 BGB</li> <li>• § 389 BGB</li> <li>• § 346 I BGB</li> </ul>
Sittenwidrigkeit		
Form	<p><b>Rechtshemmende Einwendungen = Durchsetzungshindernde Einreden</b></p>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• § 214 I BGB</li> <li>• § 242 BGB</li> <li>• § 320 I BGB/ § 273 BGB</li> </ul>

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

a

Welche Auswege gibt es bei  
vermeintlicher Nichtigkeit?



# Was kann man machen, um ein unwirksames Rechtsgeschäft zu retten? (1)

**Wichtig!**

## § 133 BGB – Auslegung einer Willenserklärung

Bei der Auslegung einer Willenserklärung ist der **wirkliche Wille** zu erforschen und nicht an dem buchstäblichen Sinne des Ausdrucks zu haften.

## § 157 BGB – Auslegung von Verträgen

Verträge sind so auszulegen, wie **Treu und Glauben** mit Rücksicht auf die Verkehrssitte es erfordern.

Im Zweifel Auslegung für volle Wirksamkeit

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

# Wie sieht ein Beispiel für eine geltungserhaltende Auslegung aus?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

“Ich will mit dem Vertrag nichts mehr zu tun haben!”

Widerruf (§ 355 Abs. 1 S. 2 BGB)?  
nur für Verbraucher

Anfechtung (§ 143 Abs. 1 BGB)?  
Grund, Ausschlussfrist

Rücktritt (§ 349 BGB)?  
Grund, Ausschlussfrist

berechtigte Leistungsverweigerung (§ 275 Abs. 2, Abs. 3; § 214 BGB)?

grundlose Leistungsverweigerung (§§ 323 Abs. 2 Nr. 1, 281 Abs. 2 BGB)?

Grds. nicht gewollt!

# Was kann man machen, um ein unwirksames Rechtsgeschäft zu retten? (2)

**Wichtig!**

## § 140 BGB – Umdeutung

Entspricht ein **nichtiges Rechtsgeschäft** den **Erfordernissen eines anderen Rechtsgeschäfts**, so gilt das letztere, wenn anzunehmen ist, dass dessen **Geltung bei Kenntnis der Nichtigkeit gewollt sein würde**.

Auch bei **(vorrangiger) Auslegung** kein wirksames Geschäft erkennbar  
aber Wille wäre auf anderem Wege erreichbar gewesen  
→ “A gesagt und gemeint, aber B bekommen”

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Was regelt versteht man unter Umdeutung (§ 140 BGB)?

Nichtigkeit

I. Nichtiges Rechtsgeschäft (nicht: anfechtbar, schwebend unwirksam)

Auswege

II. Entspricht Erfordernissen eines wirksamen Geschäfts („Ersatzgeschäft“)

Folgen

III. Ersatzgeschäft geht nicht weiter als nichtiges Geschäft

Gesetzesverstoß

IV. Verbotener (§§ 134, 138 BGB) Erfolg wird nicht (durch Umgehung) erreicht

Wucher

V. Subjektiv: Mutmaßlicher Wille der Parteien (ergänzende Vertragsauslegung)

Sittenwidrigkeit

Form

## Wie sieht ein Beispiel für eine Umdeutung aus?

Nichtigkeit

Auswege

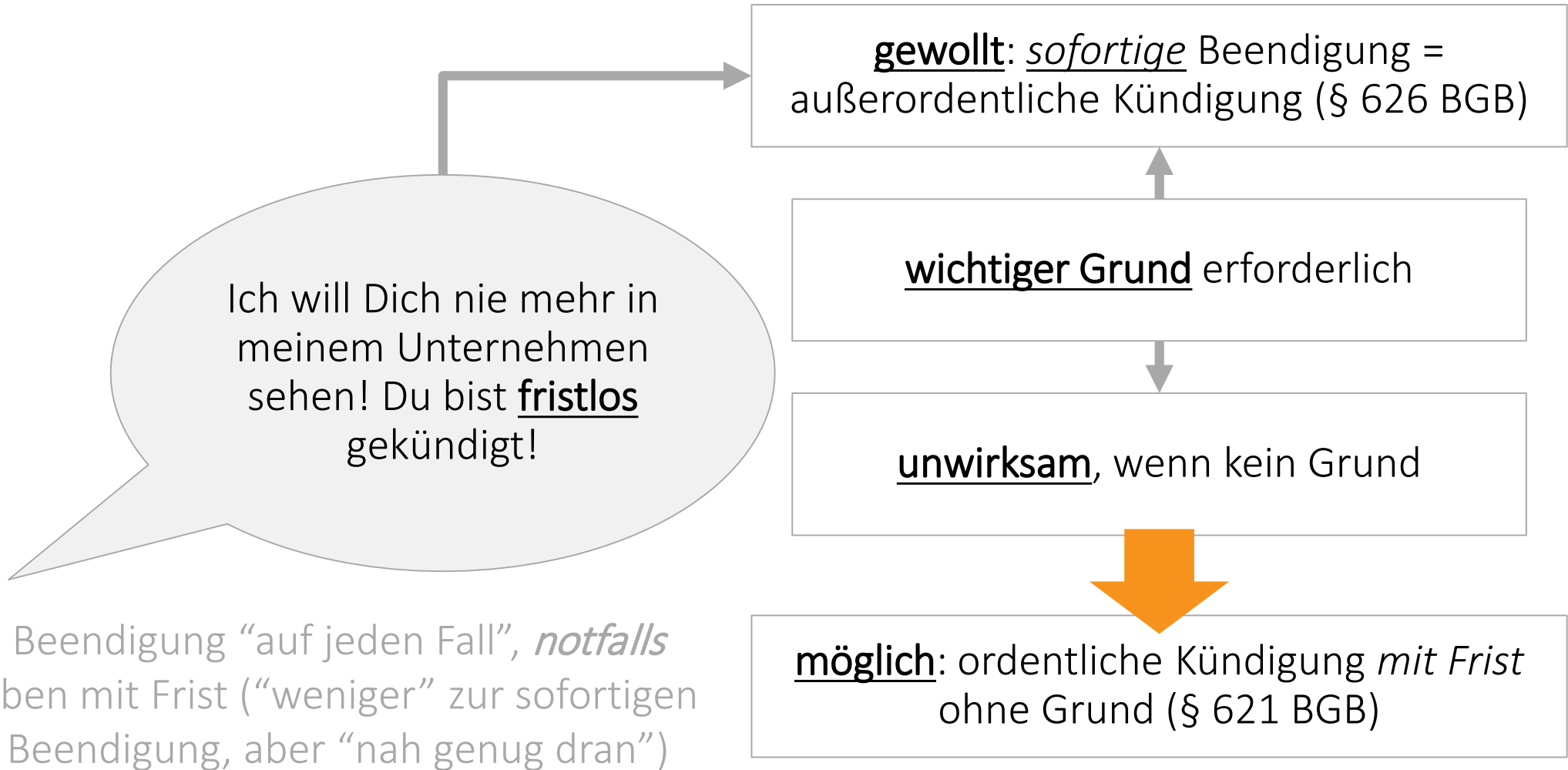
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



Beendigung “auf jeden Fall”, *notfalls* eben mit Frist (“weniger” zur sofortigen Beendigung, aber “nah genug dran”)

# Was kann man machen, um ein unwirksames Rechtsgeschäft zu retten?

**Wichtig!**

## § 141 BGB – Bestätigung des nichtigen Rechtsgeschäfts

- (1) Wird ein nichtiges Rechtsgeschäft von demjenigen, welcher es vorgenommen hat, bestätigt, so ist die **Bestätigung als erneute Vornahme zu beurteilen**.
- (2) Wird ein nichtiger Vertrag von den Parteien bestätigt, so sind diese im Zweifel verpflichtet, einander zu gewähren, was sie haben würden, wenn der Vertrag **von Anfang an gültig gewesen** wäre.

Keine rettende Auslegung möglich  
keine Umdeutung möglich  
→ Parteien wollen Geschäft mit Wirkung für Zukunft retten

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Was ist eine Bestätigung (§ 141 BGB)?

Nichtigkeit

I. Nichtiges Rechtsgeschäft

Auswege

II. Bestätigung = nach außen erkennbarer Bestätigungswille (auch konkludent)

Folgen

III. Wirksamkeitsvoraussetzungen des bestätigten Geschäfts (Form, Aufhebung der entgegenstehenden Norm, ...)

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

IV. Subjektiv: Mindestens Zweifel an Wirksamkeit

## Wie sieht ein “Bestätigungsgeschäft” aus?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

### Variante 1 – vollständige Wiederholung

Wollen wir ...?

Ja.

### Variante 2 – schlichte Bezugnahme auf früheres Geschäft

Soll unsere  
Vereinbarung vom ...  
gelten?

Ja.



## Was muss man zu den Folgen von § 141 BGB beachten?

Wichtig!

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Wirkung  
nur ex nunc  
(für die Zukunft)

Anders (ex tunc):

- § 144 BGB bei anfechtbaren Geschäften (da dort ohnehin „*schwebend wirksam*“)
- § 184 BGB bei schwebend unwirksamen Geschäften

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

b

Welche Folgen hat die Nichtigkeit?

Was gilt wenn nur ein bestimmter Teil eines Vertrags unwirksam ist?

Wichtig!

## § 139 BGB – Teilnichtigkeit

Ist ein **Teil** eines Rechtsgeschäfts nichtig, so ist **das ganze Rechtsgeschäft nichtig**, wenn nicht **anzunehmen ist, dass es auch ohne den nichtigen Teil vorgenommen sein würde.**

100 Gramm Mehl

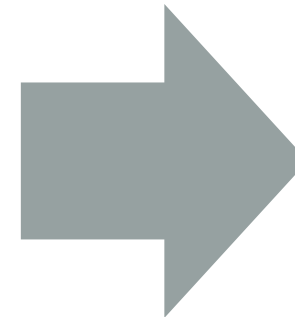
wirksam

eine Tupperware®-Dose

wirksam

20 Milligramm Kokain

§ 134 BGB!



**§ 139 BGB:** “Im Zweifel auch keine Dose und kein Mehl gewollt!”

Ausnahme (Widerlegung) möglich!

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Warum gilt dies nicht im Erbrecht?**§ 2085 BGB – Teilweise Unwirksamkeit**

Die Unwirksamkeit einer von mehreren in einem Testament enthaltenen Verfügungen hat die Unwirksamkeit der übrigen Verfügungen **nur zur Folge, wenn anzunehmen ist, dass der Erblasser diese ohne die unwirksame Verfügung nicht getroffen haben würde.**

**§ 2195 BGB – Verhältnis von Auflage und Zuwendung**

Die Unwirksamkeit einer Auflage hat die Unwirksamkeit der unter der Auflage gemachten Zuwendung **nur zur Folge, wenn anzunehmen ist, dass der Erblasser die Zuwendung nicht ohne die Auflage gemacht haben würde.**

**§ 2298 BGB – Gegenseitiger Erbvertrag**

(1) Sind in einem Erbvertrag von beiden Teilen vertragsmäßige Verfügungen getroffen, so hat die **Nichtigkeit einer dieser Verfügungen die Unwirksamkeit des ganzen Vertrags zur Folge.** [nicht: im Zweifel!]

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Welche weiteren Ausnahmen von § 139 BGB  
muss man kennen?

Wichtig!

§ 312a BGB - Allgemeine Pflichten und Grundsätze bei Verbraucherverträgen;  
Grenzen der Vereinbarung von Entgelten

(6) Ist eine Vereinbarung nach den Absätzen 3 bis 5 nicht Vertragsbestandteil  
geworden oder ist sie unwirksam, **bleibt der Vertrag im Übrigen wirksam.**

§ 306 BGB – Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit

(1) Sind Allgemeine Geschäftsbedingungen ganz oder teilweise nicht  
Vertragsbestandteil geworden oder unwirksam, so **bleibt der Vertrag im  
Übrigen wirksam.**

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Was gilt bei teilbaren Geschäften (§ 139 BGB)?

Wichtig!

Nichtigkeit

I. Einheitliches Geschäft = „wirtschaftliche Einheit“, Geschäfte sollen miteinander „stehen und fallen“

Auswege

II. Teilbar = Rest kann unabhängig vom unwirksamen Teil bestehen

Folgen

III. Nichtigkeit eines Teils



Gesetzesverstoß

Folge: Grundsätzlich Gesamtnichtigkeit

Wucher

Sittenwidrigkeit

Ausnahme:  
§ 306 BGB; siehe auch  
§ 2085 BGB

Ausnahme:  
Salvatorische Klausel,  
ergänzende  
Vertragsauslegung

Ausnahme: Wertung  
der Nichtigkeitsnorm

Form

# Was hat Nichtigkeit mit dem Abstraktionsprinzip zu tun? (1)

Wichtig!

Nichtigkeit

Auswege

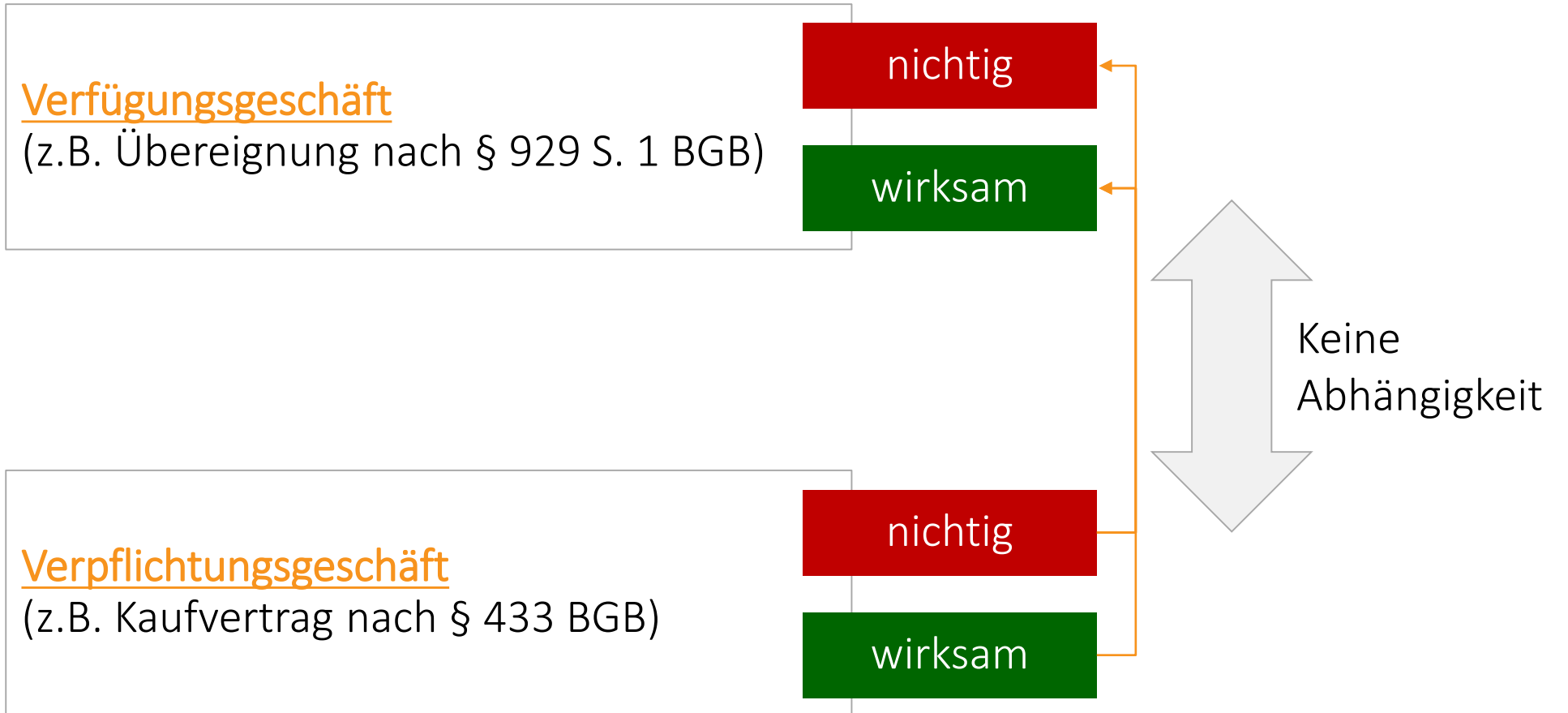
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



# Was hat Nichtigkeit mit dem Abstraktionsprinzip zu tun? (2)

Wichtig!

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Verfügungsgeschäft  
nichtig

Verpflichtungs-  
geschäft wirksam

- Pflicht nicht durch Erfüllung erloschen
- Erneute Verfügung erforderlich (z.B. § 929 S. 2 BGB)

Verfügungsgeschäft  
wirksam

Verpflichtungs-  
geschäft nichtig

- Rechtsänderung zunächst wirksam!
- Rückforderung nur nach § 812 Abs. 1 S. 1, 1. Var. BGB

Verfügungsgeschäft  
nichtig

Verpflichtungs-  
geschäft nichtig

- Rechtsänderung unwirksam!
- Rückforderung nach §§ 985, 986 BGB
- Ggf. Rückforderung nach § 812 Abs. 1 S. 1 BGB



Was gilt für bereits erbrachte Leistungen? (1)

## § 812 BGB – Herausgabeanspruch

- (1) <sup>1</sup>Wer durch die **Leistung** eines anderen oder in sonstiger Weise auf dessen Kosten **etwas ohne rechtlichen Grund** erlangt, ist ihm zur Herausgabe verpflichtet. <sup>2</sup>Diese Verpflichtung besteht auch dann, wenn der rechtliche Grund später wegfällt oder der mit einer Leistung nach dem Inhalt des Rechtsgeschäfts bezweckte Erfolg nicht eintritt.
- (2) Als Leistung gilt auch die durch Vertrag erfolgte Anerkennung des Bestehens oder des Nichtbestehens eines Schuldverhältnisses.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Wie prüft man einen Anspruch aus  
§ 812 Abs. 1 S. 1, 1. Var. BGB?

Wichtig!

Nichtigkeit

etwas erlangt: jeder vermögenswerte Vorteil  
(insb. Eigentum und Besitz, Forderungen, ersparte Aufwendungen)

Auswege

Folgen

durch Leistung: bewusste und zweckgerichtete Mehrung fremden Vermögens  
(gezieltes Verhalten zur Erfüllung einer Verbindlichkeit)

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

ohne Rechtsgrund: kein Anspruch auf die Leistung  
(rechtsgeschäftlich, rechtsgeschäftsähnlich, gesetzlich)

Was gilt für bereits erbrachte Leistungen? (2)

Wichtig!

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## § 818 BGB – Umfang des Bereicherungsanspruchs

- (1) Die Verpflichtung zur Herausgabe erstreckt sich auf die **gezogenen Nutzungen** sowie auf dasjenige, was der Empfänger **auf Grund eines erlangten Rechts** oder als **Ersatz** für die Zerstörung, Beschädigung oder Entziehung des erlangten Gegenstands erwirbt.
- (2) Ist die Herausgabe **wegen der Beschaffenheit des Erlangten nicht möglich** oder ist der Empfänger **aus einem anderen Grunde zur Herausgabe außerstande**, so hat er den Wert zu ersetzen.
- (3) Die Verpflichtung zur Herausgabe oder zum Ersatz des Wertes ist **ausgeschlossen**, soweit der Empfänger **nicht mehr bereichert** ist.
- (4) Von dem Eintritt der Rechtshängigkeit an haftet der Empfänger nach den **allgemeinen Vorschriften**.

An welchen Anspruch muss man noch denken?

Klausur (-)

Nichtigkeit

### § 985 BGB – Herausgabeanspruch

Der **Eigentümer** kann von dem **Besitzer** die Herausgabe der Sache verlangen.

Auswege

Folgen

### § 986 BGB – Einwendungen des Besitzers

(1) <sup>1</sup>Der Besitzer kann die Herausgabe der Sache verweigern, wenn er oder der mittelbare Besitzer, von dem er sein Recht zum Besitz ableitet, **dem Eigentümer gegenüber zum Besitz berechtigt** ist. ....

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Was setzen §§ 985, 986 BGB voraus?

Klausur (-)

Nichtigkeit

**1. Anspruchsteller ist Eigentümer**

Ggf. Erwerb nach §§ 929 ff. BGB – chronologische Prüfung (“Ursprünglich war E Eigentümer. Allerdings könnte er sein Eigentum nach § 929 S. 1 BGB an X verloren haben”)

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

**2. Anspruchsgegner ist Besitzer**

tatsächliche Sachherrschaft (§ 854 Abs. 1 BGB) oder mittelbarer Besitz (§ 868 BGB) oder bloßer Erbenbesitz (§ 857 BGB)

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

**3. Anspruchsgegner hat kein Recht zum Besitz (§ 986 BGB)**

insb. Schuldrechtlicher Anspruch, z.B. Gebrauchsüberlassung

Wie verhalten sich §§ 985, 986 BGB zu  
§ 812 Abs. 1 S. 1 BGB?

Klausur (-)

Nichtigkeit

**Bezüglich Herausgabe  
einer Sache**

Beide nebeneinander anwendbar

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

**Bei erfolgreicher  
Eigentumsübertragung**

§ 985 BGB nicht (mehr) anwendbar

Wucher

Sittenwidrigkeit

**Bei Nebenansprüchen  
(Nutzungen, Wertersatz,  
Schadensersatz,  
Verwendungen)**§§ 985 ff. BGB vorrangig vor §§ 812 Abs. 1 S. 1, 1. Var.  
818 BGB (vgl. § 993 Abs. 1 BGB a.E.)

Form

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

2

Wann ist ein Rechtsgeschäft nach §  
134 BGB nichtig?

## Welche Fälle regelt § 134 BGB?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

### Vorrang von Sonderregeln

Verbote, die selbst Rechtsfolgen anordnen

(z.B. Art. 101 Abs. 2 AEUV: „Die nach diesem Artikel  
verbotenen Vereinbarungen oder Beschlüsse sind nichtig.“)

### Gesetz

Definition [Art. 2 EGBGB](#): nicht nur Parlagengesetze,  
sondern auch Verordnung, Satzung, etc.

### Verbot

- Rechtsnorm, die Vornahme wegen Inhalt,  
Zustandekommen oder bezweckten Erfolg untersagt
- nicht: Art und Weise der Vornahme
- nicht: bloße Ordnungsvorschrift



## Was muss man zu § 134 BGB wissen?

Verschulden nur erforderlich,  
wenn im Verbotsgesetz  
vorausgesetzt (insb. § 15 StGB)

Teilnichtigkeit nach  
§ 139 BGB möglich  
(wirksamer Teil bleibt erhalten –  
„minimalinvasiver Eingriff“)

### Fehleridentität möglich

= Verpflichtungsgeschäft und  
Verfügungsgeschäft beide  
nach § 134 BGB nichtig  
(z.B. Betäubungsmittelgesetz)

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Was sind Verbotsgesetze?

- Ist § 540 BGB (Untervermietung ohne Zustimmung unzulässig) ein Verbotsgesetz?
- Ist § 8 Abs. 1 MuSchG (Beschäftigung Schwangerer zwischen 20 und 6 Uhr unzulässig) ein Verbotsgesetz?
- Ist § 8 BUrlG (Verbot Urlaubszweck widersprechender Erwerbstätigkeit) ein Verbotsgesetz?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Lösung

Nichtigkeit

- § 540 BGB ist bloße Pflichtverletzung gegenüber dem (Haupt-) Vermieter, betrifft nicht Vertrag zwischen Hauptmieter und Untermieter

Auswege

- § 8 MuSchG soll nicht Vertrag mit der Mutter verbieten, sondern nur deren Tätigkeit (Folge der Nichtigkeit wäre Nachteil für Mutter)

Folgen

- § 8 BUrlG streitig:

Gesetzesverstoß

- Einerseits kein Anspruch des Arbeitgebers auf „Erholung“ - Verbot durch Arbeitnehmer verzichtbar?

Wucher

- Andererseits konkurrierende Interessen des Arbeitgebers - Erholung um erfolgreich Tätigkeit für Arbeitgeber auszuüben?

Sittenwidrigkeit

Form

## Was gilt in zeitlicher Hinsicht (Gesetzesänderungen)?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

**Neues Verbotsgesetz nach  
Vertragsschluss:**

Nulla poena sine lege praevia  
= keine rückwirkende  
Unwirksamkeit

**Aufhebung des  
Verbotsgesetzes nach  
Vertragsschluss:**

keine automatische  
Heilung, ggf. § 141 BGB

## Was ist Schwarzarbeit?

Nichtigkeit	<b>Schutzzwecke</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>• Schutz von Handwerksbetrieben vor Lohn-/Preisunterbietung</li><li>• Vermeidung von Steuerausfällen</li><li>• Schutz des Auftraggebers vor unsachgemäßer Werkleistung</li></ul>
Auswege		
Folgen		
<b>Gesetzesverstoß</b>	<b>§ 8 Abs. 1 Nr. 1 e SchwarzArbG</b>	Ordnungswidrigkeit für Handwerker
Wucher		
Sittenwidrigkeit	<b>§ 8 Abs. 1 Nr. 2 SchwarzArbG</b>	Ordnungswidrigkeit für Auftraggeber, wenn Kenntnis
Form		

Welche Rechtsfolgen hat ein Verstoß gegen das  
Schwarzarbeitsbekämpfungsgesetz?

Nichtigkeit	Einseitiger Verstoß und <u>keine Kenntnis</u>	Vertrag <u>wirksam</u> , aber Erfüllung verboten → § 275 Abs. 1 BGB → § 311a Abs. 2 S. 1 BGB (Schadensersatz)
Auswege		
Folgen		
Gesetzesverstoß	Beidseitiger Verstoß	Vertrag nach § 134 BGB <u>nichtig</u> , keine Erfüllungsansprüche
Wucher		
Sittenwidrigkeit	Einseitiger Verstoß und Kenntnis	Vertrag nach § 134 BGB <u>nichtig</u> , keine Erfüllungsansprüche
Form		

## Welche Folgen hat der Gesetzesverstoß nach § 134 BGB?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

**Grundsatz**

Nichtigkeit des Rechtsgeschäftes

**Ausnahmen**

- Geltungserhaltende Reduktion (Auslegung des Verbotsgesetzes)
- Indiz: Gesetz richtet sich gegen einseitige Verstöße

## Welche Rechtsfolgen hat die Nichtigkeit wegen Gesetzesverstoßes?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Einrede des § 242 BGB gegen Verweigerung der Gewährleistung? (-)

Ersatz des Wertes der Leistung aus Bereicherungsrecht?  
  
Ⓟ § 817 S. 2 BGB  
→ Ausnahme nach § 242 BGB (-)

Ersatz aus §§ 670, 683 S. 1, 677 BGB?  
  
Ⓟ Nichtiger Vertrag



## Was sind Himmelslaternen?

Nichtigkeit

Auswege

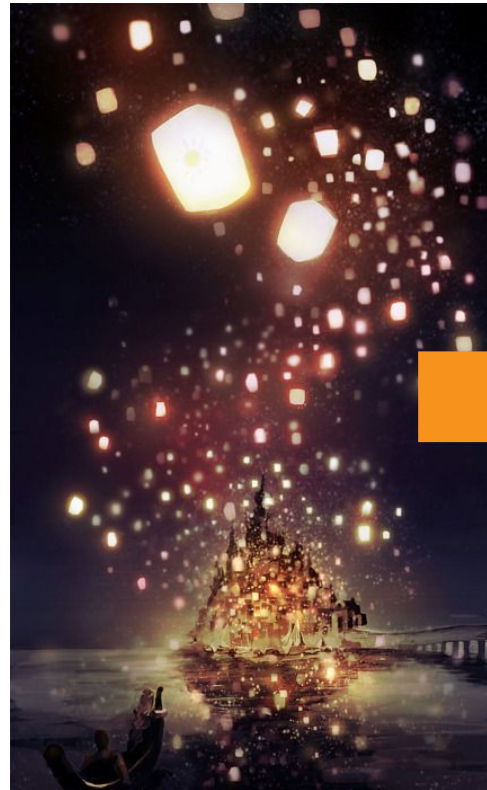
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



Disney,  
Rapunzel neu verfilmt (Tangled)

“Rapunzel”



<https://www.bild.de/regional/duesseldorf/duesseldorf-aktuell/krefelder-zoo-feuer-inferno-im-affenhaus-viele-tiere-tot-67024246.bild.html>

Brand im Krefelder Zoo durch Himmelslaterne

## Darf man das?

### § 18 Bayerische Verordnung über die Verhütung von Bränden (VVB) vom 29. April 1981

(5) Es ist **verboten**, unbemannte Ballone, Himmelslaternen oder vergleichbare Flugkörper **steigen zu lassen**, bei denen die Luft mit festen, flüssigen oder gasförmigen Brennstoffen erwärmt wird.

### § 1 Ordnungsbehördliche Verordnung zur Verhütung von Gefahren durch unbemannte Fluglaternen (Fluglaternenverordnung) vom 13. Juli 2009

Es ist in Nordrhein-Westfalen **verboten**, unbemannte Flugobjekte aufsteigen zu lassen, bei denen der Auftrieb durch die von einer eigenen Feuerquelle erwärmte Luft erzeugt wird und die insbesondere unter den Bezeichnungen „Himmelslaterne“ oder „Kong-Ming-Laterne“ bekannt sind (Fluglaternen).

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

# Kann man solche Himmelslaternen kaufen?

Nichtigkeit

Auswege

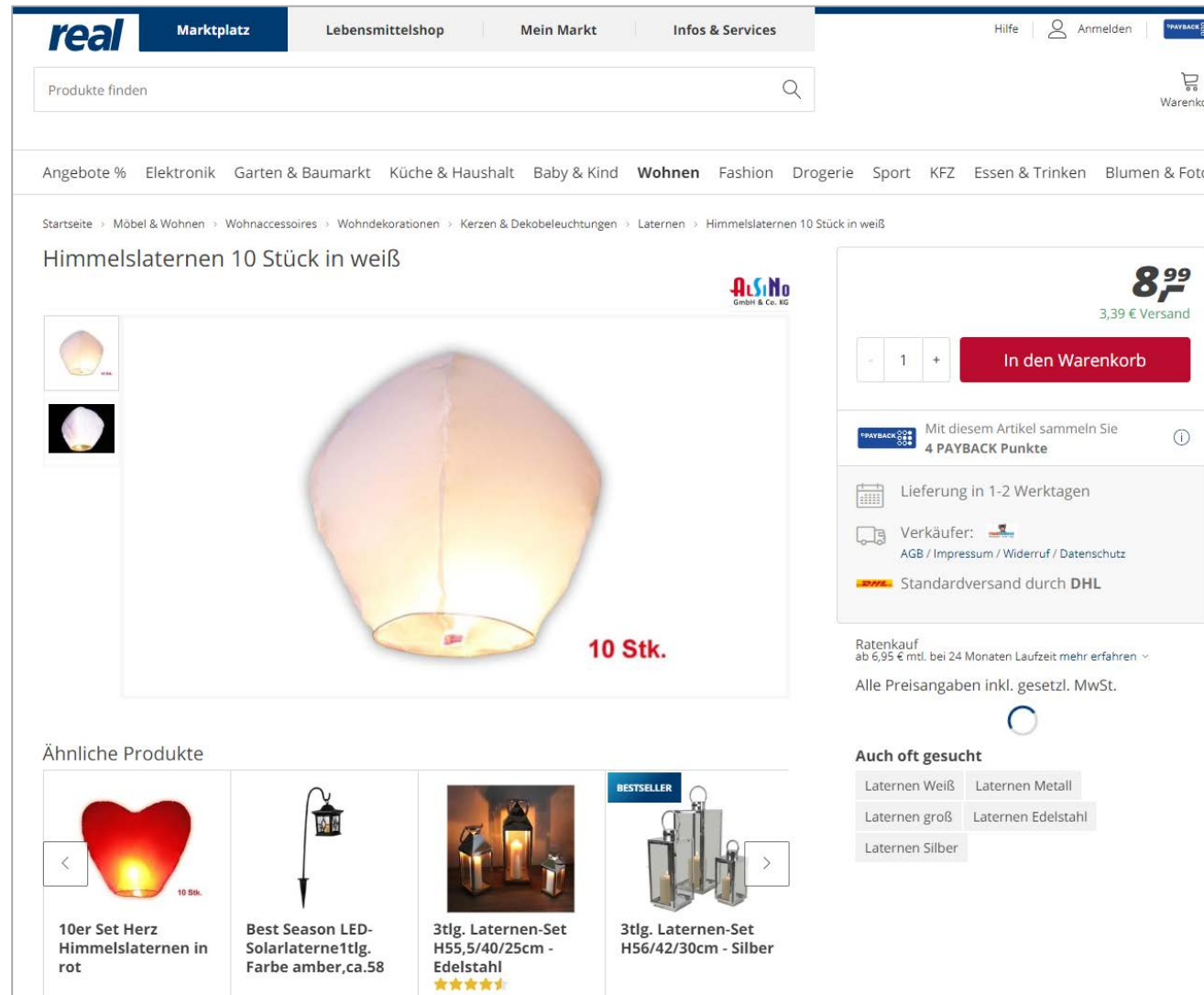
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



The screenshot shows the real.de website interface. At the top, there are navigation tabs for 'Marktplatz', 'Lebensmittelshop', 'Mein Markt', and 'Infos & Services'. A search bar is present with the text 'Produkte finden'. Below the navigation, there are category links: 'Angebote %', 'Elektronik', 'Garten & Baumarkt', 'Küche & Haushalt', 'Baby & Kind', 'Wohnen', 'Fashion', 'Drogerie', 'Sport', 'KFZ', 'Essen & Trinken', and 'Blumen & Foto'. The main content area displays the product 'Himmelslaternen 10 Stück in weiß' with a large image of a lit paper lantern. The price is shown as 8,99 with 3,39 € Versand. There is a quantity selector set to 1 and a red 'In den Warenkorb' button. Below the product image, there are 'Ähnliche Produkte' including a heart-shaped lantern, a solar lantern, and two sets of metal lanterns. The right sidebar contains a 'PAYBACK' section with 4 points, delivery information ('Lieferung in 1-2 Werktagen'), and a 'Ratenkauf' option.

## Wo tauchen “Gesetze” außerhalb des Zivilrechts noch auf?

### § 823 BGB – Schadensersatzpflicht

- (1) Wer vorsätzlich oder fahrlässig das Leben, den Körper, die Gesundheit, die Freiheit, das Eigentum oder ein sonstiges Recht eines anderen widerrechtlich verletzt, ist dem anderen zum Ersatz des daraus entstehenden Schadens verpflichtet.
- (2) <sup>1</sup>Die gleiche Verpflichtung trifft denjenigen, welcher **gegen ein den Schutz eines anderen bezweckendes Gesetz verstößt**. <sup>2</sup>Ist nach dem Inhalt des Gesetzes ein Verstoß gegen dieses auch ohne Verschulden möglich, so tritt die Ersatzpflicht nur im Falle des Verschuldens ein.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Kann man wegen der Nichtigkeit das Geleistete zurückfordern?

### § 817 BGB – Verstoß gegen Gesetz oder gute Sitten

<sup>1</sup>War der Zweck einer Leistung in der Art bestimmt, dass der Empfänger durch die Annahme **gegen ein gesetzliches Verbot** oder gegen die guten Sitten verstoßen hat, so ist der Empfänger zur Herausgabe verpflichtet. <sup>2</sup>**Die Rückforderung ist ausgeschlossen, wenn dem Leistenden gleichfalls ein solcher Verstoß zur Last fällt,** es sei denn, dass die Leistung in der Eingehung einer Verbindlichkeit bestand; das zur Erfüllung einer solchen Verbindlichkeit Geleistete kann nicht zurückgefordert werden.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

3

Wann ist ein Rechtsgeschäft nach §  
138 Abs. 2 BGB nichtig?

## Was setzt § 138 Abs. 2 BGB (“Wucher”) voraus?

### § 138 BGB – Sittenwidriges Rechtsgeschäft; Wucher

(1) ...

(2) Nichtig ist insbesondere ein Rechtsgeschäft, durch das jemand unter **Ausbeutung** der **Zwangslage**, der **Unerfahrenheit**, des **Mangels an Urteilsvermögen** oder der **erheblichen Willensschwäche** eines anderen sich oder einem Dritten für eine Leistung **Vermögensvorteile versprechen oder gewähren** lässt, die in einem **auffälligen Missverhältnis zu der Leistung** stehen.

Hohe Anforderungen – praktisch irrelevant!

## Was ist Wucher im Sinne von § 138 Abs. 2 BGB?

Nichtigkeit

**Objektiv**

- Austauschgeschäft (nicht: einseitig, unentgeltlich, Bürgschaft, Ehe...)
- Auffälliges Missverhältnis zwischen Leistung/Gegenleistung (100% Differenz, im Mietrecht: 50%)
- Faktor, der rationale Entscheidung ver- oder behindert (Zwangslage, Unerfahrenheit, mangelndes Urteilsvermögen, erhebliche Willensschwäche)

**Subjektiv (Vorstellung des Wucherers)**

- Bewusstes Ausnutzen des Faktors durch Wucherer

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

# 4

Wann ist ein Rechtsgeschäft nach §  
138 Abs. 1 BGB nichtig?

## Was setzt § 138 Abs. 1 BGB voraus?

### § 138 BGB – Sittenwidriges Rechtsgeschäft; Wucher

(1) Ein Rechtsgeschäft, das **gegen die guten Sitten verstößt**, ist nichtig.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Generalklausel zu § 138 Abs. 2 BGB  
subsidiär zu § 134 BGB

“gute Sitten” = Anstandsgefühl *aller (!)*  
billig und gerecht Denkenden

## Welche Funktionen hat § 138 Abs. 1 BGB?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Inhaltskontrolle von Verträgen

Ethische Grundlagen

- Insbesondere: Grundrechte (aber beachte Privatautonomie, Art. 2 I)

Abschreckung vor „unerwünschtem“ Verhalten gegen Entgelt

Unerwünschtes Verhalten außerhalb gesetzlicher Verbote (subsidiär)

## Was bedeutet Sittenwidrigkeit?

Nichtigkeit

**Objektiv:**

- Geschäft verstößt gegen Anstandsgefühl *aller* billig und gerecht Denkenden.
- Normativer Maßstab, nach Verkehrskreisen

Auswege

Folgen

**Subjektiv (str.):**

Verwerfliche Gesinnung (Vermutung bei Kenntnis/grob fahrlässige Unkenntnis der Sittwidrigkeit begründenden Umstände)

Gesetzesverstoß

Wucher

**Zeitlich:**

Zeitpunkt der Vornahme (arg. ex Art. 170 EGBGB) oder des Erfolgeintritts bei Wandel der Wertvorstellungen („Sittenverfall“)?

Sittenwidrigkeit

Form

**Persönlich:**

Beidseitig, einseitig nur zum Nachteil des Vertragspartners oder vermutete Kenntnis

Verstößt Prostitution gegen das Anstandsgefühl aller billig und gerecht Denkenden?

## § 1 ProstG

<sup>1</sup>Sind sexuelle Handlungen gegen ein vorher vereinbartes Entgelt vorgenommen worden, so begründet diese Vereinbarung eine rechtswirksame Forderung. <sup>2</sup>Das Gleiche gilt, wenn sich eine Person, insbesondere im Rahmen eines Beschäftigungsverhältnisses, für die Erbringung derartiger Handlungen gegen ein vorher vereinbartes Entgelt für eine bestimmte Zeitdauer bereithält.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Was ist die Besonderheit bei Forderungen aus Prostitution?

### § 2 ProstG

<sup>1</sup>Die Forderung kann nicht abgetreten und nur im eigenen Namen geltend gemacht werden. <sup>2</sup>Gegen eine Forderung gemäß § 1 Satz 1 kann nur die vollständige, gegen eine Forderung nach § 1 Satz 2 auch die teilweise Nichterfüllung, soweit sie die vereinbarte Zeitdauer betrifft, eingewendet werden. <sup>3</sup>Mit Ausnahme des Erfüllungseinwandes gemäß des § 362 des Bürgerlichen Gesetzbuchs und der Einrede der Verjährung sind weitere Einwendungen und Einreden ausgeschlossen.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Welche Fallgruppen sollte man kennen?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Wucherähnliches Geschäft

Angehörigenbürgschaft

Knebelungsverträge

Übersicherung

## Was ist ein „wucherähnliches Geschäft“?

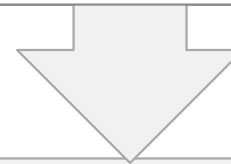
Nichtigkeit

Auffälliges oder besonders grobes Missverhältnis

Auswege

Bei „besonders grob“ (ca. 100%) widerlegbare Vermutung für subjektiven TB

Folgen



Gesetzesverstoß

Zusätzliche sittenwidrige Faktoren, dafür nicht alle Voraussetzungen von § 138 II

Wucher



Sittenwidrigkeit

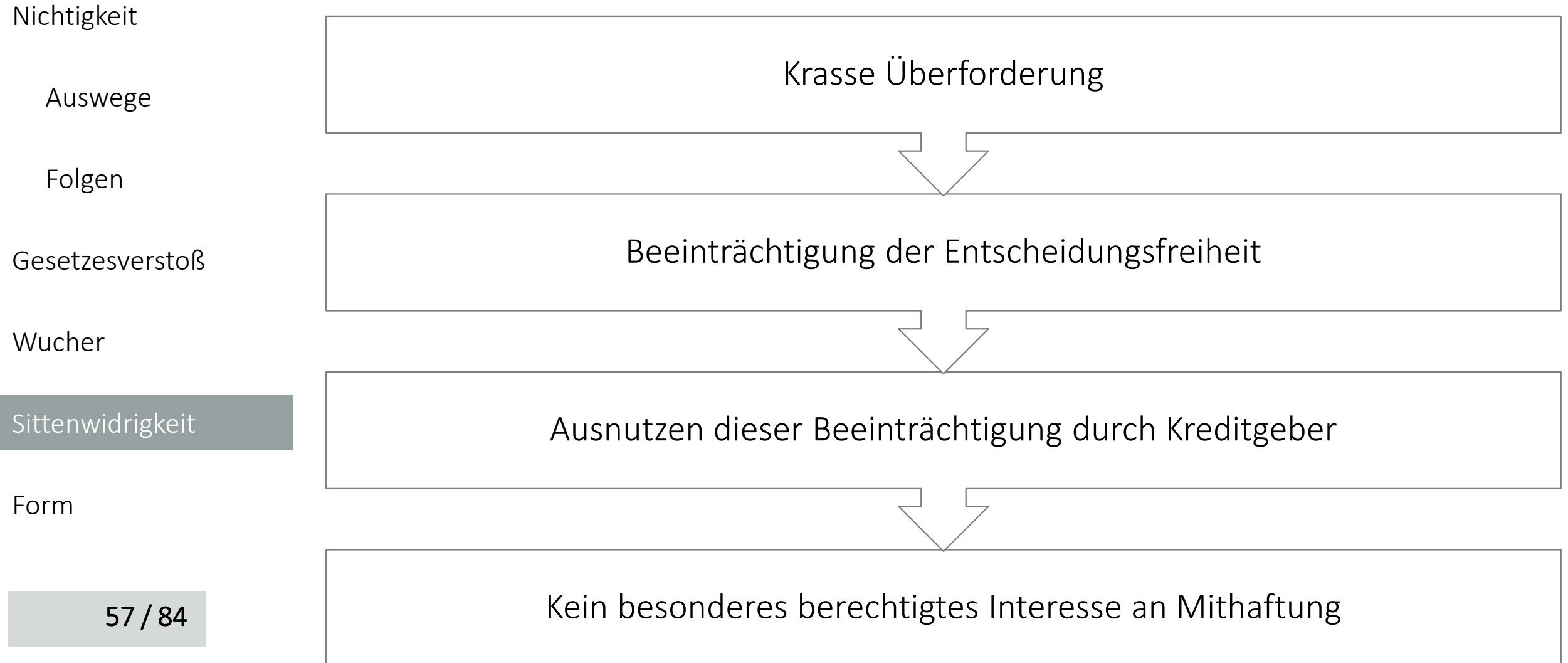
Zinsen: Doppelt so hoch wie Marktzins (relativ)  
oder 12 Prozentpunkte darüber (absolut)

Form





## Was gilt für Angehörigenbürgschaften?



Wann ist die Entscheidungsfreiheit beeinträchtigt?

Nichtigkeit

idR emotionale Verbundenheit  
→ widerlegliche (insb. Eigeninteresse) Vermutung

Auswege

Folgen

- Eltern-Kind
- Ehe, eheähnliche Beziehung, Lebenspartnerschaft
- grds. nicht bei Geschwistern

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Überrumpelung, Verharmlosung der Risiken, Ausnutzen von Zwangslage /  
Unterfahrenheit

Form

Bürgschaft von Arbeitnehmern zugunsten des Arbeitgebers

## Was ist bei der Anwendung dieser Rechtsprechung zu beachten?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

nicht bereits Eingehung  
nicht erfüllbarer  
Verpflichtungen  
(§ 311a BGB,  
§§ 286 ff. InsO)

Abgrenzung  
§ 311b Abs. 2 BGB

Maßgeblich:  
Beeinträchtigung der  
Entscheidungsfreiheit  
→ unerträgliches  
Ungleichgewicht

## Was ist die Rechtsfolge einer sittenwidrigen Angehörigenbürgschaft?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

§ 139 BGB  
(teilweise Aufrechterhaltung)

Wenn berechtigtes Interesse  
(Vermögensverlagerung)  
→ § 313 BGB bei Ende der Ehe

Durchsetzungshindernis  
→ § 242 BGB

## Was gilt für „Knebelungsverträge“?

Nichtigkeit

Beschränkung der wirtschaftlichen Entscheidungsfreiheit

Auswege

Folgen

- Qualitativ: Handlung unmöglich
- Quantitativ: Handlung unzumutbar

Gesetzesverstoß

Wucher

Insbesondere: Laufzeit von Dauerschuldverhältnissen  
(15 Jahre bei Bierlieferung)

Sittenwidrigkeit

Form

Insbesondere: Abtretung aller künftigen Forderungen

## Was ist eine „Übersicherung“?

### Anfängliche Übersicherung + Verwerfliche Gesinnung (Rücksichtslosigkeit)

- Unangemessenes Verhältnis zwischen gesicherter Forderung und Sicherungsgut
- **Grundsatz:** Sicherheit übersteigt Forderung um mehr als 200%

### Nachträgliche Übersicherung (Wertveränderung)

- Erzielbarer Wert der Sicherheit übersteigt Forderung um mehr als 110%
- ➔ Wirksam, Pflicht zur Freigabe (§ 157 BGB)

Beachte §§ 1 ff. AnfG, §§ 129 ff. InsO

An welche Regelung müssen Sie bei § 138 Abs. 1 BGB auch denken?

### § 817 BGB – Verstoß gegen Gesetz oder gute Sitten

<sup>1</sup>War der Zweck einer Leistung in der Art bestimmt, dass der Empfänger durch die Annahme gegen ein gesetzliches Verbot oder gegen die guten Sitten verstoßen hat, so ist der Empfänger zur Herausgabe verpflichtet. <sup>2</sup>Die Rückforderung ist ausgeschlossen, wenn dem Leistenden gleichfalls ein solcher Verstoß zur Last fällt, es sei denn, dass die Leistung in der Eingehung einer Verbindlichkeit bestand; das zur Erfüllung einer solchen Verbindlichkeit Geleistete kann nicht zurückgefordert werden.

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

5

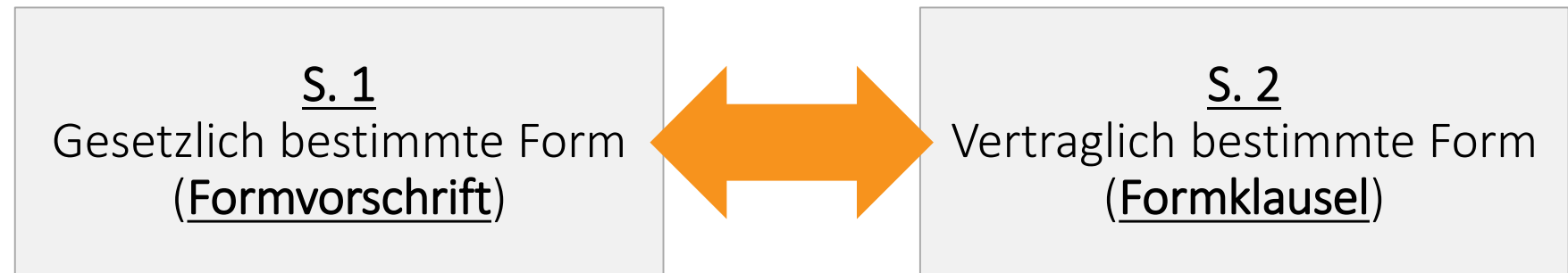
Wann sind Verträge wegen  
Formverstoß nichtig?



# Welche Nichtigkeitsvorschrift betrifft die Form eines Rechtsgeschäfts?

## § 125 BGB – Nichtigkeit wegen Formmangels

<sup>1</sup>Ein Rechtsgeschäft, welches der **durch Gesetz vorgeschriebenen Form** ermangelt, ist nichtig. <sup>2</sup>Der Mangel der **durch Rechtsgeschäft bestimmten Form** hat im Zweifel gleichfalls Nichtigkeit zur Folge.



Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Welche weitere Regelung muss man bei Formvorschriften ebenfalls kennen?

§ 154 BGB – Offener Einigungsmangel; fehlende Beurkundung

...

(2) Ist eine **Beurkundung des beabsichtigten Vertrags verabredet** worden, so ist im Zweifel der Vertrag **nicht geschlossen, bis die Beurkundung erfolgt ist.**

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Welchen Zwecken dienen Formvorschriften?

Nichtigkeit

Auswege

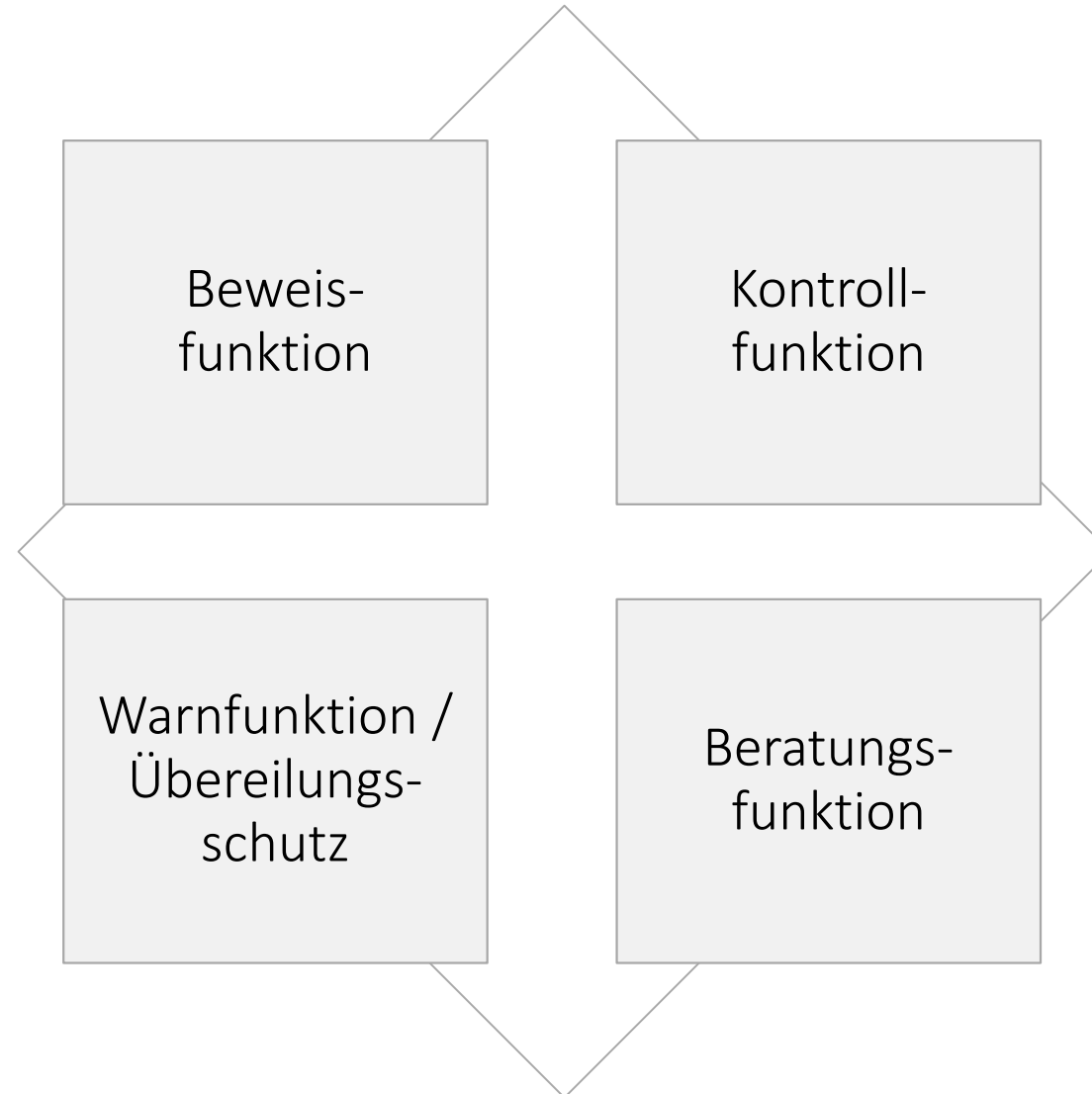
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



## Welche Formen gibt es?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Schriftform  
(§ 126 BGB)

Elektronische Form  
(§ 126a BGB)

Textform  
(§ 126b BGB)

Notarielle Beurkundung  
(§ 128 BGB)

Öffentliche Beglaubigung  
(§ 129 BGB)

Eigenhändigkeit  
(§ 2247 BGB)

Gleichzeitige Anwesenheit  
(§ 925 Abs. 1 S. 1 BGB)

Erklärung vor Behörde  
(§ 1310 Abs. 1 S. 1 BGB)

## Fall

Nichtigkeit	M hat bei V eine Wohnung gemietet. Der Mietvertrag sieht u.a. vor, dass M zwei Tage wöchentlich einen gemeinsamen Wäschekeller nutzen darf. § 7 des Mietvertrags lautet „Änderungen bedürfen der Schriftform“.
Auswege	
Folgen	Da M seine Wäsche bei seinen Eltern wäscht, nutzt er den Wäschekeller nicht. Als V dies merkt, vereinbart er mündlich mit M, dass dieser auf die Nutzung des Wäschekellers verzichtet, dafür aber einen Mietnachlass von 50 € pro Monat erhält.
Gesetzesverstoß	
Wucher	
Sittenwidrigkeit	Bald darauf geht V eine neue Beziehung ein. Seine neue Lebensgefährtin benötigt jeden Euro zum Shopping.

Form

**Hat V gegen M Anspruch auf Zahlung der vollen Miete aus § 535 Abs. 2 BGB?**

## Lösung

### V → M aus § 535 II BGB

Ursprünglich (+) – aber Änderung?

1. Einigung (+)

2. Unwirksam nach § 125?

a. S. 1 iVm § 126 BGB (-), da RF von § 550 BGB nicht Nichtigkeit

b. S. 2 iVm Vertrag (§ 127 BGB) → Klausel noch gültig?

M<sub>1</sub>: Ja, Sinn+Zweck, aber ggf. § 242 BGB

M<sub>2</sub>: Nein, Vertragsfreiheit – abdingbar durch formlosen Vertrag; Wille zur Gültigkeit der Abweichung genügt

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Was erfordert die Schriftform?

Nichtigkeit

Unterschrift (am Ende)

- Lesbarkeit? Künstlername? Paraphe?

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Text auch getippt o.ä.

Wucher

- Beachte § 2247 BGB (Testament)

Sittenwidrigkeit

Form

Gesamturkunde: Zusammenhang kenntlich machen genügt

## Fall

B erstellt ein unterschiedenes Schreiben, in dem er erklärt, dass er sich für eine Schuld des S bei G verbürge. Dieses Schreiben faxt er sodann an G. Das Original behält er für sich.

S zahlt nicht; auch Zwangsvollstreckungsversuche scheitern.

**Hat G gegen B einen Anspruch auf Zahlung der Bürgschaftssumme aus § 765 Abs. 1 BGB?**

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



## Lösung

Nichtigkeit

**G → B aus § 765 Abs. 1 BGB**

Auswege

Ⓢ Nichtigkeit nach § 125 S. 1 BGB → § 766 S. 1 BGB

Folgen

- Fax? Nicht „elektronische Form“
- § 127 II BGB?
- hM: Übergabe im Original erforderlich

Gesetzesverstoß

**G → B (-)**

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Wann ist Schriftform einzuhalten?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

Bürgschafts-  
erklärung  
(§ 766 S. 1)

Schuldversprechen/  
-anerkenntnis  
(§§ 780, 781)

§ 350 HGB als  
Ausnahme!

Abtretung hyp. ges.  
Forderung /  
Grundschild  
(§ 1154 I)

Kündigung von  
Wohnraum (§ 568)

Kündigung von  
Arbeitsverträgen  
(§ 623)

Raummiete/-pacht  
über > 1 Jahr  
(§ 550 S. 1,  
578, 581)

Verbraucher-  
darlehen (§ 492)

## Was gilt bei Vollmacht und Genehmigung?

Nichtigkeit

Auswege

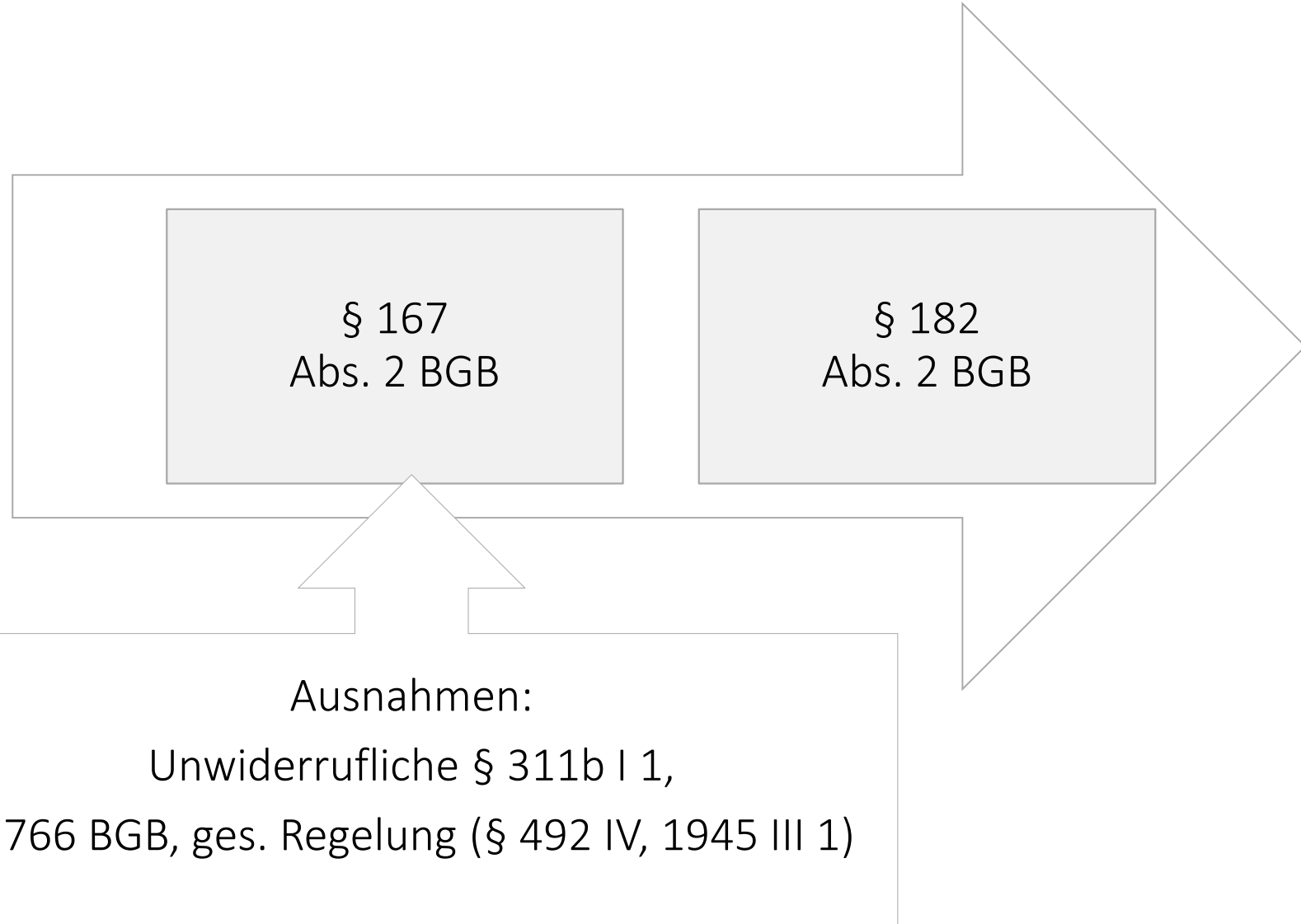
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



# Was gilt für vertragliche Schriftformvereinbarungen? § 154 Abs. 2 BGB, § 127 BGB

Nichtigkeit

„einfache Schriftformklausel“ → § 125 S. 2

- Aber: Klausel formlos → Aufhebung der Klausel = actus contrarius formlos
- "im Zweifel" - Vermutungsregel

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

„qualifizierte Schriftformklausel“

- „Schriftformklausel darf nur schriftlich geändert oder aufgehoben werden“  
→ § 125 S. 2 BGB
- Beachte § 305b

Form

## Was gilt bei Blankounterschriften?

Nichtigkeit

- A hat seinem Angestellten B mündlich gekündigt. Seine Sekretärin S soll die Papiere fertig machen. Da A selbst auf Dienstreise geht, die Kündigungsfrist aber eingehalten werden soll, hinterlässt er ein unterschriebenes leeres Blatt, auf das S die diktierte Kündigung schreiben soll.

Auswege

- K erklärt sich bereit, für seinen Sohn S zu bürgen. Da er ihm vertraut, gibt er ihm ein Blankett für die Bank mit, auf dem dieser dann Darlehenssumme usw. eintragen kann.

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Wie werden Blanketturkunden rechtlich behandelt?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

### Grundsatz

- Blanketturkunde erfüllt Form

### Ausnahme

- Schutz des Blanko-Unterschreibenden bezweckt (insb. Bürgschaft)
- → Vollmacht schriftlich oder Ausgestaltung genau vorgegeben
- Aber: Rechtsscheinhaftung (§ 172 Abs. 2 analog)?

## Was ist die „Textform“ (§ 126b BGB)?

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

„lesbare Erklärung“

„Person des Erklärenden genannt“

„Dauerhafter Datenträger“

S. 2 Nr. 1 Möglichkeit zur  
Aufbewahrung oder Speicherung  
für angemessenen Zeitraum

S. 2 Nr. 2 Eignung zur  
unveränderten Wiedergabe

## Was muss man zu Beglaubigung und Beurkundung wissen?

Nichtigkeit

### **Beglaubigung (§ 129 BGB, §§ 39 f. BeurkG)**

- Notar bestätigt Identität
- Starke Beweisfunktion, mittlere Warnfunktion

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

### **Beurkundung (§§ 8, 9, 13 BeurkG)**

- Notar prüft Inhalt
- Starke Beweisfunktion, starke Warnfunktion
- Kontroll-/Beratungsfunktion

Sittenwidrigkeit

Form



Welchen wichtigen Fall zur notariellen Beurkundung muss man kennen?

## § 311b BGB – Verträge über Grundstücke, das Vermögen und den Nachlass

- (1) <sup>1</sup>Ein Vertrag, durch den sich der eine Teil verpflichtet, das Eigentum an einem Grundstück zu übertragen oder zu erwerben, bedarf der notariellen Beurkundung. <sup>2</sup>Ein ohne Beachtung dieser Form geschlossener Vertrag wird seinem ganzen Inhalt nach gültig, wenn die Auflassung und die Eintragung in das Grundbuch erfolgen.

Heilung

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Was gilt bei Täuschung über Formerfordernisse?

Nichtigkeit

Auswege

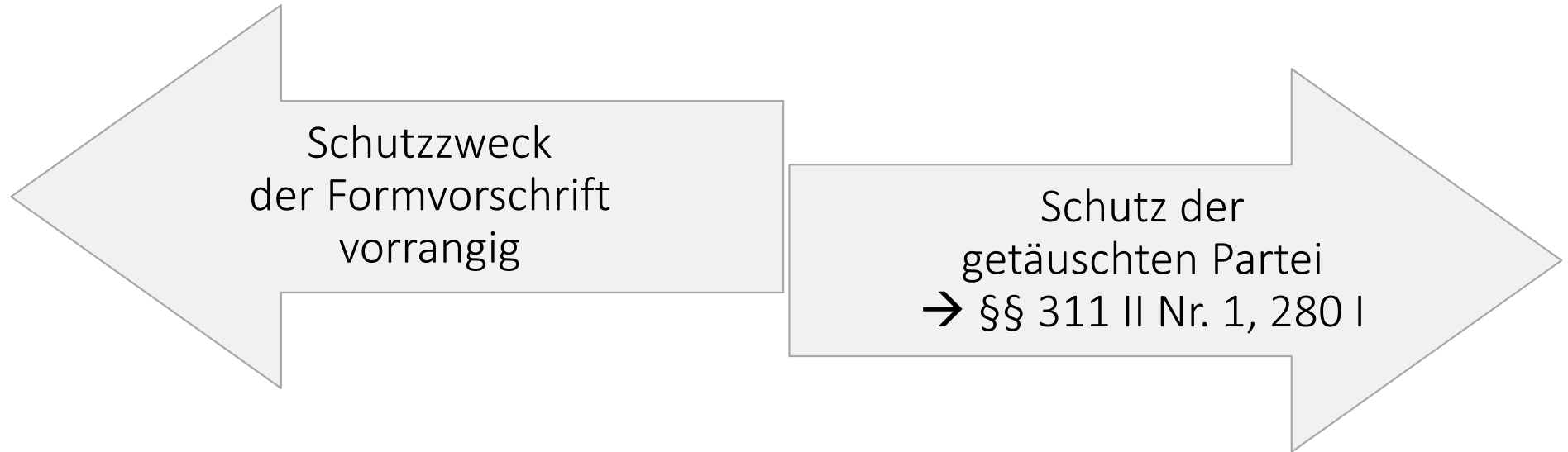
Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form



Grenze: „schlechthin untragbares Ergebnis“  
→ Vereinbarung nach § 242 BGB wirksam

- Existenzgefährdung
- § 826 BGB

## Fall

Anwalt V verspricht K, ihm als Belohnung für erbrachte und künftige Dienste ein Grundstück zu schenken. K fragt V, ob der Vertrag nicht der notariellen Beurkundung bedürfe. V erwidert, dass er ein Anwalt sei und ein Notar nicht erforderlich sei. Daraufhin verzichtet K trotz Zweifeln auf das Einschalten eines Notars. Er arbeitet weitere 5 Jahre zu einem deutlich unter dem üblichen Lohn liegenden Einkommen für V. In der Folge weigert sich V, das Grundstück aufzulassen.

**Hat V gegen K einen Anspruch auf Übergabe und Übereignung des Grundstücks aus § 516 Abs. 1 BGB oder zumindest auf Schadensersatz aus § 280 Abs. 1 BGB?**

Nichtigkeit

Auswege

Folgen

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

Form

## Lösung

Nichtigkeit

**A. K→V aus § 433 I 1?**

§§ 125 S. 1, 311b Abs. 1 S. 1 BGB (+)

§ 242 BGB? (-) untragbare Ergebnisse / Arglist?

Auswege

Folgen

**B. K→V aus §§ 611, 612(+)**

**C. K→V aus §§ 823 II, 263 I / § 826?**

**D. K→V aus §§ 311 II, 241 II, 280 I 1**

Gesetzesverstoß

Wucher

Sittenwidrigkeit

PV? Inanspruchnahme von Vertrauen

Sch?

M<sub>1</sub>: Erfüllungsinteresse (in Geld)

M<sub>2</sub> (hM): Nur Vertrauensschaden

Form