



Daniel Holzmann

**Bestrafter Altruismus? –
Haftung aus Gefälligkeitsverhältnissen**

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| 1. Kapitel Einführung..... | 17 |
| I. Gegenstand der Arbeit..... | 17 |
| 1. Altruistisches Handeln im Alltag..... | 18 |
| a) Begriff der Gefälligkeit..... | 18 |
| aa) Handlung, Leistung, Dienst..... | 19 |
| bb) Unentgeltlicher Vorteil eines Dritten | 20 |
| cc) Willensübereinstimmung der Beteiligten..... | 25 |
| dd) Zusammenfassung | 26 |
| b) Juristische Relevanz von Gefälligkeiten | 26 |
| aa) Art und Qualität der eingegangenen rechtlichen Bindung | 26 |
| bb) Problematik der Haftung aus Gefälligkeit | 27 |
| c) Beispiele juristischer Relevanz von Gefälligkeiten aus anderen Ländern..... | 27 |
| aa) Vertragsähnliche Sonderformen am Beispiel Österreich | 27 |
| bb) Vertrauenshaftung bei Versprechen zur Erbringung einer Gefälligkeit am Beispiel der Schweiz | 28 |
| cc) Abreden mit eingeschränkter Rechtswirkungen am Beispiel Frankreichs | 29 |
| dd) Zusammenfassung | 31 |
| 2. Entwicklung altruistischen Handelns | 31 |
| II. Gang der Darstellung..... | 34 |
| 1. Überblick..... | 34 |
| 2. Haftung aus Gefälligkeit..... | 36 |
| a) Mögliche Haftungsfälle..... | 37 |
| aa) Haftung wegen Nichterfüllung der Gefälligkeit..... | 37 |
| bb) Haftung wegen Rechtsgutsverletzung bei Vornahme der Gefälligkeit | 37 |
| b) Art der Ansprüche | 38 |
| c) Zusammenfassung | 39 |

| | |
|---|----|
| 2. Kapitel Rechtsnatur von Gefälligkeitsverhältnissen und Pflichtenprogramm | 41 |
| I. Hintergrund der Bestimmung der Rechtsnatur von Gefälligkeitsverhältnissen | 42 |
| 1. Erfüllungspflicht..... | 43 |
| 2. Haftungsumfang..... | 43 |
| 3. Haftung für Verhalten Dritter | 44 |
| 4. Prozessuale Folgen..... | 44 |
| a) Gerichtsstand..... | 44 |
| b) Beweislast | 45 |
| 5. Verjährung..... | 46 |
| 6. Zusammenfassung und Schlussfolgerung | 47 |
| II. Echte Gefälligkeitsverträge..... | 48 |
| 1. Begrifflichkeiten | 48 |
| 2. Darstellung einzelner Arten echter Gefälligkeitsverträge | 49 |
| a) Auftrag (§§ 662–674 BGB)..... | 50 |
| b) Schenkung (§§ 516–534 BGB)..... | 51 |
| c) Leihe (§§ 598–606 BGB) | 52 |
| d) Unentgeltliche Verwahrung (§§ 688–700 BGB) | 52 |
| e) Unverzinsliches Darlehen | 53 |
| f) Weitere Erscheinungsformen gefälligen Handelns im BGB..... | 53 |
| aa) Gesellschaft oder gesellschaftsähnliches Rechtsverhältnis | 53 |
| bb) Ehe und Familie | 54 |
| g) Zusammenfassung | 55 |
| 3. Pflichtenprogramm bei echten Gefälligkeitsverträgen | 56 |
| a) Haupt- und Nebenleistungspflichten..... | 56 |
| aa) Hauptleistungspflichten | 56 |
| bb) Nebenleistungspflichten..... | 57 |
| cc) Rechtsfolge einer Verletzung dieser Pflichten | 58 |
| b) Weitere Verhaltenspflichten (Schutzpflichten)..... | 58 |
| c) Zusammenfassung | 60 |
| III. Tatsächliche Gefälligkeiten..... | 60 |
| 1. Pflichtenprogramm bei tatsächlichen Gefälligkeiten | 61 |
| 2. Verschulden | 62 |
| 3. Verkehrssicherungspflichten | 63 |
| 4. Zusammenfassung..... | 64 |
| IV. Zusammenfassung und Stellungnahme | 64 |

| | |
|--|----|
| 3. Kapitel Abgrenzung von Schuldverhältnissen und tatsächlichen Gefälligkeitsverhältnissen | 67 |
| I. Grundsätze der Abgrenzung..... | 68 |
| 1. Rechtsicherheit hinsichtlich der Begründung von Schuldverhältnissen | 68 |
| 2. Rechtssicherheit hinsichtlich der Haftungsfolgen | 69 |
| 3. Privatautonomie..... | 70 |
| II. Ansätze für die Abgrenzung | 71 |
| 1. Diskussion seit Einführung des BGB | 72 |
| 2. Abgrenzung Schuldverhältnis – Gefälligkeitsverhältnis..... | 74 |
| a) Objektive Abgrenzung rechtlicher und nicht-rechtlicher Bereiche..... | 76 |
| b) Subjektiver Ansatz zur Abgrenzung | 77 |
| 3. Blick in andere Länder | 78 |
| a) Beschränkung der Anwendbarkeit des Vertragsrechts | 78 |
| aa) <i>Consideration</i> -Doktrin im englischen Recht..... | 78 |
| bb) Begrenzung auf vermögensrechtliche Rechtsverhältnisse im niederländischen Recht..... | 78 |
| b) Stellungnahme | 79 |
| III. Abgrenzungsrelevanter Bereich und unproblematische Fälle..... | 79 |
| 1. Abgrenzungsrelevanter Bereich | 80 |
| 2. Unproblematische Fälle..... | 82 |
| a) Ausschluss der rechtsgeschäftlichen Verbindlichkeit..... | 82 |
| b) Weitere Fälle fehlender rechtlicher Bindung | 83 |
| IV. Rechtsbindungswille als maßgebliches Kriterium für eine Abgrenzung | 84 |
| 1. Ausgangspunkt Willenserklärung | 84 |
| a) Objektiver Tatbestand der Willenserklärung | 85 |
| b) Subjektiver Tatbestand der Willenserklärung | 85 |
| 2. Abgrenzung des Gefälligkeits- vom Schuldverhältnis anhand des Rechtsbindungswillens..... | 86 |
| a) Subjektiv | 86 |
| b) Objektiv | 87 |
| c) Kritik..... | 87 |
| aa) Argumente gegen den Rechtsbindungswillen..... | 87 |
| bb) Stellungnahme..... | 88 |
| V. Normative Indizien für rein tatsächliche Gefälligkeiten..... | 90 |
| 1. Unentgeltlichkeit..... | 91 |
| 2. Art, Grund und wirtschaftliche Bedeutung der Gefälligkeit | 92 |

| | | |
|-----|--|-----|
| a) | Art und Grund der Gefälligkeit..... | 92 |
| b) | Wirtschaftliche Bedeutung..... | 92 |
| c) | Einschaltung von Hilfspersonen | 93 |
| 3. | Äußere Umstände der Gefälligkeitshandlung..... | 94 |
| 4. | Gegenstand der Gefälligkeit | 95 |
| 5. | Interesse des Begünstigten..... | 96 |
| 6. | Interesse des gefälligkeitshalber Handelnden | 97 |
| a) | Exkurs: Probefahrt mit Pkw als Beispiel für wirtschaftliche Interessen des Gefälligen | 98 |
| b) | Fehlendes eigenes Interesse des Gefälligen | 98 |
| 7. | Risiko des gefälligkeitshalber Handelnden..... | 99 |
| a) | Indizien für einen Bindungswillen..... | 99 |
| b) | Indizien gegen einen Bindungswillen..... | 99 |
| c) | Stellungnahme | 100 |
| VI. | Zusammenfassung und Stellungnahme | 101 |
| 1. | Wille der Beteiligten als ausschlaggebendes Kriterium..... | 101 |
| a) | Bedürfnis für Auslegung | 101 |
| b) | Maßstab der Auslegung nach den §§ 133, 157 BGB..... | 102 |
| c) | Anwendung dieser Grundsätze durch die Rechtsprechung..... | 104 |
| 2. | Anwendung der objektiven Kriterien im Einzelfall | 105 |
| a) | Interessen des Gefälligen nicht ausreichend berücksichtigt..... | 105 |
| b) | Besondere Relevanz der Verkehrssitte..... | 106 |
| 3. | Stellungnahme..... | 107 |
| a) | Folgen übermäßiger Berücksichtigung objektiver Kriterien | 107 |
| b) | Möglichkeit der Anfechtung? | 108 |
| c) | Möglichkeit der Beendigung des eingegangenen Rechtsverhältnisses | 110 |
| 4. | Ergebnis..... | 110 |
| a) | Auslegung unter Berücksichtigung objektiver Einzelfallkriterien | 110 |
| b) | Loslösen von dem schuldrechtlichen Gefälligkeitsverhältnis | 112 |
| c) | Fazit | 113 |
| 4. | Kapitel Haftung bei Gefälligkeiten..... | 115 |
| I. | Allgemeines..... | 115 |
| 1. | Unterscheidung nach Schadenssituationen..... | 115 |
| 2. | Beschränkung der Haftung..... | 116 |

| | | |
|------|--|-----|
| 3. | Gefälligkeit und Versicherungsrecht..... | 117 |
| a) | Versicherungen als Kläger..... | 117 |
| b) | Gefälligkeiten und Unfallversicherung | 118 |
| c) | Bestehen von Versicherungsschutz | 120 |
| II. | Haftungsumfang bei echten Gefälligkeitsverträgen..... | 120 |
| 1. | Haftung des Gefälligen..... | 120 |
| a) | Merkmale der vertraglichen Haftung | 121 |
| b) | Pflichtverletzung im Rahmen des Schuldverhältnisses..... | 121 |
| c) | Vertretenmüssen..... | 122 |
| d) | Mögliche Schadensersatzansprüche aus Gefälligkeitsverträgen..... | 123 |
| aa) | Schadensersatzansprüche statt der Leistung bei Ausschluss der Leistungspflicht (§§ 280 I, III, 283 BGB; § 311a I, II BGB)..... | 124 |
| bb) | Schadensersatz statt der Leistung wegen nicht oder nicht wie geschuldet erbrachter Leistung (§§ 280 I, III, 281 BGB)..... | 125 |
| cc) | Ersatz des Verzögerungsschadens (§ 286 BGB)..... | 126 |
| dd) | Ersatz von Schäden wegen Verletzung von Schutzpflichten (§§ 280 I, III, 282 BGB) | 126 |
| ee) | Allgemeine vertragliche Haftung (§ 280 I BGB)..... | 127 |
| 2. | Haftungsbeschränkungen zugunsten des Gefälligen | 127 |
| a) | Vertragliche Haftungsbeschränkungen | 127 |
| b) | Gesetzliche Haftungsbeschränkungen | 127 |
| aa) | Schenkung..... | 128 |
| bb) | Leihe | 129 |
| cc) | Unentgeltliche Verwahrung..... | 131 |
| dd) | Gesellschaft | 131 |
| ee) | Ehe | 132 |
| ff) | Familie | 132 |
| gg) | Haftungsmilderung des unentgeltlich tätigen Vereinsvorstandes | 133 |
| c) | Weitere Haftungsbeschränkungen | 135 |
| 3. | Haftung des Begünstigten der altruistischen Handlung..... | 135 |
| a) | Vom Begünstigten zu vertretende Schäden | 136 |
| b) | Zufällige Schäden des Gefälligen | 136 |
| 4. | Zwischenergebnis..... | 137 |
| III. | Haftung aufgrund tatsächlicher Gefälligkeit..... | 139 |
| 1. | Haftung des Gefälligen..... | 139 |
| 2. | Verletzungstatbestände | 140 |

| | | |
|------|---|-----|
| 3. | Sorgfaltsmaßstab..... | 141 |
| 4. | Haftungsbeschränkungen bei tatsächlichen Gefälligkeiten | 142 |
| | a) Ausdrücklicher Haftungsausschluss | 143 |
| | b) Stillschweigender Haftungsausschluss..... | 144 |
| | aa) Konkludenter Haftungsausschluss..... | 145 |
| | bb) Ergänzende Vertragsauslegung | 150 |
| | c) Haftungsfreistellung nach Treu und Glauben (§ 242 BGB)..... | 157 |
| | aa) Voraussetzungen des <i>venire contra factum proprium</i> (§ 242 BGB) | 158 |
| | bb) Begründung eines besonderen Vertrauensverhältnisses..... | 159 |
| | cc) Stellungnahme..... | 160 |
| | dd) Schutzvorkehrungen oder Fürsorgepflicht als Anknüpfungspunkt für Vertrauen des Gefälligen..... | 161 |
| | ee) Zwischenergebnis..... | 162 |
| | d) Haftungsmilderung aufgrund analoger Anwendung gesetzlicher Haftungsbeschränkungen | 163 |
| | aa) Allgemeine analoge Anwendbarkeit der gesetzlichen Haftungsbeschränkungen (Rechts- oder Gesamtanalogie)..... | 163 |
| | bb) Analoge Anwendbarkeit gesetzlicher Haftungsbeschränkungen auf entsprechende Fälle außervertraglicher Haftung (Gesetzes- oder Einzelanalogie)..... | 166 |
| | cc) Analoge Anwendbarkeit von § 31a I BGB..... | 169 |
| | e) Handeln auf eigene Gefahr | 170 |
| | aa) Einwilligung in die Schädigung | 171 |
| | bb) Mitverschulden..... | 171 |
| 5. | Zwischenergebnis..... | 173 |
| 6. | Haftung des Begünstigten..... | 174 |
| 5. | Kapitel Zusammenfassung und Lösungsansatz | 175 |
| I. | Wesen der Gefälligkeit..... | 175 |
| II. | Unterschiedliche Auswirkungen der Einordnung gefälligen Handelns | 176 |
| | 1. Generelle Handhabung von Gefälligkeiten | 176 |
| | 2. Konkrete Pflichten infolge der Einordnung | 177 |
| III. | Abgrenzung vertraglichen und rein tatsächlichen Handelns..... | 178 |
| | 1. Auslegung der Erklärungen bzw. des Verhaltens..... | 178 |

| | | |
|-----|---|-----|
| a) | Auslegungsergebnis: Vertragsschluss | 179 |
| b) | Auslegungsergebnis: Kein Vertragsschluss | 179 |
| 2. | Schlussfolgerung | 179 |
| IV. | Rechtsgeschäftliche Gefälligkeiten als weitere Kategorie gefälligen Handelns | 180 |
| 1. | Hintergrund..... | 181 |
| 2. | Begründung neuer Anspruchsgrundlagen..... | 182 |
| a) | Rechtsgeschäftliche Begründungstheorie | 182 |
| aa) | Integration in ein vertragliches Schuldverhältnis..... | 182 |
| bb) | Hauptleistungspflichten als Quelle der Schutzpflichten | 183 |
| cc) | Rechtsgeschäftliche Begründung von Schutzpflichten | 184 |
| dd) | Zusammenfassung | 185 |
| b) | Gesetzliche Begründungstheorie | 186 |
| aa) | Rein sozialer Kontakt | 186 |
| bb) | Vertragsähnliche gesetzliche Sonderverbindung..... | 188 |
| cc) | Ähnlicher sozialer Kontakt iSd. § 311 II Nr. 3 BGB..... | 188 |
| dd) | Zusammenfassung | 189 |
| 3. | Weitere Lösungsansätze und Stellungnahme | 190 |
| a) | Eigene gesetzliche Regelung..... | 192 |
| aa) | Unmittelbare Regelung..... | 192 |
| bb) | Auslegungshilfe | 193 |
| b) | Analoge Anwendung von § 311 II Nr. 3 BGB | 194 |
| c) | Schutzverhältnis eigener Art..... | 194 |
| aa) | Beispiel Familienrecht | 195 |
| bb) | Übertragbarkeit auf Gefälligkeiten | 195 |
| d) | Gesetzliches Schuldverhältnis | 196 |
| aa) | Beispiel: Geschäftsführung ohne Auftrag..... | 197 |
| bb) | Schlussfolgerung | 198 |
| 4. | Ergebnis..... | 200 |
| V. | Haftungsumfang bei rechtsgeschäftlichen Gefälligkeiten | 201 |
| 1. | Haftung des Gefälligen | 202 |
| a) | Allgemeine Haftung | 202 |
| b) | Haftungsbeschränkungen zugunsten des Gefälligen..... | 203 |
| aa) | Allgemeine Haftungsbeschränkungen | 203 |
| bb) | Spezielle Haftungsbeschränkungen | 204 |
| c) | Stellungnahme | 205 |
| 2. | Haftung des Begünstigten..... | 207 |
| a) | Allgemeines..... | 207 |

| | |
|--|---------|
| b) Geschäftsführung ohne Auftrag | 207 |
| VI. Haftungsumfang bei gefälligen Handlungen | |
| in anderen europäischen Ländern | 208 |
| a) Berücksichtigung der altruistischen Handlung bei der Bestimmung der Verantwortlichkeit | 208 |
| b) Berücksichtigung des Gefälligkeitsmoments am Beispiel Schweiz | 209 |
| aa) Haftung des Gefälligen gegenüber dem geschädigten Gefälligkeitsempfänger | 209 |
| bb) Haftung des Gefälligkeitsempfängers für Schäden des Gefälligen | 210 |
| c) Anpassung der Schadensersatzpflicht aufgrund altruistischen Handelns am Beispiel der Niederlande | 211 |
| d) Zusammenfassung | 212 |
| 1. Zwischenergebnis..... | 212 |
| VII. Ergebnis | 213 |
| Literaturverzeichnis | 215 |