

Hemmer / Wüst

## SCHULDRECHT BT II

Der Theorieband zu den „wichtigsten Fällen“

- Klausurtipps
- Beispiele
- Aufbauschemata
- Übersichten
- Formulierungshilfen
- Querverweise auf die wichtigsten Fälle



## § 1 Geschäftsführung ohne Auftrag

### A. Überblick über die GoA

#### I. Begriff und Regelungsgehalt

GoA = Geschäftsführung ohne Auftrag

Die §§ 677 ff. BGB regeln die Fälle, in denen jemand, der Geschäftsführer (GF), eine Tätigkeit für einen anderen, den Geschäftsherrn (GH), übernimmt, ohne von diesem beauftragt oder sonst ihm gegenüber dazu berechtigt zu sein.

1

Das Gesetz will dabei grundsätzlich verhindern, dass sich jemand ungebeten in fremde Angelegenheiten einmischt (unberechtigte GoA und Eigengeschäftsführung). Wenn das Handeln aber dem Willen des Betroffenen entspricht, normiert das Gesetz vertragsähnliche Rechtsfolgen, §§ 683 S. 1, 670 BGB.

#### II. Rechtsnatur

gesetzliches Schuldverhältnis

Sind die Voraussetzungen der GoA erfüllt, so entsteht ein gesetzliches Schuldverhältnis, das einen interessengerechten Ausgleich zwischen GF und GH ermöglichen soll. Die Regelungen der GoA regeln immer nur das Innenverhältnis zwischen GF und GH. Dabei sind die Regelungen für die berechtigte GoA weitgehend dem Auftragsrecht nachgebildet (vgl. § 681 S. 2 BGB, § 683 S. 1 BGB).

2

keine WE notwendig

Das Schuldverhältnis der GoA entsteht nicht durch rechtsgeschäftliche Willenserklärung, sondern durch den *tatsächlichen* Akt der Geschäftsübernahme.

#### III. Überblick

Zu unterscheiden sind in den §§ 677 ff. BGB vier Situationen: die berechtigte bzw. unberechtigte „echte“ GoA sowie die irrtümliche oder bewusste Eigengeschäftsführung („unechte“ GoA).

3

echte GoA

Die **echte GoA** ist geregelt in §§ 677-686 BGB. Sie setzt voraus, dass der GF den Willen hat, ein Geschäft für *einen anderen* zu führen (Fremdgeschäftsführungswille), § 677 BGB.

4

Dabei kann die GoA dem Willen bzw. dem Interesse des GH entsprechen (berechtigte GoA) oder nicht (unberechtigte GoA), § 683 BGB. Die Unterscheidung ist wegen der unterschiedlichen Rechtsfolgen von Bedeutung.<sup>1</sup>

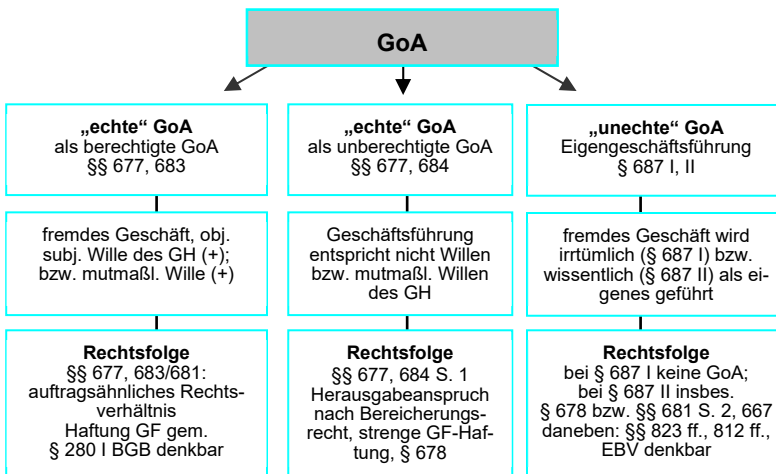
Bei der *berechtigten* GoA ist der GF privilegiert.

Während bspw. bei der berechtigten GoA der GF Aufwendungsersatz verlangen kann (§§ 683 S. 1, 670 BGB), wird für die unberechtigte GoA auf das Bereicherungsrecht verwiesen (§§ 684 S. 1, 818 BGB; Achtung: Gefahr der Entreicherung, § 818 III BGB). Zudem besteht eine verschärfte Haftung des GF gem. § 678 BGB.

*unechte GoA = Eigengeschäftsführung*

Bei der **unechten GoA** (Eigengeschäftsführung), geregelt in § 687 BGB, fehlt der Fremdgeschäftswille. Für den Fall der irrtümlichen Annahme eines eigenen Geschäfts sind die Regelungen der §§ 677 ff. BGB komplett ausgeschlossen, vgl. § 687 I BGB. Wusste der GF, dass es sich um ein fremdes Geschäft handelte (Geschäftsanmaßung), so stehen dem GH neben den allgemeinen Ansprüchen auch solche aus GoA zu, § 687 II BGB.<sup>2</sup>

5



<sup>1</sup> Die Abgrenzung berechtigte GoA – unberechtigte GoA richtet sich grds. also nach dem Willen des Geschäftsherrn (Ausnahme: § 679 BGB).

<sup>2</sup> Die Abgrenzung echte GoA – unechte GoA richtet sich also nach dem Fremdgeschäftswillen.

## B. Voraussetzungen der GoA

Die echte GoA hat immer drei grundlegende Voraussetzungen: Besorgung eines fremden Geschäfts, Fremdgeschäftsführungswille und Fehlen eines Auftrags oder sonstiger Berechtigung. Als viertes ist zu prüfen, ob eine berechtigte oder unberechtigte GoA vorliegt.

### Prüfungsschema für die GoA

- ⇒ Besorgung eines fremden Geschäfts
- ⇒ Fremdgeschäftsführungswille
- ⇒ Ohne Auftrag oder sonstige Berechtigung
- ⇒ Berechtigung, § 683 S. 1 BGB

## I. Besorgung eines fremden Geschäfts

### 1. Führen eines Geschäfts

*Geschäft*

Geschäft i.S.d. § 677 BGB ist jedes rechtsgeschäftliche oder tatsächliche Handeln mit wirtschaftlichen Folgen. Nicht erfasst sind bloßes Unterlassen und Dulden. 6

*geschäftsunfähiger/beschränkt geschäftsfähiger GF*

GF kann auch ein Geschäftsunfähiger oder beschränkt Geschäftsfähiger sein (s. § 682 BGB). Diese werden durch § 682 BGB vor Nachteilen geschützt (Haftung nur nach §§ 812 ff., 823 ff. BGB).

**Anmerkung:** Vgl. zum Problemkreis des minderjährigen GF Hemmer/Wüst, Die 42 wichtigsten Fälle zur GoA und zum Bereicherungsrecht, Fall 8.

### 2. Fremdes Geschäft

*fremdes Geschäft*

Der GF muss ein fremdes Geschäft besorgen. Das Geschäft muss (zumindest auch) dem Rechts- und Interessenkreis eines anderen angehören.

#### a) Objektiv fremdes Geschäft

*objektiv fremd*

Ein objektiv fremdes Geschäft gehört schon nach seinem äußeren Erscheinungsbild nicht zum Rechts- und Interessenkreis des GF, sondern zu dem des GH. 7

**Bspe.:** Verträge (bspw. Verkauf/Vermietung oder Verfügung) über eine Sache sind grundsätzlich Sache des Eigentümers (vgl. dazu Fall 1 in Hemmer/Wüst, Die 42 wichtigsten Fälle zur GoA und zum Bereicherungsrecht).

Bezahlung von Schulden ist Sache des jeweiligen Schuldners (Ein klassischer „Schulden-Fall“: Hemmer/Wüst, Die 42 wichtigsten Fälle zur GoA und zum Bereicherungsrecht, Fall 34).

Hilfeleistung und Gefahrenabwehr für einen Dritten, bspw. für einen Verletzten, fällt in dessen Interessenkreis.

## b) „Auch-fremdes“ Geschäft

auch-fremd

Der Anwendbarkeit der GoA steht es nicht entgegen, wenn die Geschäftsübernahme nicht nur den Interessenkreis eines anderen betrifft, sondern zugleich auch den des GF (auch-fremdes Geschäft). Es muss also nicht zwingend ein ausschließlich fremdes Geschäft vorliegen.

8

**Bsp.:** GF lässt das Fahrzeug des GH abschleppen, welches nach einem Unfall auf GFs Grundstück steht, weil Öl auszulaufen droht. Das Geschäft erfüllt einerseits die Verpflichtung des GH, sein Fahrzeug zu entfernen, andererseits dient es dem Interesse des GF an der Erhaltung seines Grundstücks.

8a

Oder problematischer: Aufgrund eines Werkvertrages gegenüber der Polizei schleppt GF das Auto des GH ab. Das Abschleppen liegt einerseits im Verantwortungsbereich des GH (Beseitigung eines verbotswidrigen Zustandes) und zugleich im Interesse des GF (Erfüllung des Vertrages). Dazu unten mehr.

8b

Vorsicht beim „Ausweichen im Straßenverkehr“: Fahrer GF weicht dem Radfahrer GH aus, wodurch sein Auto Schaden erleidet. Ein Geschäft des GH soll nur vorliegen, wenn GF selbst nicht für den Schaden haftet.

8c

Dabei ist die Gefährdungshaftung nach § 7 I StVG zu beachten, die nur bei höherer Gewalt ausgeschlossen ist. (Vgl. Hemmer/Wüst, Die 42 wichtigsten Fälle zur GoA und zum Bereicherungsrecht, Fall 4).

**hemmer-Methode:** Machen Sie bereits in diesem Punkt die doppelte Interessenlage des auch-fremden Geschäfts argumentativ klar. Weitere Probleme ergeben sich dann oft beim Merkmal des Fremdgeschäftsführungswillens.

*Verpflichtung mehrerer – Innenausgleich und GoA*

Achtung: Ein auch-fremdes Geschäft scheint in der Situation der Zahlung eines Schuldners im Rahmen einer Gesamtschuld vorzuliegen. Doch zahlt ein Gesamtschuldner auf die Forderung, so wird diese nicht getilgt, sondern geht auf den Zahlenden über (§ 426 II BGB). Somit wird schon gar kein Geschäft *des anderen* Schuldners getätigt. Vergleichbares gilt, wenn bspw. die unterhaltspflichtigen Eltern die Arztkosten für das verletzte Kind bezahlen. Der Schädiger wird dadurch nicht entlastet, da keine Vorteilsanrechnung erfolgt (§ 843 IV BGB). Ausgleich ist in diesem Fall analog § 255 BGB zu suchen, d.h. die Eltern können vom Kind Abtretung seines Schadensersatzanspruchs verlangen.

9

### c) Subjektiv fremdes Geschäft

*subjektiv fremd*

Ist ein Geschäft vom äußeren Erscheinungsbild her neutral, wird es zu einem fremden Geschäft, wenn die nach außen tretende Absicht des GF besteht, das Geschäft für einen anderen zu führen, also ein Fremdgeschäftsführungswille erkennbar ist.

10

*Der Erwerb einer Sache ist für sich gesehen neutral. Erst durch den Willen, für einen anderen zu erwerben, wird er zum fremden Geschäft. Dies ist bspw. der Fall, wenn GF ein Sammlerstück für GH erwirbt und dabei nicht für sich selbst erwirbt, weil er selbst kein Sammler ist.*

**hemmer-Methode:** Beim subjektiv fremden Geschäft müssen also die Besorgung eines fremden Geschäfts und der Fremdgeschäftsführungswille zusammen geprüft werden. Für objektiv (auch-)fremde Geschäfte ist eine Untergliederung aber sinnvoll.

## II. Fremdgeschäftsführungswille

Das Vorliegen eines Fremdgeschäftsführungswillens grenzt die echte GoA von der unechten ab.

*Fremdgeschäftsführungswille*

Ein Fremdgeschäftsführungswille erfordert erstens das Bewusstsein, ein fremdes Geschäft zu führen (sonst irrtümliche Eigengeschäftsführung, § 687 I BGB) sowie zweitens den Willen, das Geschäft für einen anderen zu führen (sonst angemäße Eigengeschäftsführung, § 687 II BGB).<sup>3</sup> Dabei ist unerheblich, ob der GF die Person des GH kennt, § 686 BGB.

11

Die Prüfung des Fremdgeschäftsführungswillens hängt von der Art des Geschäftes ab.

<sup>3</sup> Der Fremdgeschäftsführungswille setzt sich damit aus dem Fremdgeschäftsführungsbewusstsein und dem sog. finalen Fremdgeschäftsführungswillen zusammen.

### 1. Objektiv fremdes Geschäft

*Vermutung bei  
objektiv fremdem  
Geschäft*

Hier werden das Bewusstsein und der Wille, ein fremdes Geschäft zu führen, (widerleglich) vermutet. Nur bei besonderen Anhaltspunkten im Sachverhalt kann der Fremdgeschäftsführungswille verneint werden.

12

*Veräußert ein Dieb die gestohlene Sache, so führt er ein objektiv fremdes Geschäft. Die Situation widerlegt jedoch die Vermutung des Fremdgeschäftsführungswillens. Zwar ist dem Dieb bewusst, ein fremdes Geschäft zu führen. Er tut dies jedoch ausschließlich in eigenem Interesse. Es liegt also ein Fall des § 687 II BGB vor.*

### 2. Subjektiv fremdes Geschäft

*subjektiv fremdes Ge-  
schäft*

Wie oben gesagt, begründet der nach außen erkennbare Fremdgeschäftsführungswille hier erst das fremde Geschäft. Beides muss zusammen geprüft werden.

13

### 3. Auch-fremdes Geschäft

*Problem: Vermutung  
auch beim auch-frem-  
den Geschäft*

Beim auch-fremden Geschäft wird nach der Rspr. des BGH wie beim objektiv fremden Geschäft der Fremdgeschäftsführungswille in vielen Fällen vermutet.

14

Die Vermutung wird vom BGH dann angenommen, wenn das Geschäft bei objektiver Betrachtung überwiegend im Fremdinteresse erfolgt (was wiederum eine Wertungsfrage ist).

Zugrunde liegen jedoch oft problematische Fallkonstellationen, in denen die Bejahung des Fremdgeschäftsführungswillens keineswegs zweifelsfrei ist. Die Vorgehensweise des BGH ist generell wenig überzeugend. Gleichwohl sollten Sie die klassischen Problemfälle kennen.

Bedeutsame Fallkonstellationen sind (vgl. ausführlich Tyroler, Life & Law 2013, 214 ff.): **Checken und abgleichen. Darstellung passt so hier nicht mehr**

#### a) Tätigwerden aufgrund eines Vertrages mit einem Dritten

*Vertrag mit Dritten*

Typisch ist der oben (Rn. 8b) beschriebene Abschleppfall in dem GF einem Dritten, der Polizei gegenüber zur Leistung verpflichtet ist. Ob mit dem BGH ein Fremdgeschäftsführungswille zu vermuten ist, ist zweifelhaft.

15

Der GF wird primär oder gar ausschließlich zur Erfüllung *seiner Vertragspflicht* tätig. Der Wille, die Interessen des GH zu wahren, ist nachrangig. Auch will GF sich meist *nicht dem Willen des GH unterordnen* (vgl. § 677 BGB).

Hinzu kommen nach dem Ansatz des BGH folgende Überlegungen:

*spezielles öffentliches Recht*

Im klassischen Abschleppfall entschiede die GoA darüber, ob GH für die letztlich staatliche Leistung in Anspruch genommen wird. Dies muss sich jedoch aus öffentlichem Recht (Kostengesetze) ergeben.

16

*Wertungen des Bereicherungsrechts*

Unabhängig vom öffentlich-rechtlichen Hintergrund ergeben sich Unstimmigkeiten mit den Wertungen des Bereicherungsrechts: Ist der Vertrag zwischen GF und dem Dritten nichtig, steht GF nur die Leistungskondition gegenüber dem Dritten zu, der gegenüber dem Regressweg der Nichtleistungskondition gegenüber GH subsidiär ist.

Die Vermutung sollte demnach zumindest vorsichtig gehandhabt werden.

Der BGH selbst hat jedenfalls bei einem zivilrechtlichen Vertrag mit einem Dritten die GoA verneint: Ein Subunternehmer kann nicht gegen den Bauherrn aus GoA vorgehen, wenn der Auftragnehmer, der den Subunternehmer beauftragt hatte, insolvent ist (vgl. BGH, NJW-RR 2004, 955 ff.).

**Anmerkung:** Fall 2 in Hemmer/Wüst, Die 42 wichtigsten Fälle zur GoA und zum Bereicherungsrecht behandelt diese Thematik.

**hemmer-Methode:** Beginnen Sie die Prüfung auf jeden Fall mit der Vermutung der Rspr., aber widerlegen Sie sie, wenn sinnvoll. Zur Absicherung dieses Ergebnisses können die zwei systematischen Argumente gebracht werden („GoA passt nicht“).

## b) Vorrang öffentlich-rechtlicher Vorschriften

*öffentlich-rechtliche Vorschriften*

Bei der Erfüllung *allgemeiner* öffentlich-rechtlicher Pflichten durch Hoheitsträger ist fraglich, ob gleichzeitig eine Geschäftsführung für einen anderen in Betracht. Die Vermutung des Fremdgeschäftsführungswillens wäre jedenfalls problematisch.

17