

Schriften zum Bürgerlichen Recht

Band 269

**Die fehlerhafte Ehe als Fall
des fehlerhaften Dauerschuldverhältnisses**

Von

Alexandra Köth



Duncker & Humblot · Berlin

ALEXANDRA KÖTH

Die fehlerhafte Ehe als Fall des
fehlerhaften Dauerschuldverhältnisses

Schriften zum Bürgerlichen Recht

Band 269

Die fehlerhafte Ehe als Fall des fehlerhaften Dauerschuldverhältnisses

Von
Alexandra Köth



Duncker & Humblot · Berlin

Die Deutsche Bibliothek – CIP-Einheitsaufnahme

Köth, Alexandra:

Die fehlerhafte Ehe als Fall des fehlerhaften Dauerschuldverhältnisses /
Alexandra Köth. – Berlin : Duncker und Humblot, 2002

(Schriften zum bürgerlichen Recht ; Bd. 269)

Zugl.: Mannheim, Univ., Diss., 2001

ISBN 3-428-10750-0

Alle Rechte vorbehalten

© 2002 Duncker & Humblot GmbH, Berlin
Fremddatenübernahme: Klaus-Dieter Voigt, Berlin
Druck: Berliner Buchdruckerei Union GmbH, Berlin
Printed in Germany

ISSN 0720-7387
ISBN 3-428-10750-0

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier
entsprechend ISO 9706 ☺

Meinen Eltern

Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde von der Fakultät für Rechtswissenschaft der Universität Mannheim im Sommersemester 2001 als Dissertation angenommen. Sie befindet sich auf dem Stand April 2001.

Ich danke Herrn Professor Dr. Volker Rieble für die Erstellung des Erstgutachtens und die lehrreiche Zeit als Mitarbeiterin an seinem Lehrstuhl für Bürgerliches Recht, Arbeitsrecht, Handels- und Wirtschaftsrecht.

Für die Erstellung des Zweitgutachtens danke ich Herrn Professor Dr. Karsten Otte, M.C.J.

Ferner gilt mein Dank allen, die mich bei der Entstehung der Arbeit unterstützt haben.

Mannheim, im August 2001

Alexandra Köth

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung	17
A. Problemstellung	17
B. Einführung in die rechtliche Problematik	19
I. Arbeitsrecht	19
II. Gesellschaftsrecht	20
III. Ehe	22
§ 2 Tatbestand des fehlerhaften Dauerschuldverhältnisses	24
A. Das rechtsgeschäftliche Element: Der defekte Vertrag	24
I. Arbeits- und Gesellschaftsrecht	24
1. Arbeitsrecht	24
2. Gesellschaftsrecht	26
II. Ehe	29
1. Mängel des objektiven Tatbestands	29
2. Nichtigkeit kraft Willensmangels	29
a) Fehlender Handlungswille	29
b) Fehlendes Erklärungsbewußtsein	31
c) § 105 Abs. 1 i.V.m. § 104 BGB (§ 1314 Abs. 1 i.V.m. § 1304 BGB)	35
d) § 105 Abs. 2 BGB (§ 1314 Abs. 2 Nr. 1 BGB)	38
e) § 106, 107 BGB (§ 1314 Abs. 1 i.V.m. § 1303 BGB)	38
f) § 116 Satz 2 BGB (Geheimer Vorbehalt)	44
g) § 117 BGB (Scheingeschäft)	46
h) § 118 BGB (Mangel der Ernstlichkeit)	52
3. Nichtigkeit kraft gesetzlicher Anordnung	52
a) § 125 BGB (Formverstoß)	52
aa) Verstoß gegen § 1310 BGB	52
bb) Verstoß gegen § 1311 BGB	54
(1) § 1311 Satz 1 BGB	55
(2) § 1311 Satz 2 BGB	59
cc) Verstoß gegen § 1312 BGB	61
b) § 134 BGB (Verstoß gegen gesetzliches Verbot)	61
aa) Verstoß gegen § 1306 BGB	61
bb) Verstoß gegen § 1307 BGB	64
cc) Verstoß gegen § 1308 BGB	65
c) § 138 BGB (Verstoß gegen die guten Sitten)	66
d) § 139 BGB (Einheitliches Rechtsgeschäft)	66

4. Nichtigkeit kraft Leistungsstörung: § 306 BGB (anfängliche objektive Unmöglichkeit)	67
5. Anfechtungstatbestände	68
a) § 119 Abs. 1 Alt. 1 BGB (§ 1314 Abs. 2 Nr. 2 BGB)	68
b) § 119 Abs. 1 Alt. 2 BGB (Erklärungsirrtum)	68
c) § 119 Abs. 2 BGB (Irrtum über verkehrswesentliche Eigenschaften)	69
d) § 120 BGB (Falsche Übermittlung)	70
e) § 123 Abs. 1 BGB (§ 1314 Abs. 2 Nr. 3 und 4 BGB)	71
aa) § 123 Abs. 1 Alt. 1 BGB (§ 1314 Abs. 2 Nr. 3 BGB) ..	71
bb) § 123 Abs. 1 Alt. 2 BGB (§ 1314 Abs. 2 Nr. 4 BGB) ..	73
6. Nichtigkeit wegen Abschlußmängeln	74
a) Totaldissens	74
b) Dissens nach §§ 154, 155 BGB	74
III. Annex: Nichtehe und Lebenspartnerschaft	75
1. Nichtehe	75
2. Lebenspartnerschaft	75
B. Das faktische Element: In Vollzug setzen	76
I. Arbeits- und Gesellschaftsrecht	76
1. Arbeitsrecht	76
2. Gesellschaftsrecht	77
II. Ehe	78
III. Annex: Nichtehe und Lebenspartnerschaft	80
1. Nichtehe	80
2. Lebenspartnerschaft	81
§ 3 Das defekte Rechtsverhältnis	82
A. Arbeits- und Gesellschaftsrecht	82
I. Arbeitsrecht	82
II. Gesellschaftsrecht	83
B. Ehe	84
I. Vermögensrechtliche Wirkungen	85
1. Unterhaltsverpflichtung	85
2. Eheliches Güterrecht	85
3. Eigentumsvermutung	86
4. Haftungsprivileg nach § 1359 BGB	86
II. Personenrechtliche Wirkungen	87
1. Namensrecht	87
2. Eheliche Lebensgemeinschaft, § 1353 BGB	89
3. Haushaltsführung und Erwerbstätigkeit, § 1356 BGB	90
a) Haushaltsführung, § 1356 Abs. 1 BGB	90
b) Erwerbstätigkeit, § 1356 Abs. 2 BGB	94
4. Schlüsselgewalt, § 1357 BGB	95
5. Rechtliche (Sonder-)Stellung im Straf- und Verfahrensrecht ...	97

6. Aufenthaltserlaubnis	97
7. Staatsangehörigkeit	99
C. Annex: Nichtehe und Lebenspartnerschaft	100
I. Nichtehe	100
II. Lebenspartnerschaft	101
§ 4 Die Auflösung wegen Fehlerhaftigkeit und deren Beseitigung, insbesondere durch Bestätigung der Ehe	102
A. Arbeits- und Gesellschaftsrecht	102
I. Arbeitsrecht	102
1. Auflösungsakt	102
2. Die die Auflösbarkeit begründende Fehlerhaftigkeit und ihre Beseitigung	103
II. Gesellschaftsrecht	104
1. Auflösungsakt	104
2. Die die Auflösbarkeit begründende Fehlerhaftigkeit und ihre Beseitigung	105
B. Ehe	106
I. Antrag	107
1. Antragsberechtigung gem. § 1316 BGB	107
a) Antrag eines Ehegatten	107
b) Antrag der Verwaltungsbehörde	107
2. Antragsgegner	108
3. Erlöschen der Antragsbefugnis	108
a) Ausschluß der Eheaufhebung gem. § 1315 BGB	108
aa) Genehmigung des Familiengerichts nach § 1315 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 Alt. 1 BGB	109
bb) Bestätigung	109
(1) Allgemein	109
(a) Inhalt	109
(b) Wirksamkeitserfordernisse	111
(aa) Höchstpersönlich	111
(bb) Geschäftsfähigkeit	112
(α) Geschäftsunfähigkeit	112
(β) Beschränkte Geschäftsfähigkeit	112
(γ) Bewußtlosigkeit und vorübergehende Geistesstörung	114
(cc) Willensmängel	115
(α) §§ 116–118 BGB	117
(β) § 119, 120 BGB	118
(γ) § 123 BGB	118
(dd) Bedingungen	119
(ee) Form	119

(2) Einzelne Bestätigungen	120
(a) § 1315 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 Alt. 2 BGB (§ 107 BGB; 1314 Abs. 1 i. V. m. § 1303 BGB)	120
(b) § 1315 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 und 3 BGB (§ 105 BGB; § 1314 Abs. 1 i. V. m. 1304 BGB, § 1314 Abs. 2 Nr. 1 BGB)	120
(c) § 1315 Abs. 1 Satz 1 Nr. 4 BGB (§§ 119 Abs. 1 Alt. 1, 123 BGB; § 1314 Abs. 2 Nr. 2 BGB, § 1314 Abs. 2 Nr. 3 und 4 BGB)	120
cc) Eheliches Zusammenleben	121
(1) Allgemeines	121
(2) § 1315 Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 BGB (Scheinehe)	122
(3) § 1315 Abs. 2 Nr. 2 BGB (§ 125 BGB; § 1314 Abs. 1 i. V. m. § 1311 BGB)	122
dd) Ausschluß der Aufhebbarkeit aus sonstigem Grund, § 1315 Abs. 2 Nr. 1 BGB (§§ 134, 138 BGB; § 1306 BGB)	123
ee) Aufhebungstatbestände ohne Heilungsmöglichkeit nach § 1315 BGB	124
ff) Mängel bei der Eheschließung, die keiner Heilung bedürfen	124
gg) Rechtsfolgen der Heilung nach § 1315 BGB	124
b) Durch Ablauf der Antragsfrist, § 1317 Abs. 1, 2 BGB	125
c) Durch Verzicht auf das Aufhebungsrecht	126
d) Durch vorherige Auflösung der Ehe, § 1317 Abs. 3 BGB ..	126
4. Unzulässigkeit des Antrags wegen Rechtsmißbrauchs	126
II. Urteil	127
C. Annex: Nichtehe und Lebenspartnerschaft	128
I. Nichtehe	128
1. Heilung gem. § 1310 Abs. 3 BGB	128
2. Unzulässigkeit der Berufung auf die Nichtehe	130
3. Heilung außerhalb des § 1310 Abs. 3 BGB	130
II. Lebenspartnerschaft	132
§ 5 Abwicklung nach Auflösung	133
A. Arbeits- und Gesellschaftsrecht	133
I. Arbeitsrecht	133
II. Gesellschaftsrecht	134
B. Ehe	135
I. Rechtsfolgen der Eheaufhebung	135
1. Grundsatz	135
2. Vermögensrechtliche Wirkungen	137
a) Erbrecht	137
b) Unterhalt	137
aa) Unterhalt für die Zukunft	137

(1) Grundsatz	137
(a) Aufhebungsgrund der §§ 1314 Abs. 1 i.V.m. 1304, 1314 Abs. 2 Nr. 1 BGB (§ 105 BGB) ...	138
(aa) Nur Bösgläubigkeit des geschäftsfähigen Ehegatten	138
(bb) Nur „Bösgläubigkeit“ des zur freien Willensbildung unfähigen Ehegatten	139
(α) Anspruch des in der freien Willensbildung beschränkten, „bösgläubigen“ Ehegatten	139
(β) Anspruch des gutgläubigen „geschäftsfähigen“ Ehegatten	139
(cc) Gutgläubigkeit beider Ehegatten	140
(dd) Bösgläubigkeit beider Ehegatten	140
(b) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. 1303 BGB (§ 107 BGB)	141
(c) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 2 Nr. 5 BGB (Scheinehe)	142
(d) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. § 1311 BGB (§ 125 BGB)	144
(e) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. 1307 BGB (§§ 138, 134 BGB)	145
(f) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. § 1306 BGB (§§ 138, 134 BGB)	145
(g) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 2 Nr. 2 BGB (§ 119 Abs. 1 Alt. 1 BGB)	147
(h) Aufhebungsgründe des § 1314 Abs. 2 Nr. 3 und 4 BGB (§ 123 BGB)	148
(aa) Anspruch des Ehegatten des Getäuschten oder Bedrohten	148
(bb) Anspruch des Getäuschten oder Bedrohten	148
(2) Unterhalt wegen Kindesinteresse	149
bb) Unterhaltsausgleich für die Vergangenheit	150
c) Güterrecht	151
aa) Grundsatz	151
bb) Aufhebungsgründe der §§ 1314 Abs. 1 i.V.m. 1304, 1314 Abs. 2 Nr. 1 BGB; § 1314 Abs. 1 i.V.m. 1303 BGB (§§ 105, 107 BGB)	155
cc) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 2 Nr. 5 BGB (Scheinehe)	156
dd) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. § 1311 BGB (§ 125 BGB)	156
ee) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. 1307 BGB (§§ 138, 134 BGB)	156

ff) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 1 i.V.m. § 1306 BGB (§ 138, 134 BGB)	157
gg) Aufhebungsgrund des § 1314 Abs. 2 Nr. 2 BGB (§ 119 Abs. 1 Alt. 1 BGB)	157
hh) Aufhebungsgründe des § 1314 Abs. 2 Nr. 3 und 4 BGB (§ 123 BGB)	158
d) Versorgungsausgleich	159
e) Hausratverordnung	159
f) Beamtenrechtliche Versorgung	160
g) Witwen-/Witwerrente	160
h) Haftungsprivileg	161
i) Eigentumsvermutung	161
3. Personenrechtliche Wirkungen	161
a) Namensrecht	161
aa) Grundsatz	161
bb) § 1355 Abs. 5 BGB analog	163
b) Haushaltsführung und Erwerbstätigkeit	165
aa) Haushaltsführung, § 1356 Abs. 1 BGB	165
bb) Erwerbstätigkeit, § 1356 Abs. 2 BGB	166
c) Schlüsselgewalt, § 1357 BGB	167
d) Rechtliche Sonderstellung im Straf- und Verfahrensrecht ...	167
e) Staatsangehörigkeit	167
f) Aufenthaltsrecht	167
II. Rechtsfolgen der Aufhebbarkeit nach Auflösung durch Scheidung .	168
1. Grundsatz	168
2. Unterhalt	172
3. Zugewinn- und Versorgungsausgleich	172
4. Hausratverordnung	172
5. Beamtenrechtliche Versorgung	173
6. Witwen-/Witwerrente	173
7. Namensrecht	173
III. Behandlung der fehlerhaften Ehe nach Auflösung durch Tod	174
1. Gesetzliches Erbrecht	174
a) Grundsatz	174
b) Ausschluß des Erbrechts nach § 1933 Satz 2 BGB	174
c) Ausschluß des Erbrechts nach § 1318 Abs. 5 BGB	174
aa) Teleologische Reduktion des § 1318 Abs. 5 BGB wegen eingetretener Heilung oder Verzichts des Verstorbenen auf sein Aufhebungsrecht	175
bb) Teleologische Reduktion aus Gründen der Verfassungskonformität	177
cc) Analoge Anwendung des Erbrechtsausschlusses in § 1318 Abs. 5 BGB auf die dort nicht genannten Aufhebungsgründe	181

d) Ausschluß des Erbrechts durch nachträgliche Feststellungs- klage	183
e) Bestehenbleiben des gesetzlichen Ehegattenerbrechts nach § 1931 BGB	183
2. Vertragliches Erbrecht	183
3. Nachehelicher Unterhaltsanspruch gegen die Erben	184
a) Grundsatz	184
b) Nach Feststellungsurteil	185
4. Güterrecht	185
5. Versorgungsausgleich	185
6. Hausratverordnung	186
7. Beamtenrechtliche Versorgung	186
8. Witwen-/Witwerrente	186
9. Namensrecht	186
10. Staatsangehörigkeit	187
11. Aufenthaltsrecht	187
C. Annex: Nichtehe und Lebenspartnerschaft	187
§ 6 Gesamtbetrachtung	188
A. Anwendungsbereich	188
B. Tatbestand	190
I. Natürliche Willenseinigung in Abgrenzung zu den faktischen Rechtsverhältnissen	190
II. In Vollzug gesetzt	191
III. Kein Verstoß gegen höherrangige Interessen?	192
C. Rechtsfolge	194
I. Rechtslage bis zur Beendigung	194
II. Beendigung	195
III. Grad der Wirksamkeit für die Vergangenheit	197
IV. Abwicklung	199
Literaturverzeichnis	202
Stichwortverzeichnis	223

§ 1 Einleitung

A. Problemstellung

Wird ein Dauerschuldverhältnis in Vollzug gesetzt, dessen zugrunde liegender Vertrag nach allgemeinen Vorschriften ipso iure oder nach wirksamer Anfechtung anfänglich nichtig ist, spricht man von einem fehlerhaften Dauerschuldverhältnis. Seine Behandlung ist schwierig: Die Rückabwicklung nach den §§ 985 ff., 812 ff. BGB, die die Nichtigkeitsanordnungen auslösen, wird oftmals als unpassend empfunden. Dementsprechend überwinden im Arbeitsrecht und im Recht der Personengesellschaften die Lehren vom fehlerhaften Arbeitsverhältnis und von der fehlerhaften Gesellschaft die ex-tunc Nichtigkeit von Arbeits- und Gesellschaftsverhältnis im Wege richterlicher Rechtsfortbildung. Gesetzliche Regelungen von fehlerhaften Dauerschuldverhältnissen, die von den Nichtigkeitsanordnungen des Allgemeinen Teils des BGB abweichen, finden sich im Kapitalgesellschafts- und im Eherecht (§§ 275–277 AktG, §§ 75–77 GmbHG, §§ 1313 ff. BGB).

Die fehlerhafte Ehe wurde durch das Eheschließungsrechtsgesetz – EheschlRG – vom 4. Mai 1998 neu geordnet. Diese Neuordnung des Eherechts vereinheitlichte die Folgen mangelhafter Eheschließung. War bisher nach Nichtehe, nichtiger (vernichtbarer) Ehe (§§ 16 ff. EheG), aufhebbarer Ehe (§§ 28 ff. EheG) und trotz Mangelhaftigkeit voll wirksamer Ehe (im Sinne der Auflösbarkeit nur durch Scheidung und Tod) zu unterscheiden, wurde die Nichtigkeit der Ehe nun beseitigt; die bisherigen Nichtigkeitsgründe führen nur noch zur Aufhebbarkeit nach §§ 1313 ff. BGB.¹ Das Aufhebungsurteil löst die Ehe mit ex-nunc Wirkung² auf, die Folgen regelt vor allem § 1318 BGB. Danach findet das Scheidungsfolgenrecht nur in den Fällen Anwendung, in denen es in § 1318 BGB besonders angeordnet ist.³

¹ Vgl. *Hepting FamRZ* 1998, 713, 714.

² Daß die Aufhebung ex-nunc Wirkung hat, wird unter § 5, B.I.1. nachgewiesen.

³ § 26 Abs. 1 EheG verwies nur für die vermögensrechtlichen, § 37 Abs. 1 EheG auch für die nichtvermögensrechtlichen Folgen grundsätzlich auf das Scheidungsfolgenrecht. Abweichungen waren nach §§ 26 Abs. 2, Abs. 3 und 37 Abs. 2 EheG zwar ebenfalls möglich, waren aber anders ausgestaltet: §§ 26 Abs. 2, 37 Abs. 2 EheG gewährten nur ein Ausschlußrecht, nach § 1318 Abs. 2 – Abs. 4 BGB unterbleibt die Anwendung des Scheidungsfolgenrechts kraft Gesetzes.

Diese Neuregelung wird zum Anlaß genommen, Tatbestand und Rechtsfolgen der fehlerhaften Ehe zu untersuchen. Dabei sollen Unterschiede und Gemeinsamkeiten der Regelung mit der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft und der Lehre vom fehlerhaften Arbeitsverhältnis herausgearbeitet werden. Die Vergleichbarkeit von Ehe, Gesellschafts- und Arbeitsverhältnis beruht nicht nur auf den Ähnlichkeiten in ihrer anfänglichen Nichtigkeit überwindenen Behandlung oder ihrer Qualifikation als Dauerschuld⁴- oder Dauerrechtsverhältnisse⁵. Vielmehr besitzen sowohl Ehe als auch Arbeitsverhältnis personenrechtlichen Charakter.⁶ Zudem schließen sich nicht nur bei der Ehe, sondern gleichfalls bei der Gesellschaft in der Regel mehrere⁷ Personen zusammen, um einen gemeinsamen Zweck zu verfolgen. Im Fall der Ehe handelt es sich dabei um den intensivsten denkbaren Zweck: das Leben gemeinsam zu verbringen.⁸ Gewisse Gemeinsamkeiten blieben letztlich auch dem Gesetzgeber nicht verborgen. So hat die Bundesregierung im Gesetzesentwurf zur Neuordnung des Eheschließungsrechts eine Parallele zu den anderen Dauerrechtsverhältnissen hergestellt, bei denen die Fehlerhaftigkeit ebenfalls nur zur Auflösung ex-nunc führe.⁹

Als Annex wird die Regelung der Lebenspartnerschaften gleichgeschlechtlicher Paare durch das am 1.8.2001 in Kraft tretende Gesetz zur Beendigung der Diskriminierung gleichgeschlechtlicher Gemeinschaften: Lebenspartnerschaften behandelt.¹⁰ Dieses Gesetz ordnet keine Abweichungen von den Vorschriften des allgemeinen Teils des BGB, die anfänglich wirkende Nichtigkeit und Anfechtung vorsehen, an. Vielmehr ist eine Lebenspartnerschaft in der Regel ipso iure oder nach erfolgter Anfechtung nicht – auch nicht vorläufig – wirksam begründet, wenn der Konsens mangelbehaftet ist, die sonstigen Voraussetzungen des § 1 Abs. 1 LPartG nicht

⁴ Für das Arbeitsverhältnis vgl. *Zöllner/Loritz* Arbeitsrecht § 11 II 7 a, S. 155; für das Gesellschaftsverhältnis: *Weber* Fehlerhafte Gesellschaft S. 108; für die Ehe: *RGRK/Roth-Stielow* § 1353 Rn. 6; *Wutz* Beschränkungen S. 15; vgl. auch *Walker* JA 1985, 138, 149.

⁵ *Hübner* FamRZ 1962, 1 ff.; vgl. *Gernhuber/Coester-Waltjen* Familienrecht § 2 I 1, S. 15, § 25 2, S. 285 f.; vgl. *MünchKomm/Wacke* § 1353 Rn. 1; *Oetker* Dauerschuldverhältnis S. 179; *Beitzke* Nichtigkeit S. 4, 71.

⁶ *Gernhuber/Coester-Waltjen* Familienrecht § 2 I 1, S. 16, § 3, S. 24 ff. für Ehe; für Arbeitsverhältnis *Zöllner/Loritz* Arbeitsrecht § 11 II 7 b, S. 155 m.w.N. und *Wiese* ZfA 1996, 439, 445 f. und 455 ff.; auch *Frey* AuR 1953, 167, 170 stellt Ähnlichkeiten zwischen Arbeits- und Eherecht fest, die auf den personenrechtlichen, die Rechtsverhältnisse wesentlich charakterisierenden Elementen beruhen.

⁷ Die Kapitalgesellschaft kann auch nur durch eine Person gegründet werden, § 1 GmbHG, § 2 AktG.

⁸ Auch *Pawlowski* Bürgerliche Ehe stellt einen weitreichenden Zusammenhang zum Gesellschaftsrecht her, vgl. etwa S. 1, 7 f., 89 f.

⁹ BT-Drucks. 13/4989 S. 14.

¹⁰ BGBl. 2001 I, S. 266.

vorliegen oder ein Verstoß gegen § 1 Abs. 2 LPartG gegeben ist.¹¹ Es kommt somit keine „fehlerhafte“ – im Sinne trotz mangelhafter Begründung zunächst wirksame – Lebenspartnerschaft zustande. Ob die Rechtsprechung gleichwohl die gelebte Lebenspartnerschaft bis zur Geltendmachung der Nichtigkeit oder der Anfechtung anerkennt, indem sie etwa die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft entsprechend anwendet, bleibt abzuwarten. In Anbetracht der Absicht des Gesetzgebers, Lebenspartnerschaften nach allgemeinen Regeln rückabzuwickeln¹², erscheint dies allerdings unwahrscheinlich.

B. Einführung in die rechtliche Problematik

I. Arbeitsrecht

Wurde ein Arbeitsverhältnis bereits in Vollzug gesetzt, kommen Nichtigkeit und Anfechtung nach herrschender Meinung nur ex-nunc Wirkung zu.¹³ Diese Vorschriften seien auf vermögensrechtliche Austauschverträge ausgelegt, auf das durchgeführte Arbeitsverhältnis, dessen gesteigerter Bestandschutz im Ausschluß des § 320 BGB und des Rücktrittsrechts zugunsten der Kündigung zum Ausdruck komme¹⁴, passten sie nicht.¹⁵ Eine bereicherungsrechtliche Rückabwicklung löse Schwierigkeiten bei der Bestimmung der „Entlohnung“ aus und ließe sich mit der sozialen Schutzbedürftigkeit des Arbeitnehmers, der persönlich Gegenstand der Leistungsbeziehung werde, nicht vereinbaren.¹⁶ Die teleologische Reduktion¹⁷ der allgemeinen Vorschriften sei notwendig, da der durch den Vollzug erzeugte Lebenssachverhalt nicht mehr ausgelöscht werden könne.¹⁸ Eine Rückabwicklung

¹¹ Vgl. dazu § 2, A.III.2.

¹² Vgl. BT-Drucks. 14/3751 S. 36.

¹³ Grundlegend BAG v. 15.11.1957 – 1 AZR 189/57 – AP Nr. 2 zu § 125 BGB; BAG v. 5.12.1957 – 1 AZR 594/56 – AP Nr. 2 zu § 123 BGB.

¹⁴ Die h.M. wendet § 320 BGB jedoch an, vgl. nur *ErfKomm/Preis* § 611 Rn. 974.

¹⁵ *Soergel/Kraft* § 611 Rn. 41; *Zöllner/Loritz* Arbeitsrecht § 11 II 1 b, S. 152.

¹⁶ Vgl. BGH v. 6.4.1964 – II ZR 75/62 – Z 41, 282, 288 f.; *Walker* JA 1985, 138, 142 ff., 145; *Düts* Arbeitsrecht Rn. 117; *Hanau/Adomeit* Arbeitsrecht Rn. 644; zum personalen Charakter des Arbeitsverhältnisses *Zöllner/Loritz* Arbeitsrecht § 11 II 7 b, S. 155 m.w.N. und *Wiese* ZfA 1996, 439, 445 f. und 455 ff.; zur mangelnden Eignung des Bereicherungsrechts *Brox* Irrtumsanfechtung S. 233 ff., 271.

¹⁷ Teilweise wird für die Nichtigkeit keine teleologische Reduktion vertreten, da von einer ex-nunc Wirkung bei der Nichtigkeit dogmatisch nicht gesprochen werden könne; stattdessen wird vor allem mit dem Einwand des *venire contra factum proprium* gearbeitet, vgl. *Staudinger/Richardi* § 611 Rn. 194 ff.; *Staudinger*¹¹/*Nipperdey/Mohnen/Neumann* § 611 Rn. 104; *Soergel/Kraft* § 611 Rn. 44 ff.; vgl. *Riezler* *Venire contra factum proprium* S. 137 f.