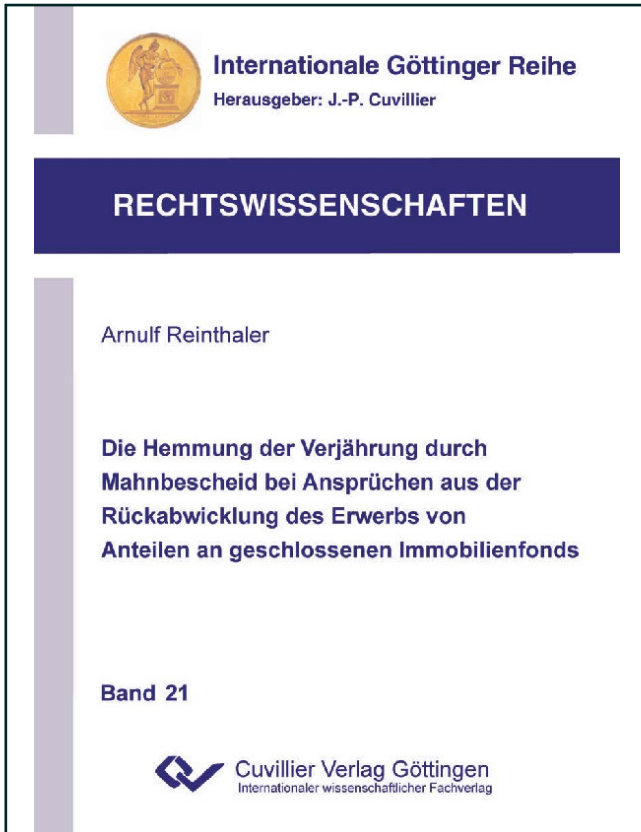




Arnulf Reinthaler (Autor)

**Die Hemmung der Verjährung durch Mahnbescheid
bei Ansprüchen aus der Rückabwicklung des
Erwerbs von Anteilen an geschlossenen
Immobilienfonds**



<https://cuvillier.de/de/shop/publications/586>

Copyright:

Cuvillier Verlag, Inhaberin Annette Jentsch-Cuvillier, Nonnenstieg 8, 37075 Göttingen,
Germany

Telefon: +49 (0)551 54724-0, E-Mail: info@cuvillier.de, Website: <https://cuvillier.de>

Inhaltsübersicht

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Vorwort..... | 5 |
| Inhaltsübersicht..... | 7 |
| Inhaltsverzeichnis..... | 9 |
| Abkürzungsverzeichnis | 18 |
| A. Einleitung und Problemverortung | 27 |
| I. Thema..... | 27 |
| II. Bedeutung von Rückabwicklungsansprüchen aus dem Erwerb von Anteilen an geschlossenen Immobilienfonds..... | 29 |
| III. Bedeutung der verjährungshemmenden Wirkung | 36 |
| B. Die Ansprüche der Anleger bei der Rückabwicklung von geschlossenen Immobilienfonds..... | 38 |
| I. Schadensersatzansprüche | 39 |
| II. Rückforderungsansprüche | 68 |
| C. Verjährungshemmung durch Mahnbescheid..... | 118 |
| I. Ausgangslage..... | 118 |
| II. Prozessual relevante Konstellationen | 124 |
| III. Voraussetzungen für den Erlass eines Mahnbescheides..... | 133 |
| IV. Konsequenzen aus der Mangelhaftigkeit des Antrags für die Verjährungshemmung | 190 |
| V. Konsequenzen für die Verjährungshemmung bei Mängeln im Mahnbescheid..... | 202 |
| VI. Rechtsfolge der Verjährungshemmung bei ordnungsgemäßigem Antrag .. | 207 |
| VII. Dauer und Umfang der Verjährungshemmung im Mahnverfahren | 214 |
| VIII. Personenmehrheiten | 237 |
| D. Schlussbetrachtung..... | 240 |
| I. Zusammenfassende Überlegungen für das Tätigwerden des Rechtsanwalts | 240 |
| II. Ausblick | 241 |
| Schrifttumsverzeichnis | 243 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Vorwort..... | 5 |
| Inhaltsübersicht..... | 7 |
| Inhaltsverzeichnis..... | 9 |
| Abkürzungsverzeichnis | 18 |
| A. Einleitung und Problemverortung | 27 |
| I. Thema | 27 |
| II. Bedeutung von Rückabwicklungsansprüchen aus dem Erwerb von Anteilen an geschlossenen Immobilienfonds..... | 29 |
| 1. Wirtschaftliche Grundlagen von geschlossenen Immobilienfonds | 29 |
| 2. Umfang der geschlossenen Immobilienfonds | 31 |
| 3. Besonderheiten bei der Geltendmachung von Ansprüchen bei der Rückabwicklung von geschlossenen Immobilienfonds | 32 |
| III. Bedeutung der verjährungshemmenden Wirkung | 36 |
| B. Die Ansprüche der Anleger bei der Rückabwicklung von geschlossenen Immobilienfonds..... | 38 |
| I. Schadensersatzansprüche | 39 |
| 1. Schadensersatzansprüche gegen den Vermittler der Fondsanlage | 40 |
| a) Vertriebsituation | 40 |
| b) Konsequenzen für die Pflichten des Vermittlers aus der Vertriebsituation | 41 |
| c) Bewertung..... | 43 |
| 2. Schadensersatzansprüche gegen die Gründer, Initiatoren und Gestalter des Fonds..... | 45 |
| a) Spezielle Prospekthaftung, §§ 13, 13a VerkprospG..... | 45 |
| b) Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung | 46 |
| aa) Grundlagen der Prospekthaftung..... | 46 |
| bb) Personen, die Prospekthaftungsansprüchen ausgesetzt sind | 47 |
| cc) Haftung für Vollständigkeit und Richtigkeit | 48 |
| c) Uneigentliche Prospekthaftung | 49 |
| d) Deliktische Ansprüche | 50 |
| e) Bewertung..... | 50 |
| 3. Schadensersatzansprüche gegen die den Fondsbeitritt finanzierende Bank | 52 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| a) Anspruchsgrundlagen | 52 |
| b) Bewertung..... | 54 |
| 4. Zusammenfassung..... | 54 |
| 5. Rechtsfolgen | 55 |
| a) Schadensersatz wegen einer Pflichtverletzung | 55 |
| aa) Unmöglichkeit der Naturalrestitution | 55 |
| bb) Mitverschulden..... | 56 |
| cc) Vorteilsanrechnung..... | 57 |
| dd) Bewertung..... | 58 |
| b) Schadensersatz wegen spezialgesetzlicher Prospekthaftung | 58 |
| aa) Eingeschränkter Schadensersatz | 58 |
| bb) Bewertung..... | 58 |
| 6. Verjährung..... | 59 |
| a) Schadensersatzansprüche, mit Ausnahme von Prospekthaftungsansprüchen | 59 |
| aa) Erfasste Ansprüche | 59 |
| bb) Beginn der Verjährung von Ansprüchen aus § 280 Abs. 1 BGB, c.i.c., Delikt und Sachwalterhaftung | 60 |
| cc) Beginn der Verjährung bei Alt-Ansprüchen aus c.i.c., pVV, Delikt und Sachwalterhaftung | 61 |
| dd) Beginn der Verjährung bei spezialgesetzlichen Verjährungsvorschriften | 64 |
| ee) Verjährung von Altansprüchen bei spezialgesetzlichen Verjährungsvorschriften | 65 |
| ff) Verjährungshemmung | 66 |
| b) Spezialgesetzliche Prospekthaftung | 66 |
| c) Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung..... | 67 |
| II. Rückforderungsansprüche | 68 |
| 1. Bereicherungsrechtlicher Rückgewähranspruch, § 812 Abs. 1 S. 1 1. Alt BGB..... | 68 |
| a) Nichtigkeit der Vollmacht nach § 134 BGB..... | 69 |
| aa) Zugrunde liegende Konstellation | 70 |
| bb) Zusammenfassung | 73 |
| b) Nichtigkeit des Darlehensvertrages nach § 494 BGB..... | 73 |
| c) Rechtsfolgen..... | 75 |
| d) Verjährung | 76 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| aa) Entstehung des Anspruchs..... | 78 |
| bb) Kenntnis von den Umständen, die den Anspruch begründen | 78 |
| e) Bewertung..... | 80 |
| 2. Rückforderungsanspruch beim verbundenen Geschäft..... | 81 |
| a) Voraussetzungen..... | 82 |
| aa) Verbundenes Geschäft..... | 83 |
| (a) Fondsbeitritt als verbundenes Geschäft | 83 |
| (b) Wirtschaftliche Einheit | 84 |
| (c) Keine Ausnahmeregelungen | 85 |
| bb) Einwendungsdurchgriff | 86 |
| (a) Ursprünglich erfasste Ansprüche..... | 86 |
| (b) Erweiterung des persönlichen Anwendungsbereichs | 87 |
| (c) Einschränkung der Ansprüche..... | 88 |
| (d) Bewertung | 89 |
| (e) Ergebnis zum Einwendungsdurchgriff nach § 9 Abs. 3 S. 1 VerbrKrG | 90 |
| cc) Bereicherungsrechtlicher Rückforderungsanspruch nach § 813 BGB..... | 90 |
| dd) Bewertung..... | 91 |
| b) Rechtsfolgen..... | 91 |
| aa) Umfang des Rückgewähranspruchs..... | 92 |
| bb) Gegenansprüche | 93 |
| cc) Bewertung..... | 96 |
| c) Verjährung | 96 |
| aa) Einwendungen | 97 |
| (a) Kündigungsrecht..... | 98 |
| (b) Schadensersatzansprüche | 98 |
| bb) Rückforderungsdurchgriff | 99 |
| d) Bewertung..... | 100 |
| aa) Verhalten des Anlegers | 100 |
| bb) Verjährung | 101 |
| cc) Gegenleistung..... | 102 |
| 3. Rückgewähranspruch nach §§ 346, 357 BGB nach Widerruf..... | 103 |
| a) Widerruf der auf den Darlehensvertrag gerichteten Willenserklärung . | 103 |
| aa) Darlehensvertrag wurde nach dem 01.08.2002 geschlossen..... | 103 |
| bb) Darlehensvertrag wurde vor dem 02.08.2002 geschlossen | 105 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| (a) Erweiterung der EuGH Rechtsprechung | 106 |
| (b) Kein Vertrauensschutz für die Banken | 106 |
| (c) Keine Zurechnung mehr erforderlich | 107 |
| (d) Folgen für den Fondsbeitritt..... | 108 |
| (e) Bewertung | 109 |
| cc) Rechtsfolgen..... | 109 |
| (a) Ansprüche des Anlegers..... | 110 |
| (b) Ansprüche der Bank | 111 |
| (c) Verhältnis der Ansprüche zueinander..... | 113 |
| b) Widerruf der auf den Fondsbeitritt gerichteten Willenserklärung | 113 |
| c) Verjährung | 115 |
| aa) Widerrufsrecht | 115 |
| bb) Ansprüche nach Widerruf | 117 |
| d) Bewertung..... | 117 |
| C. Verjährungshemmung durch Mahnbescheid..... | 118 |
| I. Ausgangslage | 118 |
| 1. Hemmungstatbestände | 119 |
| a) Zustellung eines Mahnbescheids im Mahnverfahren..... | 119 |
| b) Weitere verjährungshemmende Maßnahmen..... | 120 |
| c) Ergebnis..... | 122 |
| 2. Verjährungsmechanismus..... | 123 |
| II. Prozessual relevante Konstellationen | 124 |
| 1. Einleitung des Mahnverfahrens..... | 124 |
| 2. Mahnbescheid wird erlassen..... | 124 |
| a) Antragsgegner legt Widerspruch ein | 125 |
| aa) Abgabe ins streitige Verfahren | 125 |
| bb) Stillstand des Verfahrens..... | 126 |
| b) Antragsgegner legt keinen Widerspruch ein | 127 |
| aa) Antragsteller beantragt Vollstreckungsbescheid..... | 127 |
| (a) Vollstreckungsbescheid wird rechtskräftig..... | 127 |
| (b) Einspruch gegen Vollstreckungsbescheid | 128 |
| bb) Antragsteller beantragt keinen Vollstreckungsbescheid | 128 |
| 3. Mahnbescheid wird nicht erlassen | 129 |
| a) Klageerhebung innerhalb eines Monats nach § 691 Abs. 2 ZPO | 130 |
| b) Für eine einschränkende Wirkung des fehlgeschlagenen Antrags..... | 130 |
| c) Gegen eine einschränkende Wirkung des fehlgeschlagenen Antrags | 131 |
| d) Abwägung..... | 132 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 4. Ergebnis | 132 |
| III. Voraussetzungen für den Erlass eines Mahnbescheides | 133 |
| 1. Allgemeine Voraussetzungen | 133 |
| a) Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte | 134 |
| aa) Antragsgegner im Inland..... | 134 |
| bb) Antragsgegner im Ausland | 135 |
| cc) Gerichtsstände bei geschlossenen Immobilienfonds..... | 135 |
| dd) Gerichtsstand für Europäischen Zahlungsbefehl | 137 |
| b) Rechtswegzuständigkeit der ordentlichen Gerichte..... | 137 |
| c) Zuständigkeit des angegangenen Mahngerichts | 138 |
| d) Sonstige sachliche Zulässigkeitsvoraussetzungen..... | 139 |
| e) Persönliche Zulässigkeitsvoraussetzungen | 140 |
| 2. Besondere Zulässigkeitsvoraussetzungen des Mahnverfahrens | 141 |
| a) Mahnfähiger Anspruch..... | 142 |
| aa) Schadensersatzansprüche | 142 |
| (a) Naturalrestitution nicht möglich oder nicht genügend..... | 143 |
| (b) Naturalrestitution möglich | 145 |
| (i) Naturalrestitution möglich, aber nur mit unverhältnismäßigem Aufwand | 146 |
| (ii) Naturalrestitution bei spezialgesetzlichen Schadensersatzansprüchen..... | 147 |
| (iii) Naturalrestitution bei Sicherheiten..... | 147 |
| bb) Rückgewähransprüche | 148 |
| b) Zulassungsschranken nach § 688 Abs. 2 ZPO..... | 148 |
| aa) Verbraucherkreditverträge | 148 |
| bb) Gegenleistung..... | 149 |
| (a) Ausschluss vertraglicher Ansprüche..... | 150 |
| (b) Ausnahmen vom Ausschluss..... | 150 |
| (c) Nebenpflichten..... | 151 |
| (d) Abhängigkeit des Anspruchs von einer Gegenleistung | 151 |
| (i) Gegenleistung | 152 |
| (ii) Keine Hauptleistungspflicht | 152 |
| (iii) Keine Selbständigkeit | 153 |
| (iv) Alternativüberlegung: Ersatz der Differenz | 154 |
| (v) Unterschied des Anspruchs nur in der Höhe | 156 |
| (vi) Spezialgesetzliche Prospekthaftung..... | 156 |
| (e) Zwischenergebnis..... | 157 |

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (f) Annahmeverzug | 157 |
| (g) Einfluss auf die Verjährungshemmung | 158 |
| (h) Ergebnis zur Gegenleistung | 158 |
| cc) Keine öffentliche Zustellung..... | 158 |
| 3. Notwendiger Inhalt des zulässigen Mahnbescheidsantrags | 159 |
| a) Bezeichnung der Parteien und ihrer gesetzlichen Vertreter | 160 |
| aa) Natürliche Personen | 160 |
| bb) Juristische Personen | 160 |
| (a) Namen des gesetzlichen Vertreters nicht notwendig..... | 160 |
| (b) Zustellvorschriften erfordern Namen nicht..... | 161 |
| (c) Register beinhaltet nicht mehr zwingend den Namen des Vertreters..... | 161 |
| (d) Ergebnis zur Namensnennung | 162 |
| (e) Besonderheiten bei geschlossenen Immobilienfonds..... | 162 |
| (f) Kein Verzicht auf Angabe des Vertretungsverhältnisses..... | 163 |
| b) Die Bezeichnung des Anspruchs | 164 |
| aa) Hinreichende Individualisierung der Hauptforderung..... | 164 |
| (a) Der Mahnbescheid als Grundlage eines Vollstreckungsbescheids | 165 |
| (b) Erkennbarkeit für den Schuldner | 165 |
| (c) Untersuchung der Anforderungen an die Individualisierung..... | 166 |
| (i) Überlegungen zur Rechtskraft..... | 167 |
| (ii) Verfahrensrechtliche Situation des Vollstreckungsbescheids . | 168 |
| (iii) Widerspruch als Beweis für Bestimmtheit | 169 |
| (iv) Gesetzesbegründung | 169 |
| (v) Zweck der Verjährung | 170 |
| (vi) Ergebnis zu den Anforderungen an die Individualisierung | 170 |
| (d) Entwicklung der Rechtsprechung | 170 |
| (e) Bewertung der BGH-Rechtsprechung | 172 |
| bb) Bewertung..... | 173 |
| cc) Angaben zur Inhaberschaft..... | 175 |
| (a) Antragsteller ist ursprünglicher Inhaber der Forderung | 176 |
| (b) Antragsteller ist (ursprünglich) nicht Inhaber der Forderung | 176 |
| (c) Verjährungshemmung bei Geltendmachung durch den Nicht-Berechtigten | 177 |
| (i) Erkennbarkeit | 177 |
| (ii) Gleicher Wortlaut..... | 178 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (iii) Gesetzesbegründung | 178 |
| (iv) Besonderheiten des Mahnbescheids gegenüber der Klage | 179 |
| (v) Zwischenergebnis zur Berechtigung | 179 |
| c) Bezeichnung der Nebenforderungen | 179 |
| d) Nähere Angaben bei Verbraucherdarlehen | 180 |
| aa) Angabe des effektiven oder anfänglich effektiven Jahreszinses ... | 180 |
| bb) Angabe des Datums des Vertragsschlusses | 181 |
| e) Die Erklärung über die Gegenleistung | 181 |
| f) Bezeichnung der zuständigen Gerichte | 183 |
| aa) Bezeichnung des „Mahngerichts“ | 183 |
| bb) Bezeichnung des Streitgerichts | 183 |
| g) Sonstige Angaben | 186 |
| h) Form des Antrags | 186 |
| aa) Vordruckzwang | 186 |
| (a) Nicht maschinelles Mahnverfahren..... | 187 |
| (b) Maschinelles Mahnverfahren..... | 187 |
| (c) Bedeutung der maschinellen Bearbeitung..... | 188 |
| (d) Bedeutung für die Verjährungshemmung | 189 |
| bb) Unterzeichnung..... | 189 |
| cc) Versicherung der Bevollmächtigung | 190 |
| IV. Konsequenzen aus der Mangelhaftigkeit des Antrags für die Verjährungshemmung | 190 |
| 1. Berichtigung durch das Gericht..... | 191 |
| 2. Unzureichende Bezeichnung der Hauptforderung | 194 |
| 3. Fehlende oder widersprüchliche Erklärung zur Gegenleistung..... | 196 |
| a) Fehlende Angaben | 197 |
| b) Widersprüchliche Angaben..... | 197 |
| c) Bewertung..... | 198 |
| d) Bewusst falsche Erklärung zur Gegenleistung | 199 |
| 4. Ergebnis zu den Mängeln im Antrag | 202 |
| V. Konsequenzen für die Verjährungshemmung bei Mängeln im Mahnbescheid | 202 |
| 1. Fehlgeschlagene Zustellung | 203 |
| 2. Erlass durch unzuständiges Gericht | 206 |
| VI. Rechtsfolge der Verjährungshemmung bei ordnungsgemäßigem Antrag . | 207 |
| 1. Umfang der gerichtlichen Überprüfung des Antrags | 208 |
| 2. Zeitpunkt des Eintritts der Verjährungshemmung | 209 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| a) Grundsatz: Zustellung des Mahnbescheids..... | 209 |
| b) Zustellung des Mahnbescheids „demnächst“ i.S.d. § 167 ZPO..... | 209 |
| aa) „Demnächst“ im Sinne des § 167 ZPO | 209 |
| bb) „Demnächst“ im Sinne des § 167 ZPO bei Mahnbescheiden..... | 210 |
| (a) Monatsfrist | 211 |
| (b) Berechnung der Monatsfrist..... | 211 |
| cc) Ergebnis zur Zustellung „demnächst“ i.S.d. § 167 ZPO bei Mahnbescheiden | 214 |
| VII. Dauer und Umfang der Verjährungshemmung im Mahnverfahren | 214 |
| 1. Dauer der Verjährungshemmung | 214 |
| a) Rechtskräftige Entscheidung | 215 |
| b) Anderweitige Beendigung | 216 |
| aa) Rücknahme des Antrags | 216 |
| bb) Überleitung ins Streitverfahren | 216 |
| c) Stillstand des Verfahrens | 217 |
| 2. Umfang der Verjährungshemmung | 218 |
| a) Umfang der Verjährungshemmung bei Klageerhebung..... | 218 |
| b) Folgerungen für den Mahnbescheid | 222 |
| aa) Weniger Tatsachen im Mahnverfahren..... | 222 |
| bb) Bestimmbarkeit des Mahnverfahrensgegenstands..... | 223 |
| (a) Zeitpunkt für die Bestimmung des Umfangs der Verjährungshemmung | 224 |
| (b) Angaben zur Bestimmung des Mahnverfahrensgegenstands | 224 |
| cc) Mahnverfahrensgegenstand als Grundlage für die Bestimmung des Umfangs der Verjährungshemmung..... | 226 |
| c) Erweiterung der Hemmung durch § 213 BGB | 227 |
| aa) Anwendbarkeit auf das Mahnverfahren | 227 |
| bb) Erstreckung der Verjährungshemmung vor dem Gesetz zur Modernisierung des Schuldrechts | 228 |
| cc) Übergangsregelung | 228 |
| dd) Anwendung des § 213 BGB auf die im Mahnverfahren geltend gemachten Ansprüche aus der Rückabwicklung des Erwerbs von Anteilen an geschlossenen Immobilienfonds | 229 |
| (a) Gegen denselben Schuldner | 229 |
| (b) „Aus demselben Grunde“ | 229 |
| (c) „Wahlweise neben dem Anspruch oder an seiner Stelle“ | 233 |
| ee) Zwischenergebnis zur Anwendung des § 213 BGB | 235 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| ff) Der Umfang der Verjährungshemmung bei Ansprüchen aus der Rückabwicklung des Beitritts zu geschlossenen Immobilienfonds im Licht der Rechtsprechung..... | 235 |
| d) Zwischenergebnis zur Verjährungshemmung..... | 237 |
| VIII. Personenmehrheiten | 237 |
| D. Schlussbetrachtung | 240 |
| I. Zusammenfassende Überlegungen für das Tätigwerden des Rechtsanwalts | 240 |
| II. Ausblick | 241 |
| Schriftumsverzeichnis | 243 |