

Der Verjährungseinredeverzicht

RAPHAEL MÄRKI

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsübersicht.....	IX
Literaturverzeichnis.....	XXI
1. Kommentare.....	XXI
2. Monografien, Aufsätze, Lehrbücher und übrige Literatur.....	XXIV
Materialienverzeichnis.....	XLI
Abkürzungsverzeichnis.....	XLIII
Einleitung.....	1
1. Teil: Grundlagen.....	5
I. Grundlagen und Begriffe des Verjährungsrechts.....	7
A. Allgemeines.....	7
1. Verjährung, Verjährungsfrist und Verjährungslauf.....	7
2. Verjährungseinrede.....	9
3. Beweis.....	10
B. Zweck der Verjährung.....	11
C. Privatautonomie im Verjährungsrecht.....	13
1. Verjährungsverzicht und Verjährungseinredevorzicht.....	14
2. Verjährungsfristvereinbarung.....	14
3. Weitere Einflussmöglichkeiten der Parteien.....	14
II. Revision des Verjährungsrechts.....	16
A. Hintergrund der Revision.....	16
1. Frühere Reformbestrebungen.....	16
2. Vorentwurf.....	17
3. Vernehmlassungsverfahren.....	18
4. Gesetzesentwurf und Botschaft.....	19
5. Parlamentarische Phase.....	20
B. Überblick über die Verjährungsrechtsrevision.....	21
1. Verjährungsfristen des OR AT.....	21
2. Verjährungsfristen des Gesellschaftsrechts.....	22
3. Spezialgesetzliche Verjährungsfristen.....	23
4. Weitere revidierte Normen des allgemeinen Verjährungsrechts.....	24

2. Teil: Entstehungsgeschichte und Rechtsvergleich (Art. 141 und 129 OR)	25
I. Entstehungsgeschichte	27
A. Gemeinrechtliche Literatur	27
B. OR von 1881	28
1. Art. 159 aOR.....	28
2. Art. 148 aOR.....	30
C. OR von 1911	31
1. aArt. 141 OR.....	31
2. Art. 129 OR	33
D. Revision des Verjährungsrechts	33
1. Revision von Art. 141 OR	33
1.1. Frühere Reformbestrebungen.....	34
1.2. Vorentwurf (Art. 134 VE-OR).....	35
1.3. Vernehmlassungsverfahren	36
1.4. Gesetzesentwurf und Botschaft (Art. 141 E-OR).....	37
1.5. Parlamentarische Phase.....	38
2. Keine Revision von Art. 129 OR.....	39
2.1. Frühere Reformbestrebungen.....	39
2.2. Vorentwurf (Art. 133 VE-OR).....	40
2.3. Vernehmlassungsverfahren	41
2.4. Gesetzesentwurf und Botschaft.....	42
E. Würdigung und Ergebnis	42
II. Internationale Modellregelwerke und europäische Rechtsordnungen	44
A. Internationale Modellregelwerke	45
B. Übereinkommen.....	49
C. Deutschland	50
1. Verjährungsvereinbarungen im Allgemeinen	52
2. Verjährungsverzicht im Besonderen	53
D. Frankreich	55
E. Österreich.....	57
F. Schlussfolgerungen	58
G. Einfluss der modernen europäischen Tendenzen auf die Verjährungsrechtsrevision	61

3. Teil: Verjährungseinredevorzicht (Art. 141 OR)	65
I. Zweck	67
II. Wesen des Verjährungseinredevorzichts	69
A. Problemaufriss und Terminologie.....	69
B. Verzicht auf die Verjährung nach aArt. 141 Abs. 1 OR.....	72
1. Bundesgericht	72
2. Lehre.....	76
2.1. Herrschende Lehre.....	76
2.2. Mindermeinung.....	77
2.3. Andere Lehrmeinungen	79
3. Würdigung und Ergebnis.....	80
C. Auslegung von Art. 141 Abs. 1 OR	82
1. Grammatikalische Auslegung.....	83
1.1. Verzicht auf die Erhebung der Verjährungseinrede im Sinne eines prozessualen Verteidigungsmittels.....	83
1.2. Verjährungseinredevorzicht im Sinne einer Verlängerung des Verjährungslaufs.....	84
1.3. Würdigung und Ergebnis.....	86
2. Historische Auslegung	86
2.1. Entwicklung bis zur Verjährungsrechtsrevision	86
2.2. Verjährungsrechtsrevision.....	87
2.2.1. Vorentwurf	88
2.2.2. Gesetzesentwurf, Botschaft und parlamentarische Phase....	88
2.3. Würdigung	89
3. Teleologische Auslegung.....	91
4. Systematische Auslegung	92
4.1. Verhältnis zur Verjährungsfristvereinbarung (Art. 129 OR e contrario).....	93
4.2. Verhältnis zu Art. 142 OR.....	94
5. Lehre zum revidierten Recht	95
6. Würdigung und Ergebnis.....	97
D. Kritische Würdigung.....	100
III. Rechtsnatur des Verjährungseinredevorzichts	102
A. Einseitige und zweiseitige Rechtsgeschäfte.....	102
B. Rechtsprechung und Lehre.....	103
1. Rechtsprechung zum aArt. 141 OR.....	103
2. Lehre.....	104
C. Würdigung und Ergebnis	106
D. Zum Gestaltungsgeschäft im Besonderen.....	108
E. Fazit.....	111

IV.	Anwendungsbereich	112
	A. Grundsätzliche Anwendung auf alle Verjährungsfristen des Privatrechts.....	112
	1. Allgemeines	112
	2. Keine Beschränkung auf die Verjährungsfristen des dritten Titels des OR	114
	2.1. Rechtslage gemäss aArt. 141 OR.....	114
	2.2. Rechtslage gemäss Art. 141 OR.....	116
	3. Längere strafrechtliche Verjährungsfrist nach Art. 60 Abs. 2 OR.....	117
	B. Anwendung auf die Verjährungsfristen von Art. 46 VVG.....	118
V.	Wirkungen des Verjährungseinredeverzichts.....	122
	A. Verlängerung des Verjährungslaufs.....	122
	B. Zeitpunkt des Wirksamwerdens.....	123
	C. Verjährungsunterbrechung während der Verzichtsdauer.....	126
	D. Verjährungshemmung während der Verzichtsdauer.....	128
	E. Abweichende Rechtsfolgen beim Verzicht nach Eintritt der Verjährung?....	129
	1. Zulässigkeit	130
	2. Wirkung	131
	F. Negative Umschreibung der Wirkungen und Abgrenzungen	132
	1. Verzicht auf das Institut der Verjährung als solches	133
	2. Verzicht auf die Erhebung der Verjährungseinrede im Sinne eines prozessualen Verteidigungsmittels	133
	3. Keine Wirkung einer Verjährungsunterbrechung	135
	4. Schuldanererkennung.....	135
	5. Keine Beschränkung auf den abgelaufenen Teil der Verjährungsfrist....	137
VI.	Vorausverzichtsverbot (Art. 141 Abs. 1 OR)	138
	A. Zweck des Vorausverzichtverbots	139
	B. Massgebender Zeitpunkt: Verjährungsbeginn oder Entstehung der Forderung?	141
	1. Rechtslage gemäss aArt. 141 Abs. 1 OR	142
	1.1. Gemäss Bundesgericht.....	142
	1.2. Gemäss Lehre	144
	1.2.1. Vor Verjährungsbeginn oder nach Entstehung der Forderung	144
	1.2.2. Vor Verjährungseintritt.....	147
	1.3. Würdigung des alten Rechts und Schlussfolgerungen für das revidierte Recht.....	147
	2. Lehre zum revidierten Recht	149

3.	Auslegung von Art. 141 Abs. 1 OR	152
3.1.	Grammatikalische Auslegung	152
3.2.	Historische Auslegung	153
3.2.1.	Vorentwurf	153
3.2.2.	Gesetzesentwurf und Botschaft	154
3.3.	Teleologische Auslegung	154
3.3.1.	Vertragliche Forderungen	155
a.	Regelfall	155
b.	Verjährungsbeginn nach Entstehung der Forderung.....	156
c.	Positive Vertragsverletzung im Besonderen	157
3.3.2.	Deliktische Forderungen.....	159
3.4.	Systematische Auslegung.....	162
4.	<i>Würdigung und Ergebnis</i>	162
C.	Absolute oder relative Verjährungsfrist?.....	164
D.	Rechtsfolgen eines zu frühen Verzichts	167
1.	Grundsatz der Nichtigkeit.....	167
2.	Konversion.....	168
E.	Ausgewählte Aspekte.....	170
1.	Besonderheiten betreffend Art. 139 OR.....	170
2.	Verjährungsabkommen BSV/SLK/Suva 2020 und 2022.....	173
2.1.	Allgemeines	173
2.2.	Verjährungseinredeverzicht.....	174
2.3.	Rechtsfolgen des Verstosses gegen das Vorausverzichtsverbot.....	176
VII.	Zehnjährige Maximaldauer (Art. 141 Abs. 1 OR)	178
A.	Allgemeines	178
B.	Anwendungsbereich der Maximaldauer	179
C.	Zeitpunkt, ab welchem die Maximaldauer zu berechnen ist.....	181
1.	Rechtsprechung zu aArt. 141 Abs. 1 OR.....	182
2.	Lehre	183
3.	Auslegung von Art. 141 Abs. 1 OR	184
3.1.	Grammatikalische Auslegung	184
3.2.	Historische Auslegung	184
3.2.1.	Vorentwurf	184
3.2.2.	Gesetzesentwurf und Botschaft	184
3.2.3.	Würdigung und Ergebnis.....	185
3.3.	Teleologische Auslegung	185
3.4.	Systematische Auslegung.....	186
3.5.	Würdigung und Ergebnis	186
D.	Berechnung der Maximaldauer.....	187

VIII.	Dauer des Verjährungseinredevetzichts.....	189
	A. Bestimmung der Dauer des Verjährungseinredevetzichts.....	189
	1. Ausgestaltungsmöglichkeiten	189
	2. Beginn der Verzichtsdauer	192
	B. Unbefristeter Verjährungseinredevetzichts.....	193
	1. Ergänzung eines unbefristeten Verjährungseinredevetzichts.....	194
	1.1. Dispositives Recht	195
	1.1.1. Rechtsprechung und Lehre	195
	1.1.2. Auslegung von Art. 141 Abs. 1 OR	196
	1.2. Hypothetischer Parteiwille oder Rechtsregel modo legislatoris? ..	197
	1.3. Würdigung und Ergebnis	197
	2. Nachträgliche Befristung oder Terminierung	198
	C. Zu langer Verjährungseinredevetzichts	199
	D. Mehrmalige Verzichtserklärungen	200
IX.	Form (Art. 141 Abs. 1^{bis} Satz 1 OR).....	201
	A. Allgemeines	201
	1. Rechtslage gemäss aArt. 141 OR	201
	2. Vorentwurf und Botschaft	202
	2.1. Vorentwurf und Vernehmlassungsverfahren	202
	2.2. Gesetzesentwurf und Botschaft.....	203
	3. Zweck der Formvorschrift in Art. 141 Abs. 1 ^{bis} OR	203
	3.1. Rechtssicherheit und Beweis	203
	3.2. Übereilungsschutz?	204
	3.3. Würdigung und Ergebnis	206
	B. Voraussetzungen der einfachen Schriftlichkeit	206
	1. Eigenhändige Unterschrift	207
	2. Stellvertretung im Besonderen	208
	2.1. Form der Vollmacht	209
	2.2. Exkurs: Interne Anscheinsbevollmächtigung	211
	C. Umfang des Formzwangs.....	212
	1. Objektiv wesentliche Punkte	214
	2. Subjektiv wesentliche Punkte	216
	3. Formfrei gültige Punkte.....	217
	D. Rechtsfolgen bei einem Formverstoss	218
	1. Formvorschrift als Gültigkeitsvorschrift	218
	1.1. Rechtsfolgen gemäss Bundesgericht.....	219
	1.1.1. Absolute Nichtigkeit als Grundsatz.....	219
	1.1.2. Rechtsmissbräuchliche Geltendmachung eines Formmangels	220
	a. Arglistige oder bewusste Herbeiführung eines Formmangels	221

	b. Kein schutzwürdiges Interesse an der Geltendmachung des Formmangels	222
	1.2. Rechtsfolgen gemäss Lehre	224
	1.2.1. Relative Nichtigkeit.....	224
	1.2.2. Flexible Ungültigkeit.....	224
	1.3. Würdigung und Ergebnis	225
	2. Formungültiger Verjährungseinredevorzicht als Vereinbarung einer Verjährungsfristverlängerung?.....	226
	2.1. Auslegung	227
	2.2. Konversion.....	228
	E. Beweislast	229
	F. Würdigung und Ergebnis	229
X.	Verjährungseinredevorzicht in AGB (Art. 141 Abs. 1^{bis} Satz 2 OR).....	232
	A. AGB im Allgemeinen.....	232
	B. Verjährungseinredevorzicht der Gegenpartei in AGB.....	233
	1. Vorentwurf und Gesetzesentwurf.....	234
	1.1. Vorentwurf	234
	1.2. Gesetzesentwurf und Botschaft.....	234
	2. Zweck	234
	3. Rechtsfolge	236
	C. Verjährungseinredevorzicht des Verwenders in AGB	236
	1. Zulässigkeit vor Verjährungsbeginn?.....	237
	1.1. Grammatikalische Auslegung.....	237
	1.2. Historische Auslegung	237
	1.3. Teleologische Auslegung	238
	1.4. Systematische Auslegung.....	238
	1.5. Würdigung und Ergebnis	239
	2. Schriftlichkeitserfordernis in AGB	240
	D. Würdigung und Ergebnis	240
XI.	Widerruf und Modifikation	242
XII.	Inhaltliche Ausgestaltung	244
	A. Bedingungen	244
	B. Vorbehalt der eingetretenen Verjährung (Voraussetzung).....	247
	C. Beschränkung des Verzichts auf einen Teil der Forderung	250
	D. Beschränkung des Verzichts auf bestimmte Anspruchsgrundlagen oder Schadensposten.....	251
	E. Beschränkung des Verzichts auf die absolute oder relative Verjährungsfrist.....	252
	F. Gegenleistungen	252

XIII. Wirkung gegenüber Dritten (Art. 141 Abs. 2–4 OR)	254
A. Art. 141 Abs. 2 und 3 OR.....	255
B. Art. 141 Abs. 4 OR.....	257
1. Allgemeines	258
1.1. Entstehungsgeschichte	258
1.2. Zweck.....	259
2. Direktes Forderungsrecht des Geschädigten	261
2.1. Direktes Forderungsrecht in Spezialgesetzen	262
2.2. Direktes Forderungsrecht im revidierten VVG.....	262
3. Umfang der Wirkung (Deckungsumfang des Versicherungsvertrags?)..	264
4. Exkurs: Stellvertretung	265
XIV. Übergangsrecht	267
4. Teil: Verjährungsfristvereinbarung (Art. 129 OR)	269
I. Einleitung	271
II. Zweck	272
III. Unabänderlichkeit der Verjährungsfristen des dritten Titels des OR	275
A. Anwendungsbereich: Verjährungsfristen des dritten Titels des OR.....	275
1. Art. 127 OR	276
2. Art. 128 OR	277
3. Art. 128a OR.....	277
4. Art. 137 Abs. 2 OR	279
5. Art. 139 OR	279
6. Zwischenfazit.....	281
B. Gegenstand des Abänderungsverbots.....	281
C. Würdigung und Ergebnis	284
IV. Abänderlichkeit der Verjährungsfristen ausserhalb des dritten Titels des OR	285
A. Wesen und Wirkung der Verjährungsfristvereinbarung	286
B. Rechtsnatur der Verjährungsfristvereinbarung.....	287
C. Anwendungsbereich: Welche gesetzlichen Verjährungsfristen sind abänderbar?	288
D. Zeitpunkt, in welchem die Fristen abgeändert werden dürfen.....	290
E. Schranken	292
1. Zwingende Natur der Verjährungsfristen.....	293
2. Maximalverjährungsfrist.....	294
2.1. Dauer der Maximalverjährungsfrist.....	295
2.2. Berechnung der Maximalverjährungsfrist	297
2.3. Unterschiede zur Maximaldauer nach Art. 141 Abs. 1 OR.....	298

3. Mindestfrist?	299
4. AGB	300
5. Haftungsbeschränkung	302
F. Form	302
G. Wirkung gegenüber Dritten	304
H. Würdigung und Zwischenergebnis	306
V. Konflikt zwischen Art. 141 und 129 OR?	307
VI. Unterschiede zwischen Verjährungseinredeverzicht und Verjährungsfristvereinbarung	309
5. Teil: Zusammenfassung	313
Anhang: Muster	321
Sachregister	323