



Melanie Stähler

# Der freie Dienstvertrag in der Rechtsprechung seit 1900



PETER LANG

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                                         |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Vorwort.....                                                                                                            | 7  |
| A. Einleitung.....                                                                                                      | 15 |
| I. Fragestellung, Quellenlage und Forschungsstand.....                                                                  | 15 |
| II. Auf den freien Dienstvertrag anwendbare Bestimmungen .....                                                          | 19 |
| III. Überblick zu den Hauptregelungsproblemen.....                                                                      | 20 |
| B. Die Rechtsprechung des Reichsgerichts und des BGH zu den<br>Hauptregelungsproblemen des freien Dienstvertrages ..... | 23 |
| I. Verträge von Organen juristischer Personen .....                                                                     | 23 |
| 1. Fehlende Arbeitnehmereigenschaft .....                                                                               | 24 |
| 2. Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Grundsätze und Gesetze .....                                                        | 28 |
| 3. Grenzen der Anwendbarkeit .....                                                                                      | 32 |
| 4. Materielle Schutzbedürftigkeit als Einfluss-Tendenz in den<br>1960er Jahren .....                                    | 34 |
| 5. Ergebnis .....                                                                                                       | 36 |
| II. Einschränkungen der Vertragsfreiheit .....                                                                          | 38 |
| 1. Wirksamkeit der Abtretung des Vergütungsanspruchs.....                                                               | 38 |
| 2. Sittenwidrigkeit .....                                                                                               | 42 |
| a) Ausnutzung des Vertragspartners .....                                                                                | 42 |
| b) Wettbewerbsverbote.....                                                                                              | 45 |
| aa) Grundsätzliche Wirksamkeitsvoraussetzungen.....                                                                     | 45 |
| bb) Wettbewerbsabreden zwischen Ärzten und zwischen<br>Rechtsanwälten .....                                             | 53 |
| c) Vergütungsvereinbarungen.....                                                                                        | 59 |
| aa) Anwaltliches Erfolgshonorar .....                                                                                   | 59 |
| bb) Provisionsvereinbarungen.....                                                                                       | 66 |
| cc) Weitere Vergütungsvereinbarungen.....                                                                               | 68 |
| d) Ergebnis.....                                                                                                        | 72 |
| 3. Anwendbarkeit des Grundsatzes des fehlerhaften Arbeits-<br>verhältnisses .....                                       | 74 |
| a) Rechtsprechung .....                                                                                                 | 75 |
| b) Ergebnis.....                                                                                                        | 80 |

|                                                                           |     |
|---------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Pflichten der Vertragsparteien .....                                 | 82  |
| 1. Hauptleistungspflichten .....                                          | 82  |
| a) Einfluss nationalsozialistischer Anschauungen .....                    | 83  |
| b) Entgeltlichkeit des Dienstvertrages .....                              | 85  |
| c) Abgabe der Steuererklärung .....                                       | 87  |
| 2. Nebenpflichten .....                                                   | 89  |
| a) Generalisierte Leistungsstandards .....                                | 89  |
| aa) Leistungsstandards von Rechtsanwälten und Steuer-<br>beratern .....   | 90  |
| aaa) Pflicht zur Kenntnis von Gesetzen und<br>Vorschriften .....          | 90  |
| bbb) Pflicht zur Wahl des sichersten und gefahr-<br>losesten Weges .....  | 92  |
| ccc) Pflicht zur Kenntnis der höchstrichterlichen<br>Rechtsprechung ..... | 97  |
| ddd) Pflichten bei Übernahme der Prozessvertretung .....                  | 102 |
| eee) Ergebnis .....                                                       | 104 |
| bb) Leistungsstandards von Ärzten .....                                   | 106 |
| aaa) Rechtsprechung des Reichsgerichts .....                              | 106 |
| bbb) Rechtsprechung des BGH .....                                         | 110 |
| ccc) Festlegung des medizinischen Standards .....                         | 119 |
| cc) Leistungsstandards als Nebenpflichten .....                           | 122 |
| dd) Ergebnis .....                                                        | 123 |
| b) Dokumentationspflicht des Arztes und Einsichtsrecht .....              | 126 |
| c) Dokumentationspflicht von Rechtsanwälten .....                         | 135 |
| d) Aufklärungs- und Belehrungspflichten von Rechtsanwälten .....          | 136 |
| aa) Belehrungspflichten von Rechtsanwälten .....                          | 136 |
| aaa) Festsetzung der anwaltlichen Belehrungspflicht ....                  | 137 |
| bbb) Konkretisierung der anwaltlichen Belehrungs-<br>pflicht .....        | 142 |
| bb) Sachverhaltsaufklärungspflicht von Rechtsanwälten .....               | 148 |
| cc) Ergebnis .....                                                        | 152 |
| e) Aufklärungs- und Belehrungspflichten von Ärzten .....                  | 155 |
| f) Ergebnis .....                                                         | 157 |
| 3. Persönliche Dienstleistungspflicht .....                               | 162 |
| 4. Vorleistungspflicht des Dienstverpflichteten .....                     | 168 |
| IV. Leistungsstörungen .....                                              | 171 |
| 1. Entbehrlichkeit des Angebots bei Annahmeverzug .....                   | 171 |
| 2. Anwendbarkeit der Betriebsrisikolehre .....                            | 173 |
| 3. Verhältnis von Rücktrittsrecht und Kündigung .....                     | 176 |

|     |                                                                                                                        |     |
|-----|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| V.  | Haftung des Dienstverpflichteten .....                                                                                 | 178 |
| 1.  | Vergütungsanspruch bei Schlechtleistung .....                                                                          | 179 |
| 2.  | Anwendbarkeit der Grundsätze der sog. „betrieblich<br>veranlassten Tätigkeit“ .....                                    | 185 |
| 3.  | Haftungsbeschränkungen durch Rechtsgeschäft .....                                                                      | 190 |
| a)  | Haftungsbeschränkung bei Rechtsanwälten .....                                                                          | 190 |
| b)  | Haftungsbeschränkungen der Ärzte .....                                                                                 | 192 |
| c)  | Haftungsbeschränkungen bei Bewachungsverträgen .....                                                                   | 196 |
| 4.  | Ergebnis .....                                                                                                         | 198 |
| VI. | Kündigung des freien Dienstvertrages .....                                                                             | 199 |
| 1.  | Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten der Kündigungsfristen ....                                                       | 200 |
| 2.  | Wichtiger Grund im Sinne des § 626 BGB bei Internats-<br>verträgen .....                                               | 205 |
| 3.  | Anwendbarkeit des § 627 BGB .....                                                                                      | 210 |
| a)  | Anforderungen an das besondere Vertrauensverhältnis .....                                                              | 211 |
| b)  | Kein dauerndes Dienstverhältnis mit festen Bezügen .....                                                               | 214 |
| 4.  | Abdingbarkeit des § 627 Abs. 1 BGB .....                                                                               | 220 |
| 5.  | Ergebnis .....                                                                                                         | 223 |
| C.  | Gemeinsamkeiten und Unterschiede der Rechtsprechung zu<br>den Hauptregelungsproblemen des freien Dienstvertrages ..... | 225 |
| D.  | Zusammenfassung .....                                                                                                  | 229 |
|     | Entscheidungsregister (chronologisch) .....                                                                            | 237 |
|     | Literaturverzeichnis .....                                                                                             | 245 |
|     | Stichwörterverzeichnis .....                                                                                           | 263 |