

# Anwendungs- und Problemfälle der Feststellungsklage



***Alexander Wilfinger***



[short.wu.ac.at/zivilrecht24](https://short.wu.ac.at/zivilrecht24)



## § 228 ZPO

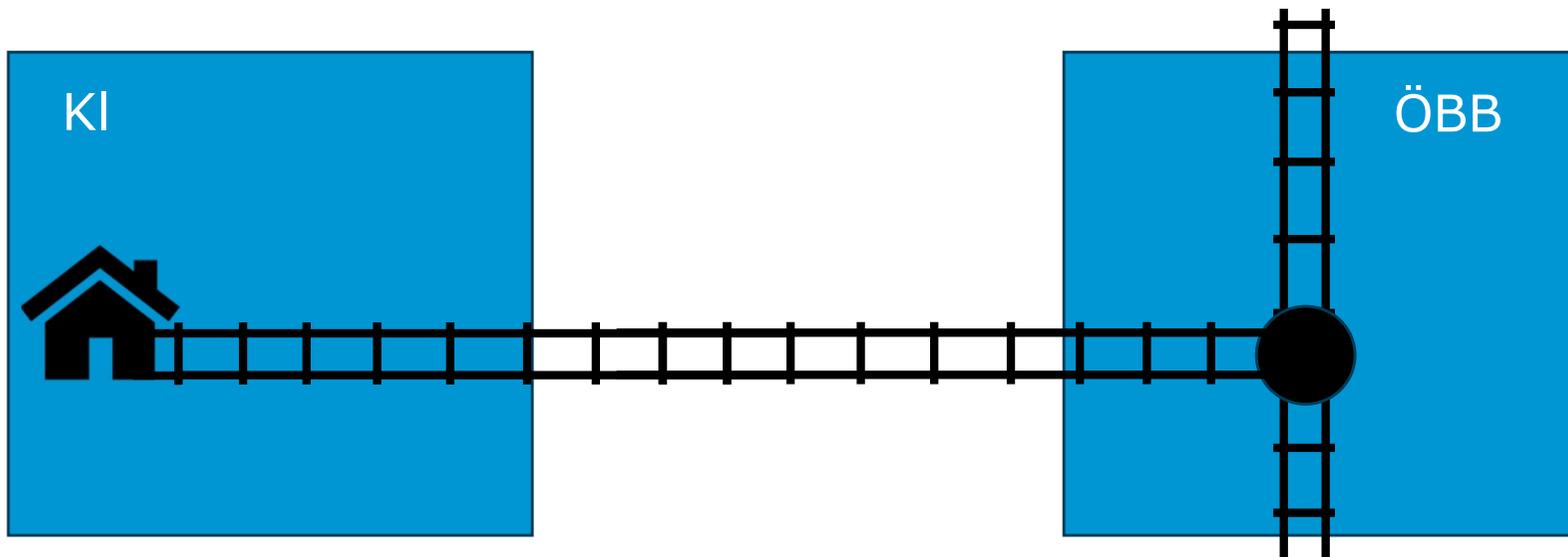
Es kann auf **Feststellung des Bestehens oder Nichtbestehens eines Rechtsverhältnisses oder Rechtes**, auf Anerkennung der Echtheit einer Urkunde oder Feststellung der Unechtheit derselben Klage erhoben werden, **wenn der Kläger ein rechtliches Interesse daran hat**, dass jenes Rechtsverhältnis oder Recht oder die Urkundenechtheit durch eine gerichtliche Entscheidung alsbald festgestellt werde.

# Ausgangspunkt

- Gefährdung der Rechtssphäre (RS0039007; RS0039071)
- Subsidiarität gegenüber Leistungsklagen (RS0038817; RS0038849)
- Rechtsbeziehung und Rechtsfolge (RS0039223; RS0039053)
  - **Nicht:** abstrakte Rechtsfrage (RS0038802) / Rechtshandlung (RS0038804) / Vorfrage (RS0039087) / Element (4 Ob 573/94) / rechtliche Qualifikation (RS0038902)
  - **Außer:** Rechtsbeziehung dadurch insgesamt strittig (6 Ob 74/10s)

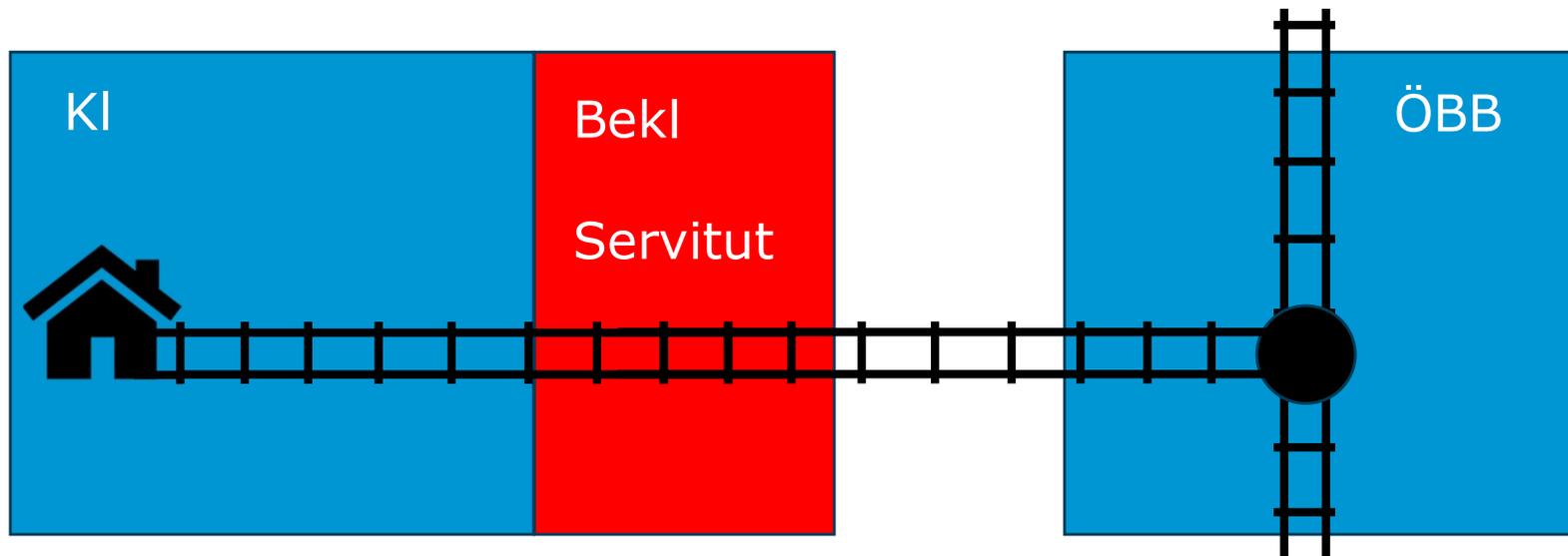
# Eigentum, Servitut, Vertrag

- 4 Ob 228/21i



# Eigentum, Servitut, Vertrag

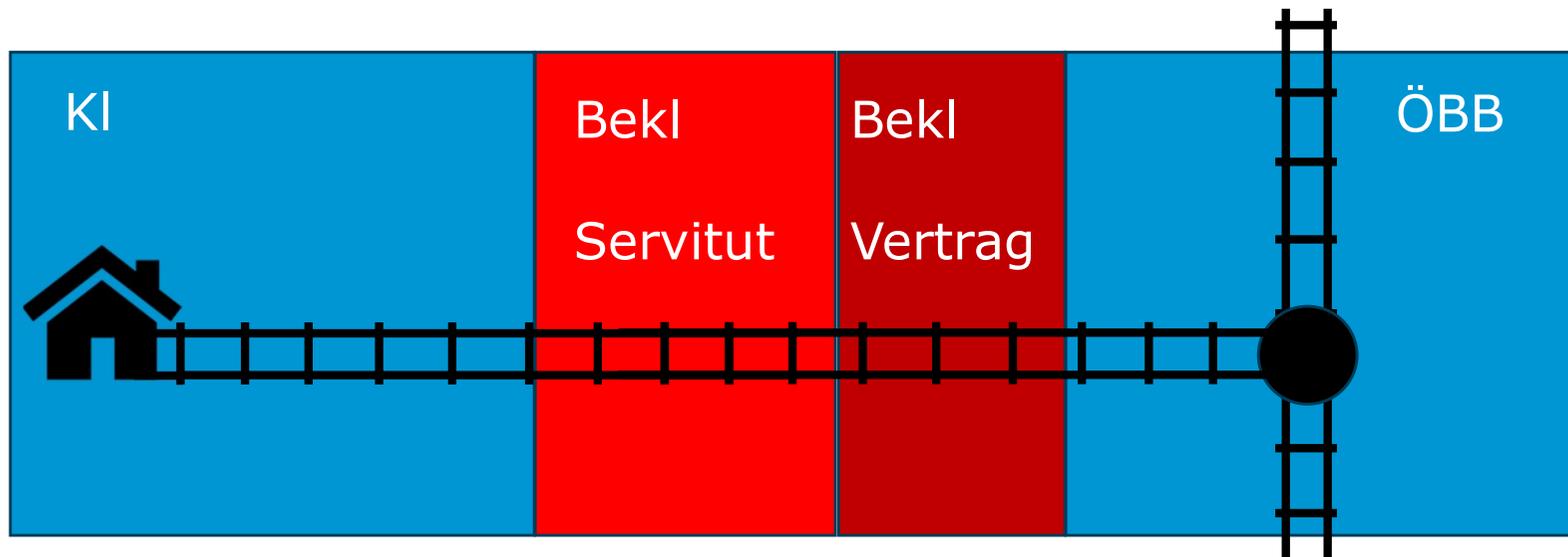
- 4 Ob 228/21i



- Feststellung der Servitut (*actio confessoria*, § 523 ABGB)

# Eigentum, Servitut, Vertrag

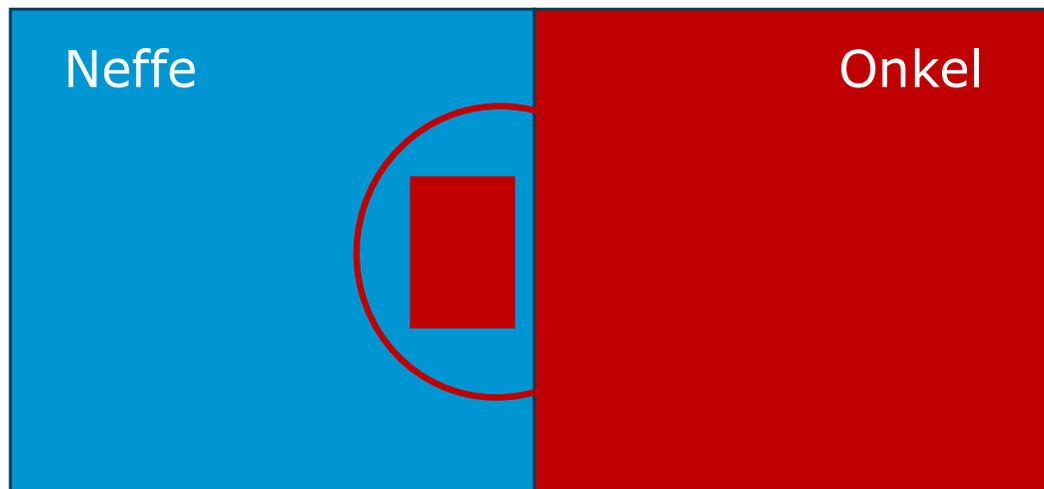
- 4 Ob 228/21i



- Feststellung der Servitut (*actio confessoria*, § 523 ABGB)
- Feststellung des vertraglichen Rechts?

# Eigentum, Servitut, Vertrag

- 1 Ob 6/24z



- Neffe: Feststellung, dass keine Servitut (*actio negatoria*, § 523 ABGB)
- Onkel: Eigentümer!

# Haftung für zukünftige Schäden

- Verjährungsrisiko für Folgeschäden (RS0097976; RS0034286)
- Feststellungsinteresse gegeben, außer Folgeschäden sind mit an Sicherheit grenzender Wahrscheinlichkeit auszuschließen (RS0039018)
- Begehren (2 Ob 32/23d): Feststellung der Haftung...
  - *für alle zukünftigen, unfallkausalen Schäden*
  - *für alle künftigen kausalen Nachteile*
  - *für sämtliche zukünftige, derzeit nicht bekannte Schäden*

# Haftung für zukünftige Schäden

- Verjährungsrisiko für Folgeschäden (RS0097976; RS0034286)
- Feststellungsinteresse gegeben, außer Folgeschäden sind mit an Sicherheit grenzender Wahrscheinlichkeit auszuschließen (RS0039018)
- Begehren (2 Ob 32/23d): Feststellung der Haftung...
  - *für alle zukünftigen, unfallkausalen Schäden*
  - *für alle künftigen kausalen Nachteile*
  - *für sämtliche zukünftige, derzeit nicht bekannte Schäden*

# Haftung für zukünftige Schäden

- Verjährungsrisiko für Folgeschäden (RS0097976; RS0034286)
- Feststellungsinteresse gegeben, außer Folgeschäden sind mit an Sicherheit grenzender Wahrscheinlichkeit auszuschließen (RS0039018)
- Begehren (2 Ob 32/23d): Feststellung der Haftung...
  - *für alle zukünftigen, unfallkausalen Schäden*
  - *für alle künftigen kausalen Nachteile*
  - *für sämtliche zukünftige, derzeit nicht bekannte Schäden*

# Haftung für zukünftige Schäden

- Verjährungsrisiko für Folgeschäden (RS0097976; RS0034286)
- Feststellungsinteresse gegeben, außer Folgeschäden sind mit an Sicherheit grenzender Wahrscheinlichkeit auszuschließen (RS0039018)
- Begehren (2 Ob 32/23d): Feststellung der Haftung...
  - *für alle zukünftigen, unfallkausalen Schäden*
  - *für alle künftigen kausalen Nachteile*
  - *für sämtliche zukünftige, derzeit nicht bekannte Schäden*

# Haftung für aktuelle Schäden

- Vorrang der Leistungsklage (RS0038817; RS0038849)
  - Interesse an Klarheit: Bezifferung
  - Keine Verjährungsunterbrechung (*Vollmaier* in Klang<sup>2</sup> § 1497 Rz 97)
  - 5 Ob 135/23y: **künftiger Produktionsausfall, aktueller Sanierungsaufwand**
  - 5 Ob 238/21t: **untaugliches Abdichtungsmaterial**
- Ausnahme: Bezifferungsschwierigkeiten (RS0118968)
  - 3 Ob 72/20i: **Tiefgaragen-Sanierung um EUR 1,5 Mio +/- 20 %**
  - 5 Ob 77/23v: **DG-Sanierung ohne Kostenvoranschläge**
  - Vgl RS0018668: **Gewährleistungspflicht bei komplexen Mängeln**

# Haftung vor Schadenseintritt

- Ist ein Schaden bis zum Schluss der mündlichen Verhandlung nicht entstanden, dann fehlt es an einem rechtlichen Interesse (RS0040838)
  - 6 Ob 295/03f: § 1330 ABGB durch Reinigungsfirma
  - 7 Ob 91/14d: Entzündungsrisiko wegen Permanent-Filler
  - 4 Ob 20/22b: unlauteres Abwerben von Mitarbeitern
  - 9 ObA 66/22d: verletztes Konkurrenzverbot
- Es genügt, dass sich ein gefährlicher Vorfall bereits ereignet hat [...] bzw wenigstens ein Schaden auch ohne weiteres Zutun des Schädigers eintreten kann (RS0040838 [T4, T6, T7, T8, T9 ua])

# Haftung vor Schadenseintritt

- Ist ein Schaden bis zum Schluss der mündlichen Verhandlung nicht entstanden, dann fehlt es an einem rechtlichen Interesse (RS0040838)
  - 6 Ob 295/03f: § 1330 ABGB durch Reinigungsfirma
  - 7 Ob 91/14d: Entzündungsrisiko wegen Permanent-Filler
  - 4 Ob 20/22b: unlauteres Abwerben von Mitarbeitern
  - 9 ObA 66/22d: verletztes Konkurrenzverbot
- Es genügt, dass sich ein gefährlicher Vorfall bereits ereignet hat [...] bzw wenigstens ein Schaden auch ohne weiteres Zutun des Schädigers eintreten kann (RS0040838 [T4, T6, T7, T8, T9 ua])

# Haftung vor Schadenseintritt

- Ist ein Schaden bis zum Schluss der mündlichen Verhandlung nicht entstanden, dann fehlt es an einem rechtlichen Interesse (RS0040838)
  - 6 Ob 295/03f: § 1330 ABGB durch Reinigungsfirma
  - 7 Ob 91/14d: Entzündungsrisiko wegen Permanent-Filler
  - 4 Ob 20/22b: unlauteres Abwerben von Mitarbeitern
  - 9 ObA 66/22d: verletztes Konkurrenzverbot
  - 4 Ob 169/22i: umgeackertes Gemeindegrundstück
- Es genügt, dass sich ein gefährlicher Vorfall bereits ereignet hat [...] bzw wenigstens ein Schaden auch ohne weiteres Zutun des Schädigers eintreten kann (RS0040838 [T4, T6, T7, T8, T9 ua])

# Haftung vor Schadenseintritt

- Absolut geschützte Rechtsgüter
  - 7 Ob 91/14d: körperliche Integrität
  - 6 Ob 295/03f: wirtschaftlicher Ruf
  - 4 Ob 169/22i: Eigentum
  
- Bloße Vermögensschäden
  - § 273 ZPO, § 16 IO
  - Anlegerschäden: unerwünschte Vermögenszusammensetzung
  - Diesel: unerwünschte Vermögenszusammensetzung
  
- Vorrang der Leistungsklage?
  - Anlegerschäden: Naturalrestitution (8 Ob 129/10v)
  - Diesel DE: Rückabwicklung oder Geldersatz (BGH NJW-RR 2022, 23)
  - Diesel Ö: All-Inclusive-Geldersatz (10 Ob 27/23b; 10 Ob 31/23s)

- C-618/10, *Banco Español*
- C-26/13, *Kásler*
- C-482/13 ua, *Unicaja Banco*
- C-96/16 ua, *Santander und Ecobedo Cortés*
- C-70/17 ua, *Abanca und Bankia*
- C-260/18, *Dziubak*
- C-125/18, *Gómez del Moral Guasch*
- C-224/19 ua, *Caixabank und Banco Bilbao*
- C-229/19 ua, *Dexia*
- C-269/19, *Banca B.*
- C-19/20, *Bank BPH*
- C-932/19, *OTP Jelzálogbank*
- C-212/20, *„A.“ S.A.*
- C-472/20, *Lombard Lízing*
- C-80/21 ua, *D.B.P.*
- C-625/21, *Gupfinger*
- C-395/21, *D.V.*
- C-6/22, *M.B.*
- C-520/21, *Szcześniak*
- C-705/21, *AxFina*
- C-645/22, *Luminor Bank*
- C-321/22, *Provident Polska*
- C-140/22, *mBank*

# AGB: Klauselunwirksamkeit

- National
  - Feststellung der Vertragsnichtigkeit (RS0014650)
  - Klausel nur Element des Rechtsverhältnisses (BGH IX ZR 73/17)
- Europäisch
  - KlauselRL verleiht Recht auf Feststellung (C-776/19, *BNP Paribas*)
  - Keine Subsidiarität (C-321/22, *Provident Polska*)

# AGB: Missbräuchlichkeit

- EuGH-Vorgaben nur für missbräuchliche Klauseln (Art 6, 7 KlauselRL)
  - Inhaltskontrolle (§ 879 Abs 3 ABGB, § 6 Abs 1 und 2 KSchG)
  - Geltungskontrolle (§ 864a ABGB)
  - Intransparenz (§ 6 Abs 3 KSchG)
- Problem: prozessuale Berücksichtigung
- C-776/19, *BNP Paribas*: Recht auf Feststellung der **Missbräuchlichkeit**
  - ≈ Feststellung der (Nicht-)Anwendbarkeit des MRG (6 Ob 74/10s)

# Anwendungs- und Problemfälle der Feststellungsklage



***Alexander Wilfinger***



[short.wu.ac.at/zivilrecht24](https://short.wu.ac.at/zivilrecht24)

