

# Inhaltsverzeichnis

Einführung.....	17
A. Abriß der Geschichte des Hamburgischen Stadtrechts .....	17
B. Überblick über die Verfassung der Gerichte .....	21
I. Die Gerichte .....	22
1. Niedergericht .....	22
2. Handelsgericht .....	24
3. Obergericht .....	24
4. Oberappellationsgericht .....	25
II. Gerichtliche Zuständigkeiten in Zivilsachen .....	26
1. Zuständigkeiten bis 1811 .....	26
2. Zuständigkeiten ab 1815 .....	27
III. Prokuratoren und Advokaten .....	28
C. Untersuchte Quellen .....	28
Erster Teil: Das materielle Recht der Bürgschaft .....	31
A. Gegenstand und Begründung des Bürgschaftsrechtsverhältnisses .....	31
I. Arten der Bürgschaft .....	31
1. Geldschuldbürgschaft .....	32
a. Stundung .....	33
b. Akzisepacht .....	34
c. Darlehen aus dem Vermögen des Mündels: III 6, Art. 16 .....	35
d. Vorschüsse .....	35
2. Sachschuldbürgschaft .....	36
3. Schadlosbürgschaft .....	38
a. Dienst- und Lehrverträge .....	39
b. Herausgabeanspruch bei Rechtsnachfolge: II 3, Art. 5 .....	42
4. Kautionsbürgschaft .....	45
a. Notare .....	45
b. Gerichtspersonen .....	47
5. Rückbürgschaft .....	49

6. Kombinationsbürgschaft .....	49
a. Wechselprotest: II 7, Art. 7 .....	49
b. Grundstückserwerb: II 6, Art. 14 .....	50
c. Heiratsgut: II 11, Art. 10 .....	53
II. Rechtsnatur der Bürgschaft .....	55
III. Eingehung der Bürgschaftsverpflichtung .....	59
1. Typische Erklärungen .....	59
2. Form der Bürgschaft .....	64
a. Form als Wirksamkeitserfordernis .....	64
b. Übliche Formen der Verbürgung .....	69
IV. Verhältnis der Bürgschaft zu Schuldmitübernahme und Kreditauftrag .....	72
1. Die Bürgschaft als Korrealobligation .....	72
2. Kreditauftrag und kaufmännische Empfehlung .....	75
V. Bürgenfähigkeit .....	82
1. Rechtliche Anforderungen an die Person des Bürgen .....	82
a. Knaben .....	82
b. Frauen .....	84
aa. Bürgschaft der Frau im allgemeinen .....	84
bb. Bürgschaft der Frau zugunsten des Ehemannes .....	91
cc. Bürgschaft der Kauffrau .....	96
c. Soldaten .....	99
d. Geistliche .....	100
e. Mitglieder der Verwaltung .....	101
f. Notare .....	101
2. Anforderungen der Praxis an taugliche Bürgen .....	102
VI. Vererblichkeit des Rechts und der Pflicht aus der Bürgschaft .....	103
1. Tod des Gläubigers .....	103
2. Tod des Bürgen .....	104
3. Tod des Schuldners .....	106
VII. Unzulässige und unnötige Sicherung .....	107
1. Spielschulden .....	107
2. Gegen die guten Sitten verstoßende Verpflichtung .....	108
3. Kreditkauf: II 6, Art. 13 .....	109
4. Vormundschaft: III 6, Art. 13 .....	111

<b>B. Inhalt, Umfang und Ende der Haftung des Bürgen .....</b>	<b>112</b>
<b>I. Inhalt und Umfang der Haftung: II 6, Artt. 3 - 6 .....</b>	<b>112</b>
1. Höhe des Anspruchs aus dem Bürgschaftsvertrag: II 6, Artt. 3 und 4 .....	112
2. Fragliche strengere Haftung des Bürgen: II 6, Art. 3 Halbsatz 2 .....	114
3. Schadensersatz und andere Nebenleistungen: II 6, Art. 5 Satz 2 und II 6, Art. 6 .....	120
4. Auslegungsregel: II 6, Art. 5 Satz 1 .....	124
a. Statutarische Regelung .....	124
b. Auffassung der Rechtsprechung .....	124
c. Modifikation durch das ADHGB .....	128
<b>II. Verteidigung des Bürgen gegen den Anspruch des Gläubigers .....</b>	<b>129</b>
1. Die in den Prozessen erhobenen Einwendungen .....	129
a. Prozeßaktenbefund .....	129
b. Arten der Einwendungen .....	132
2. Beneficium excussionis: II 6, Art. 7 .....	132
a. Voraussetzungen .....	132
b. Ausnahmen .....	134
aa. Notorische Insolvenz des Schuldners .....	134
bb. Verzicht auf die Einrede der Vorausklage .....	136
cc. Abwesenheit des Schuldners .....	140
dd. Leugnen der Verpflichtung aus der Bürgschaft wider besseres Wissen .....	142
3. Beneficium divisionis: II 6, Artt. 8 und 9 .....	143
a. Schlichte Mitbürgschaft .....	144
b. Gesamtbürgschaft: II 6, Artt. 8 - 11 .....	146
aa. Grundsatz .....	148
bb. Ausnahmen .....	152
4. Beneficium cedendarum actionum: II 6, Art. 10 .....	155
a. Abtretung der Ansprüche gegen Mitbürgen .....	155
b. Abtretung des Anspruchs gegen den Schuldner .....	157
c. Bedeutung des beneficium cedendarum actionum .....	158
5. Einwendungen aus der Person des Schuldners .....	160
a. Exceptiones reales .....	161
b. Exceptiones personales .....	161
6. Einreden wegen Verletzung von Sorgfaltspflichten des Gläubigers .....	162
a. Inanspruchnahme des Schuldners .....	163
b. Nutzung anderer Sicherheiten .....	165

c. Minderung des Haftungsrisikos .....	166
d. Teilnahme an Konkurs- und Vergleichsverfahren .....	166
e. Zusammenfassung .....	168
III. Ende der Haftung .....	169
1. Zeitablauf im Rahmen besonderer Abreden: II 6, Art. 15 .....	169
a. Verlängerung des Vertragsverhältnisses von Gläubiger und Schuldner: II 6, Art. 15 Satz 1 .....	170
b. Befristung der Bürgschaft: II 6, Art. 15 Satz 2 .....	175
c. Stundung der Schuld: II 6, Art. 15 Satz 3 .....	179
d. Zusammenfassung .....	183
2. Zeitablauf in besonderen Fällen .....	183
a. Bürgschaft beim Grundstückserwerb: II 6, Art. 14 .....	184
b. Bürgschaft beim Brautschatz: II 11, Art. 10 .....	184
3. Rückgabe der Bürgschaftsurkunde .....	184
C. Rechtsverhältnis des Bürgen zu Mitbürgen, zum Schuldner und zu Dritten .....	185
I. Regreß gegen Mitbürgen .....	185
1. Vereinbarungen .....	185
2. Zession des Anspruchs gegen den Mitbürgen durch den Gläubiger: II 6, Art. 11 .....	186
II. Ansprüche gegen den Schuldner .....	189
1. Befreiungsanspruch: II 6, Art. 16 .....	189
2. Rückgriff gegen den Schuldner nach Leistung an den Gläubiger: II 6, Art. 17 .....	192
3. Rückgriff gegen den Schuldner aufgrund Zession: II 6, Art. 10 .....	196
4. Gegenleistung des Schuldners .....	196
5. Schadensersatzpflicht des eine Bürgschaft Versprechenden .....	197
III. Ansprüche des Bürgen gegen Dritte .....	198
Zweiter Teil: Die Bürgschaft im Verfahrensrecht .....	201
A. Die Prozeßkaution .....	201
I. Die Bürgschaft des Klägers .....	201
1. Zwecke der Sicherheit .....	204

a. Sicherung des Kostenerstattungsanspruchs .....	204
b. Sicherung des mit Widerklage erhobenen Anspruchs .....	207
aa. Bedeutung der Widerklage .....	207
bb. Kautionsleistung im Hinblick auf eine Widerklage .....	208
c. Geltendmachung der Kautionspflicht .....	211
d. Bedeutung der Kautionspflicht .....	212
2. Befreiung des erbgewesenen Bürgers von der Kautionspflicht .....	212
3. Ausnahmen von der Kautionspflicht des Klägers .....	219
a. Summarisches Verfahren bei "unläugbaren" Schuldurkunden .....	219
b. Herausgabeanspruch Auswärtiger .....	220
c. Legatsansprüche .....	222
d. Provokationsverfahren .....	223
4. Unvermögen des Klägers zur Sicherheitsleistung .....	225
a. Juratorische Kautio .....	225
b. Gerichtliche Verwahrung des Zuerkannten .....	226
II. Die Bürgschaft des Beklagten .....	227
1. Voraussetzungen der Kautionspflicht .....	227
a. Pflicht des Beklagten persönlich .....	227
b. Pflicht des Anwalts (Prokurators) des Beklagten .....	231
2. Zwecke der Sicherheit .....	231
a. Cautio de iudicio sisti des Beklagten .....	231
b. Cautio iudicatum solvi des Anwalts (Prokurators) .....	232
c. Cautio iudicatum solvi des Beklagten .....	235
3. Unvermögen des Beklagten zur Kautio .....	238
a. Juratorische Kautio .....	238
b. Personalhaft .....	239
aa. Voraussetzungen in der Sphäre des Beklagten .....	239
bb. Sicherheitsleistung des Klägers .....	242
cc. Abwendung der Haft .....	245
III. Begründung und Wirkungen der Bürgschaft .....	246
1. Eignung der Bürgen .....	247
2. Ausmaß der Sicherheit .....	249
3. Zustandekommen der Bürgschaft .....	250
4. Inhalt der Verpflichtung des Bürgen .....	251
a. Cautio iudicatum solvi .....	251
b. Cautio de iudicio sisti: Gestellungsbürgschaft .....	254
5. Tod und Insolvenz eines Bürgen .....	258
6. Auswirkungen der Bürgschaft im Prozeß .....	261

IV. Die Appellationskaution .....	263
1. Entwicklung der Appellationskaution .....	263
2. Inhalt und Leistung der Appellationskaution .....	265
B. Die Bürgschaft im Arrestverfahren .....	270
I. Ablauf des Arrestverfahrens .....	270
II. Bürgschaft des Arrestanten .....	272
1. Bürgschaft zugunsten des Gerichts .....	272
2. Bürgschaft zugunsten des Arrestanten im 19. Jahrhundert .....	275
III. Bürgschaft des Arrestanten zur Ablösung des Arrests .....	276
IV. Sonderfälle .....	281
1. Anspruch auf Herausgabe entwendeter Sachen .....	281
2. Bürgschaft zur Ablösung einer Impugnation .....	282
V. Begründung der Bürgschaft im Arrestverfahren .....	284
Schlußwort .....	287
Anhang .....	293
I. Bürgschaftsrechtliche Vorschriften des Statuts von 1603 .....	293
1. Partis II, Titulus VI - Von Bürgen und Bürgschafften .....	293
2. Partis I, Titulus XXV - Von Cautionen und Vorstand zum Rechte .....	296
3. Partis I, Titulus XVII - Von Arresten und Kummern .....	299
II. Einige Bürgschaftsurkunden .....	299
1. Bürgschaft zur Sicherung einer Bank bei Pflichtverletzungen ihres Angestellten (1659) .....	299
2. Bürgschaft zur Sicherung des Postdirektors bei Pflichtverletzungen durch einen Postinspektor (1721) .....	300
3. Bürgschaft zur Sicherung des Lehrherrn gegen Pflichtverletzungen eines Lehrlings (1757) .....	301
4. Bürgschaft gegenüber der Kämmerei zur Sicherung von Pachtzinsansprüchen (1782) .....	302

5. Bürgschaft zur Sicherung von Forderungen, die in einer Zahlungskrise des Schuldners gestundet wurden (1817) .....	303
6. Rekonventionsbürgschaft (1601) .....	304
7. Bürgschaft zur Ablösung eines Arrests (1645) .....	305
 Abkürzungsverzeichnis .....	 307
 Literatur- und Quellenverzeichnis .....	 309
A. Literatur .....	309
B. Quellen .....	318
I. Gedruckte Quellen .....	318
1. Normative Quellen .....	318
2. Rechtsprechung .....	320
II. Ungedruckte Quellen .....	320
1. Staatsarchiv Hamburg .....	320
a. Bestand Reichskammergericht (211-2) .....	320
b. Bestand Oberappellationsgericht (211-3) .....	323
c. Bestand Obergericht (211-4) .....	323
d. Bestand Niedergericht (211-5) .....	323
e. Bestand Senat (111-1) .....	324
2. Handelskammer Hamburg, Commerzbibliothek .....	324