

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Einführung	1
<i>A. Vorgehensweise und Erkenntnisinteresse</i>	1
<i>B. Der Privatautonomie-Diskurs</i>	5
Kapitel 1: Quantitative Analyse	15
<i>A. Häufigkeit nach Jahren</i>	16
<i>B. Die Privatautonomie und ihre Unterprinzipien</i>	17
<i>C. Privatautonomie nach Senaten</i>	18
Kapitel 2: Das Privatautonomie-Argument im Privatrecht	21
<i>A. Die Kontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen</i>	21
<i>B. Privatautonomie im Gesellschaftsrecht</i>	34
<i>C. Privatautonomie im Bürgschaftsrecht</i>	38
<i>D. Privatautonomie in der Wohnungseigentümergeinschaft</i>	44
<i>E. Privatautonomie im Versicherungsrecht</i>	47
<i>F. Das Privatautonomie-Argument im Privatrecht – Zusammenführung</i> ...	50
Kapitel 3: Privatautonomie als Verfassungsprinzip	51
<i>A. Auswahlkriterien und Terminologie</i>	51
<i>B. Quantitative Beobachtungen</i>	53
<i>C. Normative Anknüpfungspunkte</i>	53
<i>D. Privatautonomie als Abwehrrecht</i>	55
<i>E. Privatautonomie in ihrer Schutzpflichtendimension</i>	72

<i>F. Übergreifende Entwicklung: Die Konstitutionalisierung der Privatautonomie</i>	84
<i>G. Die Privatautonomie als Verfassungsprinzip – Zusammenführung</i>	88
 Kapitel 4: Privatautonomie und Rechtsgeschäft	91
<i>A. Auslegung</i>	92
<i>B. Das hypothetisch gewollte Geschäft</i>	97
<i>C. Das nicht gewollte Geschäft – Willensmängel</i>	109
<i>D. Das gesollte Geschäft – faktische Vertragsverhältnisse</i>	121
<i>E. Privatautonomie und Rechtsgeschäft – Zusammenführung</i>	129
 Kapitel 5: Grenzen der Privatautonomie	131
<i>A. Gesetzliches Verbot</i>	133
<i>B. Sittenwidrigkeit des Vertrages wegen ungleicher Macht</i>	138
<i>C. Fehlende Richtigkeitsgewähr als Legitimation der Inhaltskontrolle</i>	146
<i>D. Privatautonomie, Selbstbindung und Paternalismus</i>	153
<i>E. Grenzen der Privatautonomie – Zusammenführung</i>	162
 Zusammenführung	165
<i>A. Wesentliche Ergebnisse</i>	165
<i>B. Privatautonomie in der Rechtsprechung des BGH als Spiegel der Privatrechtsentwicklung</i>	169
 Literaturverzeichnis	171
Entscheidungsverzeichnis	183
Sachregister	187

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Einführung	1
<i>A. Vorgehensweise und Erkenntnisinteresse</i>	1
I. Methode der Untersuchung	2
II. Erkenntnisinteresse	3
III. Gang der Darstellung	4
<i>B. Der Privatautonomie-Diskurs</i>	5
I. Problemfelder	5
1. Die Legitimation der Privatautonomie	5
a) Die „Richtigkeit“ des Vertrages	5
b) Privatautonomie als Ausdruck von Selbstbestimmung	6
2. Selbstbestimmung als Voraussetzung von Privatautonomie	7
3. Privatautonomie, Selbstverantwortung und Vertrauensschutz	9
II. Perspektiven	10
III. Narrative	12
1. Materialisierung der Privatautonomie	12
2. Konstitutionalisierung	13
3. From-to-Narrative	14
Kapitel 1: Quantitative Analyse	15
<i>A. Häufigkeit nach Jahren</i>	16
<i>B. Die Privatautonomie und ihre Unterprinzipien</i>	17
<i>C. Privatautonomie nach Senaten</i>	18
Kapitel 2: Das Privatautonomie-Argument im Privatrecht	21
<i>A. Die Kontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen</i>	21
I. Der Geltungsgrund Allgemeiner Geschäftsbedingungen	22
1. Referenzentscheidung – BGHZ 41, 151	22
2. Rechtsprechungskontext	23
3. Rechtsprechungsanalyse	25

<i>F. Übergreifende Entwicklung: Die Konstitutionalisierung der Privatautonomie</i>	84
<i>G. Die Privatautonomie als Verfassungsprinzip – Zusammenführung</i>	88
 Kapitel 4: Privatautonomie und Rechtsgeschäft	91
<i>A. Auslegung</i>	92
<i>B. Das hypothetisch gewollte Geschäft</i>	97
<i>C. Das nicht gewollte Geschäft – Willensmängel</i>	109
<i>D. Das gesollte Geschäft – faktische Vertragsverhältnisse</i>	121
<i>E. Privatautonomie und Rechtsgeschäft – Zusammenführung</i>	129
 Kapitel 5: Grenzen der Privatautonomie	131
<i>A. Gesetzliches Verbot</i>	133
<i>B. Sittenwidrigkeit des Vertrages wegen ungleicher Macht</i>	138
<i>C. Fehlende Richtigkeitsgewähr als Legitimation der Inhaltskontrolle</i>	146
<i>D. Privatautonomie, Selbstbindung und Paternalismus</i>	153
<i>E. Grenzen der Privatautonomie – Zusammenführung</i>	162
 Zusammenführung	165
<i>A. Wesentliche Ergebnisse</i>	165
<i>B. Privatautonomie in der Rechtsprechung des BGH als Spiegel der Privatrechtsentwicklung</i>	169
 Literaturverzeichnis	171
Entscheidungsverzeichnis	183
Sachregister	187

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Einführung	1
<i>A. Vorgehensweise und Erkenntnisinteresse</i>	1
I. Methode der Untersuchung	2
II. Erkenntnisinteresse	3
III. Gang der Darstellung	4
<i>B. Der Privatautonomie-Diskurs</i>	5
I. Problemfelder	5
1. Die Legitimation der Privatautonomie	5
a) Die „Richtigkeit“ des Vertrages	5
b) Privatautonomie als Ausdruck von Selbstbestimmung	6
2. Selbstbestimmung als Voraussetzung von Privatautonomie	7
3. Privatautonomie, Selbstverantwortung und Vertrauensschutz	9
II. Perspektiven	10
III. Narrative	12
1. Materialisierung der Privatautonomie	12
2. Konstitutionalisierung	13
3. From-to-Narrative	14
Kapitel 1: Quantitative Analyse	15
<i>A. Häufigkeit nach Jahren</i>	16
<i>B. Die Privatautonomie und ihre Unterprinzipien</i>	17
<i>C. Privatautonomie nach Senaten</i>	18
Kapitel 2: Das Privatautonomie-Argument im Privatrecht	21
<i>A. Die Kontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen</i>	21
I. Der Geltungsgrund Allgemeiner Geschäftsbedingungen	22
1. Referenzentscheidung – BGHZ 41, 151	22
2. Rechtsprechungskontext	23
3. Rechtsprechungsanalyse	25

II. AGB-Kontrollen als Verbraucherschutzrecht	26
1. Referenzentscheidung – BGHZ 124, 254	26
2. Rechtsprechungskontext	27
3. Rechtsprechungsanalyse	29
III. Schutz der Privatautonomie vor Fremdbestimmung	30
1. Referenzentscheidung – BGHZ 200, 326	30
2. Rechtsprechungskontext	31
3. Rechtsprechungsanalyse	32
IV. Zusammenführung – Privatautonomie und AGB-Kontrolle	33
<i>B. Privatautonomie im Gesellschaftsrecht</i>	34
I. Referenzentscheidung – BGHZ 170, 283 (OTTO-Entscheidung)	35
II. Rechtsprechungskontext	36
III. Rechtsprechungsanalyse	37
<i>C. Privatautonomie im Bürgschaftsrecht</i>	38
I. Der Schutz des Bürgen vor Fremddisposition	38
1. Referenzentscheidung – BGHZ 130, 19	38
2. Rechtsprechungskontext	39
3. Rechtsprechungsanalyse	40
II. Der Schutz des finanziell überforderten Bürgen über §§ 138, 242 BGB .	41
1. Referenzentscheidung – BGHZ 125, 206	
(Lebenstraum-Entscheidung)	41
2. Rechtsprechungskontext	42
3. Rechtsprechungsanalyse	43
<i>D. Privatautonomie in der Wohnungseigentümergeinschaft</i>	44
I. Referenzentscheidung – BGHZ 208, 29	44
II. Rechtsprechungskontext	45
III. Rechtsprechungsanalyse	46
<i>E. Privatautonomie im Versicherungsrecht</i>	47
I. Referenzentscheidung – BGHZ 164, 297	47
II. Rechtsprechungskontext	48
III. Rechtsprechungsanalyse	49
<i>F. Das Privatautonomie-Argument im Privatrecht – Zusammenführung</i> ...	50
 Kapitel 3: Privatautonomie als Verfassungsprinzip	51
<i>A. Auswahlkriterien und Terminologie</i>	51
I. Auswahlkriterien	51
II. Terminologie: Verfassungskonforme und -orientierte Auslegung	52
<i>B. Quantitative Beobachtungen</i>	53
<i>C. Normative Anknüpfungspunkte</i>	53
<i>D. Privatautonomie als Abwehrrecht</i>	55
I. Formeller Gewährleistungsgehalt – Der Vorbehalt des Gesetzes	56
1. Referenzentscheidungen	56

a) Registersperre – BGHZ 105, 206	57
b) Erbvertrag – BGHZ 123, 368	58
2. Rechtsprechungskontext	59
a) Maßstäbe des Vorbehalts des Gesetzes	59
b) Anwendbarkeit des Vorbehalts des Gesetzes auf zivilgerichtliche Entscheidungen	60
3. Rechtsprechungsanalyse	62
II. Materiell-rechtlicher Gehalt des Abwehrrechts	63
1. Referenzentscheidung – BGHZ 188, 96 (Pflichtteilsverzicht)	63
2. Rechtsprechungskontext	64
a) Verfassungsrechtliche Diskontinuität	64
b) Schutzbereich: Negative Erbfreiheit	65
c) Schrifttum: Abwehrrecht oder Schutzpflicht?	65
3. Rechtsprechungsanalyse	66
III. Eingriffsintensität als Wille des Gesetzgebers	66
1. Referenzentscheidungen – BGHZ 89, 316 und BGHZ 226, 145	67
2. Rechtsprechungskontext	68
3. Rechtsprechungsanalyse	69
IV. Zusammenführung – Privatautonomie als Abwehrrecht	71
<i>E. Privatautonomie in ihrer Schutzpflichtendimension</i>	72
I. Referenzentscheidungen	72
1. Angehörigenbürgschaften – BGHZ 125, 206	72
2. Eheverträge – BGHZ 158, 81 und BGHZ 178, 332	73
3. Kontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen – BGHZ 200, 326 ...	75
II. Rechtsprechungskontext	77
1. Rechtsprechung des BVerfG	77
a) Grundlegungen in der Handelsvertreter- und der Bürgschaftsentscheidung	77
b) Rechtsgebietsspezifische Rechtsprechung	78
aa) Bürgschaften	78
bb) Eheverträge	78
cc) Kontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen	79
2. Schrifttum	80
a) Prinzipielle Kritik	80
b) Dogmatische Bearbeitung der Kontrollmaßstäbe	81
c) Übertragung auf weitere Rechtsgebiete	82
III. Rechtsprechungsanalyse	83
<i>F. Übergreifende Entwicklung: Die Konstitutionalisierung der Privatautonomie</i>	84
I. Verfassungsverständnis	84
II. Verfassungsrechtlicher Gehalt der Privatautonomie	86
III. Verstärkung der Konstitutionalisierung durch den BGH	87
<i>G. Die Privatautonomie als Verfassungsprinzip – Zusammenführung</i>	88

Kapitel 4: Privatautonomie und Rechtsgeschäft	91
<i>A. Auslegung</i>	92
I. Referenzentscheidung – BGHZ 52, 239	93
II. Rechtsprechungskontext	95
III. Rechtsprechungsanalyse	97
<i>B. Das hypothetisch gewollte Geschäft</i>	97
I. Die ergänzende Vertragsauslegung	98
1. Referenzentscheidung – BGHZ 195, 93	98
2. Rechtsprechungskontext	98
a) Verhältnis der Lückenfüllung zur Privatautonomie	99
b) Insbesondere: Ergänzende Auslegung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	101
3. Rechtsprechungsanalyse	103
II. Die Umdeutung	104
1. Referenzentscheidung – BGHZ 19, 269	104
2. Rechtsprechungskontext	105
a) Zur Unterscheidung zwischen Umdeutung und Auslegung	106
b) Verhältnis der Umdeutung zur Privatautonomie	107
3. Rechtsprechungsanalyse	108
<i>C. Das nicht gewollte Geschäft – Willensmängel</i>	109
I. Das (misslungene) Scheingeschäft	109
1. Referenzentscheidung – BGHZ 144, 331	109
2. Rechtsprechungskontext	110
a) Die subjektiven Voraussetzungen eines Scheingeschäfts	111
b) § 117 Abs. 1 BGB als Ausprägung des Grundsatzes falsa demonstratio non nocet	111
c) § 117 Abs. 1 BGB als Verwirklichung der „negativen Kehrseite der Privatautonomie“	113
3. Rechtsprechungsanalyse	113
II. Das fehlende Erklärungsbewusstsein	114
1. Referenzentscheidungen – BGHZ 91, 324 und BGHZ 152, 63	114
2. Rechtsprechungskontext	117
3. Rechtsprechungsanalyse	120
<i>D. Das gesollte Geschäft – faktische Vertragsverhältnisse</i>	121
I. Referenzentscheidung – BGHZ 23, 249	121
II. Rechtsprechungskontext	123
1. Die Lehre von den faktischen Vertragsverhältnissen vor 1945	123
2. Die Lehre von den faktischen Vertragsverhältnissen nach 1945	126
III. Rechtsprechungsanalyse	128
<i>E. Privatautonomie und Rechtsgeschäft – Zusammenführung</i>	129
 Kapitel 5: Grenzen der Privatautonomie	131
<i>A. Gesetzliches Verbot</i>	133
I. Referenzentscheidung – BGHZ 176, 198	133

II. Rechtsprechungskontext	134
1. § 134 BGB und die Privatautonomie	135
2. Treu und Glauben und die Privatautonomie	136
III. Rechtsprechungsanalyse	137
<i>B. Sittenwidrigkeit des Vertrages wegen ungleicher Macht</i>	138
I. Referenzentscheidung – BGHZ 102, 106	138
II. Rechtsprechungskontext	139
1. Die Maßstäbe der Sittenwidrigkeit	140
2. Das Machtungleichgewicht als Kriterium im Rahmen des § 138 Abs. 1 BGB	140
III. Rechtsprechungsanalyse	144
<i>C. Fehlende Richtigkeitsgewähr als Legitimation der Inhaltskontrolle</i>	146
I. Referenzentscheidungen – BGHZ 101, 350 und BGHZ 108, 164	146
II. Rechtsprechungskontext	147
1. Formelhafte Gewährleistungsausschlüsse als Allgemeine Geschäftsbedingungen	148
2. Fehlende Richtigkeitsgewähr formelhafter Gewährleistungsausschlüsse	148
3. Inhaltskontrolle und Privatautonomie	151
III. Rechtsprechungsanalyse	152
<i>D. Privatautonomie, Selbstbindung und Paternalismus</i>	153
I. Referenzentscheidung – BGHZ 191, 205	153
II. Rechtsprechungskontext	154
1. Geschäftsfähigkeit als Voraussetzung von Privatautonomie	155
2. Selbstbindung und Privatautonomie	155
a) Vertragsbindung als Beeinträchtigung der Privatautonomie	156
b) Bindungsintensität als Problem der Dispositionsbefugnis über eigene Freiheiten	157
3. Paternalismus und Privatautonomie	159
III. Rechtsprechungsanalyse	161
<i>E. Grenzen der Privatautonomie – Zusammenführung</i>	162
 Zusammenführung	165
<i>A. Wesentliche Ergebnisse</i>	165
<i>B. Privatautonomie in der Rechtsprechung des BGH als Spiegel der Privatrechtsentwicklung</i>	169
 Literaturverzeichnis	171
Entscheidungsverzeichnis	183
Sachregister	187