

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| A. Einleitung | 19 |
| I. Problemstellung | 19 |
| II. Anlass und Gang der Untersuchung | 20 |
| B. Der DCFR | 23 |
| I. Die Lando-Kommission – Pionierarbeiten zur europäischen Privatrechtsvereinheitlichung und Grundlagenarbeit für den DCFR | 23 |
| II. Wissenschaftliche und politische Initiativen zur europäischen Privatrechtsvereinheitlichung und zum DCFR | 24 |
| III. Bewertung des DCFR durch Lehre und Literatur | 28 |
| 1. Kritik am Entstehungsverfahren – Zeitrahmen und Intransparenz | 28 |
| 2. Auftragsüberschreitung – DCFR als Entwurf eines Europäischen Zivilgesetzbuches | 29 |
| 3. Inhaltliche Kritik im Allgemeinen | 30 |
| IV. Kritische Würdigung | 30 |
| V. Zusammenfassung und Ausblick | 33 |
| C. Grundlagen und Wesensmerkmale des Bürgschaftsrechts – Ein Vergleich der Regelungssysteme des BGB und des DCFR | 36 |
| I. Das Bürgschaftsrecht des BGB | 36 |
| 1. Akzessoriätätsgrundsatz | 37 |
| a) Entstehungsakzessoriät | 38 |
| b) Umfangs- und Fortbestandsakzessoriät | 38 |
| c) Akzessoriät auf der Ebene der Durchsetzbarkeit | 40 |
| d) <i>Cessio legis</i> | 43 |
| 2. Subsidiaritätsgrundsatz | 44 |
| a) Einrede der Vorausaufrechnung | 44 |
| b) Einrede der Vorausklage – Zwangsvollstreckungspflichten des Gläubigers und Ausschluss der Einrede | 45 |
| II. Das Bürgschaftsrecht des DCFR | 46 |
| 1. Begriff und Anwendungsbereich | 47 |
| 2. Akzessoriätätsgrundsatz | 49 |
| a) Entstehungsakzessoriät | 49 |
| b) Umfangs- und Fortbestandsakzessoriät | 49 |
| c) Akzessoriät auf der Ebene der Durchsetzbarkeit | 52 |
| d) <i>Cessio legis</i> | 53 |

| | |
|--|-----------|
| 3. Grundsatz der solidarischen Haftung | 54 |
| III. Resümee | 56 |
| 1. Anwendungs- und Regelungsbereich | 56 |
| 2. Akzessorietätsgrundsatz | 57 |
| a) Entstehungskzessorietät | 57 |
| b) Umfangs- und Fortbestandskzessorietät | 58 |
| c) Akzessorietät auf der Ebene der Durchsetzbarkeit | 60 |
| d) <i>Cessio legis</i> | 61 |
| 3. Art der Bürgenhaftung | 62 |
| D. Der Bürgschaftsvertrag | 63 |
| I. Entstehungsgeschichte der §§ 765, 766 BGB – Grundlagen und Diskussion zur Zeit der Kodifikation des BGB | 63 |
| 1. Beratungen der Ersten Kommission | 63 |
| 2. Beratungen der Zweiten Kommission | 67 |
| 3. Beratungen des Bundesrates | 71 |
| 4. Beratungen des Reichstages | 71 |
| 5. Zusammenfassung | 72 |
| II. Voraussetzungen und Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages nach dem BGB | 74 |
| III. Der Bürgschaftsvertrag in der Rechtsprechung des Reichsgerichts | 75 |
| 1. Grundlagen und Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages | 76 |
| 2. Anforderungen an die Verbindlichkeit | 76 |
| a) Nichtigkeit der Hauptschuld und Wegfall des Hauptschuldners | 76 |
| b) Bestimbarkeit der Verbindlichkeit und Zulässigkeit von Globalbürgschaften | 77 |
| 3. Formwirksame Erklärung des Bürgen | 78 |
| a) Telos des Formerfordernisses und Anwendungsbereich | 78 |
| b) Umfang des Formerfordernisses und Auslegung des Bürgschaftsvertrages | 79 |
| aa) Verbürgungswille | 80 |
| bb) Hauptschuld und Hauptschuldner | 81 |
| cc) Person des Gläubigers | 82 |
| c) Anforderungen an wirksame Erteilung | 82 |
| d) Ausnahmen von der Nichtigkeitsfolge des § 125 S. 1 BGB | 83 |
| e) Blankobürgschaften | 83 |
| 4. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten und Personalsicherheiten | 84 |
| a) Schuldbeitritt | 84 |
| b) Garantievertrag | 86 |
| IV. Der Bürgschaftsvertrag in der Rechtsprechung des BGH | 87 |
| 1. Grundlagen und Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages | 88 |

| | |
|--|-----|
| 2. Anforderungen an Verbindlichkeit | 88 |
| a) Nichtigkeit der Hauptschuld und Wegfall des Hauptschuldners | 89 |
| b) Bestimmbarkeit der Verbindlichkeit und Zulässigkeit von Globalbürgschaften | 90 |
| aa) Enges Verständnis vom Bestimmtheitsgrundsatz | 91 |
| bb) Abkehr vom engen Verständnis des Bestimmtheitsgrundsatzes | 93 |
| 3. Formwirksame Erklärung des Bürgen | 96 |
| a) Telos des Schriftformerfordernisses und Anwendungsbereich | 96 |
| b) Umfang des Formerfordernisses und Auslegung des Bürgschaftsvertrages | 99 |
| c) Rechtsprechung des BGH zu Auslegungsproblemen | 100 |
| d) Anforderungen an wirksame Erteilung | 102 |
| e) Ausnahmen von der Nichtigkeitsfolge des § 125 S. 1 BGB | 103 |
| f) Blankobürgschaften | 104 |
| 4. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten und Personalsicherheiten | 105 |
| a) Schuldbeitritt | 105 |
| b) Garantievertrag | 106 |
| c) Patronatserklärung | 107 |
| V. Zusammenfassung und Bewertung | 109 |
| 1. Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages und Anforderungen an Verbindlichkeit | 109 |
| 2. Globalbürgschaften | 110 |
| 3. Formwirksame Erklärung und Blankobürgschaften | 111 |
| 4. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten und Personalsicherheiten | 112 |
| 5. Fazit | 114 |
| VI. Der Bürgschaftsvertrag im DCFR | 115 |
| 1. Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages | 115 |
| 2. Formerfordernis | 116 |
| a) Anwendungsbereich der Bestimmungen für Verbraucherbürgschaften | 116 |
| b) Telos und Umfang der Formvorschrift | 118 |
| 3. Anforderungen an die Verbindlichkeit | 120 |
| 4. Globalbürgschaften | 120 |
| a) Allgemeine Sonderbestimmungen zu Globalbürgschaften | 121 |
| b) Besondere Schutzbestimmung zugunsten des Verbraucherbürgen nach Art. IV.G. – 4:105 lit. a DCFR bei Globalbürgschaften | 122 |
| 5. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten und Personalsicherheiten | 123 |
| a) Schuldbeitritt | 123 |
| b) Garantievertrag | 124 |
| c) Patronatserklärung | 126 |
| VII. Resümee | 127 |

| | |
|--|------------|
| 1. Allgemeines Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages | 127 |
| 2. Formerfordernis | 129 |
| a) Anwendungsbereich | 129 |
| b) Umfang und Anforderungen an Erteilung der Bürgschaftserklärung | 131 |
| 3. Globalbürgschaften | 132 |
| 4. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten und Personalsicherheiten | 134 |
| a) Schuldbeitritt | 134 |
| b) Garantievertrag | 135 |
| c) Patronatserklärung | 136 |
| E. Vorvertragliche und vertragliche Pflichten des Bürgschaftsgläubigers | 138 |
| I. Entstehungsgeschichte des BGB – Entscheidung und Motive | 138 |
| 1. Beratungen der Ersten Kommission | 140 |
| 2. Beratungen der Zweiten Kommission | 141 |
| 3. Weiteres Gesetzgebungsverfahren | 143 |
| 4. Zusammenfassung | 143 |
| II. Rechtsprechung des Reichsgerichts zu vorvertraglichen und vertraglichen Gläubigerpflichten | 144 |
| 1. Gläubigerpflichten im Vertragsanbahnungsverhältnis des Bürgschaftsvertrages | 144 |
| 2. Gläubigerpflichten nach Abschluss des Bürgschaftsvertrages | 146 |
| III. Rechtsprechung des BGH zu vorvertraglichen und vertraglichen Gläubigerpflichten | 149 |
| 1. Gläubigerpflichten im Vertragsanbahnungsverhältnis des Bürgschaftsvertrages | 149 |
| 2. Gläubigerpflichten nach Abschluss des Bürgschaftsvertrages | 152 |
| IV. Zusammenfassung | 154 |
| 1. Bewertung der Rechtsprechung durch Lehre und Literatur | 154 |
| a) Die der Rechtsprechung folgende Ansicht | 154 |
| b) Die Gegenauffassungen der Literatur | 154 |
| 2. Kritische Würdigung | 156 |
| a) Argumentation und Begründung | 156 |
| b) Unzureichender Bürgenschutz durch ausgearbeitete Grundsätze | 158 |
| aa) Aufklärungspflichten gegenüber dem geschäftlich unerfahrenen Bürgen | 158 |
| bb) Rücksichtnahmepflichten bei Neukreditierung des Schuldners .. | 159 |
| 3. Heutiger Stand und gemeinsame Auffassung | 160 |
| V. DCFR | 161 |
| 1. Vorvertragliche Gläubigerpflichten | 161 |
| a) Allgemeine vorvertragliche Gläubigerpflichten | 161 |
| b) Besondere vorvertragliche Gläubigerpflichten nach Art. IV.G. – 4:103 DCFR gegenüber Verbraucherbürgen | 162 |

| | |
|---|------------|
| aa) Aufklärungspflicht des Gläubigers über das allgemeine Risiko der Bürgschaft und über die konkreten Risiken aufgrund der finanziellen Situation des Schuldners | 162 |
| bb) Überwachung und Vergewisserung einer unabhängigen Beratung des Bürgen | 164 |
| cc) Rechtsfolgen bei verspäteter oder unterlassener Mitteilung nach Art. IV.G. – 4:103 Abs. 3 bis 5 DCFR | 165 |
| 2. Vertragliche Gläubigerpflichten | 166 |
| a) Allgemeine Mitteilungspflichten nach Art. IV.G. – 2:107 Abs. 1 DCFR | 166 |
| b) Besondere Mitteilungspflicht gegenüber Verbraucherbürgen nach Art. IV.G. – 4:106 DCFR | 167 |
| VI. Resümee | 168 |
| 1. Vorvertragliche Gläubigerpflichten | 168 |
| a) Aufklärung durch Gläubiger | 169 |
| b) Beratung durch unabhängigen Dritten bei Näheverhältnis zwischen Bürge und Schuldner | 171 |
| c) Rechtsfolge | 174 |
| 2. Vertragliche Gläubigerpflichten | 175 |
| F. Finanzielle Überforderung des Bürgen | 177 |
| I. Grundlagen des deutschen Rechts | 177 |
| 1. Rechtsprechung des BGH bis 1993 | 178 |
| 2. Beschluss des Bundesverfassungsgerichts aus dem Jahre 1993 | 180 |
| 3. Rechtsprechung des IX. Zivilsenats seit 1993 | 181 |
| 4. Aktueller Stand und ständige Rechtsprechung | 183 |
| a) Krasse finanzielle Überforderung des Bürgen | 183 |
| b) Persönlicher Schutzbereich | 184 |
| c) Widerlegung der Vermutung durch den Gläubiger | 185 |
| 5. Bewertung der Rechtsprechung durch Lehre und Literatur | 186 |
| a) Möglichkeit der Restschuldbefreiung nach den §§ 286 ff. InsO | 187 |
| b) Alternativer Anknüpfungspunkt und Lösungsansatz | 188 |
| 6. Stellungnahme | 189 |
| II. DCFR | 191 |
| III. Resümee | 194 |
| G. Endergebnis | 196 |
| Anhang: Recht der Personalsicherheiten im DCFR | 200 |
| Entscheidungsregister | 213 |
| Literaturverzeichnis | 220 |
| Sachregister | 230 |