

# Der Derivativregreß des Bürgen gegen den Hauptschuldner im englischen und deutschen Recht

Eine rechtsvergleichend-historische Untersuchung

Von

Johann Andreas Dieckmann



Duncker & Humblot · Berlin

# **Inhaltsübersicht**

## *1. Kapitel:*

### **Einführung in das Thema und Ziele der Arbeit** 1

§ 1 Gegenstand der Arbeit .....	1
§ 2 Ziele der Arbeit.....	1
§ 3 Eingrenzung des Themas und Gang der Untersuchung.....	9

## *2. Kapitel:*

### **Die Struktur der Bürgschaft und der direkte Regreßanspruch im englischen und deutschen Recht im Vergleich** 13

§ 4 Die Struktur der Bürgschaft im englischen und deutschen Recht .....	13
§ 5 Der direkte Regreßanspruch im englischen und deutschen Recht.....	29

## *3. Kapitel:*

### **Der Derivativregreß im Civil Law** 41

§ 6 Der Derivativregreß nach römischem Recht .....	41
§ 7 Der Derivativregreß in den Naturrechtskodifikationen und dem sächsischen BGB.....	55
§ 8 Der Derivativregreß in der Pandektistik und im schottischen Recht.....	78
§ 9 Die Qualifizierung des <i>beneficium cedendarum actionum</i> .....	93
§ 10 Ausblick auf das BGB.....	103

*4. Kapitel:*

<b>Der Derivativregreß im Common Law: Die doctrine of subrogation im englischen Bürgschaftsrecht</b>	<b>107</b>
<b>§ 11 Überblick über die Entwicklung der subrogation im englischen Bürgschaftsrecht .....</b>	<b>107</b>
<b>1. Abschnitt:</b>	
<b>Die Entwicklung und Grundlegung der subrogation im Bürgschaftsrecht von der Magna Charta Libertatum bis zum Mercantile Law Amendment Act 1856</b>	<b>108</b>
<b>§ 12 Der bürgschaftsrechtliche Derivativregreß in der Magna Charta Libertatum von 1215 / 1225 .....</b>	<b>108</b>
<b>§ 13 Der Aufstieg der bürgschaftsrechtlichen subrogation in Fallrecht und Insolvenzgesetzgebung .....</b>	<b>110</b>
<b>§ 14 Der Niedergang der bürgschaftsrechtlichen subrogation in der Chancery: Die Entscheidung <i>Copis v Middleton</i> .....</b>	<b>136</b>
<b>§ 15 Mercantile Law Amendment Act 1856, s. 5 – Entstehungsgeschichte und Wortlaut .....</b>	<b>151</b>
<b>2. Abschnitt:</b>	
<b>Das geltende englische Recht der subrogation im Rahmen der Bürgschaft</b>	<b>156</b>
<b>§ 16 Überblick und Begrifflichkeit .....</b>	<b>156</b>
<b>§ 17 Die Voraussetzungen der subrogation .....</b>	<b>160</b>
<b>§ 18 Die Rechtsfolgen der subrogation .....</b>	<b>177</b>
<b>§ 19 Nebenaspekte des Derivativregresses .....</b>	<b>236</b>
<b>§ 20 Zusammenfassung zum Derivativregreß im englischen Bürgschaftsrecht .....</b>	<b>242</b>

## 3. Abschnitt:

**Die Kritik der Restitutionsrechtsthese** 245

§ 21 Die Kritik der These von der restitutionsrechtlichen Qualifizierung der subrogation .....	245
---	-----

*5. Kapitel:***Der Derativaregret im geltenden deutschen Bürgschaftsrecht** 315

§ 22 Einleitung.....	315
----------------------	-----

## 1. Abschnitt:

**Die gesetzliche Regelung des Derativaregresses**

in §§ 774, 412, 401 BGB	322
-------------------------	-----

§ 23 Die Voraussetzungen des Derativaregresses.....	322
---	-----

§ 24 Die Rechtsfolgen von §§ 774 I, 412, 401 BGB .....	349
--	-----

§ 25 Die der gesetzlichen Regelung zugrunde liegenden Wertungsentscheidungen und die Zwecke der §§ 774 I, 412, 401 BGB .....	388
---	-----

§ 26 Derativaregret und Akzessorietät der Bürgenhaftung .....	395
---	-----

§ 27 Nebenaspekte des Derativaregresses.....	398
--	-----

## 2. Abschnitt:

**Die Erstreckung des Derativaregresses auf  
nicht-akzessorische Sicherheiten und ihre Begründung**

406
-----

§ 28 Einleitung.....	406
----------------------	-----

§ 29 Stand der Meinungen .....	407
--------------------------------	-----

§ 30 Bewertung und Stellungnahme .....	444
--	-----

## 3. Abschnitt:

**Der bürgschaftsrechtliche Derivativregreß  
und das Bereicherungsrecht** 446

§ 31 Das Verhältnis des Derivativregresses zum Bereicherungsrecht.....	446
--	-----

## 6. Kapitel:

**Der Vergleich des Derivativregresses  
im englischen und deutschen Bürgschaftsrecht** 445

§ 32 Einleitung und Übersicht .....	445
-------------------------------------	-----

## 1. Abschnitt:

**Der Vergleich der sachlichen Regelungen des Derivativregresses** 446

§ 33 Die Voraussetzungen des Derivativregresses im Vergleich .....	446
--	-----

§ 34 Die Gegenstände des Derivativregresses im Vergleich .....	480
--	-----

§ 35 Die Rechtstechniken des Derivativregresses im Vergleich .....	497
--	-----

§ 36 Die Nebenaspekte des Derivativregresses im Vergleich .....	506
---	-----

§ 37 Der Derivativregreß und die Divergenzfrage .....	509
---	-----

## 2. Abschnitt:

**Die Kritik der Restitutionsrechtsthese im Vergleich** 515

§ 38 Vergleichende Betrachtungen zur Restitutionsrechtsthese .....	515
--	-----

## 3. Abschnitt:

<b>Die doctrine of subrogation als Adoption des beneficium cedendarum actionum durch das englische Recht</b>	<b>525</b>
<b>§ 39 Die Begründung der Adoptionsthese .....</b>	<b>525</b>
<b>§ 40 Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse der Untersuchung zum bürgschaftsrechtlichen Derivativregress</b>	<b>545</b>
<b>Literaturverzeichnis.....</b>	<b>551</b>
<b>Entscheidungsregister .....</b>	<b>589</b>
<b>Verzeichnis der wichtigsten Gesetzestexte .....</b>	<b>612</b>
<b>Stichwortregister .....</b>	<b>618</b>