

Inhaltsübersicht

Einleitung	1
1. Kapitel: Historische Grundlagen.....	7
A. Römisches Recht	7
B. Die Entwicklung im Mittelalter	22
2. Kapitel: Französisches Recht.....	31
A. Sukzession in die Schuld	31
B. Ersatzkonstruktionen für die Schuldübernahme.....	50
C. Ergebnisse.....	111
3. Kapitel: Englisches Recht.....	113
A. Entwicklungsgeschichte der Novation.....	113
B. Geltendes Recht der Novation	127
C. Ergebnisse.....	189
4. Kapitel: Deutsches Recht.....	191
A. Die Entwicklung bis zum BGB.....	191
B. Geltendes Recht: Die Schuldübernahme der §§ 414 bis 418 BGB.	219
C. Ergebnisse.....	303
5. Kapitel: Europäisches Schuldübernahmerecht auf rechtsvergleichender Grundlage	305
A. Rechtsvergleich	305
B. Bewertung der Schuldübernahmeregelungen der PECL und der PICC	319
C. Eigener Regelungsvorschlag.....	324

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht.....	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXV
Einleitung.....	1
I. Einführung in das Thema.....	1
II. Gegenstand der Arbeit.....	4
III. Funktion der Schuldübernahme.....	5
IV. Gang der Untersuchung	5
1. Kapitel: Historische Grundlagen.....	7
A. Römisches Recht	7
I. Die Obligation als personengebundene Rechtsbeziehung.....	7
1. Keine Sondernachfolge in Forderung und Schuld.....	7
2. Personalhaftung	7
3. Parallelle Eigentumsübertragung	8
a. Körperliche und unkörperliche Gegenstände.....	8
b. Abgeleiteter Eigentumserwerb	9
II. Schuldnerwechsel durch Novation	9
1. Schuld und Haftung	10
2. Schuldnerwechsel ohne Beteiligung des Altschuldners	11
3. Novation und Delegation	11
a. Verknüpfung der Novation mit der Anweisung.....	11
b. Einseitige Anweisung	12
4. Die Novationsstipulation	13
a. Die Stipulation als Formalakt	13
b. Voraussetzungen für die Novationswirkung	13
c. Abstrakte und titulierte Stipulationen	14
d. Abstraktion bei der Novationsstipulation?	14
5. <i>Animus novandi</i>	16
a. Bedeutung des Parteiwillens	16
b. Funktionen des <i>animus novandi</i>	17

(1) Bezugnahme auf eine Ausgangsschuld	17
(2) Abgrenzung zur Bürgschaft	17
c. Nachklassische Entwicklung	18
6. Rechtsfolgen der Novation	18
a. Begriff der Einwendung	19
b. Zusammenhang mit der Delegation	19
c. Schuldidentität bei der Novation?	21
d. Vergleich mit der Bürgschaft	21
e. Stellungnahme	21
III. Zusammenfassung	22
B. Die Entwicklung im Mittelalter	22
I. Allgemeines	22
II. Novation und Delegation	23
1. Beschränkung der Delegation auf Novationsfälle	23
2. <i>Expromissio</i>	25
3. Voraussetzungen der Novation	25
4. Novation als Vertragstyp	26
a. Novation durch Stipulation	26
b. Novation durch <i>pactum</i>	27
c. Erfordernis einer <i>causa</i>	28
III. Zusammenfassung	29
2. Kapitel: Französisches Recht	31
A. Sukzession in die Schuld	31
I. Zulässigkeit einer <i>cession de dette</i>	32
1. Systematik des <i>Code civil</i>	32
2. Verkehrsfähigkeit der Schuld als Vermögensbestandteil	33
3. Trennung von der <i>cause</i>	33
a. Die <i>cause</i> als Wirksamkeitsvoraussetzung für den Vertrag	33
(1) Vertragliche Schulden	33
(2) Einheitliche Voraussetzung für Forderung und Schuld	33
(3) Funktionen der <i>cause</i>	34
(a) Kompensation	34
(b) Erlaubtheitskontrolle	35
b. Bedeutung für die <i>cession de dette</i>	36
II. Sukzession in Sonderfällen	37
1. Übernahme eines Mietvertrags (<i>cession de bail</i>)	37
a. Vertragsübernahme	38
(1) Dogmatische Einordnung	38
(2) Mitwirkung der verbleibenden Vertragspartei	39
b. Voraussetzungen einer befregenden Übernahme des Mietvertrags	39

(1) Beteiligung des Vermieters	40
(2) Vereinbarung eines Zustimmungserfordernisses	41
(3) Bewertung	41
2. Realkredit (<i>crédit hypothécaire</i>)	42
3. Haftung bei Gesellschaftsgründung	43
a. Novation oder Sukzession	43
b. Stellvertretung	44
4. Zusammenfassung	45
III. Stellungnahmen der Rechtsprechung	45
1. Kumulative Haftung	45
2. <i>Délégation</i> oder Novation	47
3. Bewertung	49
B. Ersatzkonstruktionen für die Schuldübernahme	50
I. Novation	50
1. Begriffsklärung <i>expromission</i>	50
2. Entbehrlichkeit einer Beteiligung des Altschuldners	51
a. Rechtfertigung	51
b. Regress des Übernehmers gegen den Altschuldner	51
(1) Geschäftsführung ohne Auftrag	52
(a) Fremdes Geschäft	52
(b) Nützlichkeit der Geschäftsführung	52
(2) Ungerechtfertigte Bereicherung	53
(a) Leistungskondiktion und allgemeine Bereiche- rungsklage	53
(b) Rechtsprechung: Eigenständiger Regressanspruch ..	54
(c) Voraussetzungen der allgemeinen Bereicherungs- klage	55
(d) Schutz vor aufgedrängter Bereicherung	56
3. Vertrag zwischen Gläubiger und Übernehmer	57
4. Zur Novation geeignete Schulden	57
5. <i>cause</i> der Novation	58
a. Gegenseitigkeitsprinzip	58
b. Tilgung der Ausgangsschuld	58
(1) Kein historisches Argument	59
(2) Erweiterter Gegenseitigkeitsbegriff: Gegenopfer	59
(3) Widersprüche bei kumulativer Haftung	59
(4) Begründung aus der Funktion	60
6. Form	61
a. Beweisformen	61
(1) Art. 1341 <i>Code civil</i>	61
(2) Art. 1326 <i>Code civil</i>	62
(a) Novation mit und ohne Personenwechsel	62

(b) Irrelevanz der „Gegenopfer-Beziehung“	62
(c) Vergleich mit kumulativer Haftung	63
(d) Rechtsfolge	64
b. Konstitutive Formvorschriften	64
(1) Darlehensrecht, Art. 1907 al. 2 <i>Code civil</i>	64
(a) Umfang des Formgebots	64
(b) Rechtsfolge bei Nichtbeachtung	65
(2) Verbraucherschutzrecht: Art. L311-1 ff. und Art. L312-1 ff. <i>Code de la Consommation</i>	66
(a) Art. L311-1 ff. <i>Code de la Consommation</i> (Verbraucherkredit)	66
(aa) Sachlicher Anwendungsbereich	66
(bb) Persönlicher Anwendungsbereich	67
(cc) Form	67
(dd) Rechtsfolge bei Nichtbeachtung	68
(b) Art. L312-1 ff. <i>Code de la Consommation</i> (Immobiliarkredit)	68
(aa) Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich	68
(bb) Form	68
(cc) Rechtsfolge bei Nichtbeachtung	69
(3) Anwendung auf die Novation	69
(a) Keine direkte Anwendung	69
(b) Formale Abgrenzung durch die Rechtsprechung	69
(c) Funktion der Formvorschrift	70
(d) Vergleichbare Interessenlage	71
(e) Rechtsfolge bei der analogen Anwendung	71
7. Novationsabsicht	71
a. Übereinstimmender Parteiwille	71
(1) Gegenauffassung	72
(2) Auslegung	72
(3) Interessenlage des Übernehmers	73
(4) Interessenlage des Gläubigers	73
b. Konkludente Erklärung	73
(1) Keine automatische Novationswirkung	74
(2) Auslegungskriterien	74
(a) Leistung durch Dritte	75
(b) Aktives Verhalten des Gläubigers	75
(c) Zusammenfassung	76
c. Beweis der Novationsabsicht	77
8. Rechtsfolgen	77
a. Befreiung des Altschuldners	77

b. Verpflichtung des Übernehmers: Diskontinuität der Schuld	78
(1) Gerichtsstand und Leistungsort.....	78
(2) Einreden	78
(a) Terminologie	78
(b) Bezug zur <i>cause</i> auf Tatbestandsseite.....	79
(c) Verjährung	80
(aa) Novation nach Ablauf der Verjährungsfrist	80
(bb) Novation vor Ablauf der Verjährungsfrist.....	81
(d) Begründung des Einredeverlusts.....	82
c. Wegfall der Sicherheiten.....	82
(1) Realsicherheiten	83
(a) Rechtsnatur	83
(b) Anwendbare Normen.....	83
(c) Forthaftung	84
(d) Sicherheit des Altschuldners.....	84
(e) Übertragung des Sicherungsgegenstands	85
(2) Personalsicherheiten.....	86
(a) Bürgschaft.....	86
(b) Sicherungsgesamtschuld.....	86
(c) Garantie	87
(d) Forthaftung	87
(3) Vorbehalt des Gläubigers	88
(4) Bewertung	89
II. <i>Délégation</i>	89
1. Begriffsklärung	89
2. Rechtsgeschäftliche Konstruktion.....	90
a. Anweisung	90
(1) Einseitiger Rechtsakt.....	90
(2) Verhältnis zur Novation	90
b. Vereinbarung zwischen Übernehmer und Gläubiger.....	91
(1) Novationsabsicht, Art. 1275 <i>Code civil</i>	91
(a) Verhältnis zu Art. 1273 <i>Code civil</i>	92
(b) Auslegungskriterien.....	92
(2) Rechtsnatur der Haftung bei fehlender Novations- absicht.....	94
3. <i>Cause</i> der <i>délégation</i>	95
a. Abstraktes Rechtsgeschäft?.....	95
b. Verpflichtung aus dem Valutaverhältnis	96
c. Existenz von Deckungs- und Valutaverhältnis	96
d. Bestimmung durch die Parteien.....	97
e. Vereinbarkeit mit der Funktionsoffenheit der <i>délégation</i>	97

4. Erlöschen der Einreden.....	98
a. Historisches Argument.....	98
b. Formales Argument	99
c. Verknüpfung mit der <i>cause</i>	99
d. Wertende Argumente.....	99
e. Abhängigkeit von der konkreten Einrede	100
f. Bestimmung durch die Parteien	101
g. Zweifelsregelungen der Rechtsprechung.....	102
(1) Einredeverlust.....	102
(2) Einredeerhalt	104
h. Bewertung.....	105
i. Widerspruch des Einredeverlusts zur <i>cause</i> der Novation?..	106
(1) Abgrenzung Novation/ <i>délégation parfaite</i>	106
(2) Trennung der Anweisung von der Novation	106
5. Rückgriff auf Altschuldner, Art. 1276 <i>Code civil</i>	107
a. Ursprung der Sonderregelung	107
b. Dogmatische Erklärungen	108
c. Verhältnis zur <i>délégation imparfaite</i>	108
d. Sachliche Rechtfertigung.....	109
(1) Vereinbarter Rückgriff	109
(2) Rückgriff bei Zahlungsunfähigkeit	110
e. Unabhängigkeit von der Anweisung.....	111
C. Ergebnisse.....	111
 3. Kapitel: Englisches Recht.....	113
A. Entwicklungsgeschichte der Novation.....	113
I. Keine Rezeption des römischen Rechts	113
1. Gelehrtes Recht.....	113
2. Gerichtspraxis.....	114
3. Unvereinbarkeit der Novation mit der <i>Action of debt</i>	115
a. <i>Quid pro quo</i> zur Schuldgründung.....	115
b. <i>Accord and satisfaction</i> zur Schuldbefreiung	116
c. Austauschgedanke.....	116
4. Sonderfall: Schuldnerwechsel im Grundstücksrecht	117
a. Rechte an Immobilien	117
b. Rechtsnatur der Mietzinsverpflichtung.....	117
c. Wechsel des Mietzinschuldners	118
d. Trennung der vertraglichen von der „dinglichen“ Haftung ..	119
e. Befreiung des austretenden Mieters	119
II. Novation und <i>Action of assumpsit</i>	120
1. Ursprünge der Klage.....	120
2. <i>Consideration</i> -Erfordernis	121

a. Unterschied zum <i>quid pro quo</i>	121
b. Funktion der <i>consideration</i>	122
3. Befreiung des Altschuldners	123
a. Bloßes Befreiungsversprechen.....	123
b. Unmittelbare Schuldbefreiung in <i>Equity</i> ?	123
c. Zustimmung des Schuldners	124
(1) Verteidigung des Schuldners gegen seine Inanspruchnahme	124
(2) Unterschiedliche Ansichten in der Rechtsprechung.....	125
4. Begriffsbildung Novation	126
a. Schottisches <i>civil law</i>	126
b. Novation zum Schuldnerwechsel.....	126
B. Geltendes Recht der Novation	127
I. Begriffsbestimmung	127
II. Tatbestand der Novation	128
1. Technik des Vertragsschlusses	128
a. Dreiseitiger Vertrag oder zweiseitiger Vertrag mit Zustimmung	129
b. Rückwirkung der Genehmigung.....	129
c. Novation als eigenständiger Vertragstyp	130
2. Beteiligung des Altschuldners	131
a. Rechtsprechung.....	131
(1) Personengesellschaftsrecht.....	131
(2) Versicherungsvertragsrecht	133
b. Parallele: Tilgung durch Dritteistung	133
(1) Rechtsprechung gegen die Tilgungswirkung der Dritteistung.....	134
(a) Argumentation mit Stellvertretungsrecht	135
(b) Verhältnis zur Leistung auf Anweisung.....	136
(c) Abgrenzung zur Leistung auf eigene Schuld.....	137
(d) Dritteistung im engeren Sinn	138
(2) Rechtsprechung für die Tilgungswirkung der Dritt- leistung	139
(3) Bewertung	141
(4) Ausnahme bei einer nicht auf Geldleistung gerichteten Verpflichtung?.....	141
d. Zusammenhang zwischen Tilgungswirkung und Regress...	142
(1) Abgrenzung zur Zuwendung schenkungshalber	143
(2) Abgrenzung zur Neubegründung von Verpflichtungen .	144
(a) Zusendung unbestellter Ware.....	144
(b) Geschäftsführung ohne Auftrag	146
(3) Zessionsparallele	146

(a) Schutz des Schuldners	146
(b) Mitteilungserfordernis bei der Abtretung	147
(4) Übertragung auf die Novation	148
e. Beteiligungserfordernis des Altschuldners wegen <i>privity of contract</i>	148
(1) Schuldbefreiung als Drittvoteil	149
(a) <i>Promise not to sue</i>	149
(b) Unmittelbare Schuldbefreiung	149
(2) Änderung der Rechtslage durch den <i>Third Parties Act 1999</i>	150
(3) Kompensation durch Regressanspruch	151
3. Beteiligung des Gläubigers: Gesellschaftsrechtliche Gründungshaftung	151
a. <i>Trust</i> -Konstruktion	152
b. Novation	153
c. Stellvertretung	153
4. <i>Consideration</i>	154
a. <i>Consideration</i> für die Verpflichtung des Übernehmers	154
(1) Vorrang der Auslegung	154
(2) Abhängigkeit von der Wirksamkeit der Ausgangsschuld	155
(a) Wirksamkeitsmängel	155
(b) Undurchsetzbare Verpflichtung	156
(aa) Verjährung	156
(bb) Übertragung auf andere Fallgruppen	156
(c) Anfechtbare Verpflichtung	157
(3) <i>Consideration</i> bei kumulativer Haftung	158
(a) <i>Past-consideration</i> Fälle	159
(b) Ausnahmen im Wertpapierrecht	160
(aa) <i>Past-consideration</i>	160
(bb) Abstraktion	160
(c) Personalsicherheiten	161
(aa) Bürgschaft	161
(bb) Garantie	162
(4) Keine Bezugnahmefunktion der <i>consideration</i>	164
(a) Fallgruppe der <i>circular debts</i>	164
(b) Kreditkartenzahlung	165
(c) Bewertung	165
b. <i>Consideration</i> für die Befreiung des Altschuldners	166
(1) Stellung des neuen Schuldners	166
(2) <i>Consideration</i> beim Erlass	166
(a) Erlass und Leistung an Erfüllungs statt	167

(b) Unterschied der Novation zum Erlass.....	167
(3) Regressverpflichtung als <i>consideration</i>	168
(4) Unterschied zwischen Schuld begründung und Schuldbefreiung durch Novation	168
5. Form der Novation.....	169
a. Keine originäre Formbedürftigkeit	169
b. Derivative Formvorschriften.....	170
(1) <i>Statute of Frauds</i> 1677	170
(a) Übernahme einer Bürgschaftsverpflichtung	170
(b) Rechtsfolge bei Nichtbeachtung	170
(aa) Trennung von Tilgung und Verpflichtung	170
(bb) Schuldübernahmefunktion.....	171
(2) <i>Consumer Credit Act 1974/2006</i>	171
(a) Anwendungsbereich.....	171
(b) Informationspflichten	172
(c) Rechtsfolge bei Nichtbeachtung	172
(d) Anwendung auf die Novation	173
(aa) Keine direkte Anwendung	173
(bb) Analoge Anwendung.....	173
(cc) Rechtsfolge bei Nichtbeachtung	174
6. Novationsabsicht	175
a. Grundvoraussetzung: Tatsächliche Kenntnis des Gläubigers	175
b. Eindeutiges Verhalten.....	176
III. Rechtsfolgen	177
1. Zuordnung der Befreiung des Altschuldners.....	177
2. Zuordnung der Wirksamkeitsmängel	177
3. Einwendungen	178
a. Zweifelsregelung.....	178
b. Nachträglich entstehende Einwendungen.....	179
c. Vereinbarung eines Einwendungsausschlusses	179
d. Sonderfall Aufrechnung.....	179
4. Schuldidentität im Übrigen.....	180
5. Sicherheiten	181
a. Personalsicherheiten	181
(1) Grundsatz	181
(a) Garantie	181
(b) Bürgschaft	181
(2) Forthaftungsvereinbarung	182
(a) Form	183
(b) Abgrenzung zur Neubestellung der Sicherheit.....	183
b. Realsicherheiten.....	184

(1) Abgrenzung	184
(2) Rechtsfolge bei Novation	184
(3) Wahrung des Rangs.....	186
(4) Forthaftung	187
(5) Sicherheit des Altschuldners	188
C. Ergebnisse.....	189
4. Kapitel: Deutsches Recht.....	191
A. Die Entwicklung bis zum BGB.....	191
I. Grundlagen für die Entwicklung eines eigenständigen Schuldübernahme-Modells	191
1. Schuldübernahmeregelungen in den Partikularrechten	191
2. Die Erweiterung des Sukzessionsbegriffs durch das Naturrecht	193
a. Sachenrechtliche Einordnung von Forderungen	193
b. Übertragung auf die Schuld als „Passivseite der Obligation“	194
c. Sukzession in die Schuld	194
d. Dogmatische Hemmnisse	195
3. Die Entwicklung des Abstraktionsprinzips	196
a. Abstraktion bei der Übereignung.....	196
b. Abstraktion bei der Abtretung	197
II. Schuldübernahmemodelle vor dem BGB.....	198
1. Allgemeines Landrecht für die Preußischen Staaten.....	198
a. Auslegung	198
b. Trennung der Verpflichtung von der Schuldbefreiung.....	198
c. Zusammenhang mit Interzessionen.....	199
d. Bewertung.....	199
2. Die Schuldübernahme als eigenständiges Rechtsinstitut bei <i>Delbrück</i>	200
a. Rechtfertigung der Sukzession in die Schuld	200
b. Die Schuld als Vermögensgegenstand – Trennung von der „Obligation“.....	200
c. Kumulative Haftung von Altschuldner und Übernehmer....	201
d. Schuldübernahme durch Vertrag zwischen Altschuldner und Übernehmer.....	202
3. Das Sukzessionsmodell in Wissenschaft und Gesetzgebung 203	
a. Sächsisches Bürgerliches Gesetzbuch	203
b. Entwurf eines Bürgerlichen Gesetzbuchs für das Königreich Bayern	204
c. Dresdener Entwurf eines für die deutschen Bundesstaaten gemeinsamen Gesetzes über Schuldverhältnisse	205

III. Entwurf und Beratungen zum BGB.....	206
1. Grundentscheidungen	206
a. Sukzessionsmodell.....	206
b. Schuldübernahme als allgemeines Rechtsinstitut.....	207
2. Gläubiger- und Schuldnervertrag.....	207
3. Dreiseitiger Übernahmevertrag.....	208
4. Der Schuldnervertrag im Besonderen	209
a. Zustimmung des Gläubigers	209
b. Verfügung über die Schuld und abweichende Ansichten....	209
c. Doppelnatur des Schuldnervertrags als verfügendes und verpflichtendes Rechtsgeschäft.....	210
d. Abgrenzung des Schuldnervertrags vom Vertrag zugunsten Dritter; Erfüllungsübernahme	211
5. Die Schuldübernahme beim Erwerb hypothekenbelasteten Grundeigentums	213
a. Keine kumulative Haftung von Veräußerer und Erwerber..	213
b. Erleichterte Befreiung des Altschuldners	214
6. Einwendungen gegen die Verpflichtung und Abstraktion vom Rechtsverhältnis Altschuldner/Übernehmer	215
7. Wegfall der Sicherheiten	216
a. Regel-Ausnahme-Verhältnis.....	216
b. Einheitliche Regelung.....	217
8. Vermögensübernahme	218
B. Geltendes Recht: Die Schuldübernahme der §§ 414 bis 418 BGB.	219
I. Die Schuldübernahme als Verfügung	219
1. Abweichende dogmatische Erklärungen	219
a. Die Theorie <i>Strohals</i>	219
b. Die Lehre von der Doppelnatur der Schuldübernahme	220
(1) Gläubigervertrag, § 414 BGB	221
(2) Schuldnervertrag, § 415 BGB	222
2. Die Schuldübernahme als ausschließlich verfügender Vertrag	222
a. Trennung vom Rechtsgrund.....	223
b. Änderung des subjektiven Schuldinhalts.....	224
(1) Vereinbarkeit mit § 311 Abs. 1 BGB	224
(2) Vereinbarkeit mit § 399 Alt. 1 BGB	225
(3) Inhaltsänderung dogmatisch vorzugswürdig.....	225
(4) Höchstpersönliche Leistungspflichten	226
(5) Vereinbarkeit mit der Dogmatik des Schuldbeitritts	226
c. Keine Rechtsnachfolge im Sinne der §§ 265, 325, 727 ZPO	227

3. Der Gläubigervertrag als Verfügung zugunsten eines Dritten	229
a. Erlass zugunsten Dritter	229
(1) Vertragsprinzip	229
(2) Analoge Anwendung des § 333 BGB	230
b. Unterschied der Schuldübernahme zum Erlass	231
c. Rechtsgrundlage für den Regress des Übernehmers	232
d. Schutz vor einer aufgedrängten Bereicherung	233
(1) Vollständiger Ausschluss des Regressanspruchs	233
(2) Begrenzung des Regressanspruchs auf den subjektiven Wert der Bereicherung	233
(3) Analoge Anwendung der Schutzvorschriften aus dem Zessionsrecht	234
(a) § 404 BGB	234
(b) § 407 Abs. 1 BGB	234
(c) § 406 BGB	235
(4) Übernahme einer Nicht-Geldleistungspflicht	236
(5) Fälligkeit des Regressanspruchs	237
4. Der Schuldnervertrag als Nichtberechtigtenverfügung	237
a. Abweichend: Angebotstheorie	238
b. Abweichend: Kumulative Haftung	239
c. Kritik an der Verfügungstheorie	240
d. Schuldnervertrag als „echtes dreiseitiges Rechtsgeschäft“	240
e. Vereinbarkeit mit § 185 BGB	241
II. Gläubiger- und Schuldnervertrag als sachgerechte Vertragstypen	242
1. Gläubigervertrag, § 414 BGB	243
a. Rückabwicklung einer rechtsgrundlosen Schuldübernahme	243
b. Kettenschuldübernahme	243
2. Schuldnervertrag, § 415 BGB	244
a. Kritik	244
(1) Vorteile einer bloßen Freistellungspflicht	244
(2) Erfüllungsübernahme	245
b. Schuldnervertrag als interessengerechte Regelungsalternative	246
(1) Schuldnervertrag als „rechtlicher Schwerpunkt“	247
(2) Gleichlauf von Übernahmevertrag und Rechtsgrund	247
(3) Die Zustimmungslösung im Vergleich zum dreiseitigen Vertrag	248
(a) Einwilligung	248
(aa) Zulässigkeit	248
(bb) Einwilligung in Allgemeinen Geschäftsbe-	

dingungen	248
(cc) Mitteilung des Übernahmevertrags	249
(b) Formfreiheit der Zustimmung	250
(c) Rückwirkung der Genehmigung	250
(aa) Verfügungsbefugnis des Gläubigers	250
(bb) Schutz von Altschuldner und Übernehmer bei einer Abtretung	251
(d) Bedingte Genehmigung	252
(aa) Anerkennung durch die Rechtsprechung	252
(bb) Rechtfertigung	252
(e) Modifizierter Zustimmungsmechanismus des § 416 BGB	253
(4) Entbehrlichkeit der Mitteilung	254
3. Relevanz der unterschiedlichen Beteiligungsformen für die Risikoverteilung	255
a. Gläubigerschutzmodelle	256
(1) Rechtsschein der Mitteilung	256
(2) Gläubigervertrag als grundlegendes Wertungsmodell ...	257
b. Rechtsprechung	258
(1) Rechtfertigung der unterschiedlichen Risikozuweisung	258
(2) Vergleich mit Vertragsübernahme	259
(3) Bedeutung für die Schuldübernahme nach § 415 BGB .	260
c. Vereinbarkeit der unterschiedlichen Risikozuweisung mit § 417 Abs. 2 BGB	261
III. Die Mitwirkung des Gläubigers	262
1. Schuldnerwechsel ohne Gläubigerbeteiligung	263
a. Haftung für Gründungsgeschäfte im Kapitalgesell- schaftsrecht	263
(1) Schulden der Vorgesellschaft	263
(2) Schulden der Vorgründungsgesellschaft	264
b. Nachhaftungsbegrenzung	265
(1) Personengesellschaftsrecht	265
(2) Firmenrecht	266
(3) Umwandlungsrecht	266
c. § 4 Abs. 4 BetrAVG	267
d. Bewertung	267
2. Kriterien für die Auslegung als befreiende Schuld- übernahme	268
a. Sonderfall Einwilligung	268
b. Leistungen des Übernehmers	268
c. Passives Verhalten des Gläubigers	269
d. Aktives Verhalten des Gläubigers	269

IV. Form des Schuldübernahmevertrags	270
1. Keine originäre Formbedürftigkeit	270
2. Vereinbarte Schriftform	271
3. Abgeleitete Geltung gesetzlicher Formvorschriften	272
a. Formvorschriften mit Warnfunktion	272
(1) § 766 S. 1 BGB	272
(2) § 311b Abs. 1 BGB	272
(3) Gegenbeispiele	273
b. Insbesondere: § 492 BGB	273
(1) Voraussetzungen für die Analogie	273
(a) Verbrauchereigenschaft des Übernehmers	273
(b) Einzelbetrachtung	274
(c) Schuldnervertrag	274
(d) Beteiligung eines Unternehmers am Vertrags- schluss	275
(e) Differenzierung zwischen Gläubiger- und Schuldnervertrag	276
(2) Umfang der Angaben analog § 492 Abs. 1 S. 5 BGB	277
(3) Rechtsfolge bei Verstoß gegen die Formvorschrift des § 492 BGB	278
(a) Keine Heilung analog § 492 Abs. 2 BGB	278
(b) Heilung bei unerkannter Nichtigkeit und Vertragsdurchführung	279
V. Rechtsfolgen der Schuldübernahme	280
1. Befreiung des Altschuldners	280
a. Ausnahme: Widerruf des Übernehmers	280
b. Ausnahme: Anfechtung durch den Gläubiger	281
c. Ausnahme: Schadensersatz im Wege der Natural- restitution	282
d. Auswirkungen auf das Kausalverhältnis Altschuldner/ Übernehmer	282
2. Verpflichtung des Übernehmers: Schuldidentität	283
a. Leistungsort	283
b. Einwendungen	284
(1) Begriff der „Einwendung“ – Erstreckung auf Unwirk- samkeitsgründe	284
(2) Verjährung	285
(3) Höchstpersönliche Einwendungen	286
(4) Verbindung zum schuldbegründenden Vertrags- verhältnis	286
3. Erlöschen der Sicherheiten	288
a. Vereinbarkeit mit dem Akzessorietätsprinzip	288

b. Analoge Anwendung auf nicht-akzessorische Sicherheiten.....	289
(1) Forderungsgarantie.....	289
(2) Sicherungsschuldbeitritt.....	290
(3) Sicherungsbereignung.....	290
(4) Sicherungsgrundschuld.....	291
c. Gesetzliche Sicherheiten.....	293
d. Forthaftung bei Einwilligung des Sicherungsgebers	
nach § 418 Abs. 1 S. 3 BGB	293
(1) Anwendung der §§ 182, 183 BGB.....	293
(2) Form der Einwilligung	294
(3) Zuständigkeit für die Einwilligung.....	295
(a) Direkte Anwendung	295
(b) Analoge Anwendung	295
(4) Genehmigung	297
e. Sicherheit des Altschuldners oder Übernehmers	298
(1) Ausnahmefälle.....	298
(2) Einwilligungslösung.....	299
(3) Bewertung	300
f. Übertragung des Sicherungsgegenstands im Zusammenhang mit der Schuldübernahme.....	301
(1) Unanwendbarkeit des § 418 Abs. 1 BGB	301
(2) Gewährleistung der Zweckbindung beim neuen Grundstückseigentümer.....	302
C. Ergebnisse.....	303
5. Kapitel: Europäisches Schuldübernahmerecht auf rechtsvergleichender Grundlage	305
A. Rechtsvergleich	305
I. Sukzessionsmodell und Novationsmodell.....	305
1. Verknüpfung der Verpflichtung des Übernehmers mit der Befreiung des Altschuldners	305
2. Gewährleistung der Schuldidentität.....	306
3. Sukzession als gemeinschaftliches Modell.....	307
II. Beteiligung am Schuldübernahmevertrag	308
1. Beteiligung des Altschuldners	308
2. Beteiligung des Gläubigers	310
III. Vertragstypen.....	311
1. Dreiseitiger Vertrag, Gläubiger-, und Schuldnervertrag	311
2. Schuldübernahme auf Anweisung.....	311
3. Entbehrlichkeit der Mitteilung vom Schuldnervertrag	313

4. Rechtliche Konsequenzen der unterschiedlichen Vertragstypen	313
IV. Abgrenzung zur kumulativen Haftung	313
1. Übereinstimmender Parteiwille.....	314
2. Konkludente Erklärung.....	315
3. Auffangregelung	315
4. Rechtsnatur der kumulativen Haftung.....	315
5. Befreiung des Altschuldners	316
V. Form des Schuldübernahmevertrags.....	316
1. Keine originäre Formbedürftigkeit	316
2. Abgeleitete Formbedürftigkeit.....	317
VI. Sicherheiten	317
1. Rechtsfolgen modellunabhängig.....	317
2. Forthaftung	318
B. Bewertung der Schuldübernahmeregelungen der PECL und der PICC	319
I. Schuldübernahme als Sukzession in die Schuld.....	319
II. Erhalt der Einwendungen	320
III. Abstraktion vom Rechtsverhältnis Altschuldner/Übernehmer	320
IV. Beteiligung und Vertragstypen	321
V. Abgrenzung zur kumulativen Haftung	322
VI. Sicherheiten	323
VII. Bewertung	323
C. Eigener Regelungsvorschlag.....	324
Literaturverzeichnis	325
Sachregister	339