

Kreditsicherungsrecht

Hemmer/Wüst/Tyroller/d'Alquen

Februar 2006

INHALTSVERZEICHNIS

§1 Einleitung.....	1
A. Die verschiedenen Sicherungsmittel.....	1
I. Personalsicherheiten.....	1
II. Realsicherheiten.....	1
B. Die verschiedenen Beteiligten und ihre Beziehungen untereinander.....	2
C. Akzessorische und nicht-akzessorische Sicherungsmittel.....	3
D. Die Problemkreise.....	4
 § 2 Die Entstehung der Sicherungsmittel.....	 6
A. Die Bürgschaft, §§ 765 ff. BGB.....	6
I. Der Bürgschaftsvertrag.....	6
1. Form.....	6
2. Erklärungsinhalt.....	7
3. Blankobürgschaft und Ausfüllungsermächtigung.....	8
4. Eingeschränkte Anfechtbarkeit des Vertrages.....	10
5. Störung der Geschäftsgrundlage, § 313 BGB.....	11
6. Sittenwidrigkeit des Bürgschaftsvertrages.....	11
a) Krasse finanzielle Überforderung.....	12
aa) Abweichende Beurteilung wegen §§ 286 ff. InsO?.....	13
bb) Lösung über die c.i.c.....	13
b) Emotionale Verbundenheit.....	14
c) Ausnahmen von der Sittenwidrigkeit.....	15
7. Anwendbarkeit der §§ 491 ff. BGB.....	15
8. Anwendbarkeit des § 312 BGB.....	16
II. Die gesicherte Forderung.....	17
1. Abgrenzung zu Schuldbeitritt, Garantie und Patronatserklärung.....	17
2. Weitere Bedeutung der Akzessorietät.....	18
3. Sicherung einer künftigen Forderung.....	19
4. Die Vereinbarkeit von Globalbürgschaften mit §§ 305 ff. BGB.....	20
a) Die Vereinbarkeit mit § 305c I BGB.....	20
b) Die Vereinbarkeit mit § 307 BGB.....	21
aa) Vereinbarkeit mit § 307 II AGBG.....	21
bb) Vereinbarkeit mit § 307 I BGB, wenn Kreditschulden zur Zeit der Bürgschaftsübernahme schon bestanden.....	21
5. Auswirkung bei Umfangsänderung.....	22
III. Sonderformen der Bürgschaft.....	23
1. Mitbürgschaft.....	23
2. Teilbürgschaft.....	23
3. Nachbürgschaft.....	23
4. Rückbürgschaft.....	24
5. Ausfallbürgschaft.....	24
6. Selbstschuldnerische Bürgschaft.....	24
7. Zeitbürgschaft.....	24
B. Die Hypothek.....	25
I. Dingliche Einigung.....	25
II. Eintragung.....	26

INHALTSVERZEICHNIS

III. Weitere Entstehungsvoraussetzungen.....	26
1. Briefhypothek.....	26
2. Buchhypothek.....	27
3. Eintragung der falschen Hypothekenform.....	27
IV. Forderung.....	27
1. Fehlen der Forderung.....	28
2. Sicherungsfähige Forderungen.....	28
V. Umfang der Hypothekenhaftung, §§ 1120 ff. BGB.....	28
1. Eigentum und Anwartschaft am Zubehör.....	28
2. Enthftungstatbestände.....	29
C. Das Pfandrecht an beweglichen Sachen und Rechten.....	30
I. Rechtsnatur und Bedeutung.....	30
II. Pfandrechtsbestellung bei beweglichen Sachen.....	30
1. Einigung.....	30
2. Übergabe.....	30
3. Die Forderung.....	31
III. Pfandrecht an Rechten.....	32
1. Abweichungen zum Pfandrecht an beweglichen Sachen.....	32
2. "Verpfändung einer Hypothek".....	32
3. Verpfändung einer durch eine Grundsuld gesicherten Forderung.....	33
4. Verpfändung eines Anwartschaftsrechts.....	34
D. Der Schuldbeitritt.....	34
I. Vertrag zwischen Sicherungsgeber und Gläubiger.....	34
1. Sittenwidrigkeit des Schuldbeitritts, § 138 BGB.....	34
2. Nicht-akzessorisches Sicherungsmittel.....	35
3. Form.....	36
II. Vertrag zwischen Sicherungsgeber und Schuldner.....	36
1. Selbständiges Forderungsrecht des Gläubigers.....	36
2. Genehmigungsbedürftigkeit.....	36
3. Anwendbarkeit der §§ 328 ff. BGB.....	37
III. Anwendbarkeit von §§491 ff. und 312 BGB.....	37
IV. Rechtsfolge.....	38
E. Die Sicherungsgrundsuld (SiGS).....	38
I. Isolierte Grundsuld.....	38
II. Eigentümergrundsuld (EGS).....	39
III. Sicherungsgrundsuld (SiGS).....	39
1. Verknüpfung von Forderung und Sicherungsmittel.....	39
2. Keine Akzessorietät.....	40
3. Form und Eintragbarkeit des Sicherungsvertrags.....	40
IV. Übungsfall.....	40
F. Das Sicherungseigentum.....	42
I. Einigung.....	42
II. Besitzmittlungsverhältnis.....	42
III. Übereignung von Sachgesamtheiten.....	43

INHALTSVERZEICHNIS

IV. Der Sicherungsvertrag.....	44
V. Verstoß gegen §§ 138, 307 BGB.....	45
1. Knebelungsvertrag.....	45
2. Gläubigergefährdung.....	45
3. Bei unpfändbaren Gegenständen.....	45
4. Übersicherung.....	46
G. Die Sicherungszession.....	47
I. Inhalt des Sicherungsvertrags.....	47
II. Rechtsnatur.....	48
III. Abtretung zukünftiger Forderungen.....	49
IV. Die Globalzession.....	49
V. Die Mantelzession.....	57
H. Der Eigentumsvorbehalt.....	57
I. Besonderheiten des Eigentumsvorbehalts.....	58
II. Das Anwartschaftsrecht.....	59
III. Akzessorietät.....	61
IV. Nachträglicher und vertragswidriger EV.....	61
V. Der verlängerte EV.....	62
VI. Eigentumsverlust durch Verarbeitung.....	63
§ 3 Die Unwirksamkeit des Sicherungsvertrags.....	67
A. Die Personalsicherheiten: Bürgschaft und Schuldbeitritt.....	67
B. Die Realsicherheiten.....	67
I. Fehleridentität.....	67
II. Anwendbarkeit des § 139 BGB.....	67
III. Rückgabe der Sicherungsmittel.....	68
IV. Gegenrechte des Sicherungsgebers.....	68
V. Die akzessorischen Realsicherheiten: Hypothek, Pfandrecht.....	69
VI. Die nicht-akzessorischen Realsicherheiten: Sicherungsgrundschuld, Sicherungsübereignung, Sicherungszession.....	70
C. Der Eigentumsvorbehalt.....	71
§4 Die Nichtvaluierung.....	72
A. Die Bürgschaft.....	72
B. Die Hypothek.....	72
I. § 1163 BGB.....	72
II. Lösungsanspruch aus § 1179a BGB.....	72
III. Probleme bei der Zwischenfinanzierung.....	75

C. Das Pfandrecht	76
D. Die nicht-akzessorischen Realsicherheiten: Sicherungsgrundschuld, Sicherungsübereignung, Sicherungszession	76
I. Möglichkeiten des Sicherungsgebers.....	76
II. Möglichkeiten gegen eine drohende Verwertung.....	77
1. Bei der Sicherungsgrundschuld.....	78
2. Bei der Sicherungsübereignung.....	78
3. Bei der Sicherungszession.....	78
E. Der Eigentumsvorbehalt	79
§ 5 Das Erlöschen der gesicherten Forderung	80
A. Die Bürgschaft	80
I. Folgen der Akzessorietät.....	80
II. Abgrenzung Schuldumwandlung/Schuldabänderung.....	81
B. Die Hypothek	83
I. Entstehung einer Eigentümergrundschuld.....	83
II. Eigentümerhypothek.....	83
III. Besonderheiten bei § 1164 BGB.....	83
C. Das Pfandrecht	84
D. Der Schuldbeitritt	84
E. Die Sicherungsgrundschuld	85
I. Zahlung auf Grundschuld.....	85
1. Rechtsfolge für die Grundschuld.....	86
2. Rechtsfolge für Forderung.....	86
II. Zahlung auf Forderung.....	87
III. Zahlung auf Forderung oder Grundschuld?.....	88
IV. Einrede aus Sicherungsvertrag.....	89
F. Die Sicherungsübereignung und die Sicherungszession	89
I. Erlöschen als auflösende Bedingung.....	89
II. Schuldrechtlicher Rückübertragungsanspruch.....	90
III. Fehlen einer ausdrücklichen Vereinbarung.....	90
IV. Rückübereignungspflicht aus § 812 BGB?.....	91
G. Der Eigentumsvorbehalt	91
§ 6 Geltendmachen v. Einreden d. pers. Schuldners durch den SG	92
A. Die Bürgschaft	92
I. § 768 I 1 BGB.....	92
II. § 768 II BGB.....	93

INHALTSVERZEICHNIS

IM. § 770 BGB.....	94
1. Sinn und Zweck des § 770 BGB.....	94
2. § 770 BGB, entsprechende Anwendung.....	95
IV. Auswirkung von Urteilen im forderungsbegründenden Schuldverhältnis und umgekehrt.....	95
1. Abweisung der Klage Gl - S.....	95
2. Erfolgreiche Klage Gl - S.....	95
3. Urteil im Prozess Gl - Bürge.....	96
B. Die Hypothek.....	96
C. Das Pfandrecht.....	97
D. Der Schuldbeitritt.....	97
I. Bedeutung des § 422 I BGB.....	97
II. Bedeutung des § 422 II BGB.....	97
III. Bedeutung des § 423 BGB.....	98
IV. Bedeutung des § 424 BGB.....	99
V. Bedeutung des § 425 BGB.....	99
E. Die Sicherungsgrundschuld.....	101
F. Die Sicherungsübereignung und die Sicherungszession.....	102
I. Sicherungsübereignung.....	102
II. Sicherungszession.....	102
§ 7 Übertragung v. Forderung und Sicherung auf Dritte (Gutgläubiger Erwerb).....	103
A. Die Bürgschaft.....	103
I. Unwirksamkeit des Bürgschaftsvertrages.....	103
II. Trennung von Forderung und Bürgschaft.....	103
B. Die Hypothek.....	104
I. Mangel in der Hypothek.....	104
1. Buchhypothek.....	104
2. Briefhypothek.....	105
a) Die gefälschte Abtretungserklärung.....	105
b) Die Unterbrechung der Abtretungskette.....	106
II. Mangel in der Forderung.....	107
III. Mangel in Forderung und Hypothek.....	108
IV. Sicherungshypothek.....	108
V. Gutgläubiger Erwerb einer Forderung.....	109
C. Das Pfandrecht.....	110
I. Gutgläubiger Eigentumserwerb vom Pfandrechtsgläubiger.....	110
II. Gutgläubiger Erwerb des Pfandrechts.....	110

D. Der Schuldbeitritt	111
I. Forderungsübergang durch Vertrag Gl - Dritter	111
II. Gesetzlicher Forderungsübergang	112
III. Unwirksamkeit des Schuldbeitritts	112
E. Die Sicherungsgrundschuld	112
I. Anwendbarkeit des § 1154 BGB	112
II. Unwirksamkeit der Grundschuldbestellung	113
III. Nichtbestehen der Forderung	114
IV. Nichtbestehen von Forderung und Grundschuld	114
F. Die Sicherungsübereignung	114
I. Veräußerung gem. §§ 929, 931 BGB	114
II. Abtretung von Forderung und Übertragung des Sicherungseigentums	114
III. Unwirksamkeit der Sicherungsübereignung	116
G. Die Sicherungsabtretung	116
H. Der Eigentumsvorbehalt	117
I. Isolierte Abtretung der Forderung	117
II. Isolierte Übertragung des Vorbehaltseigentums	117
§ 8 Übertragung v. Forderung und Sicherung a. Dritte (Einredefr. Erwerb)	118
A. Einreden gegen die gesicherte Forderung	118
I. Erforderlicher Entstehungszeitpunkt	118
II. Kein gutgläubiger einredefreier Erwerb der Forderung wegen § 404 BGB	119
B. Die Personalsicherheiten: Bürgschaft und Schuldbeitritt	120
C. Die Hypothek	120
I. Arten von Einreden	120
II. Gutgläubiger einredefreier Erwerb der Hypothek	121
III. Nachträglich entstandene schuldnerbezogene Einwendungen, § 1156 BGB	123
D. Das Pfandrecht	124
E. Die Sicherungsgrundschuld	124
I. Einreden bei Forderungserwerb	124
II. Pfandrechtsbezogene Einreden bei Grundschulderwerb	124
III. Schuldnerbezogene Einreden des SG aus Verhältnis S - Gl	124
IV. Rechtsfolge bei unbefugter Trennung von Forderung und Grundschuld	127
F. Das Sicherungseigentum	128
G. Die Sicherungszession	129
H. Der Eigentumsvorbehalt	130

§ 9 Der Rückgriff	133
A. Die Bürgschaft	133
I. Umfang des Forderungserwerbs gemäß § 774 BGB	133
II. Bedeutung des Forderungsübergangs	134
III. Schutzwirkung des § 776 BGB	135
IV. Rückgriff bei besonderen Bürgschaftsformen	136
1. Mitbürgschaft und Teilbürgschaft	136
2. Rückgriff bei der Nachbürgschaft	138
3. Rückgriff bei der Rückbürgschaft	139
B. Die Hypothek	140
I. Legalzession des § 1143 BGB	140
II. Verweisung auf § 774 I BGB	140
III. Ablösungsberechtigung nach § 1150 BGB	141
IV. Ausgleich bei der Gesamthypothek	142
C. Das Pfandrecht	142
I. Legalzession des § 1250 BGB	142
II. Ablösungsrecht gemäß § 1249 BGB	142
III. Ausgleich unter mehreren Verpfändern	143
IV. Ausgleich bei Aufeinandertreffen mit anderen Sicherheiten	144
1. Wettlauf der Sicherungsgeber?	144
2. Lösung über den Gesamtschuldnerausgleich	144
3. Privilegierung des Bürgen?	144
D. Der Schuldbeitritt	145
I. Regressnorm des § 426 BGB	145
II. Schuldbeitritt und Bürgschaft	146
E. Die Sicherungsgrundschuld	147
F. Die Sicherungsübereignung und die Sicherungszeession	148
G. Der Eigentumsvorbehalt	149