

**Die Beendigung
des Verwahrungsvertrages**

Inauguraldissertation
zur Erlangung des akademischen Grades
eines Doktors der Rechte
durch die
Juristische Fakultät
der Ruhr-Universität Bochum

vorgelegt von
Stephanie Vornholz
aus Bochum

2008

Dekan: Professor Dr. Martin Burgi

Erstberichterstatter: Professor Dr. Christoph Krampe

Zweitberichterstatter: Professor Dr. Karlheinz Muscheler

Tag der mündlichen Prüfung: 15. Dezember 2008

Bochumer Forschungen zur Rechtsgeschichte
Herausgegeben von Prof. Dr. Christoph Krampe

Band 5

Stephanie Vornholz

Die Beendigung des Verwahrungsvertrages

Shaker Verlag
Aachen 2009

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Zugl.: Bochum, Univ., Diss., 2008

Copyright Shaker Verlag 2009

Alle Rechte, auch das des auszugsweisen Nachdruckes, der auszugsweisen oder vollständigen Wiedergabe, der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen und der Übersetzung, vorbehalten.

Printed in Germany.

ISBN 978-3-8322-8140-3

ISSN 1862-9474

Shaker Verlag GmbH • Postfach 101818 • 52018 Aachen

Telefon: 02407 / 95 96 - 0 • Telefax: 02407 / 95 96 - 9

Internet: www.shaker.de • E-Mail: info@shaker.de

Meinen Eltern

Vorwort

Diese Untersuchung hat im Wintersemester 2008 / 2009 der Juristischen Fakultät der Ruhr-Universität Bochum als Dissertation vorgelegen. Sie geht auf eine Anregung meines Doktorvaters Herrn Professor Dr. *Christoph Krampe* zurück. Ihm gilt mein aufrichtiger Dank für seine wertvollen Ratschläge und seine stetige Förderung beim Fortgang der Arbeit. Mein Dank gilt auch Herrn Professor Dr. *Karlheinz Muscheler* für die Erstellung des Zweitgutachtens und für zahlreiche Hinweise zur Veröffentlichung.

Von Herzen danke ich meinem Mann *Rüdiger* für seine geduldigen Aufmunterungen zum Abschluß der Arbeit und meiner Mutter Dr. *Roswitha Abels-Bohr* für die Durchsicht des Manuskripts.

Danken möchte ich schließlich den Herausgebern für die Aufnahme des Buches in die Schriftenreihe „Bochumer Forschungen zur Rechtsgeschichte“.

Bochum, im März 2009

Stephanie Vornholz

Inhaltsverzeichnis

Einleitung.....	1
------------------------	----------

1. Kapitel:

Kennzeichnung des Verwahrungsvertrags.....	7
---	----------

§ 1: Die Regelungen im BGB.....	7
--	----------

I. Vertragsgegenstand.....	7
----------------------------	---

II. Zweck und Inhalt des Verwahrungsvertrags.....	7
---	---

III. Entgeltliche oder unentgeltliche Verwahrung.....	8
---	---

IV. Gegenseitiger oder unvollkommen zweiseitiger Vertrag.....	9
---	---

§ 2: Abgrenzung zu ähnlichen Rechtsverhältnissen.....	10
--	-----------

I. Leihe und Miete.....	10
-------------------------	----

II. Darlehen und Unregelmäßige Verwahrung.....	11
--	----

1. Darlehen.....	11
------------------	----

2. Unregelmäßige Verwahrung.....	12
----------------------------------	----

III. Auftrag und Dienstverhältnis.....	12
--	----

IV. Lagervertrag und Depotgeschäft.....	13
---	----

1. Lagervertrag.....	13
----------------------	----

2. Depotgeschäft.....	14
-----------------------	----

V. Hinterlegung und Sequestration.....	15
--	----

1. Hinterlegung.....	15
----------------------	----

2. Sequestration.....	15
-----------------------	----

2. Kapitel:	
Entstehung der Vorschriften zu Vertragsbeginn und	
Vertragsende des Verwahrungsvertrags.....	17
§ 3: Das <i>depositum</i> als Realvertrag.....	17
§ 4: Das Vertragsverständnis im gemeinen Recht.....	18
I. Formlose Verträge als mittelalterliches, deutsches	
Gewohnheitsrecht.....	19
1. Der Klagspiegel von 1436.....	19
2. Das Freiburger Stadtrecht von 1520.....	20
3. Wesenbecks Pandektenkommentar aus 1568.....	21
II. Verträge im kanonischen Recht.....	22
III. Realverträge und Pandektistik.....	22
1. Differenzierende Standpunkte im 19. Jahrhundert.....	23
2. Der Verwahrungsvertrag im sächsischen BGB, im bayrischen	
Entwurf und im Dresdener Entwurf.....	24
IV. Die Entscheidung des Reichsoberhandelsgerichts	
vom 6. November 1875.....	29
V. Zusammenfassung.....	31
§ 5: Der Verwahrungsvertrag in den Materialien zum BGB.....	31
I. Die Redaktorvorlage und die Beratungen der 1. Kommission.....	32
II. Kritik am 1. Entwurf und die Beratungen der 2. Kommission.....	35
III. Die Vorschrift im Reichstag.....	38
§ 6: Das Rückforderungsrecht des Hinterlegers	
in den Materialien zum BGB.....	38
I. Die Redaktorvorlage und die Beratungen	
der Ersten Kommission.....	39
II. Die Beratungen der Zweiten Kommission.....	42

§ 7: Der Rücknahmeanspruch des Verwahrers in den Materialien zum BGB.....	43
I. Die Redaktorvorlage und die Beratungen der Ersten Kommission.....	43
II. Die Beratungen der Zweiten Kommission.....	45

3. Kapitel:

Verwahrung als Konsensualvertrag.....	47
--	-----------

§ 8: Konsens als Grundsatz.....	47
I. Die Übereignung als dinglicher „Real“-Vertrag.....	48
II. Realvertragliche Regelungen im Schuldrecht.....	49
1. Die Handschenkung.....	50
2. Der Vollzug eines Grundstücksveräußerungsvertrags.....	51
3. Der Vollzug eines Verbraucherkreditvertrags.....	52
4. Erbringung der Maklerleistung als Vollzug des Vertrags.....	53
III. Der Grundsatz: Konsensualvertrag.....	53

§ 9: Die Rechtsprechung zum Lagervertrag.....	54
I. Die Entscheidung des Bundesgerichtshofs vom 11. Juli 1966.....	54
1. Sachverhalt.....	54
2. Entscheidungsgründe.....	56
II. Kritik.....	60

§ 10: Das Gesetz zur Modernisierung des Schuldrechts.....	61
I. Die Neuregelung des Darlehensrechts.....	61
II. Stand der Diskussion um die Vertragsnatur in anderen europäischen Rechtsordnungen.....	64
1. Vertragsnatur des Darlehens im französischen <i>Code civil</i>	64
2. Vertragsnatur der Verwahrung im italienischen <i>Codice civile</i> ...	64
III. Änderungen beim Verwahrungsvertrag.....	65

1. Verjährung des Rückgabeanspruchs.....	65
2. Verjährung des Rücknahmeanspruchs.....	66
IV. Änderungen beim Leihvertrag.....	67
§ 11: Vertragsschluß durch Vollzug.....	67
I. Gefälligkeiten ohne Rechtsbindungswille.....	68
II. Vollzug als Manifestation des Konsenses.....	69

4. Kapitel:

Die Beendigung der Verwahrung: Kündigung oder Rückgabe ?..... 71

§ 12: Vertragsbeendigung bei Leihe, Darlehen und Lagervertrag.....	71
I. Die Kündigung des Darlehensnehmers ohne tatsächliche Rückzahlung.....	72
1. Die gesetzliche Regelung.....	72
2. Zeitpunkt der Vertragsbeendigung.....	73
3. Bedeutung für den Verwahrungsvertrag.....	73
II. Der Widerruf des Darlehensversprechens.....	74
1. Die gesetzliche Regelung bis 2001.....	74
2. Die Neuregelung durch das Gesetz zur Modernisierung des Schuldrechts.....	75
3. Bedeutung für den Verwahrungsvertrag.....	76
III. Das Rückforderungsrecht des Verleihers.....	76
IV. Zur Beendigung des handelsrechtlichen Lagervertrags.....	77
1. Die gesetzliche Regelung bis 1998.....	77
2. Die Änderung durch das Gesetz zur Neuregelung des Fracht-, Speditions- und Lagerrechts.....	78
3. Bedeutung für die bürgerlich-rechtliche Verwahrung.....	80
V. Zusammenfassung.....	80

§ 13: Symmetrie von Vertragsschluß und Vertragsende ?	81
I. Symmetrie durch <i>Contrarius actus</i>	82
1. <i>Contrarius actus</i> als allgemeines Prinzip des Rechts ?.....	82
2. <i>Contrarius actus</i> im BGB.....	84
3. Zusammenfassung und Folgerung.....	85
II. Kündigung der realvertraglichen Verwahrung im österreichischen ABGB.....	86
§ 14: Folgerungen: Fälligkeit und Höhe der Vergütung.	
Haftungsfragen	87
I. Vergütung für die Dauer der Verwahrung.....	88
1. Die Regelung im BGB.....	88
2. Verzögerung der Rückgabe.....	89
II. Schutzpflichten bis zur tatsächlichen Rückgabe.....	91
1. Nachwirkende Vertragspflichten	91
2. Keine Entlastung des Verwahrers.....	92
III. Zusammenfassung und Ergebnis.....	93
Ergebnis der Untersuchung	95
Literaturverzeichnis	97

Abkürzungsverzeichnis

a. E.	am Ende
a. F.	alte Fassung
ABGB	Allgemeines Bürgerliches Gesetzbuch
Abs.	Absatz
ADSp	Allgemeine deutsche Spediteurbedingungen
Alt.	Alternative
Anm.	Anmerkung
Art.	Artikel
Aufl.	Auflage
Az.	Aktenzeichen
BayObLG	Bayerisches Oberstes Landesgericht
Bd.	Band
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBL.	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen
BT	Besonderer Teil
BT-Drucks.	Bundestags-Drucksache
Cass.	<i>(Arrêt de la) Cour de Cassation</i>
DepotG	Depotgesetz
DresdE	Dresdener Entwurf
E I	Entwurf eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich. Erste Lesung. 1888 (1. Entwurf)
E II rev	Entwurf eines Bürgerlichen Gesetzbuchs für das Deutsche Reich - Zweite Lesung 1895 (sog. Bundesratsvorlage)
EGBGB	Einführungsgesetz zum Bürgerlichen Gesetzbuche
Einf v	Einführung vor
Einl.	Einleitung
f., ff.	folgende
Fa.	Firma
HGB	Handelsgesetzbuch
HintO	Hinterlegungsordnung
Hrsg., hrsg.	Herausgeber, herausgegeben
JBl.	Juristische Blätter

JCP	Juris-Classeur Périodique (La Semaine Juridique)
JuS	Juristische Schulung
JW	Juristische Wochenschrift
KBB	Kurzkommentar zum ABGB, hrsg. v. <i>Koziol, Helmut; Bydliniski, Peter; Bollenberger, Raimund</i>
Komm.	Kommission
Krit. V.	Kritische Vierteljahresschrift für Gesetzgebung und Rechtsprechung
KWG	Kreditwesengesetz
Labeo	<i>Labeo, Rassegna di diritto romano</i> , Neapel seit 1955
li. Sp.	linke Spalte
lit.	littera, Buchstabe
MünchKommBGB	Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch
MünchKommHGB	Münchener Kommentar zum Handelsgesetzbuch
n. F.	neue Fassung
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NJW-RR	Neue Juristische Wochenschrift - Rechtsprechungsreport
OGH	Oberster Gerichtshof
OLG	Oberlandesgericht
Preuß. ALR	Allgemeines Landrecht für die preußischen Staaten
Rdn., RdNr.	Randnummer
re. Sp.	rechte Spalte
RGZ	Entscheidungen des Reichsgerichts in Zivilsachen
ROHG	Reichsoberhandelsgericht
ROHG-E	Entscheidungssammlung des Reichsoberhandelsgerichts
Rz.	Randziffer
TranspR	Transportrecht
TRG	Transportrechtsreformgesetz
Urt. v.	Urteil vom
VerbrKrG	Verbraucherkreditgesetz
Vorbem.	Vorbemerkung
Ziff.	Ziffer
ZPO	Zivilprozeßordnung