

## INHALTSVERZEICHNIS

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS .....	IX
ABSTRAKT .....	1
§ 1 EINFÜHRUNG .....	3
KAPITEL I .....	7
§ 2 DEFINITION DES VORVERTRAGES, BEGRIFF, RECHTSNATUR UND GRUNDLAGEN .....	7
Teil 1 Deutschland .....	8
Teil 2 Frankreich .....	10
A. Begriff .....	10
I. Der <i>avant-contrat</i> im allgemeinen Sinne .....	10
II. Bedeutung der vorvertraglichen Vereinbarungen im französischen Recht .	12
B. Das Verhandlungsverfahren .....	13
I. Die aus dem Gesetz abgeleiteten Verhandlungsverfahren: Angebot und Annahme .....	14
II. Die vertraglichen Verhandlungsverfahren: <i>Avant-contrat</i> im engeren Sinne .....	16
C. Feste Begriffe .....	18
I. <i>Die promesse unilatérale de contrat</i> .....	18
II. <i>Die promesse synallagmatique de contrat</i> .....	19
III. Der <i>pacte de préférence</i> .....	20
§ 3 HISTORISCHE UND GESETZLICHE GRUNDLAGEN .....	21
Teil 1 Deutschland .....	21
Teil 2 Frankreich .....	26
A. Entwicklung des <i>avant-contrat</i> .....	26
B. <i>Res perit dominus</i> und <i>avant-contrat</i> .....	27
C. Das Zustandekommen des Vertrages .....	28
I. Das römische Recht .....	29
II. Das <i>Ancien Droit</i> und die Vorbereitung eines kodifizierten Kaufversprechens .....	29
III. Der Code Civil .....	31
§ 4 FUNKTIONEN .....	35
Teil 1 Deutschland .....	35
A. Festsetzungsfunktionen - Rechtsbindung .....	35
B. Präparatorische Funktion .....	38
C. Die prophylaktische Funktion aus der Kautelarjurisprudenz .....	38
D. Der Vertrag als Vertragsgegenstand .....	39
Teil 2 Frankreich .....	43
A. Festsetzung .....	44
I. <i>Contrat préparatoire</i> .....	46
II. <i>Contrat provisoire</i> .....	46
B. Die formation du contrat .....	46

§ 5 AKTUELLE ABGRENZUNG ZWISCHEN DEM VORVERTRAG UND ANDEREN INSTITUTEN.....	49
Teil 1 Deutschland.....	49
A. Nicht verbindliche Willenserklärungen.....	49
I. Vertragsverhandlungsverhältnis .....	49
1. Vorfeldvereinbarungen und Vorfeldverträge .....	50
2. Traktate .....	50
II. Culpa in contrahendo bei Verhandlungen über einen Vorvertrag .....	53
III. <i>Gentlemen's Agreement</i> .....	55
IV. <i>Letter of Intent</i> (L.O.I.) .....	57
V. <i>Instruction to Proceed</i> (I.T.P.).....	60
B. Verbindliche Willenserklärungen.....	60
I. Hauptvertrag .....	61
II. Optionsvertrag.....	61
III. Vorrechtsvertrag, Vorhand und Verhandlungsvertrag.....	63
IV. Rahmenvertrag .....	64
V. Ausschließlichkeitsvertrag.....	64
VI. Bedingter Hauptvertrag.....	65
C. Handelsrecht .....	66
I. Vorvertraglicher Bereich beim Unternehmenskauf .....	66
1. Das Unternehmen als Gegenstand eines Kaufvertrages .....	67
2. Vorbereitung einer Unternehmensakquisition.....	70
II. <i>Due diligence</i> .....	71
1. Unternehmenskauf ( <i>Asset Deal</i> ).....	72
2. Anteilskauf ( <i>Share Deal</i> ).....	73
3. Rechtskauf .....	73
4. Zwischenformen .....	75
III. <i>Joint ventures</i> .....	76
IV. Patronatserklärung .....	77
Teil 2 Frankreich .....	79
A. Die <i>pourparlers</i> .....	79
B. Das <i>engagement d'honneur</i> .....	82
C. Die <i>lettre d'intention</i> .....	86
D. Die <i>punctuation</i> .....	89
E. Der <i>accord de principe</i> .....	90
F. Die <i>offre</i> .....	90
G. Der <i>contrat-cadre</i> .....	91
H. Der <i>contrat principal</i> .....	92
Zusammenfassung .....	92
Teil 3 Rechtsvergleichende Zusammenfassung des Kapitels.....	94
A. Vorvertrag als Vertragsfreiheitsphänomen .....	94
B. Gesetzliche Anerkennung und <i>prätorianische</i> Entwicklung des Vorvertrages ....	94
C. Funktionalität.....	95
D. Ergebnis des Kapitels .....	96
KAPITEL II.....	97
§ 6 DER VORVERTRAG IM NATIONALEN RECHTSVERKEHR .....	97
Teil 1 Bestimmung der Frage des Kapitels .....	97

A.	Gesetzliche Sachgemäßheit eines Institutes .....	97
B.	Systematische Betrachtungen der Funktionalität des Vorvertrages .....	98
Teil 2	Analyse einer vorvertraglichen Vereinbarung .....	99
A.	Analyse der Erscheinungsformen eines Vorvertrages.....	100
I.	Deutschland.....	100
1.	Zulässigkeit des Vorvertrages .....	101
2.	Der Vorvertrag als logisches Konstrukt .....	103
3.	Rechtfertigung des Vorvertrages aus der Sicht der Vertragsfreiheit .....	104
4.	Stellungnahme .....	105
II.	Frankreich .....	105
B.	Anwendungsbereich des Vorvertrages .....	107
I.	Deutschland.....	107
1.	Kaufrecht .....	107
2.	Mietrecht.....	107
3.	Gesellschaftsrecht .....	108
4.	Individualarbeitsrecht .....	108
II.	Frankreich .....	109
1.	Die police de l'avant-contrat .....	109
2.	Aktueller Anwendungsbereich des Avant-contrat.....	109
a)	Kaufrecht und Tausch .....	109
b)	Mietrecht.....	110
c)	Die <i>promesse de contrats réels</i> .....	111
d)	Die <i>promesse de prêt</i> .....	111
e)	Die <i>promesse d'embauche</i> .....	112
f)	Gesellschaftsrecht .....	112
g)	Verträge im Kapitalmarkt .....	113
h)	Weitere Anwendungen und Arten der <i>promesse</i> .....	113
C.	Rechtsvergleichende Zusammenfassung.....	114
§ 7	GESETZLICHE VORAUSSETZUNGEN FÜR DIE FUNKTIONEN DES VORVERTRAGES.....	115
Teil 1	Zur Rechtsbindung durch den Vorvertrag .....	115
A.	Allgemeine Themen .....	115
I.	Inhalt und Rechtsnatur .....	115
II.	Rechtsgeschäftlicher Kontrahierungszwang.....	115
B.	Allgemeine Voraussetzungen.....	116
I.	Vorvertrag als systematisches Institut des Schuldsrechts .....	116
II.	Zustandekommen des Vorvertrages.....	116
1.	Deutschland .....	116
2.	Frankreich.....	117
a)	Zustandekommen des Vertragsversprechens: formellen und materiellen Voraussetzungen der <i>promesse de contracter</i> .....	117
b)	Gesetzliche Vorschriften des Versprechens insb. Art. 1589 C.C. und seine analoge Anwendung .....	119
aa)	Einseitiges oder beiderseitiges Vertragsversprechen? .....	120
bb)	Glosse zu „la promesse de vente vaut vente“ (Art. 1589 C.Civ.) Zwingendes Recht oder abdingbares Recht? .....	121
cc)	„La promesse de vente vaut vente, lorsqu'il y a consentement réciproque des deux parties sur la chose et sur le prix.“ .....	122
c)	Synallagmatische Vertragsversprechen .....	124

aa) <i>Essentialita negotii</i> des Hauptvertrages im beiderseitigen Vertragsversprechen .....	124
bb) Abwesenheit der <i>essentialia negotii</i> des Hauptvertrages im beiderseitigen Vorvertrag .....	125
d) Einseitiges Vertragsversprechen (bzw. Kauf- oder Verkaufsversprechen) .....	126
aa) Besonderheiten aus dem Art. 1589 C.C. für das Zustandekommen und die Anwendbarkeit des einseitigen Kaufversprechens .....	128
bb) Ausübung der Option und Rechtswirkungen .....	130
e) Die <i>pacte de préférence</i> .....	131
Teil 2 Spezielle Abschlussvoraussetzungen des Vorvertrages: abweichender Mindestinhalt? .....	132
A. Bestimmtheit vs. Bestimmbarkeit .....	133
I. Deutschland .....	133
II. Frankreich .....	136
1. Unbestimmtheit des Inhalts des Vertragsversprechens .....	136
2. Unbestimmtheit des Kaufpreises .....	137
B. Bestimmung der Parteien .....	139
C. Rechtsvergleichende Zusammenfassung .....	140
Teil 3 Form und <i>solennité</i> .....	142
A. Formfreiheit vs. Form als Bindungsvoraussetzung .....	142
B. Formbedürftigkeit des Vorvertrages .....	142
I. Deutschland .....	142
1. Gesetzliche Formpflichten .....	143
a) Formvorschriften: Hauptvertragsform und Anwendung .....	143
b) Ist die nichtige Schutzfunktionsform zu heilen? .....	144
2. Geschäftlich vereinbarte Formpflicht .....	145
II. Frankreich .....	145
1. <i>Solennité du contrat</i> .....	146
2. Andere Formvorschriften für das einseitige Kaufversprechen .....	147
3. Andere gesetzliche Formen des französischen Rechtes für das Vertragsversprechen .....	148
4. Weitere Besonderheiten: behördliche Genehmigung .....	149
III. Rechtsvergleichende Zusammenfassung .....	149
Teil 4 Künstliche Trennung zwischen Verpflichtungs- und Verfügungsakten im französischen Recht .....	151
A. Rechtliche Struktur des Erwerbsvorganges im deutschen und französischen Recht .....	151
B. Trennungs- und Abstraktionsprinzip im deutschen Recht .....	151
C. Konsensprinzip des französischen Rechtes: Die <i>promesse synallagamatique de         contracter</i> und deren Rechtsfolgen für das Sachenrecht .....	152
D. Rechtsvergleichende Zusammenfassung .....	156
Teil 5 Weiterentwicklung des Vorvertrages .....	157
A. Drittwirkungen des Vorvertrages .....	157
B. Bedingungen und Vorvertrag .....	157
C. Vertragsstrafe .....	157
D. Abtretung - Parteiwechsel .....	158
E. Inhalte und Willensmängel .....	160
F. Aufhebung .....	160

## VII

I.	Erfüllung, Leistungsstörungen und Sekundäransprüche.....	160
II.	Untergang der Kontrahierungspflicht .....	162
G.	Verhältnis zwischen Vorvertrag und Hauptvertrag .....	162
Teil 6	Rechtsvergleichende Zusammenfassung des Kapitels.....	163
A.	Verständnis des Vorvertrages in den zwei Rechtsordnungen .....	163
B.	Systematisierung des Vorvertrages .....	164
C.	Trennungsfunktion des Vorvertrages im französischen Recht.....	165
D.	Ergebnis des Kapitels .....	166
KAPITEL III	.....	167
§ 8	DER VORVERTRAG IM EUROPÄISCHEN PRIVATRECHT .....	167
Teil 1	Problematik der Angleichung des Vertragsrechtes .....	167
A.	Erforderlichkeit der europäischen Angleichung des Vertragsrechtes .....	170
B.	Hindernisse und Schwierigkeiten für einen „europäischen Code Civil“ und insbesondere einer allgemeinen Teil des Vertragsrechtes .....	172
I.	Beschränkung auf ein reines Antrags- und Annahmesystem?.....	174
II.	Die beiden Vertragsmodelle des europäischen Zivilrechts.....	175
Teil 2	Europäisches Schuldvertragsrecht und Vorvertrag .....	178
A.	Zustandekommen und Gestaltung des Vertrages .....	178
B.	Struktur der Gesetzgebungen .....	179
I.	Bemühen um Einheit.....	181
II.	Der Vorvertrag und die standardisierten Institute des Vertragsrechts in Europa .....	182
III.	Europäische Rechtsangleichung des Vertragsrechts in Zusammenspiel mit dem Sachenrecht .....	184
1.	Wie wird die sachenrechtliche Problematik binnen Europas gerade durch die Vertragsparteien geregelt? .....	184
a)	Anwendung der Incoterms Klauseln.....	185
b)	Europäisches Sachenrecht?.....	186
2.	Aktueller Sinn und Zweck von Vereinbarungen im Vorfeld eines internationalen Vertrages.....	186
Teil 3	Die kollisionsrechtliche Problematik .....	187
Teil 4	Arbeitsgruppe für eine europäische Rechtsangleichung .....	189
A.	UN Ebene: Das Wiener Kaufrechtsübereinkommen (CISG) .....	189
B.	Europäische Ebene .....	191
I.	Der Vorvertrag im Vorschlag von UNIDROIT und „Lando Kommission“ .....	192
II.	Der Vorvertrag im Vorschlag der Gruppe Gandolfi .....	193
III.	Der Vorvertrag im Vorschlag der Gruppe Catala .....	193
IV.	Der Vorvertrag im Vorschlag vom des DCFR .....	195
1.	Der Vorvertrag im „Vertragsrecht“ des DCFR .....	196
2.	Die sachenrechtliche Problematik des Vorvertrages im DCFR .....	199
3.	DCFR „Feasibility Study (Mai 2011).....	202
Teil 5	Exkurs: Der Vorvertrag in zwei nationalen Rechten, die aus dem deutschen und aus dem französischen Rechten ausgestaltet worden sind .....	203
A.	Artikel 22 des OR über den Vorvertrag .....	203
B.	Artikel 6:226 des neuen niederländischen Zivilgesetzbuches.....	205

## VIII

§ 9 ZUSAMMENSTELLUNG WESENTLICHER ERGEBNISSE .....	207
Abschließende Bewertung der Möglichkeiten einer Rechtsvereinheitlichung .....	207
Teil 1 Bedürfnis und Möglichkeiten einer Rechtsvereinheitlichung .....	207
A. Bedenken gegenüber einer isolierten Rechtsvereinheitlichung .....	209
B. Die Anwendung als Trennungsinstrument.....	211
Teil 2 Schlussüberlegung.....	212
VORSCHRIFTENVORSCHLAG FÜR EINEN ETWAIGEN EUROPÄISCHEN VORVERTRAG IM RAHMEN EINES VERTRAGS-SCHULDRECHTSSYSTEMS .....	214
LITERATURVERZEICHNIS .....	215