



Katharina Hoff (Autor)

**Die Nichtigkeit einer Willenserklärung nach § 105 Abs. 2 BGB –
unter Berücksichtigung medizinischer Störungen**

Katharina Hoff

**Die Nichtigkeit einer Willenserklärung
nach § 105 Abs. 2 BGB –
unter Berücksichtigung
medizinischer Störungen**



Cuvillier Verlag Göttingen
Internationaler wissenschaftlicher Fachverlag

<https://cuvillier.de/de/shop/publications/6960>

Copyright:

Cuvillier Verlag, Inhaberin Annette Jentsch-Cuvillier, Nonnenstieg 8, 37075 Göttingen, Germany
Telefon: +49 (0)551 54724-0, E-Mail: info@cuvillier.de, Website: <https://cuvillier.de>



Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |
| Einleitung | 1 |
| 1. Hauptteil: Die Auslegung des § 105 Absatz 2 BGB..... | 4 |
| A. Die Vorgeschichte des § 105 Absatz 2 BGB – Vorläuferregelungen..... | 4 |
| I. Römisches Recht | 4 |
| II. Der Codex Maximilianeus Bavaricus Civilis | 7 |
| III. Das Preußische Allgemeine Landrecht | 9 |
| IV. Das Sächsische Bürgerliche Gesetzbuch | 13 |
| V. Das Österreichische Allgemeine Bürgerliche Gesetzbuch | 15 |
| VI. Das französische Recht („Code Civil“) | 18 |
| VII. Zusammenfassung..... | 21 |
| B. Die Gesetzgebungsgeschichte des § 105 Absatz 2 BGB – Von den Anfängen des BGB | 23 |
| I. Die Arbeit der „Vorkommission“ | 23 |
| II. Die Arbeit der „Ersten Kommission“ | 24 |
| 1. Erster Teilentwurf zum Allgemeinen Teil nach Gebhard (TE-AllgT) | 24 |
| a) „Personen, welche des Vernunftgebrauches beraubt sind“ | 26 |
| b) „Wegen Geistesmangels Entmündigte“ | 27 |
| c) Die Rechtsfolgen des § 81 Absatz 2 und 3 TE-AllgT: Die Nichtigkeit von Willenserklärungen | 28 |
| 2. Die Beratungen der „Ersten Kommission“ nach der Vorlage des Entwurfs Gebhards..... | 30 |
| 3. Der Allgemeine Teil in der Fassung der „Zusammenstellung der sachlich beschlossenen Bestimmungen“ (ZustAT) | 31 |
| 4. Die Fassung des „Ersten Entwurfes“, Der Entwurf eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich, Erste Lesung, 1888 (E I)..... | 33 |
| a) Der Einfluss des § 28 E I auf die Auslegung des § 64 Absatz 2 E I..... | 35 |
| b) Die Fallgruppe der „Entmündigten“ im § 64 Absatz 2 E I..... | 36 |
| c) Die Reichweite der Rechtsfolge des § 64 Absatz 3 E I..... | 37 |
| d) Die Kritik am „Ersten Entwurf“ | 37 |
| III. Die Gesetzgebungsarbeiten im Rahmen der „Zweiten Kommission“ | 38 |
| 1. Die Vorkommission des Reichsjustizamtes | 39 |
| 2. Die Beratungen der 2. Kommission | 41 |
| IV. Die Gesetzgebungsarbeiten im Bundesrat und im Reichstag | 47 |
| V. Der Einfluss der rechtspolitischen Vorstellungen des Dritten Reiches auf die Gesetzgebungsgeschichte und die Auslegung des § 105 Absatz 2 BGB..... | 48 |



| | |
|--|-----------|
| 1. Rechtspolitische Vorstellungen im Dritten Reich – die neue „Rechtsidee“ | 48 |
| 2. Der Plan eines „Volksgesetzbuches“ | 50 |
| 3. Die Auslegung zivilrechtlicher Normen im Dritten Reich im Allgemeinen | 53 |
| 4. Änderung der Auslegung des § 105 Absatz 2 BGB im Dritten Reich?..... | 56 |
| a) Direkte Auslegung des § 105 Absatz 2 BGB | 56 |
| b) Die sogenannte „Rassenhygiene“ im Dritten Reich..... | 57 |
| c) Ergebnis | 58 |
| VI. Die Entwicklung der Gesetzgebungsgeschichte bis heute | 59 |
| VII. Aktuelle Fassung des § 105 Absatz 2 BGB..... | 60 |
| VIII. Zusammenfassung der Gesetzgebungsgeschichte..... | 60 |
| C. Der Normzweck des § 105 Absatz 2 BGB..... | 62 |
| I. Schutz der vorübergehend von geistigen Störungen betroffenen Personen | 63 |
| II. Schutz der Privatautonomie und Schaffung von Rechtssicherheit | 63 |
| III. Schutzzweck des § 105 Absatz 2 BGB im Vergleich zu § 104 Nr. 2 BGB | 64 |
| D. Tatbestandliche Voraussetzungen des § 105 Absatz 2 BGB | 65 |
| I. Bewusstlosigkeit, § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 65 |
| 1. Alltäglicher Sprachgebrauch „Bewusstlosigkeit“ | 65 |
| 2. Medizinisches Verständnis von „Bewusstlosigkeit“ | 66 |
| 3. Juristisches Verständnis von „Bewusstlosigkeit“ | 68 |
| 4. Einzelfälle der „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 BGB | 71 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ in Form starker psychischer oder physischer Übermüdung und Exkurs zu § 166 Absatz 2 Satz 1 BGB analog | 74 |
| b) „Bewusstlosigkeit“ im letzten Stadium der Zuckerkrankheit..... | 76 |
| c) „Bewusstlosigkeit“ hervorgerufen durch bewusstseinsbeeinträchtigende Medikamente | 77 |
| II. Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit, § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB..... | 78 |
| 1. Krankhafte Störung der Geistestätigkeit..... | 78 |
| a) Der Begriff der Geistestätigkeit..... | 78 |
| b) Störung..... | 80 |
| aa) Aus medizinisch-psychiatrischer Sicht..... | 80 |
| bb) Aus juristischer Sicht | 82 |
| c) Krankhaftigkeit der Störung | 83 |
| aa) Die Entwicklung des medizinisch-psychiatrischen Krankheitsbegriffs | 84 |
| bb) Die psychiatrischen Diagnosen nach ICD-10-GM Version 2014 im Verhältnis zum klassischen Krankheitsbegriff in der Medizin..... | 87 |
| cc) Der juristische Krankheitsbegriff | 88 |
| d) Zwischenergebnis | 90 |



| | |
|---|-----|
| 2. Ausschluss der freien Willensbildung | 90 |
| a) „Freie Willensbildung“ | 93 |
| b) Kriterien für die Feststellung des Ausschlusses der freien Willensbildung ... | 96 |
| c) Die Problematik des Nachweises einer Störung, die zum Ausschluss der Willensbildung führt | 99 |
| 3. Bloß vorübergehender Zustand | 100 |
| a) Notwendigkeit der Unterscheidung zwischen vorübergehenden und dauerhaften Störungen der Geistestätigkeit | 101 |
| b) Kriterien für die Unterscheidung zwischen § 104 Nr. 2 und § 105 Absatz 2 BGB | 102 |
| aa) Unterscheidung aus medizinisch-psychiatrischer Sicht | 103 |
| bb) Unterscheidung aus juristischer Sicht..... | 105 |
| c) Lösungsansatz | 106 |
| 4. Exkurs: Der Begriff des „luziden Intervalls“ | 107 |
| a) Die Anerkennung luzider Intervalle aus juristischer Sicht | 107 |
| b) Kritik an der Anerkennung luzider Intervalle aus medizinischer Sicht..... | 108 |
| c) Zwischenergebnis | 110 |
| 5. Ergebnis | 111 |
| III. Beweislast..... | 111 |
| IV. Voraussetzungen an die Feststellung der Tatbestandsvoraussetzungen durch das Gericht..... | 114 |
| 1. Feststellung der tatsächlichen Lebensumstände des Betroffenen | 114 |
| 2. Die Rolle des Sachverständigen bei der Entscheidungsfindung des Gerichts..... | 116 |
| 3. Vorgehensweise bei der Gutachtenerstellung – besondere Pflichten des Sachverständigen | 117 |
| 4. Die „Verwertung“ der Angaben des Sachverständigen durch das Gericht | 120 |
| V. Partielle Störung der Geistestätigkeit | 123 |
| 1. Anerkennung aus erfahrungswissenschaftlicher Sicht | 123 |
| 2. Anerkennung aus juristischer Sicht..... | 125 |
| 3. Sonderfall: „Partielle Geschäftsfähigkeit“ | 128 |
| VI. Relative Störung der Geistestätigkeit | 129 |
| VII. Relevante Störungsbilder im Sinne des § 105 Absatz 2 BGB aus Sicht der Rechtsprechung und der juristischen Literatur | 133 |
| 1. Störungen aufgrund von psychotropen Substanzen | 134 |
| a) Folgen eines akuten Substanzrausches..... | 134 |
| b) Folgen einer Substanzabhängigkeit | 137 |
| 2. Körperlich begründbare, organische Störungen der Geistestätigkeit | 138 |
| 3. Endogene Psychosen | 140 |



| | |
|---|------------|
| 4. Neurotische Störungen, Belastungsstörungen und Persönlichkeitsstörungen | 143 |
| E. Die Rechtsfolge der Nichtigkeit | 144 |
| I. Die Möglichkeit des Zugangs einer Willenserklärung im Rahmen des § 105 Absatz 2 BGB | 145 |
| II. Die Diskussion um die Zulässigkeit der Nichtigkeit nach § 105 Absatz 2 BGB | 145 |
| 1. Der Schutz des Rechtsverkehrs bei unerkannt Geisteskranken | 146 |
| 2. Rechtlich ausschließlich vorteilhafte Geschäfte | 153 |
| 3. Verstoß der Nichtigkeitsanordnung gegen Artikel 2 Absatz 1 Grundgesetz | 153 |
| F. Zusammenfassung 1. Hauptteil | 158 |
| 2. Hauptteil: Für § 105 Absatz 2 BGB relevante medizinische Störungen | 160 |
| A. Störungen aufgrund von psychotropen Substanzen..... | 160 |
| I. Alkoholbedingte Störungen | 161 |
| 1. Akuter Alkoholrausch bzw. akute Alkoholintoxikation | 163 |
| a) Symptomatik..... | 163 |
| b) Verschiedene Stadien des Alkoholrausches..... | 163 |
| aa) leichter Rausch..... | 164 |
| bb) mittelgradiger Rausch..... | 164 |
| cc) schwerer Rausch..... | 165 |
| dd) Exkurs: pathologischer Rausch | 165 |
| c) Neurobiologische Hintergründe bei Rauschzuständen durch Alkohol | 166 |
| e) Relevanz akuter Alkoholintoxikationen für § 105 Absatz 2 BGB..... | 167 |
| aa) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 167 |
| (1) BAK über 3,5 Promille..... | 167 |
| (2) „leichter Rausch“ | 168 |
| (3) „mittelgradiger Rausch“ | 168 |
| (4) „schwerer Rausch“ | 168 |
| bb) „vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ gemäß § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB | 169 |
| f) Zwischenergebnis | 170 |
| 2. Alkoholismus – Alkoholmissbrauch und Alkoholabhängigkeit | 170 |
| a) Typologie der Alkoholkrankheit nach Jellinek | 171 |
| b) Phasen der Alkoholkrankheit nach Jellinek | 174 |
| c) Relevanz der Alkoholabhängigkeit und des bestimmten Abhängigkeitsgrades für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 175 |
| 3. Alkoholbedingte Folgeschäden | 176 |
| a) Alkoholentzugssyndrom (Prädelir)..... | 176 |
| aa) Relevanz für die Wirksamkeit einer Willenserklärung gemäß § 105 | |



| | |
|---|-----|
| Absatz 2 BGB | 177 |
| (1) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB.. | 177 |
| (2) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB..... | 177 |
| bb) Zwischenergebnis..... | 178 |
| b) Delirium tremens (Alkoholdelir) | 178 |
| aa) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB | 179 |
| bb) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ gemäß § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB | 179 |
| c) Alkoholhalluzinose..... | 180 |
| aa) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB | 180 |
| bb) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ gemäß § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB | 180 |
| d) Alkoholischer Eifersuchtswahn..... | 181 |
| aa) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB | 181 |
| bb) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“, § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB | 181 |
| e) Wernicke-Enzephalopathie bzw. Wernicke-Korsakow-Syndrom | 182 |
| aa) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 183 |
| bb) „vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ gemäß § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB | 183 |
| f) Zwischenergebnis für alkoholbedingte Folgeschäden..... | 184 |
| 4. Ergebnis..... | 184 |
| II. Störungen durch Opiode | 185 |
| 1. Akute Wirkungen und Wirkmechanismen | 186 |
| 2. Chronische Wirkungen..... | 187 |
| 3. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 188 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB | 188 |
| b) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB | 189 |
| III. Störungen aufgrund von Kokain..... | 189 |
| 1. Akute Wirkungen und Wirkmechanismen | 190 |
| 2. Chronische Wirkungen..... | 191 |
| 3. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 192 |
| IV. Störungen aufgrund von Amphetaminen..... | 192 |
| 1. Akute Wirkungen und Wirkmechanismen | 193 |
| 2. Chronische Wirkungen..... | 193 |
| 3. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 194 |
| V. Störungen aufgrund von Halluzinogenen..... | 195 |



| | |
|--|------------|
| 1. Akute Wirkungen und Wirkmechanismen | 196 |
| 2. Chronische Wirkungen..... | 197 |
| 3. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 197 |
| VI. Störungen aufgrund von Cannabinoiden..... | 198 |
| 1. Akute Wirkungen und Wirkmechanismen | 198 |
| 2. Chronische Wirkungen..... | 199 |
| 3. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 200 |
| VII. Störungen aufgrund von Sedativa und Hypnotika | 201 |
| 1. Akute Wirkungen und Intoxikationsfolgen | 202 |
| 2. Chronische Wirkungen..... | 202 |
| 3. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB..... | 203 |
| VIII. Ergebnis | 204 |
| B. Körperlich begründbare, organische Störungen der Geistestätigkeit | 205 |
| I. Epilepsien..... | 205 |
| 1. Das Krankheitsbild der Epilepsien | 206 |
| 2. Abgrenzung und Klassifikation der Epilepsie und einzelner epileptischer Anfälle | 207 |
| a) Klassifikation epileptischer Anfälle..... | 209 |
| b) Klassifikation der Epilepsien..... | 212 |
| 3. Organisch bedingte, psychische Störungen im Rahmen der Epilepsie..... | 212 |
| 4. Epilepsie und ihre Bedeutung für § 105 Absatz 2 BGB..... | 213 |
| 5. Epileptische Anfälle und ihre Relevanz für § 105 Absatz 2 BGB..... | 214 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB | 214 |
| b) „vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB | 215 |
| 6. Ergebnis..... | 216 |
| II. Das Schädel-Hirn-Trauma..... | 216 |
| 1. Klassifikation der Hirnschädigungen | 216 |
| 2. Das „organische Psychosyndrom“ | 218 |
| 3. Relevanz eines Schädel-Hirn-Traumas für § 105 Absatz 2 BGB | 218 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 218 |
| b) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB | 219 |
| 4. Dauerhafte Traumafolgen | 219 |
| III. Demenzen..... | 220 |
| 1. Alzheimer-Demenz | 221 |
| 2. Vaskuläre Demenz..... | 222 |
| 3. Frontotemporale Demenz | 223 |



| | |
|--|------------|
| 4. Andere Demenzformen | 224 |
| 5. Relevanz einer dementiellen Erkrankung für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB | 224 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 224 |
| b) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB | 225 |
| 6. Ergebnis | 226 |
| IV. Weitere organische Störungen | 227 |
| C. Endogene Psychosen | 228 |
| I. Schizophrenie und wahnhafte Psychosen | 228 |
| 1. Begriff | 228 |
| 2. Symptomatik | 229 |
| 3. Der Verlauf einer schizophrenen Erkrankung | 230 |
| 4. Die Ursache der Erkrankung | 231 |
| 5. Relevanz einer schizophrenen Episode für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB | 232 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 232 |
| b) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB | 233 |
| 6. Ergebnis | 233 |
| II. Zykllothymien (manisch-depressive Krankheiten, affektive Psychosen) | 234 |
| 1. Symptome und Verlauf einer manischen Episode | 235 |
| 2. Symptome und Verlauf einer depressiven Episode | 236 |
| 3. Symptome einer bipolaren affektiven Störung | 238 |
| 4. Symptome einer rezidivierenden depressiven Störung | 238 |
| 5. Relevanz affektiver Psychosen für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB | 239 |
| a) „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 1 BGB | 239 |
| b) „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2 Alternative 2 BGB | 239 |
| 6. Zwischenergebnis | 240 |
| III. Ergebnis | 241 |
| D. Neurotische Störungen, Belastungsstörungen und Persönlichkeitsstörungen | 241 |
| I. Neurotische Störungen | 242 |
| II. Belastungsstörungen | 244 |
| III. Persönlichkeitsstörungen | 245 |
| IV. Relevanz für den Tatbestand des § 105 Absatz 2 BGB | 248 |
| 1. „Bewusstlosigkeit“ im Sinne des § 105 Absatz 2, 1. Alternative BGB | 248 |



| | |
|---|------------|
| 2. „Vorübergehende Störung der Geistestätigkeit“ gemäß § 105 Absatz 2, 2. Alternative BGB..... | 249 |
| V. Ergebnis | 250 |
| E. Zusammenfassung der wesentlichen Untersuchungsergebnisse | 251 |
| Literaturverzeichnis..... | 254 |