

# Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| Vorwort .....  | V   |
| Inhaltsübersicht .....   | VII |
| <br>   |     |
| Einleitung .....   | 1   |
| §1 <i>Einführung</i> .....   | 3   |
| A. Hypothesen .....  | 4   |
| B. Stand der Diskussion .....  | 5   |
| I. Zeitpunkt der Entstehung des Schuldverhältnisses .....                  | 6   |
| II. Anwendung der §§ 280, 281 BGB .....                                    | 8   |
| 1. Vor der Schuldrechtsreform .....  | 8   |
| 2. Nach der Schuldrechtsmodernisierung .....                               | 9   |
| a) Schadensersatzklage .....   | 9   |
| b) Vollstreckungsabwehrklage .....   | 10  |
| c) Literaturauffassungen sowie Stellungnahme .....                         | 11  |
| III. Konsequenzen aus der Diskussion .....                                 | 14  |
| C. Rechtfertigung der Fokussierung auf Schadensersatz .....                | 15  |
| D. Historische Argumente .....   | 15  |
| I. Gesetzgebungsgeschichte .....   | 16  |
| II. Berücksichtigung der Literatur des 19. Jahrhunderts .....              | 19  |
| §2 <i>Rechtsverhältnis, Schuldverhältnis und dinglicher Anspruch</i> ..... | 21  |
| A. Rechtsverhältnis .....  | 21  |
| I. 19. Jahrhundert .....   | 21  |
| 1. Savigny .....   | 21  |
| 2. Windscheid .....  | 24  |
| 3. Weitere Pandektenautoren des 19. Jahrhunderts .....                     | 26  |
| 4. Gesetzgebungsverfahren .....  | 28  |
| 5. Zusammenfassung .....   | 29  |
| II. Nach 1900 .....  | 29  |
| 1. Begriff des Rechtsverhältnisses im BGB .....                            | 29  |
| 2. Rechtsverhältnisse nur zwischen Personen .....                          | 30  |
| 3. Rechtsverhältnisse auch zwischen Person und Gegenstand .....            | 33  |
| III. Stellungnahme und Präzisierung .....                                  | 34  |
| B. Schuldverhältnis .....  | 37  |

|  |    |
|--|----|
| I. Schuldverhältnis iWS .....  | 37 |
| II. Merkmale eines Schuldverhältnisses iWS .....                           | 40 |
| 1. Ausgangspunkt: § 241 Abs. 1 BGB? .....                                  | 40 |
| 2. Kenntnis der anderen Partei? .....                                      | 42 |
| 3. Pflichten .....   | 42 |
| 4. Relativität .....   | 44 |
| III. Schuldverhältnis als Rechtsverhältnis .....                           | 44 |
| IV. Zusammenfassung .....  | 46 |
| C. Dinglicher Anspruch .....   | 46 |
| I. Rechtsverwirklichende Funktion des „dinglichen Anspruchs“ .....         | 48 |
| II. Strikter Gegenwartsbezug .....   | 51 |
| III. § 985 BGB und Rechtsverhältnis .....                                  | 54 |
| <br>   |    |
| Erster Teil: Pflichten des bösgläubigen Besitzers .....                    | 55 |
| § 3 Funktion und Zweck des Eigentümer-Besitzer-Verhältnisses .....         | 57 |
| A. Das Eigentümer-Besitzer-Verhältnis in Literatur und Rechtsprechung .... | 57 |
| I. Rechtsprechung .....  | 57 |
| 1. Rechtsprechung des Reichsgerichts .....                                 | 58 |
| 2. Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs .....                             | 59 |
| 3. Zusammenfassung .....   | 60 |
| II. Literaturauffassungen .....  | 61 |
| 1. Herrschende Meinung zum Zweck der §§ 987 ff. BGB .....                  | 61 |
| 2. Einordnung der §§ 987 ff. BGB .....                                     | 63 |
| a) Leistungsstörungsrecht .....  | 63 |
| b) Deliktsrecht .....  | 66 |
| c) Stellungnahme .....   | 67 |
| 3. Pinger (1973) .....   | 67 |
| 4. Sacherhaltungsprinzip .....   | 69 |
| III. Zusammenfassung .....   | 71 |
| B. Gesetzgebungsgeschichte: Privilegierung des redlichen Besitzers? .....  | 71 |
| I. Erster Entwurf .....  | 71 |
| 1. Besitz und Inhabung .....   | 72 |
| 2. Vindikationsfolgen .....  | 73 |
| II. Vorkommission des Reichsjustizamts .....                               | 74 |
| 1. Besitzbegriff .....   | 75 |
| 2. Vindikationsfolgen .....  | 76 |
| 3. Zusammenfassung .....   | 78 |
| III. Zweiter Entwurf .....   | 79 |
| IV. Ergebnis .....   | 81 |
| C. Bestätigung durch Verweise auf die §§ 987 ff. BGB .....                 | 81 |
| 1. Beschränkte dingliche Rechte mit Verweis .....                          | 82 |
| a) Nießbrauch und Pfandrecht .....   | 82 |

|  |     |
|--|-----|
| b) Erbbaurecht, Dauerwohnrecht und Dauernutzungsrecht . . . . .                  | 85  |
| c) Zusammenfassung . . . . .   | 85  |
| 2. Verweis nur auf § 1004 BGB (Dienstbarkeiten) . . . . .                        | 86  |
| a) Dingliches Wohnungsrecht . . . . .  | 86  |
| aa) Schutz vor Besitzentziehung oder Besitzvorenthaltung . . . . .               | 87  |
| bb) Haftung des redlichen Besitzers . . . . .                                    | 88  |
| b) Grunddienstbarkeit begründet Besitzrecht . . . . .                            | 89  |
| 3. Beschränkte dingliche Rechte ohne Verweis auf die §§ 985 ff. BGB . . . . .    | 91  |
| 4. Sonstige Verweise auf das Eigentümer-Besitzer-Verhältnis . . . . .            | 92  |
| a) § 1007 Abs. 3 S. 2 BGB . . . . .  | 92  |
| b) § 292 BGB . . . . .   | 93  |
| 5. Ergebnis . . . . .  | 94  |
| D. Zusammenfassung . . . . .   | 95  |
| § 4 <i>Pflicht aus § 985 BGB</i> . . . . .                                       | 97  |
| A. Historischer Ursprung . . . . .   | 97  |
| I. Pandektenliteratur . . . . .  | 98  |
| II. Trennung von Vindikation und Eigentümer-Besitzer-Verhältnis . . . . .        | 102 |
| III. Zusammenfassung . . . . .   | 103 |
| B. Ort der Herausgabe . . . . .  | 104 |
| C. Inhalt des § 985 BGB: Auskehr . . . . .                                       | 108 |
| I. Nur Auskehr . . . . .   | 109 |
| II. Stellungnahme . . . . .  | 110 |
| III. Nebenpflichten? . . . . .   | 111 |
| D. Ergebnis . . . . .  | 112 |
| § 5 <i>Pflichten aus einem gesetzlichen Schuldverhältnis</i> . . . . .           | 113 |
| A. Einordnung als Schuldverhältnis . . . . .                                     | 113 |
| I. Gesetzgebungsgeschichte . . . . .   | 115 |
| 1. Johows Teilentwurf . . . . .  | 115 |
| 2. Erster Entwurf . . . . .  | 116 |
| 3. Weiterer Verlauf des Gesetzgebungsverfahrens und Folgerungen . . . . .        | 117 |
| II. Pflicht aus einem neben der Vindikation stehenden Schuldverhältnis . . . . . | 118 |
| III. Kein einheitliches Schuldverhältnis . . . . .                               | 118 |
| B. Vorteile und Probleme der Einordnung als Schuldverhältnis . . . . .           | 119 |
| I. Vorteil: Anwendbarkeit des § 278 BGB . . . . .                                | 119 |
| II. Problem: Übergang des Schuldverhältnisses . . . . .                          | 120 |
| 1. Eigentümerwechsel . . . . .   | 121 |
| a) Übertragung durch Abtretung . . . . .   | 122 |
| b) Übergang ipso iure . . . . .  | 123 |
| 2. Besitzwechsel . . . . .   | 125 |
| III. Ergebnis . . . . .  | 127 |
| C. Eigentümer-Besitzer-Verhältnis und Rechtsverhältnis . . . . .                 | 127 |

|  |     |
|--|-----|
| D. Ergebnis .....  | 128 |
| <i>§ 6 Zusammenfassung: Pflichten des bösgläubigen Besitzers</i> ..... | 130 |
| A. Nebenpflichten .....  | 130 |
| B. Funktionaler Vergleich mit dem Leistungsstörungenrecht .....        | 131 |
| I. Allgemeines Schuldrecht .....                                       | 132 |
| II. § 989 BGB .....  | 133 |
| C. Nutzungs- und Verwendungsersatz .....                               | 135 |
| I. Nutzungsersatz .....  | 135 |
| II. Verwendungsersatz .....  | 136 |
| III. Ergebnis .....  | 137 |
| <br>   |     |
| <b>Zweiter Teil: Pflichten des bösgläubigen Bucheigentümers</b> .....  | 139 |
| <i>§ 7 Anwendung allgemeiner Vorschriften</i> .....                    | 141 |
| A. Kein Nutzungs- und Verwendungsersatz .....                          | 141 |
| I. Nutzungen (und Exkurs zum mittelbaren Besitz) .....                 | 141 |
| II. Verwendungen .....   | 144 |
| B. § 1004 BGB .....  | 147 |
| I. Beispielsfall und Lösungen .....                                    | 149 |
| 1. Usurpationstheorie .....  | 149 |
| 2. Haftung wegen Verursachung .....                                    | 151 |
| II. Erkenntnisse aus dem Schulfall .....                               | 153 |
| 1. Buchmäßiger Eigentümer .....  | 153 |
| a) Herrschende Meinung (Rechtsprechung) .....                          | 153 |
| b) Usurpationstheorie .....  | 154 |
| c) Zusammenfassung .....   | 155 |
| 2. Hypothekengläubiger .....   | 155 |
| 3. Folgerungen für den Anspruch gegen den Bucheigentümer .....         | 156 |
| III. Zusammenfassung .....   | 156 |
| C. Deliktsrecht .....  | 157 |
| <br>   |     |
| <i>§ 8 Gegenüberstellung von Mobilienbesitz und Bucheigentum</i> ..... | 158 |
| A. Stand seit 1928: analoge Anwendung der §§ 987 ff. BGB .....         | 158 |
| B. Gemeinsamkeiten .....   | 163 |
| I. Gemeinsame historische Wurzel? .....                                | 163 |
| II. Publizitätswirkung .....   | 166 |
| 1. Inhalt des Publizitätsprinzips .....                                | 166 |
| a) Begründungen des Publizitätsprinzips .....                          | 167 |
| b) Stellungnahme .....   | 168 |
| 2. Erklärung der §§ 987 ff. BGB .....                                  | 170 |
| 3. Publizität durch Besitz und Grundbucheintrag .....                  | 171 |
| a) Grundbucheintrag .....  | 172 |
| b) Besitz .....  | 173 |

|   |     |
|---|-----|
| aa) Argumente für den Besitz als Publizitätsmittel                | 173 |
| bb) Kritik und Stellungnahme                                      | 175 |
| 4. Ergebnis   | 179 |
| III. Der sog. „Tabularbesitz“ oder „Buchbesitz“                   | 180 |
| 1. Herkunft des Begriffs  | 181 |
| 2. Bedeutung für das deutsche Sachenrecht                         | 182 |
| 3. Gefahren und Konsequenzen – Exkurs zur Metapher                | 182 |
| IV. Ergebnis  | 187 |
| C. Der Besitz im Immobiliarsachenrecht                            | 187 |
| I. Vorschriften im Zusammenhang mit dem Eigentumserwerb           | 188 |
| 1. Sog. Tabularersatzung, § 900 Abs. 1 BGB                        | 188 |
| 2. Aufgebotsverfahren, § 927 BGB                                  | 190 |
| 3. Grenzverwirrung, § 920 BGB                                     | 191 |
| 4. Würdigung  | 194 |
| II. Eigentümer-Besitzer-Verhältnis                                | 197 |
| III. § 147 ZVG  | 198 |
| IV. Ergebnis  | 199 |
| § 9 Vergleichbare Interessenlage: Mobilienbesitz und Bucheigentum | 201 |
| A. § 985 BGB und § 894 BGB  | 201 |
| I. Meinungsstand und Konsequenzen                                 | 201 |
| II. Anspruchssituation und -inhalt                                | 205 |
| III. Berichtigungsanspruch und Widerspruch                        | 207 |
| 1. Wirkungen des Widerspruchs                                     | 207 |
| 2. Vergleichbares bei der Vindikation                             | 208 |
| a) Besitzschutz   | 208 |
| b) Vorläufiger Rechtsschutz                                       | 209 |
| c) Abhandenkommen (§ 935 BGB)                                     | 210 |
| 3. Zusammenfassung  | 211 |
| IV. Ergebnis  | 212 |
| B. Vergleichbare Lebensvorgänge                                   | 212 |
| I. Redlicher Eigenbesitzer  | 212 |
| 1. Unwirksames Rechtsgeschäft mit dem Eigentümer                  | 212 |
| 2. Erwerbsgeschäft mit einem Nichteigentümer                      | 215 |
| 3. Rückwirkungsfiktionen  | 215 |
| 4. Erbfall  | 217 |
| 5. Vermeintliche Aneignung  | 218 |
| II. Redlicher Bucheigentümer                                      | 219 |
| 1. Unwirksames Rechtsgeschäft                                     | 220 |
| 2. Erwerbsgeschäft mit einem Nichtberechtigten                    | 222 |
| 3. Rückwirkungsfiktionen  | 222 |
| 4. Erbfall  | 223 |
| a) Scheinerbe des Eigentümers                                     | 223 |
| b) Erbe des Scheineigentümers                                     | 225 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Zwischenfazit .....   | 226 |
| 5. Vermeintliche Aneignung .....   | 227 |
| III. Ergebnis .....  | 227 |
| C. Ergebnis .....  | 228 |
| <i>§ 10 Dingliches Schuldverhältnis</i> .....                                    | 230 |
| A. Bösgläubiger Bucheigentümer .....   | 230 |
| I. Begriff der Redlichkeit .....   | 231 |
| II. Unterschiedliche Maßstäbe der Redlichkeit .....                              | 232 |
| 1. Maßstab in §§ 932 ff., 937 ff., 990 BGB und in § 892 BGB .....                | 232 |
| 2. Exkurs: Gesetzgebungsgeschichte zu § 990 BGB und § 892 BGB ..                 | 233 |
| 3. Erklärungsversuche .....  | 236 |
| III. Bedeutung für die Anwendung des § 990 BGB im<br>Immobiliarsachenrecht ..... | 236 |
| 1. Grundstücksbesitz .....   | 237 |
| 2. Buchposition (§ 990 Abs. 1 S. 1 BGB analog) .....                             | 237 |
| IV. Ergebnis .....   | 239 |
| B. Inhalt der Pflicht .....  | 240 |
| I. Sacherhaltungsprinzip .....   | 240 |
| II. Besondere Fallkonstellationen .....  | 241 |
| 1. Verzicht .....  | 241 |
| 2. Grundstücksverbindung und -teilung .....                                      | 241 |
| C. Zusammenfassung: Funktionales Leistungsstörungsrecht .....                    | 242 |
| <br>   |     |
| Dritter Teil: Ausblick und Ergebnisse .....                                      | 245 |
| <i>§ 11 Pflichten des bösgläubigen Störers?</i> .....                            | 247 |
| A. Diskussionsstand .....  | 247 |
| I. Ablehnende Haltung des Ersten Entwurfs .....                                  | 247 |
| 1. Teilentwurf von Johow .....   | 247 |
| 2. Erster Entwurf .....  | 248 |
| II. Literaturstimmen .....   | 249 |
| B. Dingliches Schuldverhältnis? .....  | 251 |
| I. Rechtsverhältnis .....  | 251 |
| II. Möglicher Inhalt der Pflicht .....   | 251 |
| III. Anforderungen an die Redlichkeit .....                                      | 253 |
| C. Zusammenfassung und Ausblick .....  | 254 |
| <br>   |     |
| <i>§ 12 Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse</i> .....                    | 255 |
| A. Rechtsverhältnis .....  | 255 |
| B. Besitz .....  | 255 |
| C. Eigentümer-Besitzer-Verhältnis .....  | 256 |
| D. Bucheigentum .....  | 257 |

|   |     |
|---|-----|
| Anhang: Transkription der Entscheidung des Reichsgerichts<br>vom 10.11.1906 – V 85/06 ..... | 259 |
| Literaturverzeichnis .....  | 263 |
| Sachverzeichnis .....   | 283 |