

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Einleitung	1
Teil 1: Ausgangslage	5
1. Kapitel: Römisches Recht	5
§ 1. Ausgangslage	5
§ 2. Altrömische Periode	7
I. <i>Meum esse, habere, licere, usus und possidere</i>	7
II. Erbfolge	9
III. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	10
§ 3. Klassische Periode	11
I. <i>Possessio und detentio</i>	11
1. <i>Possessio</i> nach <i>ius civile</i>	11
a. Begriff	11
b. Erwerb	12
c. Fortdauer und Verlust	13
2. <i>Possessio</i> nach <i>ius honorarium</i>	13
3. <i>Detentio</i>	13
II. Erbfolge	14
1. Zivile Erbfolge	14
2. Prätorische Erbfolge	15
III. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	16
1. <i>Possessio</i> im Sinne von Iav. D. 41,2,23 pr.	16
2. <i>Possessio</i> im Sinne von Paul. D. 4,6,30 pr. und Gai. inst. 3,201	20
3. Schicksal der <i>interdicta retinendae und recuperandae</i> <i>possessionis</i> beim Erbfall	23
IV. <i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	23
1. <i>Successio in possessionem</i>	23
2. <i>Accessio possessionis</i> und <i>temporis</i>	25
§ 4. Nachklassische Periode und die folgende Zeit	26
I. <i>Possessio</i>	26
II. Erbfolge	26
III. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	28
2. Kapitel: Gesetzgebungen des 18. und 19. Jahrhunderts	28

§ 1.	Ausgangslage	28
§ 2.	Codex Maximilianeus Bavaricus Civilis (CMBC).....	31
	I. Entstehung	31
	II. Struktur	31
	III. Besitz	32
	IV. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	33
	V. <i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	34
§ 3.	Allgemeines Landrecht für die Preußischen Staaten (ALR)	35
	I. Entstehung	35
	II. Struktur	37
	III. Besitz	37
	IV. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	41
	1. Problemerkäuterung	41
	2. Meinungsstand.....	43
	a. Besitzübergang <i>ipso iure</i>	43
	b. Besitzergreifung	44
	3. Stellungnahme	46
	V. <i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	47
§ 4.	Code civil (Cc).....	48
	I. Entstehung	48
	II. Struktur	49
	III. Besitz	50
	IV. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	51
	V. <i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	53
§ 5.	Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch für die gesamten Deutschen Erbländer der Oesterreichischen Monarchie (ABGB).....	54
	I. Entstehung	54
	II. Struktur	55
	III. Besitz	55
	IV. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	57
	V. <i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	60
§ 6.	<i>Ius commune</i> (Gemeines Recht)	61
	I. Besitz	61
	1. Zur Gewere des deutschen Rechts.....	61
	2. <i>Possessio</i>	63
	a. Unterscheidung zwischen dem juristischen Besitz und der Detention	63
	b. Rechtsnatur des Besitzes	64
	c. Erwerb, Fortdauer und Verlust des Besitzes	65
	d. Besitzschutz.....	68
	II. Schicksal des Besitzes beim Erbfall	70
	1. Meinungsstand.....	70

	a.	Besitzübergang <i>ipso iure</i>	70
	b.	Besitzergreifung	71
	c.	Stellungnahme	72
	2.	Schicksal der <i>interdicta retinendae</i> und <i>recuperandae possessionis</i> beim Erbfall	73
III.		<i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	73
Teil 2: Gesetzgebungsarbeiten und Entstehung des § 857 BGB			
1. Kapitel: Gesetzgebungsverfahren und Materialien			
§ 1.		Gesetzgebungszuständigkeit des Deutschen Reichs für die Zivilgesetzgebung.....	76
§ 2.		Vorkommission	79
	I.	Zusammensetzung	79
	II.	Aufgaben.....	81
§ 3.		1. Kommission	82
	I.	Zusammensetzung	82
	II.	Aufgaben.....	83
§ 4.		2. Kommission	84
	I.	Zusammensetzung	84
	II.	Aufgaben.....	86
§ 5.		Bundesrat	86
§ 6.		Reichstag.....	87
2. Kapitel: Die Vorentwürfe zum BGB.....			
§ 1.		Vorentwurf zum Sachenrecht.....	87
	I.	Verfasser des Vorentwurfs zum Sachenrecht, <i>Johow</i>	87
	II.	Stellungnahme <i>Johows</i>	88
	1.	Besitz	88
	a.	Begriff	88
	b.	Erwerb	91
	c.	Fortdauer und Verlust.....	92
	2.	Schicksal des Besitzes beim Erbfall.....	94
	3.	<i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	95
§ 2.		Vorentwurf zum Erbrecht.....	95
	I.	Verfasser des Vorentwurfs zum Erbrecht, <i>von Schmitt</i>	95
	II.	Stellungnahme <i>Schmitts</i>	97
3. Kapitel: Der erste Entwurf zum BGB.....			
§ 1.		Besitz.....	101
	I.	Begriff und Erwerb	101
	II.	Verlust.....	103

§ 2.	Schicksal des Besitzes beim Erbfall	104
§ 3.	Kritik am E I	109
§ 4.	<i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	115
4.	Kapitel: Der zweite Entwurf zum BGB	116
§ 1.	Besitz	117
§ 2.	Schicksal des Besitzes beim Erbfall	119
§ 3.	<i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	123
5.	Kapitel: Der dritte Entwurf zum BGB und die Denkschrift	125
§ 1.	Besitz	125
§ 2.	Schicksal des Besitzes beim Erbfall	125
§ 3.	<i>Successio in possessionem</i> und <i>accessio possessionis</i>	126
Teil 3: Probleme des Erbenbesitzes nach § 857 BGB		127
1.	Kapitel: Rechtsnatur des Erbenbesitzes	127
§ 1.	Ausgangslage	127
§ 2.	Meinungsstand	128
I.	Erbenbesitz als echter Besitz	128
II.	Erbenbesitz als vergeistigte Sachherrschaft	128
III.	Erbenbesitz als Besitz ohne Sachherrschaft	130
IV.	Erbenbesitz als Besitzrecht	131
V.	Erbenbesitz als „Neuschöpfung“	131
VI.	Erbenbesitz als Rechtsfolgenzuordnung	132
VII.	Erbenbesitz nach der Kontinuitätstheorie	133
VIII.	Erbenbesitz als Fiktion	134
§ 3.	Stellungnahme	136
I.	Kritik an den Lehrmeinungen	136
II.	Erbenbesitz als Fiktion	140
1.	§ 857 BGB als unwiderlegliche Vermutung (<i>praesumptio iuris et de iure</i>)?	140
2.	Anwendbare Fiktion bei Bedarf	142
2.	Kapitel: Probleme des § 857 BGB	143
§ 1.	Erbenbesitz und Ersitzung (§§ 937, 943 BGB)	144
I.	Problemerkklärung	144
II.	Meinungsstand	147
1.	Herrschende Meinung	147
2.	Gegenstimmen	149
III.	Stellungnahme	149

	1.	BGHZ 31, 129 ff. und die Möglichkeit der Ersitzung des gutgläubigen Erben eines bösgläubigen Erblassers	150
	2.	Anwendungsbereich des § 943 BGB.....	152
§ 2.		Erbenbesitz und Mitbesitz (§ 866 BGB)	154
	I.	Problemlerläuterung	154
	II.	Meinungsstand.....	154
		1. Herrschende Meinung	154
		2. Vermittelnde Ansichten.....	154
		3. Gegenstimmen	155
	III.	Stellungnahme	155
		1. Unmittelbarer Besitz des Erblassers.....	156
		a. Vor Besitzergreifung der Miterben	156
		b. Nach Besitzergreifung der Miterben.....	158
		2. Mittelbarer Besitz des Erblassers	160
		3. Mitbesitz des Erblassers	160
§ 3.		Erbenbesitz und mittelbarer Besitz (§ 868 BGB).....	161
	I.	Problemlerläuterung	161
	II.	Meinungsstand.....	162
		1. Herrschende Meinung	162
		2. Gegenstimmen	163
	III.	Rechtsnatur des mittelbaren Besitzes	164
		1. Mittelbarer Besitz als echter Besitz.....	164
		2. Mittelbarer Besitz als Besitz mit vergeistigter Sachherrschaft	165
		3. Mittelbarer Besitz als Besitz ohne Sachherrschaft.....	165
		4. Mittelbarer Besitz als Fiktion	166
		5. Sonstige Meinungen	166
	IV.	Stellungnahme	167
		1. Entwicklung des mittelbaren Besitzes.....	167
		a. Römischrechtliches Konzept für den mittelbaren Besitz	167
		b. Stellvertretung im Besitz nach <i>ius commune</i> und mittelbarer Besitz	168
		aa. Grundlage der Stellvertretung im Besitz.....	168
		bb. Besitzschutz.....	169
		c. Mittelbarer Besitz im Gesetzgebungsverfahren zum BGB.....	170
		aa. Stellvertretung im Besitz im VorE SaR und Antrag von <i>Planck</i>	170
		bb. „Äquivalent der eigenen Inhabung als Besitzerfordernis“ im E I	171

	cc. Einführung des mittelbaren Besitzes in den E II.....	175
	dd. Rechtsnatur des mittelbaren Besitzes im BGB.....	180
	2. Übergang des mittelbaren Besitzes nach § 857 BGB	180
§ 4.	Erbenbesitz und Verwaltungsbesitz	181
	I. Einsetzung eines Verwalters durch den Erblasser.....	181
	1. Meinungsstand.....	182
	a. Herrschende Meinung	182
	b. Gegenstimmen.....	182
	2. Stellungnahme	183
	a. Besitz des Nachlassverwalters	183
	b. Besitz des Testamentsvollstreckers.....	184
	c. Besitz des Insolvenzverwalters	184
	II. Tod des Verwalters	185
	1. Meinungsstand.....	185
	a. Herrschende Meinung	185
	b. Vermittelnde Ansichten.....	186
	c. Gegenstimmen.....	187
	2. Stellungnahme	187
	a. Unmittelbarer Besitz des Verwalters	187
	b. Mittelbarer Besitz des Verwalters.....	188
§ 5.	Erbenbesitz und Eigentumsvermutung (§ 1006 Abs. 1 S. 1 BGB)	188
	I. Problemerkläuterung	188
	II. Meinungsstand.....	189
	1. Eigentumsvermutung auf Grundlage des Erbenbesitzes.....	189
	2. Eigentumsvermutung auf Grundlage des Besitzes des Erblassers.....	190
	III. Stellungnahme	190
§ 6.	Erbenbesitz und Gläubiger-/Verkehrerschutz nach § 836 BGB.....	191
	I. Problemerkläuterung	191
	II. Passivlegitimation.....	192
	III. Zurechnung der Haftung.....	192
	1. § 836 Abs. 1 BGB	192
	2. § 836 Abs. 2 BGB	194
	IV. Stellungnahme	195
§ 7.	Erbenbesitz und gesellschaftsrechtliche Anwachsung (§ 738 Abs. 1 S. 1 BGB)	199
	I. Problemerkläuterung	199
	II. Meinungsstand.....	199
	1. Herrschende Meinung	199
	2. Gegenstimmen.....	200

III.	Stellungnahme	202
1.	GbR ohne Rechtsfähigkeit.....	202
2.	GbR mit Teilrechtsfähigkeit.....	203
§ 8.	Erbenbesitz und rückwirkender Verlust der Erbenstellung	204
I.	Problemerkklärung	204
II.	Meinungsstand.....	205
1.	Herrschende Meinung	205
2.	Gegenstimmen	207
III.	Stellungnahme	208
1.	Vor Besitzergreifung des Scheinerben.....	208
2.	Nach Besitzergreifung des Scheinerben.....	209
§ 9.	Erbenbesitz und Vor-/Nacherbe (§§ 2100, 2139 BGB).....	210
I.	Problemerkklärung	210
II.	Meinungsstand.....	210
1.	Nacherbfall zu Lebzeiten des Vorerben und Besitzübergang	210
a.	Herrschende Meinung	210
b.	Gegenstimmen.....	211
2.	Nacherbfall durch den Tod des Vorerben und Besitzübergang	212
a.	Erbenbesitz des Vorerben.....	212
aa.	Herrschende Meinung	212
bb.	Gegenstimmen.....	213
b.	Tatsächlich ergriffener Besitz des Vorerben.....	213
III.	Stellungnahme	214
1.	Vor Besitzergreifung des Vorerben.....	214
a.	Zu Lebzeiten des Vorerben	214
b.	Beim Tod des Vorerben	215
2.	Nach Besitzergreifung des Vorerben	215
a.	Zu Lebzeiten des Vorerben	215
b.	Beim Tod des Vorerben	216
§ 10.	Erbenbesitz und Erbscheinerbe.....	216
I.	Problemerkklärung	216
II.	Meinungsstand.....	217
1.	Herrschende Meinung	217
2.	Gegenstimme.....	218
III.	Stellungnahme	218
	Schluss.....	221
	Literaturverzeichnis	227