

## Inhaltsübersicht

Vorwort . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXIX
Abbildungsverzeichnis . . . . .	XXXVI
Kapitel 1: Einführung . . . . .	1
§1 Einleitung und Problemaufriss . . . . .	1
§2 Begriffsbestimmung und Gegenstand der Untersuchung . . . . .	7
A. Rechtsschutz . . . . .	7
B. In der Zwangsvollstreckung . . . . .	9
C. Einstweiliger Rechtsschutz . . . . .	11
D. Zwangsvollstreckung wegen zivilrechtlicher Ansprüche . . . . .	11
§3 Methodik . . . . .	11
A. Notwendigkeit, Funktion und Ziel der juristischen Methodik .	12
B. Die Methode der Normauslegung . . . . .	13
C. Rechtsvergleichung . . . . .	19
§4 Gang der Untersuchung . . . . .	22
Kapitel 2: Die Grundlagen des Rechtsschutzes in der Zwangsvollstreckung . . . . .	23
§5 Die historische Entwicklung . . . . .	23
A. Gemeiner Deutscher Zivilprozess . . . . .	23
B. Partikularrechtsordnungen vor Einführung der CPO . . . . .	30
C. Konzeption der CPO/ZPO . . . . .	44
D. Entwurf einer Zivilprozeßordnung (1931) . . . . .	63
E. Fazit zur historischen Entwicklung in Deutschland . . . . .	82
§6 Das Rechtsschutzsystem im Überblick . . . . .	83
A. Die Zwei- bzw. Dreispurigkeit des Rechtsschutzes . . . . .	84
B. Differenzierung nach den Einwendungsberichtigten . . . . .	87

C. Differenzierung nach dem Vollstreckungsorgan . . . . .	90
D. Zuständigkeit für den Rechtsschutz und Instanzenzug . . . . .	95
<b>Kapitel 3: Reform des Rechtsschutzsystems durch Änderungen des Gesamtgefüges und der Organisation . . . . .</b>	<b>109</b>
<b>§ 7 Einführung eines Vollziehungsgebots . . . . .</b>	<b>109</b>
A. Bündelung der Einwendungen? . . . . .	110
B. Legitimation des Vollziehungsgebots durch Warnfunktion? . .	111
C. Das Fiskusprivileg . . . . .	112
D. Ergebnis . . . . .	113
<b>§ 8 Zentralisierung des Vollstreckungswesens . . . . .</b>	<b>114</b>
A. Allzuständigkeit des Prozessgerichts als Vollstreckungs- und Rechtsschutzorgan nach gemeinrechtlichem Vorbild? . . . . .	114
B. Zentralisierung beim Vollstreckungsgericht . . . . .	118
C. Zentralisierung beim Gerichtsvollzieher als Vollstreckungsorgan . . . . .	134
D. Prozessgericht und Vollstreckungsgericht als Vollstreckungs- bzw. Rechtsschutzorgan . . . . .	140
E. Schaffung einer eigenen Vollstreckungsbehörde . . . . .	141
F. Ergebnis . . . . .	142
<b>§ 9 Verringerung der Zahl der Vollstreckungsorgane . . . . .</b>	<b>142</b>
A. Ausschluss des Prozessgerichts . . . . .	143
B. Ausschluss des Grundbuchamts? . . . . .	156
<b>§ 10 Fazit, Umsetzung und Visualisierung . . . . .</b>	<b>157</b>
A. Notwendige Gesetzesänderungen . . . . .	158
B. Visualisierung des Zuständigkeitsystems <i>de lege ferenda</i> . . .	160
<b>Kapitel 4: Die Rechtsbehelfe – Formelle Einwendungen . . . . .</b>	<b>161</b>
<b>§ 11 Vollstreckungserinnerung und sofortige Beschwerde . . . . .</b>	<b>161</b>
A. Gemeinsamkeiten und Unterschiede der Vollstreckungserinnerung und der sofortigen Beschwerde . . .	162
B. Abgrenzungsfragen und Lösungsansätze <i>de lege lata</i> . . . . .	166
C. Reformvorschläge . . . . .	201
D. Ergebnis . . . . .	226
<b>§ 12 Die Rechtsbeschwerde . . . . .</b>	<b>227</b>
A. Hintergrund und Konzeption . . . . .	227
B. Überlastung des BGH? . . . . .	229
C. Verkürzung des Individualrechtsschutzes . . . . .	234
D. Ergebnis . . . . .	253

<i>§13 Rechtspflegererinnerung, Grundbuchbeschwerde und Zuschlagsbeschwerde</i> . . . . .	253
A. Rechtspflegererinnerung nach § 11 Abs. 2 RPflG . . . . .	253
B. Grundbuchbeschwerde nach § 71 GBO . . . . .	254
C. Zuschlagsbeschwerde nach § 96 ZVG . . . . .	258
D. Ergebnis . . . . .	260
<i>§14 Fazit</i> . . . . .	260
<b>Kapitel 5: Die Klagen – Materielle Einwendungen</b> . . . . .	261
<i>§15 Die Vollstreckungsabwehrklage nach § 767 ZPO</i> . . . . .	261
A. Grundlagen . . . . .	261
B. Rechtliche Einordnung und Folgen . . . . .	262
C. Rückführung auf eine allgemeine Feststellungsklage? . . . . .	288
D. Ergebnis . . . . .	294
<i>§16 Klagen analog § 767 ZPO</i> . . . . .	295
A. Die Titelgegenklage . . . . .	295
B. Vollstreckungsbeschränkende Vereinbarungen . . . . .	307
C. Gesetzliche Verankerung und Ergebnis . . . . .	311
<i>§17 Quasi-Gegenklagen in Fällen beschränkter Haftung, §§ 785f. ZPO</i> . . . . .	312
A. Grundlagen und Anwendungsbereich . . . . .	312
B. Rechtliche Einordnung und Wirkungen der Quasi-Gegenklagen . . . . .	316
C. Reform der Quasi-Gegenklagen . . . . .	319
D. Ergebnis . . . . .	323
<i>§18 Die Klagen Dritter in der Zwangsvollstreckung</i> . . . . .	324
A. Die Drittwiderspruchsklage nach § 771 ZPO . . . . .	324
B. Beschränkte Drittwiderspruchsklagen, §§ 772 S. 2, 773 S. 2 ZPO . . . . .	336
C. Die Klage auf vorzugsweise Befriedigung nach § 805 ZPO . . . . .	340
D. Widerspruchsklage im Verteilungsverfahren, § 878 ZPO . . . . .	346
E. Ergebnis . . . . .	349
<i>§19 Die übrigen Klagen in der Zwangsvollstreckung</i> . . . . .	350
A. Abänderungsklage, § 323 ZPO . . . . .	350
B. Duldungs- oder Wertersatzklage des Gläubigers, §§ 11, 13 AnfG . . . . .	353
C. Titelherausgabeklage, § 371 BGB analog . . . . .	356
D. Schadensersatzklage wegen Missbrauchs des Vollstreckungstitels aus § 826 BGB . . . . .	363
E. Ergebnis . . . . .	385
<i>§20 Fazit</i> . . . . .	385

<b>Kapitel 6: Vollstreckungsschutz</b>	387
<i>§21 Der allgemeine Vollstreckungsschutzantrag nach § 765a ZPO</i>	388
A. Grundlagen	388
B. Inhaltliche Voraussetzungen des § 765a ZPO	391
C. Verhältnismäßigkeit statt Sittenwidrigkeit als Entscheidungsmaßstab?	394
D. Prüfung der Verhältnismäßigkeit durch die Vollstreckungsorgane	399
E. Verfassungswidrigkeit der funktionellen Zuständigkeit des Rechtspflegers	400
F. Abschaffung des Antrags nach § 765a ZPO?	404
G. Fazit und Klarstellungen im Wortlaut	405
<b>Kapitel 7: Reformentwurf und Schlussbetrachtung</b>	407
<i>§22 Reformentwurf</i>	407
A. Änderungen in der ZPO	407
B. Änderungen in weiteren Gesetzen	414
<i>§23 Thesen und Schlussbetrachtung</i>	416
<b>Literaturverzeichnis</b>	421
<b>Materialienverzeichnis</b>	459
<b>Sachverzeichnis</b>	465

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXIX
Abbildungsverzeichnis . . . . .	XXXVI
Kapitel 1: Einführung . . . . .	1
§1 <i>Einleitung und Problemaufriss</i> . . . . .	1
§2 <i>Begriffsbestimmung und Gegenstand der Untersuchung</i> . . . . .	7
A. Rechtsschutz . . . . .	7
B. In der Zwangsvollstreckung . . . . .	9
C. Einstweiliger Rechtsschutz . . . . .	11
D. Zwangsvollstreckung wegen zivilrechtlicher Ansprüche . . . . .	11
§3 <i>Methodik</i> . . . . .	11
A. Notwendigkeit, Funktion und Ziel der juristischen Methodik .	12
B. Die Methode der Normauslegung . . . . .	13
I. Auslegungsziel . . . . .	13
II. Die „klassischen“ Auslegungsregeln . . . . .	14
1. Grammatikalische Auslegung . . . . .	14
2. Systematische Auslegung . . . . .	14
3. Historisch-genetische Auslegung . . . . .	15
4. Objektiv-teleologische Auslegung . . . . .	15
III. Verhältnis der Auslegungsregeln zueinander . . . . .	16
IV. Verfassungskonforme und verfassungsorientierte Auslegung . . . . .	16
1. Verfassungskonforme Auslegung . . . . .	17
2. Verfassungsorientierte Auslegung . . . . .	17
3. Rangverhältnis zu den übrigen Auslegungselementen .	18
C. Rechtsvergleichung . . . . .	19
I. Definition und Begrifflichkeiten . . . . .	19
II. Dogmatische Einordnung und Ziel der Rechtsvergleichung	19
1. Rechtsvergleichende Auslegung? . . . . .	19
2. Rechtsvergleichung als Rechtserkenntnisquelle . . . . .	20

III. Methodologisches Vorgehen – funktionale Rechtsvergleichung . . . . .	20
IV. Die rechtsvergleichenden Aspekte in dieser Arbeit . . . . .	21
<b>§ 4 Gang der Untersuchung . . . . .</b>	<b>22</b>
<b>Kapitel 2: Die Grundlagen des Rechtsschutzes in der Zwangsvollstreckung . . . . .</b>	<b>23</b>
<b>§ 5 Die historische Entwicklung . . . . .</b>	<b>23</b>
A. Gemeiner Deutscher Zivilprozess . . . . .	23
I. Historische Grundlagen . . . . .	24
1. Germanischer Prozess . . . . .	24
2. Italienisch-kanonischer Prozess . . . . .	24
3. Reichskammergerichtsordnungen . . . . .	26
4. Sächsischer Prozess . . . . .	28
II. „Attraktionsprinzip“ im Gemeinen Deutschen Zivilprozess . . . . .	28
B. Partikularrechtsordnungen vor Einführung der CPO . . . . .	30
I. Allgemeine Gerichtsordnung für die Preußischen Staaten (1793) . . . . .	30
II. <i>Code de procédure civile</i> (1806) . . . . .	31
III. Bürgerliche Prozeß-Ordnung für das Königreich Hannover (1850) . . . . .	33
IV. Prozeß-Ordnung in bürgerlichen Rechtsstreitigkeiten für das Großherzogthum Baden (1864) . . . . .	36
V. Civilprozeßordnung für das Königreich Württemberg (1868) . . . . .	36
VI. Prozeßordnung in bürgerlichen Rechtsstreitigkeiten für das Königreich Bayern (1869) . . . . .	38
C. Konzeption der CPO/ZPO . . . . .	44
I. Entwürfe . . . . .	45
1. Der Bundesstaaten-Entwurf / Hannoversche Entwurf (1866) . . . . .	45
2. Der Preußische Entwurf (1864) . . . . .	48
3. Der Norddeutsche Entwurf (1870) . . . . .	50
4. Entwurf I / Preußischer Justizministerial-Entwurf (1871) . . . . .	53
5. Entwurf II (1872) . . . . .	56
6. Entwurf III (1874) . . . . .	56
II. Umsetzung . . . . .	57
III. Änderungen und Erweiterungen . . . . .	57
1. Anfechtungsgesetz . . . . .	57
2. Erlass der GBO und des ZVG . . . . .	58
3. Stellung des Gerichtsvollziehers . . . . .	59

4. Einführung des Vollstreckungsschutzantrags, § 765a ZPO . . . . .	59
5. Übertragung von Aufgaben auf den Rechtspfleger . . . . .	60
6. Rechtspflegererinnerung und Abschaffung der sog. Durchgriffserinnerung . . . . .	61
7. Einführung der Rechtsbeschwerde zum BGH . . . . .	62
<b>D. Entwurf einer Zivilprozeßordnung (1931) . . . . .</b>	<b>63</b>
I. Organisation der Zwangsvollstreckung . . . . .	63
II. Exkurs: Das Mahnverfahren im Entwurf . . . . .	66
III. Rechtsschutzsystem . . . . .	67
1. Geltendmachung von formellen und materiellen Einwendungen . . . . .	68
a) Erinnerung und Vollstreckungsbeschwerde . . . . .	68
b) Vollstreckungsabwendende Umstände und Drittrechte . . . . .	69
c) Weitere Fälle der besonderen Vollstreckungs- beschwerde . . . . .	71
d) Klage nach § 845 E-ZPO . . . . .	72
e) Widerspruchsklage im Verteilungsverfahren . . . . .	73
2. Schuldnerschutz . . . . .	73
IV. Funktionelle Zuständigkeit innerhalb des Vollstreckungsgerichts . . . . .	75
1. Funktion als Vollstreckungsorgan . . . . .	76
2. Zuständigkeiten im Rechtsschutzsystem . . . . .	76
<b>V. Visualisierung des Rechtsschutzsystems des Entwurfs . . . . .</b>	<b>77</b>
1. Vollstreckungsverfahren . . . . .	79
2. Klagen . . . . .	80
3. Schuldnerschutz . . . . .	81
<b>E. Fazit zur historischen Entwicklung in Deutschland . . . . .</b>	<b>82</b>
<b>§6 Das Rechtsschutzsystem im Überblick . . . . .</b>	<b>83</b>
<b>A. Die Zwei- bzw. Dreispurigkeit des Rechtsschutzes . . . . .</b>	<b>84</b>
I. Zweispurigkeit: Formelle und materielle Mängel . . . . .	84
1. Rechtsbehelfe wegen formeller Mängel . . . . .	84
2. Klagen wegen materieller Mängel . . . . .	84
a) Besondere vollstreckungsrechtliche Klagen . . . . .	85
b) Allgemeine Leistungs-/Feststellungs-/Gestaltungs- klagen . . . . .	85
II. Dreispurigkeit: der (allgemeine) Vollstreckungsschutz . .	85
III. Visualisierung . . . . .	87
<b>B. Differenzierung nach den Einwendungsberechtigten . . . . .</b>	<b>87</b>
I. Schuldner . . . . .	87
II. Gläubiger . . . . .	87

III. Dritte . . . . .	88
IV. Visualisierung . . . . .	89
C. Differenzierung nach dem Vollstreckungsorgan . . . . .	90
I. Die Vollstreckungsorgane im Überblick . . . . .	90
1. Gerichtsvollzieher . . . . .	90
2. Vollstreckungsgericht . . . . .	90
3. Prozessgericht . . . . .	92
4. Grundbuchamt . . . . .	92
II. Rechtsbehelfe . . . . .	92
1. Gerichtsvollzieher . . . . .	93
2. Vollstreckungsgericht . . . . .	93
3. Prozessgericht . . . . .	93
4. Grundbuchamt . . . . .	93
III. Klagen . . . . .	93
IV. Vollstreckungsschutz . . . . .	95
V. Visualisierung . . . . .	95
D. Zuständigkeit für den Rechtsschutz und Instanzenzug . . . . .	95
I. Rechtsbehelfe . . . . .	95
1. Vollstreckungserinnerung . . . . .	96
2. Sofortige Beschwerde . . . . .	96
3. Rechtspflegererinnerung . . . . .	97
4. Grundbuchbeschwerde . . . . .	97
5. Zuschlagsbeschwerde . . . . .	98
II. Klagen . . . . .	98
1. Vollstreckungsabwehrklage, Titelgegenklage, Quasi-Gegenklagen in Fällen beschränkter Haftung . . . . .	98
2. Drittwiderrufsklagen . . . . .	99
3. Klage auf vorzugsweise Befriedigung . . . . .	100
4. Widerspruchsklage im Verteilungsverfahren . . . . .	100
5. Allgemeine Leistungsklagen . . . . .	101
III. Vollstreckungsschutz . . . . .	101
1. Räumungsfristen . . . . .	101
2. Weitere spezielle Vollstreckungsschutzanträge . . . . .	102
3. Der allgemeine Vollstreckungsschutzantrag nach § 765a ZPO . . . . .	103
IV. Visualisierung . . . . .	103
1. Vollstreckungserinnerung und sofortige Beschwerde . . . . .	104
2. Weitere Rechtsbehelfe . . . . .	105
3. Vollstreckungsklagen . . . . .	106
4. Vollstreckungsschutz . . . . .	107

Kapitel 3: Reform des Rechtsschutzsystems durch Änderungen des Gesamtgefüges und der Organisation . . . . .	109
§7 <i>Einführung eines Vollziehungsgebots</i> . . . . .	109
A. Bündelung der Einwendungen? . . . . .	110
B. Legitimation des Vollziehungsgebots durch Warnfunktion? . .	111
C. Das Fiskusprivileg . . . . .	112
D. Ergebnis . . . . .	113
§8 <i>Zentralisierung des Vollstreckungswesens</i> . . . . .	114
A. Allzuständigkeit des Prozessgerichts als Vollstreckungs- und Rechtsschutzorgan nach gemeinrechtlichem Vorbild? . . . . .	114
I. Vorteile . . . . .	114
II. Hindernisse . . . . .	114
1. Fehlende Umsetzbarkeit eines Einheitsrechtsbehelfs .	115
2. Entschleunigung des Verfahrens . . . . .	115
3. Einbuße an Qualität der Entscheidungen . . . . .	117
III. Zwischenergebnis . . . . .	118
B. Zentralisierung beim Vollstreckungsgericht . . . . .	118
I. Vorteile . . . . .	119
II. Hindernisse . . . . .	120
1. Komplexität des Entwurfs einer Zivilprozeßordnung 1931 . . . . .	120
2. Mögliche Verlangsamung des Vollstreckungsverfahrens	120
3. Unangemessene Benachteiligung durch Entscheidungsart . . . . .	121
a) Unterschiede Urteils- und Beschlussverfahren . . . . .	122
aa) Mündliche Verhandlung . . . . .	122
bb) Form, Verkündung und Zustellung . . . . .	122
cc) Begründung . . . . .	124
dd) Rechtsmittel . . . . .	124
ee) Bindungswirkung und Rechtskraft . . . . .	125
ff) Zwischenergebnis . . . . .	126
b) Problematische Fälle . . . . .	127
aa) Drittrechte . . . . .	127
bb) Materielle Einwendungen des § 767 ZPO . . . .	128
c) Lösungsmöglichkeiten . . . . .	129
aa) Lösung des Entwurfs einer Zivilprozeßordnung 1931 . . . . .	130
bb) Modifikation hinsichtlich des Erfordernisses einer mündlichen Verhandlung . . . . .	131
cc) Entscheidung des Vollstreckungsgerichts im Urteilsverfahren . . . . .	132
dd) Zwischenergebnis . . . . .	132

4. Zweckmäßigkeit der Übertragung aller Rechtsschutz- aufgaben auf das Vollstreckungsgericht . . . . .	132
III. Zwischenergebnis . . . . .	133
C. Zentralisierung beim Gerichtsvollzieher als Vollstreckungsorgan . . . . .	134
I. Vorteile . . . . .	135
II. Hindernisse . . . . .	136
1. Notwendigkeit gerichtlicher Mitwirkung . . . . .	136
a) Stellung des Gerichtsvollziehers . . . . .	136
b) Anordnung von Haft . . . . .	136
c) Anordnung von Durchsuchungen . . . . .	137
d) Zwischenergebnis . . . . .	138
2. Ausbildung und Arbeitsteilung . . . . .	138
3. Rechtsschutzorgan – Prozessgericht oder Vollstreckungsgericht? . . . . .	140
III. Zwischenergebnis . . . . .	140
D. Prozessgericht und Vollstreckungsgericht als Vollstreckungs- bzw. Rechtsschutzorgan . . . . .	140
E. Schaffung einer eigenen Vollstreckungsbehörde . . . . .	141
F. Ergebnis . . . . .	142
<b>§9 Verringerung der Zahl der Vollstreckungsorgane . . . . .</b>	<b>142</b>
A. Ausschluss des Prozessgerichts . . . . .	143
I. Vereinfachung von Zuständigkeitsfragen . . . . .	143
II. Das Kriterium der „Sachnähe“ . . . . .	144
III. Die einzelnen Beschlüsse nach §§ 887, 888, 890 ZPO . . . . .	147
1. Ermächtigung zur Ersatzvornahme . . . . .	147
2. Festsetzung eines Zwangs- oder Ordnungsgelds . . . . .	149
3. Zwangs- oder Ordnungshaft . . . . .	152
4. Vollstreckung der Beschlüsse, Kosten . . . . .	153
5. Zwischenergebnis . . . . .	154
IV. Parallelie Zuständigkeit des Prozessgerichts? . . . . .	154
V. Zuständigkeit des OLG bei Schiedssprüchen? . . . . .	155
VI. Zwischenergebnis . . . . .	156
B. Ausschluss des Grundbuchamts? . . . . .	156
<b>§10 Fazit, Umsetzung und Visualisierung . . . . .</b>	<b>157</b>
A. Notwendige Gesetzesänderungen . . . . .	158
I. ZPO . . . . .	158
II. RPflG . . . . .	159
B. Visualisierung des Zuständigkeitsystems <i>de lege ferenda</i> . . . . .	160

Kapitel 4: Die Rechtsbehelfe – Formelle Einwendungen . . . . .	161
§11 <i>Vollstreckungserinnerung und sofortige Beschwerde</i> . . . . .	161
A. Gemeinsamkeiten und Unterschiede der Vollstreckungserinnerung und der sofortigen Beschwerde . . . . .	162
I. Gemeinsamkeiten . . . . .	162
II. Unterschiede . . . . .	162
1. Sachliche Zuständigkeit und Devolutiveffekt . . . . .	162
2. Form und Frist . . . . .	163
3. Postulationsfähigkeit . . . . .	164
4. Abhilfebefugnis . . . . .	165
5. Gerichtsgebühren . . . . .	166
B. Abgrenzungsfragen und Lösungsansätze <i>de lege lata</i> . . . . .	166
I. Handlungen des Gerichtsvollziehers . . . . .	166
II. Handlungen des Vollstreckungsgerichts . . . . .	167
1. Meinungsstand . . . . .	167
a) Grundkonstellation . . . . .	167
aa) Freie Konkurrenz der Rechtsbehelfe . . . . .	168
bb) Alleinige Statthaftigkeit der sofortigen Beschwerde . . . . .	168
cc) Abgrenzung nach der Art des Zustande- kommens des Beschlusses . . . . .	170
(1) Die Abgrenzung anhand der Gewährung rechtlichen Gehörs . . . . .	170
(2) Der Selbstüberprüfungszweck als Begründungsansatz . . . . .	173
dd) Abgrenzung nach dem Beschlussinhalt – Vorrang der Vollstreckungserinnerung . . . . .	174
ee) „Sowohl-als-auch-Lösung“ . . . . .	176
b) Fälle der beiderseitigen Beschwer . . . . .	176
c) Dritt betroffenheit . . . . .	177
2. Stellungnahme . . . . .	180
a) Freie Konkurrenz und „Sowohl-als-auch-Lösung“ .	180
b) Abgrenzung nach der Art des Zustandekommens .	182
c) Grundsätzlicher Vorrang eines Rechtsbehelfs . . . . .	184
aa) Alleinige Statthaftigkeit der sofortigen Beschwerde . . . . .	185
bb) Vorrang der Vollstreckungserinnerung . . . . .	188
d) Zwischenergebnis . . . . .	191
III. Handlungen des Prozessgerichts . . . . .	191
1. Meinungsstand . . . . .	191
2. Stellungnahme . . . . .	192

<b>IV. Handlungen des Grundbuchamts</b> . . . . .	193
1. Alleinige Statthaftigkeit der Grundbuchbeschwerde . . . . .	193
2. Stellungnahme . . . . .	195
<b>V. Vollstreckungsmaßnahmen im Rechtsbehelfsverfahren</b> . . . . .	195
1. Meinungsstand . . . . .	196
2. Stellungnahme . . . . .	198
a) Statthaftigkeit der Rechtsbeschwerde? . . . . .	198
b) Statthaftigkeit der Vollstreckungserinnerung zum Beschwerdegericht . . . . .	199
<b>VI. Zwischenergebnis</b> . . . . .	200
<b>C. Reformvorschläge</b> . . . . .	201
I. Feste Zuständigkeiten und eindeutiger Instanzenzug . . . . .	201
1. Vollstreckungserinnerung als erstinstanzlicher Rechts- behelf, sofortige Beschwerde als Rechtsmittel . . . . .	201
2. Streichung des § 793 ZPO – Dezentrale Anordnung der Statthaftigkeit der sofortigen Beschwerde . . . . .	204
3. Weitere notwendige Anpassungen außerhalb der ZPO	209
<b>II. Befristung der Vollstreckungserinnerung</b> . . . . .	211
1. Sinnhaftigkeit einer Befristung der Vollstreckungserin- nerung . . . . .	211
2. Anknüpfungspunkt für den Fristbeginn . . . . .	214
a) Vollstreckungsmaßnahmen des Gerichtsvollziehers .	214
b) Vollstreckungsmaßnahmen des Vollstreckungs- gerichts . . . . .	215
c) Fälle des Unterlassens . . . . .	215
3. Länge der Frist . . . . .	216
4. Wirkungen des Fristablaufs . . . . .	217
5. Rechtsbehelfsbelehrung . . . . .	218
6. Umsetzung . . . . .	219
<b>III. Parteien der Vollstreckungserinnerung</b> . . . . .	220
1. Die Parteien des Verfahrens nach herrschender Ansicht	220
2. Widersprüchlichkeiten . . . . .	221
3. Ähnlichkeiten der Vollstreckungserinnerung mit dem Verwaltungsprozess . . . . .	222
4. Umsetzung . . . . .	224
5. Beibringungs- oder Amtsermittlungsgrundsatz?	225
<b>D. Ergebnis</b> . . . . .	226
<b>§12 Die Rechtsbeschwerde</b> . . . . .	227
A. Hintergrund und Konzeption . . . . .	227
B. Überlastung des BGH?	229
C. Verkürzung des Individualrechtsschutzes . . . . .	234
I. Problematik . . . . .	234

II. Lösungsansätze . . . . .	234
1. Einführung einer Nichtzulassungsbeschwerde . . . . .	234
2. „Außerordentliche Beschwerde“ wegen „greifbarer Gesetzeswidrigkeit“? . . . . .	237
3. Erweiterung des § 321a ZPO auf Verfahrensgrundrechte	239
a) Anwendbarkeit des § 321a ZPO im zwangsvoll-streckungsrechtlichen Beschlussverfahren . . . . .	240
b) Vorteile und Kritik . . . . .	240
aa) Vorteile . . . . .	241
bb) Kritik . . . . .	241
cc) Zwischenergebnis . . . . .	243
c) Erweiterung auf Verfahrensgrundrechte . . . . .	243
aa) Erweiterung im Wege der Analogie . . . . .	243
(1) Vorliegen einer planwidrigen Regelungslücke	244
(2) Vergleichbarkeit der Verfahrensgrundrechte und Abgrenzungsschwierigkeiten . . . . .	246
(3) Rechtsmittelklarheit . . . . .	247
(4) Möglichkeit einer „Vorlagerüge“ bei Verletzung des Art. 267 Abs. 3 AEUV . . . . .	248
(5) Zwischenergebnis . . . . .	249
bb) Erweiterung <i>de lege ferenda</i> . . . . .	249
d) Erweiterung auf sämtliche Verfassungs-verletzungen? . . . . .	252
4. Zwischenergebnis . . . . .	253
D. Ergebnis . . . . .	253
<b>§13 Rechtspflegererinnerung, Grundbuchbeschwerde und Zuschlagsbeschwerde . . . . .</b>	<b>253</b>
A. Rechtspflegererinnerung nach § 11 Abs. 2 RPflG . . . . .	253
B. Grundbuchbeschwerde nach § 71 GBO . . . . .	254
I. Konzeption . . . . .	255
1. Spezialität . . . . .	255
2. Sachliche Zuständigkeit . . . . .	255
3. Fehlende Befristung . . . . .	255
II. Rechtsbeschwerde, § 78 GBO . . . . .	256
C. Zuschlagsbeschwerde nach § 96 ZVG . . . . .	258
I. Konzeption . . . . .	258
II. Rechtsbeschwerde . . . . .	259
D. Ergebnis . . . . .	260
<b>§14 Fazit . . . . .</b>	<b>260</b>

Kapitel 5: Die Klagen – Materielle Einwendungen . . . . .	261
§ 15 <i>Die Vollstreckungsabwehrklage nach § 767 ZPO</i> . . . . .	261
A. Grundlagen . . . . .	261
B. Rechtliche Einordnung und Folgen . . . . .	262
I. Meinungsstand . . . . .	262
1. Qualifizierung als prozessuale Gestaltungsklage . . . . .	263
2. Qualifizierung als Leistungsklage . . . . .	264
a) Beseitigungs- und Unterlassungsklage aus § 1004 BGB . . . . .	264
b) „Negative Leistungsklage“ . . . . .	265
c) Abwehrrecht aus § 241 Abs. 2 BGB . . . . .	265
3. Qualifizierung als Feststellungsklage . . . . .	266
a) Materielle Feststellungsklage . . . . .	266
b) „Prozessuale“ Feststellungsklage . . . . .	266
II. Auswirkungen der unterschiedlichen Auffassungen . . . . .	267
1. Rechtskraftwirkungen . . . . .	267
a) Prozessuale Gestaltungsklage . . . . .	267
aa) Meinungsbild innerhalb der Rechtsprechung/ h.M. . . . .	267
bb) Rechtskraftwirkungen von Gestaltungsklagen im Allgemeinen – Stellungnahme . . . . .	271
b) Leistungsklage . . . . .	273
aa) Beseitigungs- und Unterlassungsklage aus § 1004 BGB . . . . .	273
bb) „Negative Leistungsklage“ . . . . .	274
cc) Abwehrrecht aus § 241 Abs. 2 BGB . . . . .	275
c) Feststellungsklage . . . . .	275
aa) Materielle Feststellungsklage . . . . .	275
bb) „Prozessuale“ Feststellungsklage . . . . .	275
d) Zwischenergebnis . . . . .	275
2. Eintritt der Unzulässigkeit/Rechtswidrigkeit von Zwangsvollstreckungshandlungen . . . . .	276
3. Adressaten der Urteilswirkungen . . . . .	278
4. Zwischenergebnis . . . . .	282
III. Stellungnahme . . . . .	283
IV. Zwischenergebnis . . . . .	287
C. Rückführung auf eine allgemeine Feststellungsklage? . . . . .	288
I. Zwangsvollstreckungsrechtliche Besonderheiten . . . . .	288
1. Zuständigkeit, § 767 Abs. 1 ZPO . . . . .	288
2. Rechtsschutzbedürfnis . . . . .	289
3. Präklusion nach § 767 Abs. 2 ZPO . . . . .	290
4. Bündelungsgebot nach § 767 Abs. 3 ZPO . . . . .	291
5. Zwischenergebnis . . . . .	293

II. Rechtsbehelfs-/Rechtsmittelklarheit . . . . .	294
III. Zwischenergebnis . . . . .	294
D. Ergebnis . . . . .	294
 §16 <i>Klagen analog §767 ZPO</i> . . . . .	295
A. Die Titelgegenklage . . . . .	295
I. Grundlagen . . . . .	295
1. Anwendungsbereich . . . . .	296
a) Materiell-rechtliche Einwendungen . . . . .	296
b) Formelle Einwendungen . . . . .	297
2. Reichweite der Analogie . . . . .	298
a) Zuständigkeit . . . . .	298
b) Rechtsschutzbedürfnis . . . . .	299
c) Präklusionsvorschriften . . . . .	299
3. Streitgegenstand . . . . .	300
II. Notwendigkeit einer Titelgegenklage analog §767 ZPO . . . . .	301
1. Planwidrige Regelungslücke . . . . .	301
a) Regelungslücke . . . . .	301
b) Planwidrigkeit . . . . .	305
2. Vergleichbare Interessenlage . . . . .	305
3. Zwischenergebnis . . . . .	306
III. Stellungnahme und Zwischenergebnis . . . . .	306
B. Vollstreckungsbeschränkende Vereinbarungen . . . . .	307
I. Statthaftigkeit einer Klage nach § 767 ZPO (analog) . . . . .	308
II. Anwendungsbereich . . . . .	309
III. Reichweite der Analogie . . . . .	310
IV. Zwischenergebnis . . . . .	311
C. Gesetzliche Verankerung und Ergebnis . . . . .	311
 §17 <i>Quasi-Gegenklagen in Fällen beschränkter Haftung, §§ 785f. ZPO</i> . . . . .	312
A. Grundlagen und Anwendungsbereich . . . . .	312
I. Fälle beschränkter Haftung . . . . .	312
1. Beschränkte Haftung des Erben . . . . .	312
2. Beschränkte Haftung bei der Gütergemeinschaft . . . . .	313
3. Beschränkte Haftung Minderjähriger . . . . .	314
4. Beschwertes Vermächtnis . . . . .	314
II. Geltendmachung . . . . .	315
B. Rechtliche Einordnung und Wirkungen der Quasi-Gegenklagen . . . . .	316
I. Abwehrklagetypus . . . . .	316
II. Interventionstypus . . . . .	317
III. Einheitliche Behandlung als Feststellungsklage und Tenorierung . . . . .	318

C. Reform der Quasi-Gegenklagen . . . . .	319
I. Behandlung der Einwendungen im Vollstreckungsverfahren? . . . . .	320
II. Verzicht auf den Vorbehalt des § 780 Abs. 1 ZPO? . . . . .	321
D. Ergebnis . . . . .	323
<i>§ 18 Die Klagen Dritter in der Zwangsvollstreckung</i> . . . . .	324
A. Die Drittwiderspruchsklage nach § 771 ZPO . . . . .	324
I. Grundlagen . . . . .	324
II. Rechtliche Einordnung und Folgen . . . . .	326
1. Meinungsstand . . . . .	326
a) Qualifizierung als prozessuale Gestaltungsklage . .	326
b) Qualifizierung als Leistungsklage . . . . .	328
c) Qualifizierung als Mischform . . . . .	328
d) Qualifizierung als Feststellungsklage . . . . .	329
2. Stellungnahme . . . . .	329
III. Rückführung auf eine allgemeine Feststellungsklage? . .	331
1. Zwangsvollstreckungsrechtliche Besonderheiten . . .	331
2. Stellungnahme . . . . .	332
IV. Sprachliche Klarstellungen im Wortlaut . . . . .	333
1. Das „die Veräußerung hindernde Recht“ nach § 771 Abs. 1 ZPO . . . . .	333
2. Die Streitgenossenschaft nach § 771 Abs. 2 ZPO . . .	335
3. Umsetzung . . . . .	335
V. Tenorierung und Zwischenergebnis . . . . .	335
B. Beschränkte Drittwiderspruchsklagen, §§ 772 S. 2, 773 S. 2 ZPO . . . . .	336
I. Grundlagen . . . . .	336
II. Rechtliche Einordnung und Tenorierung . . . . .	337
III. Erweiterung auf den Inhaber eines Anwartschaftsrechts .	338
IV. Zwischenergebnis . . . . .	340
C. Die Klage auf vorzugsweise Befriedigung nach § 805 ZPO .	340
I. Grundlagen . . . . .	340
II. Rechtliche Einordnung . . . . .	342
1. Meinungsstand . . . . .	342
2. Stellungnahme . . . . .	343
a) Klage gegen den Gläubiger . . . . .	343
b) Klage gegen den Schuldner . . . . .	344
III. Sprachliche Klarstellung im Wortlaut? . . . . .	345
IV. Eigenes Recht des Dritten zur Zwangsvollstreckung? .	345
V. Zwischenergebnis . . . . .	346

D. Widerspruchsklage im Verteilungsverfahren, § 878 ZPO . . . . .	346
I. Grundlagen . . . . .	346
II. Rechtliche Einordnung . . . . .	348
III. Zwischenergebnis . . . . .	349
E. Ergebnis . . . . .	349
<b>§ 19 Die übrigen Klagen in der Zwangsvollstreckung . . . . .</b>	<b>350</b>
A. Abänderungsklage, § 323 ZPO . . . . .	350
I. Grundlagen . . . . .	350
II. Die Abgrenzung zur Vollstreckungsabwehrklage . . . . .	351
B. Duldungs- oder Wertersatzklage des Gläubigers, §§ 11, 13 AnfG . . . . .	353
I. Grundlagen . . . . .	353
II. Geltendmachung . . . . .	354
III. Reform nach Vorbild des Entwurfs einer Zivilprozeßordnung 1931? . . . . .	355
C. Titelherausgabeklage, § 371 BGB analog . . . . .	356
I. Notwendigkeit einer Titelherausgabeklage . . . . .	357
II. Rechtsgrundlage . . . . .	358
III. Voraussetzungen und Verhältnis zur Vollstreckungsabwehrklage . . . . .	360
IV. Konzeption <i>de lege ferenda</i> . . . . .	362
D. Schadensersatzklage wegen Missbrauchs des Vollstreckungstitels aus § 826 BGB . . . . .	363
I. Grundlagen und Anwendungsbereich . . . . .	364
1. Tatbestandsvoraussetzungen . . . . .	364
2. Rechtsfolgen . . . . .	367
3. Zuständiges Gericht . . . . .	368
II. Kritik und Rechtfertigung der Rechtsprechung/h.M. . . . .	369
1. Kritik der Literatur . . . . .	369
2. Rechtfertigung der Rechtsprechung/h.M. . . . .	371
a) Bedürfnis einer Rechtskraftdurchbrechung nach § 826 BGB . . . . .	372
b) Umgehung anderer Rechtsinstitute . . . . .	372
c) Beeinträchtigung der Rechtssicherheit . . . . .	374
III. Lösungsalternativen . . . . .	375
1. Lösung über das Wiederaufnahmerecht . . . . .	375
a) Analogien und teleologische Reduktionen . . . . .	375
b) Modifikationen des Wiederaufnahmerechts . . . . .	376
2. Behandlung im Rahmen der Vollstreckungs- abwehrklage . . . . .	377
3. Schaffung einer allgemeinen Arglistklausel . . . . .	379

IV. Stellungnahme und Umsetzung . . . . .	380
E. Ergebnis . . . . .	385
<b>§20 Fazit . . . . .</b>	<b>385</b>
<b>Kapitel 6: Vollstreckungsschutz . . . . .</b>	<b>387</b>
<b>§21 Der allgemeine Vollstreckungsschutzantrag nach § 765a ZPO . . . . .</b>	<b>388</b>
A. Grundlagen . . . . .	388
B. Inhaltliche Voraussetzungen des § 765a ZPO . . . . .	391
I. „Ganz besondere Umstände“ . . . . .	391
II. Sittenwidrige Härte unter Würdigung des Schutzbedürfnisses des Gläubigers . . . . .	392
C. Verhältnismäßigkeit statt Sittenwidrigkeit als Entscheidungsmaßstab? . . . . .	394
I. Vorschlag des <i>Bundes Deutscher Rechtspfleger</i> . . . . .	394
II. Kritik . . . . .	395
III. Stellungnahme . . . . .	395
D. Prüfung der Verhältnismäßigkeit durch die Vollstreckungsorgane . . . . .	399
E. Verfassungswidrigkeit der funktionellen Zuständigkeit des Rechtspflegers . . . . .	400
I. Verstoß gegen Art. 92 GG . . . . .	400
1. Rechtsprechung i.S.d. Art. 92 GG . . . . .	400
2. Stellung des Rechtspflegers . . . . .	402
3. Zwischenergebnis . . . . .	402
II. Komplexität der Entscheidung und Wertungswidersprüche . . . . .	403
III. Zwischenergebnis und Umsetzung . . . . .	403
F. Abschaffung des Antrags nach § 765a ZPO? . . . . .	404
G. Fazit und Klarstellungen im Wortlaut . . . . .	405
<b>Kapitel 7: Reformentwurf und Schlussbetrachtung . . . . .</b>	<b>407</b>
<b>§22 Reformentwurf . . . . .</b>	<b>407</b>
A. Änderungen in der ZPO . . . . .	407
B. Änderungen in weiteren Gesetzen . . . . .	414
I. RPflG . . . . .	414
II. GBO . . . . .	414
III. ZVG . . . . .	414
IV. FamFG . . . . .	415
V. GvKostG . . . . .	415
VI. JBeitrG . . . . .	415
VII. DöKVAG . . . . .	416
VIII. AUG . . . . .	416

§23 <i>Thesen und Schlussbetrachtung</i> . . . . .	416
Literaturverzeichnis . . . . .	421
Materialienverzeichnis . . . . .	459
Sachverzeichnis . . . . .	465