

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis..... XVII

Einleitung 1

Teil 1: Ausgangslage 5

1. Kapitel: Römisches Recht..... 5

§ 1. Ausgangslage 5

§ 2. Altrömische Periode 7

 I. *Meum esse, habere, licere, usus und possidere* 7

 II. Erbfolge 9

 III. Schicksal des Besitzes beim Erbfall 10

§ 3. Klassische Periode 11

 I. *Possessio und detentio* 11

 1. *Possessio* nach *ius civile* 11

 a. Begriff 11

 b. Erwerb 12

 c. Fortdauer und Verlust 13

 2. *Possessio* nach *ius honorarium* 13

 3. *Detentio* 13

 II. Erbfolge 14

 1. Zivile Erbfolge 14

 2. Prätorische Erbfolge 15

 III. Schicksal des Besitzes beim Erbfall 16

 1. *Possessio* im Sinne von Iav. D. 41,2,23 pr. 16

 2. *Possessio* im Sinne von Paul. D. 4,6,30 pr. und Gai. inst. 3,201 20

 3. Schicksal der *interdicta retinendae und recuperandae possessionis* beim Erbfall 23

 IV. *Successio in possessionem* und *accessio possessionis* 23

 1. *Successio in possessionem* 23

 2. *Accessio possessionis* und *temporis* 25

§ 4. Nachklassische Periode und die folgende Zeit 26

 I. *Possessio* 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. Problemerkklärung	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		75
1.	Kapitel: Gesetzgebungsverfahren und Materialien	75
§ 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	87
§ 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	101
§ 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. Problemerkläuterung	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.	Problemerkklärung	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.	Problemerkklärung	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.	Römisches rechtliches 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.	„Aequivalent 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.	Problemerk�uterung	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.	Problemerk�uterung	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.	Problemerk�uterung	216
II.	Meinungsstand.....	217
1.	Herrschende Meinung	217
2.	Gegenstimme.....	218
III.	Stellungnahme	218
Schluss.....		221
Literaturverzeichnis		227