

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Teil A: Einleitung und Gang der Arbeit .....	1
Teil B: Sozialhilferechtliche Grundlagen .....	9
I. Nachrang der Sozialhilfe, § 2 SGB XII .....	9
1. Einkommen, § 82 SGB XII .....	10
2. Vermögen, § 90 Abs. 1 SGB XII .....	11
3. Bereite Mittel .....	12
II. Überleitung sonstiger Ansprüche auf den Sozialhilfeträger, § 93 SGB XII .....	14
1. Anspruchsübergang im SGB XII, §§ 93, 94 SGB XII .....	15
2. Gegenüberstellung von § 93 SGB XII und § 90 BSHG .....	16
3. Überleitungsanzeige, § 93 Abs. 2 Satz 1 SGB XII .....	16
a) Rechtmäßigkeit trotz zu Unrecht erfolgter Leistungserbringung .....	17
aa) Rechtsprechung des Bundesverwaltungsgerichts .....	17
bb) Teile der Literatur .....	19
cc) Bewertung .....	20
b) Rechtmäßigkeit trotz Nichtbestehens des übergeleiteten Anspruchs .....	21
c) Begrenzung des Anspruchsübergangs zum Schutz des Dritten, § 93 Abs. 1 Satz 3 SGB XII .....	22
4. Rechtsfolgen der Überleitungsanzeige .....	25
Teil C: Überleitungsfähige Ansprüche des Leistungsberechtigten nach § 93 SGB XII .....	27
I. Überleitungsfähigkeit des dinglichen Wohnungsrechts, § 1093 Abs. 1 Satz 1 BGB .....	27
II. Schicksal des dinglichen Wohnungsrechts bei Unterbringung in einem Pflegeheim .....	30
1. Kein Erlöschen des dinglichen Wohnungsrechts .....	30
a) Auffassung der Rechtsprechung .....	30

b) Auffassung der Literatur .....	32
c) Bewertung .....	33
2. Anspruch auf Gestattung der Vermietung .....	34
a) Treu und Glauben, § 242 BGB, und Wegfall der Geschäftsgrundlage, § 313 Abs. 1 BGB .....	35
aa) Anspruchsbejahende obergerichtliche Entscheidungen .....	36
(1) OLG Köln vom 17.5.1991 – 2 W 76/91 – FamRZ 1991, 1432–1433 .....	36
(2) OLG Köln vom 6.2.1995 – 2 W 21/95 – MDR 1995, 464–465 .....	38
(3) OLG Celle vom 13.7.1998 – 4 W 129/98 – NJW-RR 1999, 10–11 .....	39
bb) Anspruchsverneinende obergerichtliche Entscheidungen .....	40
(1) OLG Oldenburg vom 3.5.1994 – 12 U 16/94 – FamRZ 1994, 1621–1622 .....	40
(2) OLG Düsseldorf vom 28.5.2001 – 9 U 242/00 – Rpfler 2001, 542–543 .....	41
(3) OLG Hamm vom 9.5.2005 – 5 U 198/04 – RNotZ 2007, 544–546 .....	41
cc) Bundesgerichtshof .....	42
dd) Literatur .....	43
ee) Bewertung .....	44
(1) Nachträgliche Veränderung der dem Vertrag zugrunde liegenden Umstände .....	45
(2) Keine Vorhersehbarkeit .....	47
ff) Ergebnis .....	48
b) Ergänzende Vertragsauslegung, §§ 133, 157 BGB .....	49
aa) Rechtsprechung .....	49
(1) OLG Koblenz vom 6.1.2004 – 5 W 826/03 – MDR 2004, 452–453 .....	49
(2) BGH vom 9.1.2009 – V ZR 168/07 – NJW 2009, 1348–1349 .....	50
(3) OLG Hamm vom 28.9.2009 – 5 U 80/07, I-5 U 80/07 – DNotZ 2010, 128–130 .....	52
bb) Literatur .....	52
cc) Bewertung .....	54
(1) Feststellung einer Regelungslücke .....	54
(2) Füllung der Regelungslücke .....	58

dd) Überleitungsfähigkeit eines Gestattungsanspruchs .....	60
ee) Durchsetzbarkeit des Gestattungsanspruchs trotz fehlender Überleitungsfähigkeit .....	61
ff) Ergebnis .....	62
c) Keine Vermietungsberechtigung .....	63
3. Herleitung eines Zahlungsanspruchs .....	63
a) Leibgedingsvertrag i. S. d. Art. 96 EGBGB .....	63
aa) Keine Legaldefinition .....	64
bb) Eine die Existenz teilweise begründende Wirtschaftseinheit als Vertragsobjekt .....	65
cc) Ergebnis .....	71
b) Wegfall der Geschäftsgrundlage, § 313 Abs. 1 BGB .....	71
c) Ergänzende Vertragsauslegung, §§ 133, 157 BGB .....	74
aa) Rechtsprechung .....	75
(1) BGH vom 19.1.2007 – V ZR 163/06 – NJW 2007, 1884–1887 .....	75
(2) OLG Oldenburg vom 11.10.2007 – 14 U 86/07 – NJW-RR 2008, 399–400 .....	77
(3) OLG Schleswig vom 7.12.2007 – 14 U 57/07 – NJW-RR 2008, 1705–1706 .....	77
(4) BGH vom 9.1.2009 – V ZR 168/07 – NJW 2009, 1348–1349 .....	78
(5) OLG Hamm vom 28.9.2009 – 5 U 80/07, I-5 U 80/07 – DNotZ 2010, 128–130 .....	80
bb) Literatur .....	81
cc) Bewertung .....	87
(1) Kein Zahlungsanspruch i. H. d. fiktiven Miete bei Eigennutzung .....	88
(2) Kein Anspruch auf Auskehr des Mieterlöses bei Fremdvermietung .....	89
dd) Ergebnis .....	91
4. Zusammenfassung .....	91
III. Rückforderungsanspruch wegen Verarmung des Schenkers, § 528 BGB..	91
1. Regelungsprinzipien .....	92
2. Tatbestandsvoraussetzungen .....	92
a) Schenkung i. S. d. § 516 Abs. 1 BGB .....	93
aa) Vermögensminderung auf Seiten des Schenkers .....	93
bb) Vermögensmehrung auf Seiten des Beschenkten .....	94

cc) Unentgeltlichkeit der Zuwendung .....	94
b) Zeitliche Voraussetzung: Vollziehung der Schenkung .....	101
c) Sachliche Voraussetzung: Notbedarf des Schenkers .....	103
d) Mehrere Beschenkte .....	104
3. Rechtsfolgen .....	107
a) Naturalrestitution, § 818 Abs. 1 BGB .....	108
b) Wertersatz, § 818 Abs. 2 BGB .....	109
c) Entreicherung, § 818 Abs. 3 BGB .....	110
d) Anwendbarkeit des § 822 BGB .....	110
4. Einschränkungen des Rückforderungsanspruchs .....	113
a) Abwendungsbefugnis, § 528 Abs. 1 Satz 2 und 3 BGB .....	113
b) Ausschluss des Rückforderungsanspruchs, § 529 BGB .....	116
aa) Schuldhaftes Herbeiführen der eigenen Bedürftigkeit, § 529 Abs. 1, 1. Alt. BGB .....	117
bb) Zehnjahresfrist, § 529 Abs. 1, 2. Alt. BGB .....	117
cc) Gefährdung des angemessenen Unterhalts des Beschenkten, § 529 Abs. 2 BGB .....	122
c) Pflicht- und Anstandsschenkungen i. S. v. § 534 BGB .....	122
aa) Pflichtschenkung, § 534, 1. Alt. BGB .....	122
bb) Anstandsschenkung, § 534, 2. Alt. BGB .....	123
5. Fortbestand des Anspruchs nach dem Tode des Schenkers .....	124
a) Überleitung durch den Sozialhilfeträger vor dem Tode des Schenkers .....	125
aa) OLG Düsseldorf vom 24.5.1984 – 18 U 220/83 – FamRZ 1984, 887–891 .....	125
bb) BGH vom 20.12.1985 – V ZR 66/85 – BGHZ 96, 380–384 .....	126
cc) Bewertung .....	128
b) Geltendmachung vor dem Tode des Schenkers .....	130
c) Überleitung durch den Sozialhilfeträger nach dem Tode des Schenkers .....	133
aa) Erlöschen mit dem Tode des Schenkers .....	134
(1) OLG Düsseldorf vom 24.5.1984 – 18 U 220/83 – FamRZ 1984, 887–891 .....	135
(2) OLG Stuttgart vom 22.9.1984 – 12 W 27/84 – BWNotZ 1985, 70–71 .....	135
(3) OLG Celle vom 7.9.1992 – 20 W 7/92 – NdsRpfl 1993, 11–13 .....	136

(4) OLG Frankfurt a. M. vom 1.12.1993 – 21 U 196/92 – NJW 1994, 1805–1806 .....	138
bb) Kein Erlöschen mit dem Tode des Schenkers .....	139
(1) LG Karlsruhe vom 5.8.1993 – 5 S 115/93 – NJW 1994, 137–138 .....	139
(2) OLG Karlsruhe vom 18.3.1994 – 15 U 251/93 – NJW-RR 1995, 571–572 .....	140
(3) BGH vom 14.6.1995 – IV ZR 212/94 – NJW 1995, 2287–2288 .....	142
cc) Bewertung .....	144
d) Sicherstellung des Unterhalts durch einen privaten Dritten .....	150
e) Ergebnis .....	155
6. Durchsetzung des übergeleiteten Anspruchs aus § 528 Abs. 1 Satz 1 BGB .....	156
7. Zusammenfassung .....	159
Teil D: Ausblick für die Kautelarpraxis .....	163
I. Sozialrechtlich bedingte Sittenwidrigkeit, § 138 Abs. 1 BGB .....	164
II. Wegzugsklauseln .....	165
1. Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes .....	166
a) BGH vom 21.9.2001 – V ZR 14/01 – ZEV 2002, 116–117 .....	166
b) BGH vom 23.1.2003 – V ZB 48/02 – ZEV 2003, 211–212 .....	168
c) BGH vom 6.2.2009 – V ZR 130/08 – NJW 2009, 1346–1348 ...	170
2. Folgen für die Kautelarpraxis .....	171
a) Vorsorgende Vertragsgestaltung .....	173
aa) Erlöschensklauseln .....	173
bb) Einseitige Verzichtsklauseln in Gestalt von Entschädigungsklauseln .....	176
cc) Ruhendvereinbarungen .....	178
b) Behandlung von „Altfällen“ .....	178
Teil E: Untersuchungsergebnisse .....	181
I. Ergebnisse zu den sozialhilferechtlichen Grundlagen (Teil B): .....	181
II. Ergebnisse zum dinglichen Wohnungsrecht (Teil C/I.–II.): .....	181
III. Ergebnisse zum Anspruch aus § 528 BGB (Teil C/III.): .....	183
IV. Ergebnisse hinsichtlich der Vertragsgestaltung (Teil D): .....	184
Literaturverzeichnis .....	185