

Inhaltsübersicht

Vorwort.....	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Zitierweise.....	XXIX
 Einleitung	 1
 1. Kapitel: Entwicklung	 7
<i>A. Deutsches Recht</i>	7
<i>B. Englisches Recht</i>	29
<i>C. Brasilianisches Recht</i>	46
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	61
 2. Kapitel: Rechtsnatur.....	 74
<i>A. Deutsches Recht</i>	74
<i>B. Englisches Recht</i>	96
<i>C. Brasilianisches Recht</i>	123
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	149
 3. Kapitel: Begründung	 162
<i>A. Deutsches Recht</i>	162
<i>B. Englisches Recht</i>	186
<i>C. Brasilianisches Recht</i>	210
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	235

4. Kapitel: Rechte der Parteien	255
<i>A. Deutsches Recht</i>	255
<i>B. Englisches Recht</i>	269
<i>C. Brasilianisches Recht</i>	293
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	328
 Abschließende Betrachtung	339
 Quellen- und Literaturverzeichnis	343
Sachregister	375

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsübersicht.....	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Zitierweise	XXIX
 Einleitung	 1
 1. Kapitel: Entwicklung	 7
A. <i>Deutsches Recht</i>	7
I. Entwicklung vor dem Inkrafttreten des BGB.....	7
1. Faustpfandprinzip trotz Rezeption römischen Rechts	7
2. Aufkommen der Sicherungsübereignung	10
3. Debatte um die Zulässigkeit	12
4. Die Sicherungsübereignung in den Beratungen zum BGB	17
II. Entwicklung nach dem Inkrafttreten des BGB	18
1. Fortsetzung der Kritik nach Inkrafttreten des BGB	18
2. Ende der Zulässigkeitsdebatte	21
III. Keine Entwicklung einer Sicherungsübereignung von Grundstücken	22
IV. Status quo und Ausblick.....	23
B. <i>Englisches Recht</i>	29
I. Entwicklung der mortgage an Grundstücken	29
1. Ursprung der mortgage an Grundstücken im common law.....	29
2. Equity und ihr Einfluss auf die mortgage.....	32
3. Entwicklung zur besitzlosen Sicherheit	36
4. Regelung der mortgage an Grundstücken durch statutes	37

II. Entwicklung der chattel mortgage.....	40
1. Entstehung der mortgage an beweglichen Sachen.....	40
2. Regelung der mortgage an beweglichen Sachen durch statutes	42
III. Status quo und Ausblick.....	43
<i>C. Brasilianisches Recht</i>	46
I. Rechtslage vor der gesetzlichen Regelung	46
II. Gesetzliche Regelung der alienação fiduciária	46
1. Einführung durch das Kapitalmarktgesetz von 1965.....	46
2. Reform des Verfahrensrechts.....	49
3. Ausdehnung des Anwendungsbereichs auf Grundstücksgeschäfte ..	51
4. Aufnahme in das Zivilgesetzbuch von 2002	56
5. Weitere Entwicklung.....	58
III. Status quo und Ausblick.....	60
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	61
I. Übereignung beweglicher Sachen zur Sicherheit.....	61
1. Ursprung.....	61
2. Weitere Entwicklung	62
II. Übereignung von Grundstücken zur Kreditbesicherung	63
III. Gemeinsame Wurzeln und gegenseitige Beeinflussung	65
1. Einfluss des römischen Rechts	65
2. Gegenseitige Beeinflussung	69
IV. Status quo und Ausblick.....	71
V. Ergebnis	72
 2. Kapitel: Rechtsnatur.....	74
<i>A. Deutsches Recht</i>	74
I. Grundlagen.....	74
1. Deutsches Sachenrecht.....	74
2. Übereignung von beweglichen Sachen im Allgemeinen.....	77
II. Konzept der Sicherungsübereignung.....	77
III. Verhältnis zur gesicherten Forderung	78
1. Keine Akzessorietät.....	78
2. Kein „Akzessorietätsersatz“	78
IV. Dogmatische Einordnung.....	81
1. Allgemeines	81
2. Nur schuldrechtlich beschränkte Vollrechtsübertragung.....	81

3. Verdinglichung der Rechtsposition des Sicherungsgebers durch Bedingung.....	82
a) Umfassende Treuhandtheorie	82
b) Bedingte Sicherungsübereignung	84
c) Kein Anwartschaftsrecht ohne Bedingung	86
4. Sonstige Verdinglichungsvarianten.....	87
a) Geteiltes Eigentum.....	87
b) Atypisches Pfandrecht.....	88
c) Quasi-dingliche Wirkung der Sicherungsabrede	90
5. Ergebnis.....	92
V. Abgrenzung zu ähnlichen Instituten.....	92
1. Faustpfand	92
2. Eigentumsvorbehalt.....	94
3. Leasing	95
 B. <i>Englisches Recht</i>	96
I. Grundlagen.....	96
1. <i>Englisches Sachenrecht</i>	96
2. <i>Eigentumsübertragung im Allgemeinen</i>	100
a) <i>Immobilien</i>	100
b) <i>Mobilien</i>	101
II. <i>Konzept der mortgage</i>	103
1. <i>Chattel Mortgage</i>	103
2. <i>Charge by way of legal mortgage</i>	106
III. <i>Verhältnis zur gesicherten Forderung</i>	106
IV. <i>Dogmatische Einordnung</i>	108
1. <i>Allgemeines</i>	108
2. <i>Chattel mortgage</i>	108
3. <i>Charge by way of legal mortgage</i>	111
4. <i>Ergebnis</i>	112
V. <i>Abgrenzung zu ähnlichen Instituten</i>	113
1. <i>Trust</i>	113
a) <i>Rechtsnatur</i>	113
b) <i>Abgrenzung zur mortgage</i>	115
c) <i>Anwendung als Kreditsicherheit, insbesondere zum trust receipt</i>	117
2. <i>Pledge</i>	118
3. <i>Equitable charge</i>	120
4. <i>Retention of title</i>	120
5. <i>Leasing</i>	122

<i>C. Brasilianisches Recht</i>	123
I. Grundlagen	123
1. Brasilianisches Sachenrecht	123
2. Eigentumsübertragung im Allgemeinen	125
a) Mobilien	125
b) Immobilien	126
II. Konzept der alienação fiduciária	128
1. Mobilien	128
2. Immobilien	130
III. Verhältnis zur gesicherten Forderung	130
IV. Dogmatische Einordnung	131
1. Allgemeines	131
2. Vollrechtsübertragung mit rein schuldrechtlicher Ergänzungsabrede	132
3. Verdinglichte Stellung des Sicherungsgebers	133
a) Keine Eigentumsspaltung	133
b) Auflösend bedingtes Eigentum des Sicherungsnehmers	134
c) Beschränktes dingliches Recht	135
4. Weitere Ansätze	137
a) Sicherungsgegenstand als Sondervermögen	137
b) Keine Anlehnung an das trust receipt	141
5. Ergebnis	143
V. Abgrenzung zu ähnlichen Instituten	144
1. Penhor	144
2. Hipoteca	146
3. Reserva de domínio	147
4. Leasing	148
 <i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	 149
I. Konzept der Vollrechtsübertragung	149
II. Verhältnis zur gesicherten Forderung	151
III. Dogmatische Einordnungen	153
1. Allgemeines	153
2. Ausgleich durch equity	154
3. Ausgleich durch Verdinglichung	156
a) Allgemeines	156
b) Keine Verdinglichung bei der Sicherungsübereignung	156
c) Die propriedade fiduciária als Sicherungsrecht sui generis	157
4. Wertung	157
IV. Ergebnis	160

3. Kapitel: Begründung	162
A. Deutsches Recht	162
I. Allgemeines.....	162
II. Bestellvorgang der Sicherungsübereignung.....	162
1. Sicherungsabrede	162
a) Form und Inhalt	162
b) Verbraucherschutz.....	163
2. Übereignungstatbestand	165
a) Allgemeines.....	165
b) Besitzmittlungsverhältnis	166
3. Sicherungsgegenstand	167
a) Sachgesamtheiten	167
b) Künftige Sachen, Sachgesamtheiten mit wechselndem Bestand.....	170
c) Anwartschaftsrechte	171
d) Vertretbare und unvertretbare Sachen.....	172
e) Unpfändbare Sachen	174
4. Kein Registererfordernis	175
a) Nichtanwendbarkeit des KWG.....	175
b) Prioritätskonflikte	176
c) Rangersatz	177
III. Grenzen	178
1. Ausgangspunkt.....	178
2. Knebelung.....	180
3. Gläubigergefährdung.....	181
4. Übersicherung.....	183
B. Englisches Recht	186
I. Allgemeines.....	186
II. Bestellvorgang der chattel mortgage	187
1. Allgemeines	187
2. Bestellung (attachment).....	187
a) Form- und Inhaltserfordernisse nach der Bills of Sale-Gesetzgebung	187
b) Formerfordernisse nach CA 2006.....	190
c) Verbraucherschutz.....	190
3. Vollwirksamkeit durch Publizität (perfection)	191
a) Allgemeines.....	191
b) Registrierung und Rangfolge nach den Bills of Sale-Gesetzen	192
c) Registrierung und Rangfolge nach CA 2006.....	195

d) Fehlerhafte perfection	198
4. Sicherungsgegenstand	199
a) Legal rights	199
b) Künftige Sachen	199
c) Sachgesamtheiten und Sachgesamtheiten mit wechselndem Bestand	201
d) Keine unpfändbaren Sachen	204
III. Bestellvorgang der charge by way of legal mortgage	204
1. Allgemeines	204
2. Publizitäts- und Formerfordernisse nach dem LPA 1925	204
a) Formerfordernisse	204
b) Registerpflicht	206
c) Rangfolge	206
3. Weitere Publizitäts- und Formerfordernisse	207
4. Verbraucherschutz	208
5. Sicherungsgegenstand	208
IV. Grenzen	204
 C. <i>Brasilianisches Recht</i>	210
I. Allgemeines	210
II. Bestellvorgang der alienação fiduciária nach CC und LMC	211
1. Sicherungsvertrag	211
a) Parteien	211
b) Form und Inhalt	212
c) Verbraucherschutz	214
2. Übereignungstatbestand	216
a) Registrierung	216
b) Registrierung von Kraftfahrzeugen	219
c) Prioritätskonflikte	220
3. Sicherungsgegenstand	220
a) Bewegliche, unvertretbare Sachen	220
b) Vertretbare Sachen	221
c) Sachgesamtheiten mit wechselndem Bestand	224
d) Künftige Sachen	225
e) Unpfändbare Sachen	226
III. Bestellvorgang der alienação fiduciária nach der LSFI	226
1. Sicherungsvertrag	226
a) Parteien	226
b) Form und Inhalt	227
c) Verbraucherschutz	228
2. Übereignungstatbestand	228
a) Registrierung	228

b) Rangfolge	229
3. Sicherungsgegenstand	230
a) Grundstücke und Rechte an Grundstücken	230
b) Vermietete Grundstücke	231
c) Unpfändbare Sachen	232
IV. Grenzen	232
1. Wucher	232
2. Übersicherung	233
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	235
I. Sicherungsgegenstände	235
1. Bewegliche Sachen	235
a) Einzelne bewegliche Sachen	235
b) Künftige Sachen	235
c) Sachgesamtheiten bzw. vertretbare Sachen	236
d) Unpfändbare Sachen	238
2. Grundstücke	238
II. Zulässige Sicherungsnehmer	239
III. Form-, Inhalts- und Registererfordernisse	239
1. Form und Inhalt	239
2. Registrierung	243
a) Allgemeines	243
b) Registerpublizität	243
c) Rangfolge	246
d) Registertechnik	247
3. Praktische Akzeptanz	248
IV. Grenzen	251
V. Ergebnis	252
 4. Kapitel: Rechte der Parteien	255
<i>A. Deutsches Recht</i>	255
I. Allgemeines	255
II. Vor Tilgung der gesicherten Forderung	255
III. Nach Tilgung der gesicherten Forderung	256
IV. In Insolvenz und Zwangsvollstreckung	257
1. Insolvenz des Sicherungsgebers	257
2. Insolvenz des Sicherungsnehmers	258
3. Zwangsvollstreckung in das Sicherungsgut durch Gläubiger des Sicherungsgebers	260

4. Zwangsvollstreckung in das Sicherungsgut durch Gläubiger des Sicherungsnehmers	262
V. Verwertung	263
1. Verwertungsreife	263
2. Keine entsprechende Anwendung des Pfandrechts	264
3. Durchführung und Verwertungsarten	265
4. Verfallklausel	268
<i>B. Englischs Recht</i>	269
I. Allgemeines	269
II. Vor Tilgung der Forderung	270
1. Chattel mortgage	270
2. Charge by way of legal mortgage	271
III. Nach Tilgung der Forderung	271
1. Strengrechtliches Ablösungsrecht	271
2. Billigkeitsrechtliches Ablösungsrecht	272
3. Besonderheiten bei der chattel mortgage bezüglich der bill of sale-Urkunde	273
IV. In Insolvenz und Zwangsvollstreckung	273
1. Allgemeines	273
2. Insolvenz des Sicherungsgebers	274
a) Gesellschaftsinsolvenz (liquidation und administration)	274
b) Individualinsolvenz (bankruptcy)	276
3. Insolvenz des Sicherungsnehmers	276
4. Zwangsvollstreckung in den Sicherungsgegenstand durch Gläubiger des Sicherungsgebers	277
5. Zwangsvollstreckung in den Sicherungsgegenstand durch Gläubiger des Sicherungsnehmers	278
V. Verwertung	279
1. Allgemeines	279
2. Gerichtliche Verfallanordnung und Verfallklauselverbot	280
a) Gerichtliche Verfallanordnung	280
b) Verfallklauselverbot	282
3. Außergerichtlicher und gerichtlicher Verkauf	284
a) Außergerichtlicher Verkauf	284
b) Gerichtliche Verkaufsanordnung	287
4. Inbesitznahme	288
a) Allgemeines	288
b) CCA 1974	289
c) Bills of Sale-Gesetzgebung	289
d) AJA 1970	290
e) Praktisches	291

5. Bestellung eines Verwalters	292
<i>C. Brasilianisches Recht</i>	293
I. Allgemeines.....	293
II. Vor Tilgung der Forderung.....	294
III. Nach Tilgung der Forderung	297
IV. In Zwangsvollstreckung und Insolvenz	299
1. Zwangsvollstreckung in den Sicherungsgegenstand durch Gläubiger des Sicherungsgebers	299
2. Zwangsvollstreckung in den Sicherungsgegenstand durch Gläubiger des Sicherungsnehmers	300
3. Insolvenz des Sicherungsgebers	300
4. Insolvenz des Sicherungsnehmers	302
V. Verwertung	303
1. Art. 1361 bis 1368-A CC und Art. 66-B LMC	303
a) Verwertungsreife.....	303
b) Verfallklauselverbot.....	305
c) Verwertungsarten	307
2. Verfahrensoptionen nach DL 911/1969.....	309
a) Allgemeines.....	309
b) Auffindungs- und Beschlagnahmeverfahren.....	309
c) Verfahren gegen den Verwahrer	316
d) Petitorisches und possessorisches Verfahren	321
e) Zwangsvollstreckungsverfahren	322
3. Art. 22 bis 33 LSFI	322
a) Verwertungsreife.....	322
b) Verfallklauselverbot.....	324
c) Versteigerung.....	324
d) Verfassungsmäßigkeit der außergerichtlichen Versteigerung	325
e) Possessorisches Verfahren.....	326
4. Keine Rückerstattung bereits gezahlter Raten gemäß Art. 53 caput CDC	327
<i>D. Vergleichende Betrachtung</i>	328
I. Vor Tilgung der Forderung.....	328
II. Nach Tilgung der Forderung	329
III. In Zwangsvollstreckung und Insolvenz	330
IV. Verwertung	332
V. Ergebnis	336

Abschließende Betrachtung.....	339
Quellen- und Literaturverzeichnis	343
Sachregister	375