

# Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung . . . . .	1
A. Gegenstand und Ziel der Arbeit . . . . .	1
B. Methode und Gang der Arbeit . . . . .	2
C. Der rechtspersonalistische Grundansatz der Arbeit . . . . .	4
§ 2 Vorüberlegungen . . . . .	8
A. Der Staat als Inhaber des Monopolrechts „an“ dem Recht zum physischen Zwang . . . . .	8
B. Konsequenzen für die juristische Konstruktion der Not- und Selbsthilferechte . . . . .	13
C. Die Differenzierung zwischen Not- und Selbsthilferechten . . . . .	14
D. Die dogmatische Struktur der Not- und Selbsthilferechte . . . . .	17
I. Die dogmatische Struktur der öffentlich-rechtlichen Notgeschäftsführungsrechte . . . . .	18
II. Die dogmatische Struktur der privatrechtlichen Selbsthilferechte . . . . .	19
III. Kurzer Strukturvergleich . . . . .	20
E. Zusammenfassung . . . . .	21
§ 3 Dogmatische Rekonstruktion der Not- und Selbsthilferechte . . . . .	22
A. Das Recht zur vorläufigen Festnahme aus § 127 Abs. 1 S. 1 StPO . . . . .	23
I. Überblick über die dogmatische Einordnung des § 127 Abs. 1 S. 1 StPO . . . . .	23
II. Rekonstruktion des dogmatischen Grundgerüsts des § 127 Abs. 1 S. 1 StPO . . . . .	25
III. Die Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen des § 127 Abs. 1 S. 1 StPO . . . . .	41
1. Die Grundsituation des § 127 Abs. 1 S. 1 StPO . . . . .	42
2. Das Ob der Notgeschäftsführung . . . . .	43
3. Das Wie der Notgeschäftsführung . . . . .	44
a) Das subjektive Wie der Notgeschäftsführung . . . . .	44
b) Das objektive Wie der Notgeschäftsführung . . . . .	45
IV. Haftungsfragen . . . . .	47

1. Haftung für Fehlverhalten bei der Durchführung der Festnahme . . . . .	47
a) Haftung bei Schlechtausführung des staatlichen Festnahmegeschäfts . . . . .	47
b) Haftung bei Verwendung eines unzulässigen Zwangsmittels . . . . .	51
2. Haftung für risikotypische Begleitschäden des Notgeschäftsführers . . . . .	53
V. Zusammenfassung . . . . .	55
B. Das Notwehrrecht aus §§ 227 BGB, 32 StGB . . . . .	56
I. Rekonstruktion des dogmatischen Grundgerüsts der Notwehr . . . . .	57
1. Dogmatische Rekonstruktion des individualrechtlichen Schutzprinzips . . . . .	58
2. Dogmatische Rekonstruktion des überindividuellen Rechtsbewährungsprinzips . . . . .	63
a) Überblick über die herkömmlichen Begriffsbestimmungen . . . . .	63
b) Reformulierung des überindividuellen Rechtsbewährungsprinzips . . . . .	65
3. Zusammenfassung . . . . .	81
II. Die Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen der Notwehr . . . . .	82
1. Die Grundsituation der Notwehr . . . . .	83
a) Dogmatische Rekonstruktion der Grundsituation der Notwehr . . . . .	83
b) Die Maßgeblichkeit der ex-ante-Perspektive des Geschäftsherrn . . . . .	84
c) Zusammenfassung . . . . .	86
2. Das Ob der Notwehr . . . . .	86
a) Der Wille des Geschäftsherrn als Maßstab für das Ob der Notwehr . . . . .	87
b) Einwände gegen den herkömmlichen Lösungsansatz . . . . .	89
c) Die unberechtigte Einmischung in einen Polizeieinsatz . . . . .	93
d) Die berechtigte Ergänzung eines Polizeieinsatzes . . . . .	96
e) Das Problem des pflichtwidrig untätigen Polizisten . . . . .	98
f) Das Problem des entgrenzten Ersatzmannes . . . . .	100
g) Zusammenfassung . . . . .	101
3. Das Wie der Notwehr . . . . .	102
a) Das subjektive Wie der Notwehr . . . . .	102
aa) Der Notgeschäftsführungswille als normatives Konstrukt . . . . .	102
bb) Die böswillige Eigengeschäftsführung „bei Gelegenheit“ einer Notwehrlage . . . . .	106
cc) Die verdeckte Eigengeschäftsführung „bei Gelegenheit“ einer absichtlich provozierten Notwehrlage . . . . .	112
dd) Zusammenfassung . . . . .	118

b)	Das objektive Wie der Notwehr . . . . .	119
aa)	Der Wille des Geschäftsherrn als Maßstab für das objektive Wie der Notwehr . . . . .	119
bb)	Die Integration des Verhältnismäßigkeitsprinzips in die Notwehrdogmatik . . . . .	120
cc)	Angriffe auf das Sacheigentum . . . . .	123
dd)	Schuldlose Angriffe . . . . .	130
ee)	Unabsichtlich provozierte Angriffe . . . . .	134
ff)	Angriffe in engen persönlichen Beziehungen . . . . .	140
gg)	Zusammenfassung . . . . .	144
III.	Ausgewählte Sonderprobleme . . . . .	145
1.	Die Pflicht des Bürgers zur Ausübung des Notwehrrechts . . . . .	145
2.	Zur Möglichkeit der Berufung von Polizeidienstkräften auf das Notwehrrecht . . . . .	148
3.	Putativnotwehr . . . . .	150
IV.	Haftungsfragen . . . . .	154
1.	Haftung für Fehlverhalten bei der Angriffsabwehr . . . . .	154
a)	Haftung bei Schlechtausführung des staatlichen Vollstreckungsgeschäfts . . . . .	155
b)	Haftung bei Verwendung eines unzulässigen Zwangsmittels . . . . .	155
2.	Haftung für risikotypische Begleitschäden des Notgeschäftsführers . . . . .	156
a)	Haftung für risikotypische Begleitschäden des nicht in eigenen Rechten angegriffenen Notgeschäftsführers . . . . .	156
b)	Haftung für risikotypische Begleitschäden des in eigenen Rechten angegriffenen Notgeschäftsführers . . . . .	159
V.	Zusammenfassung . . . . .	162
C.	Das Sachwehrrecht aus § 228 BGB . . . . .	163
I.	Rekonstruktion des dogmatischen Grundgerüsts des Sachwehrrechts . . . . .	163
II.	Die Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen der Sachwehr . . . . .	178
1.	Die Grundsituation der Sachwehr . . . . .	179
2.	Das Ob der Sachwehr . . . . .	183
3.	Das Wie der Sachwehr . . . . .	185
a)	Das subjektive Wie der Sachwehr . . . . .	185
b)	Das objektive Wie der Sachwehr . . . . .	190
III.	Abgrenzung des Sachwehrrechts aus § 228 BGB vom Notstandsrecht aus §§ 904 BGB, 34 StGB . . . . .	191
IV.	Haftungsfragen . . . . .	193
1.	Haftung für die schuldhafte Herbeiführung einer Sachwehrmaßnahme . . . . .	194
2.	Haftung für Fehlverhalten bei der Abwehr der gefährbringenden Sache . . . . .	196
3.	Haftung für risikotypische Begleitschäden des Notgeschäftsführers . . . . .	197

a) Haftung für risikotypische Begleitschäden des nicht durch die Sache bedrohten Notgeschäftsführers . . . . .	197
b) Haftung für risikotypische Begleitschäden des durch die Sache bedrohten Notgeschäftsführers . . . . .	198
V. Zusammenfassung . . . . .	199
D. Das Recht zur Besitzwehr und -kehr aus § 859 BGB . . . . .	199
I. § 859 BGB als Instrument zur Durchsetzung von Besitzschutzansprüchen aus §§ 861, 862 BGB . . . . .	200
II. Die Doppelfunktion des § 859 BGB als Not- und Selbsthilferecht . . . . .	203
III. Dogmatische Rekonstruktion des § 859 BGB als Not- und Selbsthilferecht . . . . .	208
1. § 859 BGB als öffentlich-rechtliches Notgeschäftsführungsrecht . . . . .	208
a) Dogmatische Rekonstruktion des § 859 BGB als Notgeschäftsführungsrecht . . . . .	208
b) Die Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen einer Notgeschäftsführung auf Grundlage von § 859 BGB . . . . .	209
2. § 859 BGB als privatrechtliches Selbsthilferecht . . . . .	210
a) Dogmatische Rekonstruktion des § 859 BGB als Selbsthilferecht . . . . .	210
b) Die Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen von Selbsthilfemaßnahmen auf Grundlage von § 859 BGB . . . . .	211
c) Die Erstattung der Selbsthilfekosten . . . . .	213
d) Die zeitlichen Grenzen der Selbsthilfe in Abschleppkonstellationen . . . . .	218
IV. Haftungsfragen . . . . .	222
1. Haftungsfragen zu § 859 BGB in seiner Funktion als Notgeschäftsführungsrecht . . . . .	222
a) Haftung für Fehlverhalten bei der Abwehr verbotener Eigenmacht . . . . .	222
b) Haftung für risikotypische Begleitschäden . . . . .	223
2. Haftungsfragen zu § 859 BGB in seiner Funktion als Selbsthilferecht . . . . .	224
a) Haftung für Fehlverhalten bei der Abwehr verbotener Eigenmacht . . . . .	224
aa) Haftung bei Schlechtausführung einer Selbsthilfemaßnahme . . . . .	224
bb) Haftung bei Verwendung eines unzulässigen Zwangsmittels . . . . .	228
b) Haftung für risikotypische Begleitschäden . . . . .	229
V. Zusammenfassung . . . . .	230
E. Das Recht zur Beseitigung von Überhang aus § 910 BGB . . . . .	230
I. § 910 BGB als Instrument zur Durchsetzung von Beseitigungsansprüchen aus § 1004 Abs. 1 S. 1 BGB . . . . .	231
II. Die Voraussetzungen des Selbstvornahmerechts aus § 910 BGB . . . . .	233

1. Das Selbstvornahmerecht des § 910 Abs. 1 S. 1 BGB . . . . .	233
2. Das Selbstvornahmerecht des § 910 Abs. 1 S. 2 BGB . . . . .	236
III. Die Erstattung der Selbstvornahmekosten . . . . .	237
IV. Haftungsfragen . . . . .	239
V. Zusammenfassung . . . . .	240
F. Das Recht zur Sicherung des Vermieterpfandrechts aus § 562b Abs. 1 BGB . . . . .	240
I. Die Regelung des § 562b Abs. 1 S. 1 BGB . . . . .	241
II. Die Regelung des § 562b Abs. 1 S. 2 BGB . . . . .	246
III. Haftungsfragen . . . . .	247
IV. Zusammenfassung . . . . .	249
G. Das Recht zur Sicherung und Durchsetzung von Ansprüchen aus §§ 229, 230 BGB . . . . .	249
I. Überblick über die dogmatische Einordnung der §§ 229, 230 BGB . . . . .	250
II. Dogmatische Rekonstruktion der §§ 229, 230 BGB . . . . .	251
1. §§ 229, 230 BGB als öffentlich-rechtliches Notgeschäftsführungsrecht . . . . .	254
a) Prokuratorische Rekonstruktion der §§ 229, 230 BGB . . . . .	254
b) Die Sicherung von Auskunftsansprüchen auf Grundlage der §§ 229, 230 BGB . . . . .	256
2. §§ 229, 230 BGB als privatrechtliches Selbsthilferecht . . . . .	259
III. Die Auffangfunktion der §§ 229, 230 BGB . . . . .	260
IV. Haftungsfragen . . . . .	264
1. Haftungsfragen zu den §§ 229, 230 BGB in ihrer Funktion als Notgeschäftsführungsrecht . . . . .	264
a) Haftung für Fehlverhalten . . . . .	264
b) Haftung für risikotypische Begleitschäden . . . . .	266
2. Haftungsfragen zu den §§ 229, 230 BGB in ihrer Funktion als Selbsthilferecht . . . . .	267
V. Zusammenfassung . . . . .	270
§ 4 Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse . . . . .	272
Literaturverzeichnis . . . . .	275
Sachregister . . . . .	301