

Der Rechtserwerb hinsichtlich eigener Sachen

Rei suae sive de re sua
contractum consistere non potest

Von

Martin Zimmermann



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	13
A. Klassisches römisches Recht	19
I. Pignus rei suae.....	19
1. Die Aussage von D. 50. 17. 45 pr.	19
a) Ulpian 30. Buch ad edictum	19
b) Folgerungen für D. 50. 17. 45 pr.	20
2. Weitere Fragmente zum pignus rei suae.....	22
a) Der Grundsatz des Erlöschens des Pfandrechts.....	22
aa) D. 13. 7. 29: Eigentumserwerb des Pfandgläubigers.....	22
bb) D. 41. 3. 33. 5: Verpfändung an den Eigentümer	24
b) Einschränkungen dieses Grundsatzes	26
aa) D. 44. 2. 30. 1: Actio Serviana trotz Konsolidation	26
bb) C. 8. 19. 1: Ius offerendi et succedendi trotz Konsolidation.....	32
3. Zusammenfassung	34
II. Conductio rei suae	36
1. Unwirksamkeit einer conductio rei suae.....	36
a) D. 50. 17. 45 pr.	37
b) D. 16. 3. 15	41
c) D. 41. 3. 21	43
d) D. 41. 2. 40. 3	45
e) C. 4. 65. 20, C. 4. 65. 23 und C. 4. 65. 25	48
f) Zusammenfassung	53
aa) Rechtliche Unmöglichkeit.....	53
bb) Die Bedeutung eines Irrtums des conductor	53
2. Wirksamkeit einer conductio rei suae.....	55
a) Nießbraucher als locator	55
aa) D. 7. 4. 29 pr.	55
bb) D. 9. 4. 19. 1.....	57

b) Pfandgläubiger als locator	58
aa) D. 13. 7. 35. 1	58
bb) D. 13. 7. 22. 3	59
cc) D. 41. 2. 37	61
dd) D. 13. 7. 37	63
ee) Bas. 20. 1. 55	64
c) D. 41. 2. 28	66
d) Zusammenfassung	70
3. Nachträglicher Eigentumserwerb des conductor	72
4. Folgerungen	79
III. Precarium rei suae	81
1. Unwirksamkeit eines precarium rei suae	81
a) D. 50. 17. 45 pr. und D. 16. 3. 15	81
b) D. 41. 2. 40. 3	84
c) D. 43. 19. 1. 11	85
d) D. 43. 26. 4. 3	89
e) Zusammenfassung	90
2. Wirksamkeit eines precarium rei suae	91
a) D. 13. 7. 22. 3	91
b) D. 13. 7. 35. 1	92
c) D. 2. 8. 15. 2	92
d) D. 43. 26. 6. 4	93
e) D. 43. 26. 11	95
f) D. 44. 7. 16	96
g) C. 8. 27. 2	97
h) Sonderfälle: Wirksamkeit ohne Vorhandensein eines Zwischenrechts	98
aa) D. 41. 2. 28	98
bb) D. 43. 26. 22 pr.	99
i) Zusammenfassung	103
3. Folgerungen	103
IV. Depositum rei suae	104
1. D. 50. 17. 45 pr. und D. 16. 3. 15	105
2. D. 16. 3. 31. 1	105
3. Folgerungen	107

V. Emptio rei suae	109
1. Unwirksamkeit einer emptio rei suae	109
a) D. 50. 17. 45 pr.	109
b) D. 12. 6. 37.	110
c) D. 41. 3. 21.	112
d) D. 18. 1. 16 pr.	112
e) C. 4. 38. 10.	113
f) Der bedingte Kauf der eigenen Sache.	114
aa) D. 18. 1. 61.	115
bb) D. 30. 41. 2.	116
g) Der Kauf einer res communis durch einen Miteigentümer	118
aa) D. 18. 1. 18 pr.	118
bb) D. 18. 2. 13. 1.	119
h) Der Kauf der verpfändeten Sache	120
aa) D. 13. 7. 40 pr.	120
bb) D. 17. 1. 22. 3.	122
cc) D. 18. 1. 39 pr.	123
i) D. 18. 1. 15. 2.	124
j) Zusammenfassung	125
2. Wirksamkeit einer emptio rei suae	125
a) D. 18. 1. 34. 4.	125
b) D. 41. 2. 28.	128
c) D. 19. 1. 29.	128
3. C. 4. 38. 4.	131
4. Nachträglicher Eigentumserwerb des Käufers	133
a) Nachträglicher Erwerb ex causa lucrativa	133
b) Nachträglicher Erwerb ex causa onerosa	134
c) Zusammenfassung	135
5. Folgerungen	136
VI. Weitere Rechtsgeschäfte hinsichtlich eigener Sachen	137
1. Commodatum rei suae	138
2. Stipulatio rei suae	138
a) Unwirksamkeit einer stipulatio rei suae	138
aa) Gai. 3. 99.	138

bb) D. 44. 7. 1. 10	139
cc) D. 45. 1. 87	140
b) Wirksamkeit einer stipulatio rei suae	141
aa) D. 45. 1. 82 pr.	141
bb) D. 7. 9. 1. 7	141
cc) D. 41. 2. 28	142
dd) D. 45. 1. 29. 1	142
ee) Bedingte Stipulation: D. 45. 1. 31 und D. 45. 1. 98 pr.	144
3. Legatum rei suae	145
B. Geltendes Recht	148
I. Das Pfandrecht	148
1. Die Grundpfandrechte an eigenen Sachen	148
a) Überblick	148
b) Der Regelungszweck	149
c) Der Anwendungsbereich des § 889 BGB	150
d) Die Rechtsnatur des Eigentümergrundpfandrechts	151
2. Das Pfandrecht an eigenen beweglichen Sachen	151
a) Der Grundsatz des Erlöschens	151
b) § 1256 I 2 BGB	153
c) § 1256 II BGB	154
aa) Die Rechtsnatur des Eigentümerpfandrechts nach § 1256 II BGB	155
bb) Pfandverkauf durch den Eigentümer?	156
cc) Verhältnis zum Grundsatz der Akzessorietät des Pfandrechts	158
II. Gebrauchsüberlassungsverträge	161
1. Das Vorhandensein eines Zwischenrechts	161
2. Das Fehlen eines Zwischenrechts	162
a) Rechtslage vor Inkrafttreten des BGB (gemeines Recht, Kodifikationen und Entwürfe)	162
aa) Gemeines Recht	162
bb) Preußisches Allgemeines Landrecht	163
cc) Sächsisches BGB	163
dd) Entwurf des Bayerischen BGB	164
ee) Hessischer Entwurf	164
ff) Dresdner Entwurf	165

b) Das Fehlen vergleichbarer Regelungen im BGB	165
c) Die bisher vertretenen Auffassungen zur Frage der Wirksamkeit	168
aa) Zur Anwendbarkeit des § 306 BGB	168
bb) Zum nachträglichen Eigentumserwerb	168
cc) Zusammenfassung	169
d) Folgenbetrachtung und -bewertung bei angenommener Wirksamkeit und Unkenntnis des Mieters	169
aa) § 535 S. 1 BGB	169
bb) § 535 S. 2 BGB	170
cc) § 536 BGB	172
dd) § 547 BGB	173
ee) § 547 a BGB	173
ff) § 549 BGB	173
gg) § 550 BGB	174
hh) § 556 BGB	174
ii) Verletzung von Nebenpflichten durch den Mieter	174
e) Zusammenfassung	175
f) Lösungsansätze	177
aa) Anfechtungsmöglichkeit	177
bb) Fehlen der Geschäftsgrundlage	179
cc) § 306 BGB	182
dd) Bewertung der Lösungsansätze	184
g) Die Rechtslage bei Kenntnis des Mieters	185
III. Der Verwahrungsvertrag	186
1. Das Vorhandensein eines Zwischenrechts	186
2. Das Fehlen eines Zwischenrechts	187
a) Rechtslage vor Inkrafttreten des BGB (gemeines Recht, Kodifikatio- nen und Entwürfe)	187
aa) Gemeines Recht	187
bb) Preußisches Allgemeines Landrecht	187
cc) Sächsisches BGB	188
dd) Entwurf des Bayerischen BGB	188
ee) Dresdner Entwurf	188
b) Das Fehlen vergleichbarer Regelungen im BGB	189
c) Die bisher vertretenen Auffassungen zur Frage der Wirksamkeit	189

d) Folgenbetrachtung und -bewertung bei angenommener Wirksamkeit und Unkenntnis des Verwahrers	190
aa) § 688 BGB	190
bb) § 689 BGB	191
cc) § 695 BGB	191
e) Zusammenfassung	191
f) Lösungsansatz: § 306 BGB	192
g) Rechtslage bei Kenntnis des Verwahrers	192
IV. Der Kaufvertrag	193
1. Der Grundsatz	193
a) Die Anwendbarkeit des § 306 BGB bei von Anfang an vorhandenem Eigentum des Käufers	193
b) Die Rechtslage bei nachträglichem Eigentumserwerb des Käufers	194
2. Ausnahmen	195
a) Pfandversteigerung, § 1239 I 1, II 1 BGB	195
b) Anwartschaftsrecht des Verkäufers	197
c) Fiduziarisches Eigentum des Käufers	198
d) Der Besitzkauf	198
C. Ergebnisse	201
I. Der Erwerb dinglicher Rechte	201
II. Der Erwerb obligatorischer Rechte	202
Literaturverzeichnis	207
Quellenregister	223
Sachregister	229