

Inhaltsübersicht

| | |
|--|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| | |
| § 1 Einführung | 1 |
| 1. Kapitel: Problemstellung | 1 |
| A. Untersuchungsgegenstand: Der unübersichtliche Status Quo | 1 |
| B. Ziele der Untersuchung | 7 |
| C. Gang der Darstellung | 8 |
| 2. Kapitel: Terminologische und strukturelle Grundlagen | 9 |
| A. Rechtslage vor Umwandlung | 10 |
| B. Begriff und Rechtsfolge der Umwandlung | 13 |
| | |
| § 2 Hauptteil der Untersuchung | 15 |
| 1. Kapitel: Zugrundeliegendes Rechtsverhältnis | 15 |
| A. Gesetzliche Befreiungsansprüche | 15 |
| B. Vertragliche Freistellungsansprüche | 35 |
| C. Verhältnis von Befreiungsanspruch und Drittforderung | 46 |
| 2. Kapitel: Gesetzlich vorgesehene Fälle der Umwandlung | 80 |
| A. Gesetzlicher Übergang ohne Fristsetzungserfordernis (Selbsterfüllung) ... | 80 |
| B. Gesetzlicher Übergang mit Fristsetzungserfordernis | 102 |
| C. Verhältnis von Selbsterfüllung und Fristsetzung | 134 |
| 3. Kapitel: Interessenkonflikt und Interessenausgleich | 148 |
| A. Interessen- und Gesetzeslage nach Selbsterfüllung | 148 |
| B. Interessen- und Gesetzeslage vor Selbsterfüllung | 161 |
| 4. Kapitel: Praeter legem entwickelte Fälle der Umwandlung | 169 |
| A. „Feststehende“ Inanspruchnahme des Befreiungsgläubigers | 169 |

| | | |
|---|---|-----|
| B. | Abtretung des Befreiungsanspruchs an den Drittgläubiger | 197 |
| C. | Insolvenz des Befreiungsgläubigers | 218 |
| § 3 Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | | 257 |
| Literaturverzeichnis | | 265 |
| Sachregister | | 279 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| | |
| §1 Einführung..... | 1 |
| <i>1. Kapitel: Problemstellung</i> | 1 |
| A. Untersuchungsgegenstand: Der unübersichtliche Status Quo | 1 |
| I. Fehlende Sensibilität für die Interessen des Befreiungsschuldners | 3 |
| II. Fehlende Problematisierung des Verhältnisses von Anspruchsinhalt und Entstehungsgrund | 4 |
| B. Ziele der Untersuchung | 7 |
| C. Gang der Darstellung | 8 |
| <i>2. Kapitel: Terminologische und strukturelle Grundlagen</i> | 9 |
| A. Rechtslage vor Umwandlung | 10 |
| I. Anspruch des Befreiungsgläubigers | 10 |
| II. Verpflichtung des Befreiungsschuldners | 11 |
| B. Begriff und Rechtsfolge der Umwandlung..... | 13 |
| | |
| §2 Hauptteil der Untersuchung | 15 |
| <i>1. Kapitel: Zugrundeliegendes Rechtsverhältnis</i> | 15 |
| A. Gesetzliche Befreiungsansprüche | 15 |
| I. Aufwendungsersatz (§ 257 S. 1 BGB) | 15 |
| 1. Anwendungsbereich und ausgewählte Aufwendungsersatzansprüche | 16 |
| a) Anspruch des Auftragnehmers | 16 |
| b) Anspruch des Treuhänders | 17 |
| c) Ansprüche nach einer wettbewerbsrechtlichen Abmahnung | 18 |
| d) Gemeinsamkeiten der Aufwendungsersatzansprüche? | 19 |
| 2. Strukturelemente | 20 |
| a) Erweiterung des Tatbestands | 21 |
| b) Beschränkung der Rechtsfolge | 21 |
| II. Bürgschaft (§ 775 I BGB) | 22 |

| | |
|--|----|
| 1. Anwendungsbereich | 23 |
| 2. Strukturelemente | 24 |
| a) Ausgestaltung des Regresses | 24 |
| b) Eigene Verpflichtung des Befreiungsschuldners und Gefahr doppelter Inanspruchnahme | 25 |
| III. Gesamtschuld (§ 426 I 1 BGB)..... | 26 |
| 1. Anwendungsbereich und ausgewählte Ausgleichsansprüche | 26 |
| 2. Strukturelemente | 27 |
| a) Zweck des Befreiungsanspruchs..... | 27 |
| b) Parallelen zum Befreiungsanspruch des Bürgen..... | 28 |
| IV. Schadensrecht (§ 249 I BGB) | 28 |
| 1. Anwendungsbereich und ausgewählte Schadensersatzansprüche | 29 |
| 2. Strukturelemente | 31 |
| a) Naturalrestitution und Erfüllungswahlrecht (§ 249 I BGB) | 31 |
| b) Belastung mit der Drittforderung als alleiniger Schaden | 32 |
| c) Keine primäre gesetzliche oder vertragliche Freistellungspflicht | 34 |
| B. Vertragliche Freistellungsansprüche | 35 |
| I. § 100 VVG | 35 |
| 1. Leistungspflichten des Versicherers (§ 100 VVG)..... | 36 |
| a) Pflicht zur Freistellung von begründeten Ansprüchen (§ 100 1. Hs. VVG) | 37 |
| b) Pflicht zur Abwehr unbegründeter Ansprüche (§ 100 2. Hs. VVG) | 37 |
| c) Verhältnis von Freistellungs- und Abwehrpflicht | 38 |
| aa) Fälligkeit des Abwehranspruchs | 39 |
| bb) Fälligkeit des Freistellungsanspruchs (§ 106 S. 1 VVG) | 40 |
| (1) Bindungswirkung wegen der Beteiligung am Haftpflichtverhältnis | 41 |
| (2) Bindungswirkung wegen unberechtigter Deckungsverweigerung | 42 |
| 2. Strukturelemente | 42 |
| II. Allgemeine vertragliche Freistellungsansprüche | 44 |
| 1. Typische Anwendungsfälle | 44 |
| 2. Auslegung des Leistungsversprechens | 46 |
| C. Verhältnis von Befreiungsanspruch und Drittforderung | 46 |
| I. Bestand der Drittforderung: Das Problem der Abwehrverpflichtung des Befreiungsschuldners | 47 |
| 1. Stand in Rechtsprechung und Literatur | 47 |
| a) Entwicklung der Rechtsprechung | 47 |
| b) Reaktionen der Literatur | 49 |
| aa) Reichweite der Abwehrverpflichtung | 50 |
| bb) Rechtsfolgen der Abwehrverpflichtung | 51 |
| 2. Stellungnahme | 51 |

| | |
|--|----|
| a) Fehlende Differenzierung der Rechtsprechung und Maßgeblichkeit des im jeweiligen Einzelfall zugrundeliegenden Rechtsverhältnisses | 52 |
| b) Bestehen und Reichweite der Abwehrverpflichtung außerhalb des VVG | 53 |
| aa) Vertragliche Freistellungsansprüche | 53 |
| (1) Notwendigkeit der restriktiven Vertragsauslegung | 54 |
| (2) Kriterium der rechtsgeschäftlichen Verantwortlichkeit . . | 55 |
| bb) Gesetzliche Befreiungsansprüche | 57 |
| (1) Anspruch aus § 426 I BGB | 57 |
| (a) Keine Abwehrverpflichtung aus § 426 I BGB | 58 |
| (b) Abwehrverpflichtung aus dem vertraglichen Innenverhältnis | 58 |
| (2) Schadensrechtlicher Befreiungsanspruch (§§ 280 I, 249 I BGB) | 59 |
| (a) Keine Abwehrverpflichtung aus § 249 I BGB | 59 |
| (b) Abwehrverpflichtung aus dem vertraglichen Innenverhältnis | 61 |
| (3) Befreiungsanspruch aus § 257 S. 1 BGB | 61 |
| (a) Keine Abwehrverpflichtung aus § 257 S. 1 BGB . . | 62 |
| (b) Abwehrverpflichtung aus dem vertraglichen Innenverhältnis | 62 |
| (4) § 775 BGB | 63 |
| (a) Keine Abwehrverpflichtung aus § 775 I BGB | 63 |
| (b) Abwehrverpflichtung aus dem vertraglichen Innenverhältnis | 63 |
| c) Rechtsfolgen der vertraglichen Risikoübernahme | 64 |
| aa) Einwendungsvorlust nach Selbsterfüllung | 64 |
| bb) Keine vollstreckbare Leistungsklage auf Abwehr vor Selbsterfüllung | 65 |
| cc) Notwendige Differenzierung zwischen der Rechtslage vor und nach Selbsterfüllung und rechtstechnische Umsetzung | 67 |
| 3. Zwischenergebnis: Keine Aufgabe oder Lockerung der Abhängigkeit des Befreiungsanspruchs von der Drittforderung | 68 |
| II. Fälligkeit der Drittforderung | 69 |
| 1. Befreiungsansprüche ohne Abwendungsbefugnis | 69 |
| 2. Befreiungsansprüche mit Abwendungsbefugnis | 70 |
| 3. Allgemeine vertragliche Freistellungsansprüche | 72 |
| III. Verjährung der Drittforderung | 72 |
| 1. Uneinheitliche Rechtsprechung des BGH | 73 |
| 2. Stellungnahme | 74 |
| a) Abwägung der betroffenen Interessen | 74 |
| b) Umsetzung des Ergebnisses der Interessenabwägung | 76 |

| | |
|--|-----------|
| aa) Der Ansatz des VII. Senats: Rechtsvernichtende Einwendung (§ 254 II BGB) | 77 |
| bb) Eigener Ansatz: Bloße Einrede des Befreiungsschuldners .. | 78 |
| 2. Kapitel: Gesetzlich vorgesehene Fälle der Umwandlung | 80 |
| A. Gesetzlicher Übergang ohne Fristsetzungserfordernis (Selbsterfüllung)... | 80 |
| I. Freistellungsansprüche | 80 |
| 1. Allgemeine vertragliche Freistellungsansprüche..... | 80 |
| a) Auswirkung der Selbsterfüllung auf den Freistellungsanspruch . | 81 |
| b) Rechtsgrundlage des Regressanspruchs | 82 |
| aa) Kein Regress aus Geschäftsführung ohne Auftrag | 83 |
| bb) Regress über das Bereicherungsrecht (Rückgriffskondition) | 84 |
| (1) Voraussetzungen der §§ 812 I, 818 II BGB | 85 |
| (2) Einwendungen des Befreiungsschuldners | 85 |
| 2. § 100 VVG | 86 |
| a) Fälle der Bindungswirkung | 86 |
| b) Selbsterfüllung ohne Bindungswirkung: | |
| Bereicherungsrechtlicher Anspruch im Gewand des VVG | 87 |
| aa) Rechtslage vor der VVG-Reform | 87 |
| (1) Zahlungsanspruch aus § 154 I VVG a. F..... | 87 |
| (2) Kein Zahlungsanspruch bei Obliegenheitsverletzung (§ 154 II VVG a. F.) | 88 |
| bb) Rechtslage nach der VVG-Reform | 89 |
| (1) Wegfall des Anerkenntnis- und Befriedigungsverbots... | 89 |
| (2) „Bereicherungsrechtlicher“ Anspruch nach Selbsterfüllung | 90 |
| II. Befreiungsansprüche | 91 |
| 1. Aufwendungsersatz (§ 257 S. 1 BGB) | 92 |
| a) Maßstab der Erforderlichkeit: Die Tilgung der Drittforderung .. | 92 |
| b) Bereicherungsregress bei fehlender Erforderlichkeit | 94 |
| 2. Bürgschaft (§ 775 BGB) | 94 |
| a) Legalzession (§ 774 I 1 BGB)..... | 94 |
| b) Aufwendungsersatz aus dem Innenverhältnis (§ 670 BGB) | 95 |
| 3. Schadensersatz neben der Leistung (§ 249 I BGB) | 96 |
| a) Zurechnungszusammenhang zwischen Pflichtverletzung und Schaden | 97 |
| b) Einwand des Mitverschuldens (§ 254 II BGB) | 98 |
| 4. Gesamtschuld (§ 426 I BGB) | 99 |
| III. Zwischenergebnis | 101 |
| B. Gesetzlicher Übergang mit Fristsetzungserfordernis | 102 |
| I. Übergang des schadensrechtlichen Befreiungsanspruchs neben der Leistung (§ 250 S. 2 BGB) | 103 |
| 1. Voraussetzungen des Übergangs in den Zahlungsanspruch | 103 |
| a) Rechtsprechung des BGH | 104 |

| | |
|--|-----|
| b) Stellungnahme | 105 |
| aa) Anforderungen an die ordnungsgemäße Fristsetzung und der notwendige Verzicht auf die Ablehnungsandrohung | 105 |
| bb) Ernsthafte und endgültige Erfüllungsverweigerung | 107 |
| 2. Rechtsfolge des § 250 S. 2 BGB: Geldersatz vor Selbsterfüllung | 109 |
| a) Unterschied zur Rechtslage nach Selbsterfüllung | 109 |
| b) Enger Anwendungsbereich des schadensrechtlichen Befreiungsanspruchs | 110 |
| c) Weitere Restriktionen gegenüber der Rechtslage nach Selbsterfüllung | 112 |
| aa) Prozessuale Lösung des IX. Senats | 112 |
| bb) Eigener Ansatz: Zweckbindung des Zahlungsanspruchs | 113 |
| II. Übergang in den Schadensersatz statt der Befreiungsleistung (§§ 281 I, IV BGB) | 117 |
| 1. Voraussetzungen des Übergangs in den Zahlungsanspruch | 118 |
| a) Pflichtverletzung: Nichtleistung trotz Fälligkeit | 118 |
| b) Erfolgloser Ablauf einer gesetzten Frist oder deren Entbehrllichkeit | 119 |
| aa) Ernsthafte und endgültige Erfüllungsverweigerung (§ 281 II 1. Alt. BGB) | 120 |
| bb) Besondere Umstände (§ 281 II 2. Alt. BGB) | 121 |
| c) Keine Exkulpation (§ 280 I 2 BGB) | 121 |
| 2. Rechtsfolge: Schadensersatz statt der Befreiungsleistung | 122 |
| a) Rechtslage nach Selbsterfüllung (§§ 280 I, III, 281, 251 I 1. Alt. BGB) | 123 |
| b) Rechtslage vor Selbsterfüllung (§§ 280 I, III, 281, 249 I, 250 S. 2 BGB) | 124 |
| aa) Naturalrestitution beim Schadensersatz statt der Leistung? | 125 |
| bb) Dogmatik des Übergangs: Eine doppelte Umwandlung | 127 |
| cc) Konsequenzen der Anwendbarkeit des § 250 BGB | 128 |
| 3. Anwendbarkeit der §§ 280 I, III, 281 BGB bei der Verletzung einer Pflicht zur Abwehr unbegründeter Ansprüche | 129 |
| a) Voraussetzungen der Schadensersatzpflicht | 130 |
| aa) Erfolgloser Ablauf einer gesetzten Frist oder deren Entbehrllichkeit | 130 |
| bb) Keine Exkulpation (§ 280 I 2 BGB) | 132 |
| b) Rechtsfolge der Verletzung der Abwehrpflicht | 133 |
| C. Verhältnis von Selbsterfüllung und Fristsetzung | 134 |
| I. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 135 |
| 1. Streit um den Kostenersatz nach Selbsterfüllung | 135 |
| 2. Diskussionsstand zur Selbsterfüllung des Befreiungsgläubigers | 138 |
| a) Rechtsprechung des V. Senats vor der Schuldrechtsreform | 139 |
| b) Entscheidung des IV. Senats vom 21. April 2018 als Kehrtwende? | 140 |

| | | |
|-----|--|-----|
| II. | Stellungnahme | 141 |
| 1. | Kein Unterlaufen spezieller gesetzlicher Vorschriften zur Selbstvornahme | 142 |
| 2. | Sanktionierung des Befreiungsgläubigers nicht sachgerecht | 144 |
| 3. | Andere Beweissituation beim Befreiungsanspruch | 145 |
| 4. | Kein besonderes Interesse des Befreiungsschuldners an der persönlichen Leistungserbringung | 146 |
| 3. | <i>Kapitel: Interessenkonflikt und Interessenausgleich</i> | 148 |
| A. | Interessen- und Gesetzeslage nach Selbsterfüllung | 148 |
| I. | Gegenläufige Parteiinteressen: Ausgleichsinteresse und Erfüllungswahlrecht | 149 |
| 1. | Ausgleichsinteresse des Befreiungsgläubigers | 149 |
| 2. | Erfüllungswahlrecht des Befreiungsschuldners | 149 |
| a) | Wahlfreiheit als Ausdruck des Bereicherungsverbots | 149 |
| b) | Wahlfreiheit als Ausdruck der Befugnis zur Naturalerfüllung .. | 150 |
| II. | Gesetzlicher Interessenausgleich: Ausgleichsanspruch und Einwendungserhalt | 151 |
| 1. | Regressanspruch des Befreiungsgläubigers | 151 |
| 2. | Rechtsposition des Befreiungsschuldners | 152 |
| a) | Kein genereller Anspruchsausschluss zu Lasten des Befreiungsgläubigers | 152 |
| b) | Verschlechterungsschutz zugunsten des Befreiungsschuldners: Fortwirkung des Erfüllungswahlrechts | 153 |
| aa) | Einwände gegen die Drittforderung | 153 |
| (1) | Einwand des Nichtbestehens der Drittforderung | 154 |
| (2) | Einwand der fehlenden Durchsetzbarkeit der Drittforderung | 155 |
| bb) | Einwand der vereiterten Kostenersparnis | 155 |
| (1) | Rückgriffskondition: Grundsätze der aufgedrängten Bereicherung (§ 818 III BGB) | 156 |
| (2) | Gesetzliche Befreiungsansprüche: Verletzung des Naturalerfüllungsrechts nur bei absprachewidriger Selbsterfüllung (§§ 280 I, 241 II BGB) | 157 |
| (3) | Kein Einwand gegenüber dem Schadensersatz nach Fristsetzung | 158 |
| c) | Verschlechterungsschutz bei fehlender Kenntnis vom Zahlungsübergang? | 158 |
| aa) | Rückgriffskondition: Schutz über § 407 BGB analog | 159 |
| bb) | Gesetzliche Befreiungsansprüche: Verletzung von Informationspflichten | 159 |
| cc) | Kein Schutz gegenüber §§ 280 I, III, 281 BGB | 160 |

| | |
|--|-----|
| B. Interessen- und Gesetzeslage vor Selbsterfüllung | 161 |
| I. Gegenläufigen Parteiinteressen: Vorschussinteresse und Erfüllungswahlrecht | 161 |
| 1. Befreiungs- und Vorschussinteresse des Befreiungsgläubigers | 161 |
| 2. Besonderheiten des Erfüllungswahlrechts des Befreiungsschuldners | 162 |
| a) Erhöhte Gefahr einer Überkompensation zu Lasten des Befreiungsschuldners | 162 |
| b) Gefahr der doppelten Inanspruchnahme | 163 |
| II. Gesetzlicher Interessenausgleich | 163 |
| 1. Ausnahmsweiser Zahlungsanspruch des Befreiungsgläubigers | 163 |
| 2. Verstärkter Schutz des Befreiungsschuldners | 164 |
| a) Mechanismen zur Verhinderung einer Überkompensation des Befreiungsgläubigers | 164 |
| aa) Bestehen der Drittforderung als zwingende Voraussetzung | 164 |
| bb) Zweckbindung des Zahlungsanspruchs | 165 |
| b) Besondere Schutzmechanismen bei doppelter Zahlungsverpflichtung? | 166 |
| 4. Kapitel: Praeter legem entwickelte Fälle der Umwandlung | 169 |
| A. „Feststehende“ Inanspruchnahme des Befreiungsgläubigers | 169 |
| I. Entwicklung der Rechtsprechung und Reaktionen in der Literatur | 170 |
| 1. Rechtsprechung des Reichsgerichts zu § 775 I BGB | 170 |
| 2. Diffuse Rechtsprechung des BGH | 170 |
| a) Rechtsprechung des IX. Senats | 171 |
| b) Rechtsprechung des III. Senats | 172 |
| aa) Sachverhalt der Entscheidung vom 19. Oktober 2017 | 172 |
| bb) Entscheidungsgründe | 174 |
| 3. Meinungsstand im Schrifttum | 175 |
| II. Stellungnahme | 176 |
| 1. Wertung des Reichsgerichts: Umwandlung zum Schutz des Befreiungsgläubigers (Aufrechnungsinteresse) | 176 |
| a) Unzulänglichkeiten bislang vertretener Lösungsansätze | 178 |
| b) Maßgebliche gesetzliche Wertungen des Übergangs vor Selbsterfüllung | 179 |
| aa) Aufrechenbarer Zahlungsanspruch nur nach erfolglosem Fristablauf | 179 |
| bb) Ausnahmsweise Entbehrlichkeit der Fristsetzung | 180 |
| (1) Erfüllungsverweigerung (§ 281 II 1. Alt. BGB) | 180 |
| (2) Besondere Umstände (§ 281 II 2. Alt. BGB) | 180 |
| (a) Zahlungsfähigkeit des Befreiungsgläubigers | 181 |
| (b) Zahlungsunfähigkeit des Befreiungsschuldners – Ein Fall der Erfüllungsgefährdung? | 181 |
| c) Keine Differenzierung zwischen verschiedenen Rechtsverhältnissen | 184 |

| | |
|---|-----|
| 2. Wertung des III. Senats: Umwandlung zum Schutz des Befreiungsschuldners (Verjährungsinteresse) | 185 |
| a) Verjährung des Befreiungsanspruchs und Rechtsprechung des III. Senats | 186 |
| aa) Befreiungsansprüche mit spätem Fälligkeitszeitpunkt: Gleichlauf von Fälligkeit und Verjährungsbeginn | 187 |
| bb) Befreiungsansprüche mit Abwendungsbefugnis: Fälligkeit bereits bei Entstehen der Drittforderung | 188 |
| (1) Entscheidung des III. Senats vom 5. Mai 2010 (Treuhänder-Fall) | 188 |
| (2) Entscheidung des III. Senats vom 19. Oktober 2017 (Umwandlungs-Fall) als verjährungsrechtliche Einschränkung des Treuhänder-Falls | 189 |
| b) Kritische Würdigung | 190 |
| aa) Vergleich mit den gesetzlichen Wertungen des Übergangs in den Zahlungsanspruch | 190 |
| (1) Zeitlicher Systembruch: Zahlungsanspruch vor Fälligkeit der Drittforderung | 191 |
| (2) Inhaltlicher Systembruch: Zahlungsanspruch gegen den Willen des Befreiungsgläubigers | 192 |
| bb) Keine verjährungsrechtliche Rechtfertigung des Systembruchs | 193 |
| (1) Kritik an den verjährungsrechtlichen Leitlinien des Treuhänder-Falls | 193 |
| (2) Eigener Ansatz: Verjährung des Befreiungsanspruchs ab dem Rückgriffsverlangen des Befreiungsgläubigers .. | 194 |
| B. Abtretung des Befreiungsanspruchs an den Drittgläubiger | 197 |
| I. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 199 |
| II. Stellungnahme | 200 |
| 1. Verhältnis von Abtretung und Inhaltsänderung nach § 399 I. Alt. BGB | 201 |
| a) Sachfremde Begründung des Reichsgerichts | 202 |
| b) Der Befreiungsanspruch als personengebundener Anspruch? .. | 203 |
| 2. Inhalt des abgetretenen Befreiungsanspruchs | 205 |
| a) Doppelrolle des Drittgläubigers und Verengung zur Zahlungspflicht | 205 |
| b) Parallele Rechtslage nach Pfändung des Befreiungsanspruchs .. | 206 |
| 3. Wahrung der schutzwürdigen Interessen des Befreiungsschuldners .. | 207 |
| a) Leitbildfunktion der Gesetzes- und Interessenlage nach Selbsterfüllung | 207 |
| b) Übertragung der gesetzlichen Wertungen auf die Fallgruppe der Zession | 209 |
| aa) Kein Anspruchsausschluss wegen Verlust des Erfüllungswahlrechts | 209 |

| | |
|--|-----|
| bb) Verschlechterungsschutz zugunsten des Befreiungsschuldners (§§ 404 ff. BGB) | 211 |
| (1) Einwände gegen die Drittforderung | 211 |
| (a) Allgemeines Zivilrecht | 211 |
| (b) Haftpflichtversicherungsrecht | 212 |
| (2) Einwand der vereiterten Kostenersparnis | 214 |
| 4. Abkehr vom Begriff der Umwandlung | 214 |
| a) Keine „Umwandlung“ in einen neu verjährenden Zahlungsanspruch | 215 |
| b) Keine „Rückverwandlung“ des Befreiungsanspruchs | 217 |
| C. Insolvenz des Befreiungsgläubigers | 218 |
| I. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur | 220 |
| 1. Begründung der Umwandlungs-These durch die herrschende Meinung | 220 |
| 2. Anhaltende Kritik von Teilen des Schrifttums | 221 |
| II. Stellungnahme | 223 |
| 1. Fehlende Überzeugungskraft der bislang vertretenen Extrempositionen | 224 |
| a) Das legitime Ziel der Befürworter der Umwandlungs-These | 224 |
| b) Fehlende Rechtfertigung für die Verschlechterung der Rechtsposition des Befreiungsschuldners | 225 |
| aa) Vergleich mit den sonstigen Fallgruppen der Umwandlung | 225 |
| bb) Kein „unverdienter Vorteil“ des Befreiungsschuldners | 226 |
| c) Konsequenz: Ein unauflösbares Dilemma? | 228 |
| d) Mittelweg des Bereicherungsausgleichs | 229 |
| 2. Rechtslage nach Tilgung der Drittforderung durch den Befreiungsschuldner | 231 |
| a) Zahlung des Befreiungsschuldners als Leistung des Befreiungsgläubigers | 231 |
| aa) Leistungsbeziehungen und Bereicherungsausgleich bei Tilgung fremder Schulden | 231 |
| (1) Dritteistung aus eigenem Antrieb | 232 |
| (2) Anweisungsfälle | 232 |
| (3) Grenzfall der veranlassten Drittzahlung | 233 |
| (a) Erfüllungsrechtliche Abgrenzung | 233 |
| (b) Bereicherungsrechtliche Abgrenzung: Das wertende Kriterium der Veranlassung | 234 |
| bb) Eigene Bewertung: Einordnung der Zahlung des Befreiungsschuldners als veranlasste Drittzahlung | 236 |
| (1) „Simultanleistung“ von Befreiungsschuldner und Befreiungsgläubiger | 238 |
| (2) Keine Notwendigkeit der Direktkondition wegen fehlendem „Erlangten“ | 240 |
| b) Ohne Rechtsgrund | 241 |

| | |
|---|-----|
| 3. Rechtslage vor Tilgung der Drittforderung durch den Befreiungsschuldner | 243 |
| III. Sonderfall des Haftpflichtversicherungsrechts | 246 |
| 1. Absonderungsrecht nach § 110 VVG | 247 |
| a) Funktion und Wirkungsweise des Absonderungsrechts | 247 |
| b) Geltendmachung des Absonderungsrechts als „Umwandlung“ des Freistellungsanspruchs? | 249 |
| 2. Keine Anwendung der Umwandlungs-These auf § 100 VVG | 250 |
| a) Keine Rechtfertigung durch das Gleichbehandlungs-Argument .. | 251 |
| b) Keine Rechtfertigung aus anderen Gründen | 251 |
| aa) Keine Notwendigkeit einer Umwandlung zur Erweiterung der Befugnisse des Insolvenzverwalters | 251 |
| bb) Keine Notwendigkeit einer Umwandlung zur Legitimierung einer auf Zahlung gerichteten Absonderungsklage des Geschädigten | 253 |
| § 3 Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 257 |
| Literaturverzeichnis | 265 |
| Sachregister | 279 |