

## Inhaltsverzeichnis

|                  |    |
|------------------|----|
| Einleitung ..... | 15 |
|------------------|----|

### *1. Kapitel*

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Die Gesamtgläubigerschaft im Römischen Recht</b> | <b>18</b> |
|---|-----------|

|   |    |
|---|----|
| I. Praktische Bedeutung: Die „Sicherung“ der Forderung als originäre Funktion | 18 |
| II. Entstehungsgründe .....   | 22 |
| 1. Die römische Gesamtgläubigerschaft als Produkt der Parteidisposition ...   | 22 |
| 2. Der Sonderfall der <i>argentarii socii</i> .....                           | 27 |
| III. Rechtsfolgen .....   | 29 |
| 1. Die Einzelverfügungsbefugnisse der <i>rei stipulandi</i> .....             | 29 |
| a) Ven. D. 46, 2, 31, 1 als grundlegende Stellungnahme .....                  | 29 |
| b) Die Litiskontestationswirkung .....  | 29 |
| c) Die Befugnis zum Gesamterlass mittels <i>acceptilatio</i> .....            | 32 |
| d) Das <i>ius novandi</i> .....   | 33 |
| aa) Die Gesamtwirkung der Novation .....                                      | 33 |
| bb) Paul. D. 2, 14, 27pr. als Gegenposition zu Venuleius .....                | 35 |
| cc) Die Aussagekraft von Ulp. D. 16, 1, 8, 11 .....                           | 37 |
| dd) Folgerungen: Hypothese über die Entwicklung des <i>ius novandi</i> ...    | 40 |
| e) <i>pactum de non petendo</i> .....   | 42 |
| f) <i>iusiurandum</i> und <i>constitutum debiti</i> .....                     | 46 |
| g) Zusammenfassung .....  | 49 |
| 2. Der Innenausgleich .....   | 50 |
| IV. Die Gesamtgläubigerschaft aus Vermächtnis .....                           | 51 |

### *2. Kapitel*

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Die Gesamtgläubigerschaft von der Rezeption bis zum BGB</b> | <b>55</b> |
|--|-----------|

|  |    |
|--|----|
| I. Praktische Bedeutung und Kodifikation .....   | 55 |
| 1. Das Aussterben der Gesamtgläubigerschaft und ihre Zweckbestimmung in der Wissenschaft ..... | 55 |
| 2. Die Erwägungen des BGB-Gesetzgebers .....   | 58 |
| 3. Entwicklungen unter dem BGB .....   | 60 |
| a) Der Siegeszug des § 432 .....   | 60 |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| b)  | Überblick über die moderne Verwendung der Gesamtgläubigerschaft ..   | 62  |
| aa) | Vertragliche Gesamtgläubigerschaft .....   | 62  |
| bb) | § 117 SGB X und § 421 Abs. 1 S. 2 HGB als Modellfälle nicht-rechtsgeschäftlicher Gesamtgläubigerschaft ..... | 63  |
| (1) | Sozialversicherungsrecht: § 117 SGB X .....  | 64  |
| (2) | Transportrecht: § 421 Abs. 1 S. 2 HGB .....  | 66  |
| c)  | Folgerungen: Die moderne Funktion der Gesamtgläubigerschaft .....  | 69  |
| II. | Die Wirkung von Tatsachen .....  | 71  |
| 1.  | Erfüllungssurrogate und Verfügungen .....  | 71  |
| a)  | Das gemeinrechtliche Konzept .....   | 72  |
| aa) | Grundlegendes: Einheits- und Mehrheitsprinzip .....  | 72  |
| bb) | Materielle Aufhebungsgründe: Die Erfüllungsnatur als zentrales Kriterium .....                               | 74  |
| cc) | Der gemeinrechtliche Erlassvertrag .....   | 76  |
| dd) | Die Wirkung der Abtretung .....  | 78  |
| ee) | Die deutschen Regelwerke des 19. Jahrhunderts .....  | 78  |
| b)  | Alternativkonzepte .....   | 80  |
| aa) | Einflüsse der Naturrechtslehre: Wolff und Domat .....  | 80  |
| bb) | Das Vertretungsmodell des Code Civil .....   | 81  |
| cc) | Gemeinrechtliche Alternativkonzepte: Baron und Waldner .....   | 83  |
| dd) | Zusammenfassung .....  | 84  |
| c)  | Die Regelung im BGB .....  | 85  |
| aa) | Ausgestaltung und Erwägungen des Gesetzgebers .....  | 85  |
| bb) | Bewertung und Einordnung .....   | 87  |
| cc) | Korrektur? .....   | 88  |
| dd) | Novation und Schuldübernahme .....   | 91  |
| 2.  | Klageerhebung und Urteil .....   | 92  |
| a)  | Die Ausschlusswirkung der Klageerhebung nach gemeinem Recht ....   | 92  |
| b)  | Die Ausschlusswirkung der Klageerhebung in den Kodifikationen und Entwürfen .....                            | 96  |
| c)  | Die Wirkung des absolutorischen Urteils nach gemeinem Recht .....  | 97  |
| d)  | Die Wirkung des absolutorischen Urteils in den Kodifikationen und Entwürfen .....                            | 99  |
| e)  | Die Regelung im BGB .....  | 100 |
| aa) | Erwägungen des Gesetzgebers .....  | 100 |
| bb) | Zusammenfassung und Bewertung .....  | 102 |
| f)  | Verwandte Einzelprobleme des geltenden Rechts .....  | 103 |
| aa) | Schuldnerwahlrecht, Annahmeverzug und Hinterlegung .....   | 103 |
| bb) | Die Gesamtgläubigerschaft aus Vermächtnis: § 2151 Abs. 3 BGB .....   | 105 |
| 3.  | Konfusion .....  | 109 |

|  |     |
|--|-----|
| a) Die Wirkung der Konfusion nach gemeinem Recht .....                   | 109 |
| b) Die Regelung im BGB .....   | 112 |
| III. Entstehungsgründe .....   | 115 |
| 1. Entstehungsgründe vor dem BGB .....                                   | 115 |
| a) Frühes gemeinsames Recht und Naturrechtskodifikationen .....          | 115 |
| b) Pandektistik, insbesondere: Die aktive Solidarität i. e. S. ....      | 117 |
| c) Deutsche Regelwerke des 19. Jahrhunderts .....                        | 121 |
| 2. Die Lage unter dem BGB .....  | 122 |
| a) Entstehungsgründe nach heutigem Recht .....                           | 122 |
| b) Historische Einordnung: Solidarität und Korrealität als vermengte Re- |     |
| gelungsvorbilder .....   | 124 |
| c) Folgerungen: Vertragliche und nichtrechtsgeschäftliche Gesamtgläubi-  |     |
| gerschaft .....  | 125 |
| IV. Der Innenausgleich .....   | 126 |
| 1. Der Innenausgleich vor dem BGB .....                                  | 126 |
| a) Frühes gemeinsames Recht und Naturrechtskodifikationen .....          | 126 |
| b) Pandektistik und Regelwerke des 19. Jahrhunderts .....                | 128 |
| c) Zusammenfassung und Würdigung .....                                   | 131 |
| 2. Der Innenausgleich nach § 430 BGB .....                               | 132 |
| a) Gang der Gesetzgebung .....   | 132 |
| b) Der Rechtsgrund des Ausgleichsanspruchs .....                         | 133 |
| c) Voraussetzungen und Umfang des Ausgleichsanspruchs .....              | 134 |

### 3. Kapitel

#### **Die Gesamtgläubigerschaft im geltenden Recht – Versuch einer dogmatischen Ordnung**

137

|  |     |
|--|-----|
| I. Die vertragliche Gesamtgläubigerschaft .....                        | 137 |
| 1. Abgrenzung von Stellvertretung und Ermächtigung .....               | 137 |
| a) Vorüberlegungen: Interessengerechtigkeit der Gesamtgläubigerschaft? | 138 |
| aa) Widerruflichkeit .....   | 138 |
| bb) Zwangsvollstreckung und Insolvenz .....                            | 141 |
| cc) Rechtskraftwirkung .....   | 144 |
| b) Folgerungen .....   | 145 |
| aa) Die Voraussetzungen einer „Gesamtgläubigerabrede“ .....            | 145 |
| bb) Folgerungen für das Oder-Konto .....                               | 147 |
| (1) Rechtliche Einordnung .....  | 147 |
| (2) Exkurs: Die Lage nach ausgeübtem Widerruf .....                    | 148 |
| (3) Exkurs: Folgen für Zwangsvollstreckung und Insolvenz .....         | 149 |
| 2. Einseitige Begründung der Gesamtgläubigerschaft? .....              | 151 |

|  |            |
|--|------------|
| a) Durch die Gläubiger mittels Zession .....   | 151        |
| b) Durch den Schuldner: Der Vertrag zugunsten Dritter mit alternativen<br>Dritten .....  | 153        |
| 3. Konkurrierende Empfangsrechte als Tatbestandsvoraussetzung? .....                     | 154        |
| a) Allgemein .....   | 154        |
| b) Insbesondere: Gesamtgläubigerschaft und Vertrag zugunsten Dritter ..                  | 156        |
| c) Insbesondere: FG Köln, EFG 2006, S. 648 ff. ....                                      | 158        |
| 4. Gesamtgläubigerschaft als „vertraglicher Vollstreckungsschutz“? .....                 | 159        |
| II. Die nichtrechtsgeschäftliche Gesamtgläubigerschaft .....                             | 161        |
| 1. §§ 117 SGB X und 421 Abs. 1 S. 2 HGB: Rechtsfolgen und dogmatische<br>Struktur .....  | 161        |
| a) Verfügungsbefugnisse: Die Anwendbarkeit des § 429 Abs. 3 S. 1 BGB                     | 161        |
| b) Folgerungen: Der dogmatische Grund der anteiligen Alleinverfügungs-<br>befugnis ..... | 165        |
| c) Zwangsvollstreckung und Insolvenz .....   | 167        |
| d) Rechtskraftwirkung .....  | 168        |
| 2. Ungeschriebene Fälle .....  | 170        |
| a) Allgemeines .....   | 170        |
| b) Anwendungsfälle .....   | 171        |
| aa) Prozessualer Kostenerstattungsanspruch .....   | 171        |
| bb) Teilveräußerung vermieteter oder verpachteter Grundstücke .....                      | 173        |
| cc) Keine Gesamtgläubigerschaft .....  | 174        |
| (1) Fälle der Schadensidentität .....  | 174        |
| (2) Rückabwicklung bei Gesamtschuldnern .....  | 175        |
| (3) Konkurrenz privater Regressnehmer .....  | 177        |
| (4) Mitberechtigung von Ehegatten aus § 1357 Abs. 1 S. 2 BGB ..                          | 178        |
| c) Rechtsfolgen und dogmatische Struktur .....   | 182        |
| 3. Dogmatische Abgrenzung der Gesamtgläubigerschaft .....                                | 183        |
| a) Die materielle Unterordnung als ungeschriebenes Tatbestandsmerkmal                    | 183        |
| b) Folgen: Die auszuschließenden Fälle im Einzelnen .....                                | 184        |
| aa) Mehrere Gläubiger einer Leistung, die automatisch allen zugute<br>kommt .....        | 184        |
| bb) § 10 Abs. 1, 3 UWG .....   | 186        |
| cc) Forderungs- und Haftungskollisionen .....  | 187        |
| dd) Mehrheit an ausgleichsberechtigten und -verpflichteten Gesamt-<br>schuldnern .....   | 189        |
| c) Ungleichgründige Gesamtgläubigerschaft? .....   | 191        |
| <b>Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse zum geltenden Recht .....</b>             | <b>193</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>  | <b>198</b> |
| <b>Sachwortverzeichnis .....</b>   | <b>214</b> |