



universität**bonn**

Repetitorium Sachenrecht – 8. Ansprüche im  
Eigentümer-Besitzerverhältnis I,  
Eigentumsvermutung, Verfügungen eines  
Nichtberechtigten (Montag, 20.04.2015)

Prof. Dr. Michael Beurskens, LL.M. (Chicago), LL.M.  
(Gew. Rechtsschutz), Attorney at Law (New York)

# Was behandeln wir heute?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

1

Welche Bedeutung hat die Vermutung des § 1006 BGB?

2

Was muss man zum Herausgabeanspruch aus § 985 BGB wissen?

a

Was muss man beim Anspruchsteller beachten?

b

Was muss man beim Anspruchsgegner beachten?

c

Was muss man beim "Recht zum Besitz" beachten?

d

Welche Regelungen sind auf § 985 BGB anwendbar?

e

Welche prozessualen Besonderheiten sind zu beachten?



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

1

Welche Bedeutung hat die Vermutung des § 1006 BGB?



Welche beiden **Vermutungen** enthält § 1006 BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

Bewegliche Sache – nicht Grundstück (§ 891 BGB),  
nicht Sparbuch (§ 808 BGB)

**KFZ-Brief:** Aus **PKW**-Besitz folgt Vermutung für  
Eigentum an Zulassungsbescheinigung II

**Absatz 1**

Gegenwärtiger (mittel- oder unmittelbarer)  
Eigenbesitzer (§ 872 BGB) ist Eigentümer.

**Absatz 2**

Früherer (mittel- oder unmittelbare) Eigenbesitzer  
(§ 872 BGB) war während dieser Zeit Eigentümer.

Widerlegbar, nicht anwendbar auf § 929 BGB (vorrangig § 932 BGB)



Welche drei **Teilvermutungen**  
hat § 1006 Abs. 1 BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

1. Eigenbesitz bei Besitzerlangung (nicht: ursprünglich Fremdbes.)

nicht widerlegt – bei Mitbesitz → Miteigentum (§§ 1008, 741)

2. Eigentumserwerb bei Besitzerlangung

nicht widerlegt → insbesondere § 1006 Abs. 1 S. 2 → § 935

3. Kein Eigentumsverl. während Besitzzeit (Rechtsfortdauererm.)

nicht widerlegt

Besitzer ist noch Eigentümer



## Zu wessen **Gunsten** greift § 1006 BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

Zugunsten des  
(Eigen-)Besitzers

Zugunsten von Personen, die von  
(Eigen-)Besitzer Rechte ableiten

z.B. Vermieter

z.B. Pfändungspfandgläubiger

Beweis des Gegenteils erforderlich (§ 292 ZPO)

Kein Vortrag zu §§ 929 ff. BGB erforderlich (str.)

# Welche Bedeutung hat **§ 1362 Abs. 1 BGB** (~§ 8 Abs. 1 LPartG)?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

1. **Wirksame Ehe** / Lebenspartnerschaft  
(keine Analogie auf nichteheliche Lebensgemeinschaft, str.)

2. **Gemeinsamer Hausstand** → kein „Getrenntleben“ (auch wenn Lebensgemeinschaft später wiederhergestellt werden soll)

3. (mittelbarer oder unmittelbarer, aktueller oder früherer)  
**Alleinbesitz** eines Ehegatten / **Mitbesitz** beider Ehegatten

Vermutung, dass Schuldner Eigentümer ist  
(nicht zwischen Ehegatten/Lebenspartnern, ggü. Dritten)

Beachte § 739 ZPO für Zwangsvollstreckung  
(Gewahrsam → § 808 ZPO)



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

2

Was muss man zum  
Herausgabeanspruch aus §  
985 BGB wissen?



## Wie prüft man § 985 BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

- I. (unmittelbarer oder mittelbarer) **Besitz** des Anspruchsgegners; Mitbesitz genügt; nicht gegen Besitzdiener
- II. **Eigentum** des Anspruchstellers  
→ Selbst wenn „entrechtet“ (z.B. Sicherungsnehmer, Leasinggeber, § 241a Abs. 2 BGB)
- III. Kein **Recht zum Besitz** des Anspruchsgegners
- (IV. Kein **Untergang**: Insbesondere § 275 Abs. 1 BGB)
- (V. **Durchsetzbarkeit**: Insbesondere Zurückbehaltungsrecht, § 273 BGB)

# Welche **Rechtsnatur** hat der Vindikationsanspruch?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

§ 1227 BGB  
für Pfandrecht

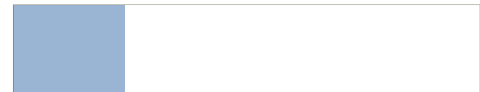
Dinglicher Herausgabeanspruch

§ 986 BGB als  
Einwendung

Sachbesitz als § 903 BGB  
entsprechender Zustand;  
Vermeidung von Gefährdung  
(§§ 932 ff. BGB)

aA: Einrede („kann  
... verweigern“)

Gutgläubigkeit für  
§ 985 BGB irrelevant





Welche **anderen Herausgabeansprüche** sollte man (min. gedanklich) prüfen?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

Poss. Besitzschutz  
(§ 861 BGB)

Pet. Besitzschutz  
(§ 1007 Abs. 1, Abs. 2  
BGB)

Delikt  
(§§ 823 Abs. 1, 249 BGB)

Kondiktion (§ 812 Abs. 1  
S. 1, 2. Var. BGB)

GoA (§§ 683 S. 1, 677,  
663 BGB)



Wie verhält sich § 985 BGB zu **vertraglichen Herausgabeansprüchen** (z.B. § 546 BGB)?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

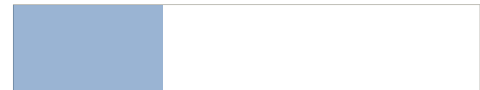
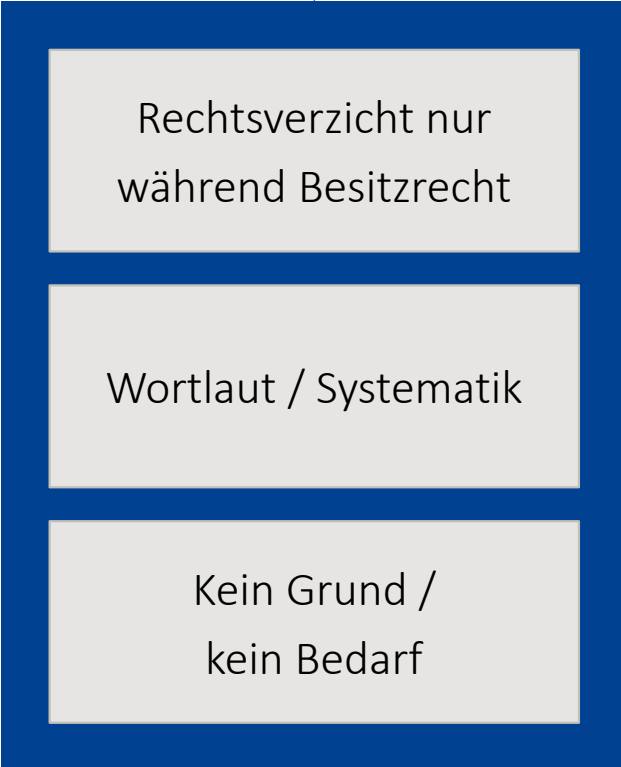
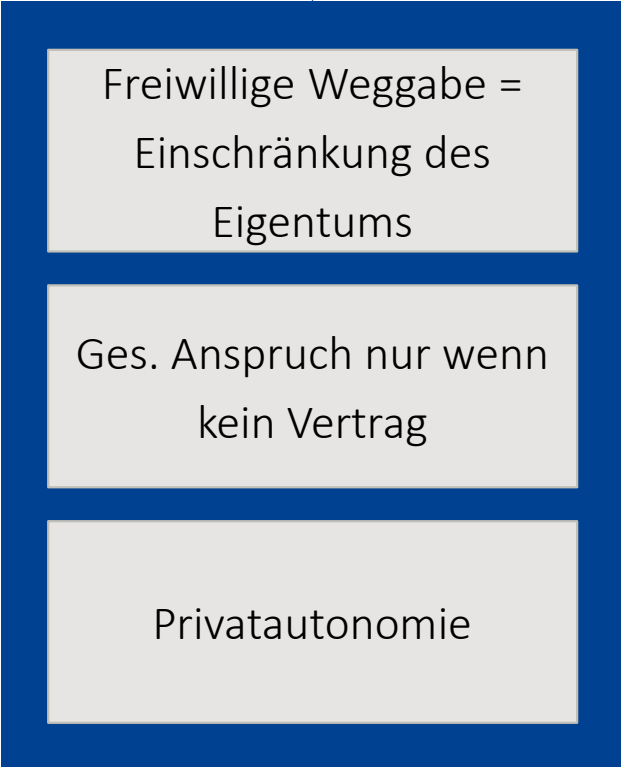
§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

MM: Vorrang des Vertragsverhältnisses

Ganz hM: Echte Anspruchskonkurrenz



Was unterscheidet die Vindikation vom **Erbschaftsanspruch** (§ 2018 BGB)?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

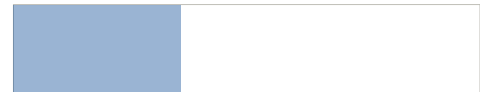
Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht



§ 985 BGB



Einzelsache  
(beachte § 1922 BGB)

§ 2018 BGB



Nachlass als solcher  
(Gesamtheit)



vorrangig wegen **§ 2029 BGB**  
(Modifikation der §§ 987 ff. BGB)

## Was gilt in Bezug auf **Geld**? (1)

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

F findet auf dem Boden in seiner Stammkneipe 50 €. Damit bezahlt er seine Zeche von 30 € und erhält einen 20 € Schein als Wechselgeld.

E, der die 50 € verloren hat, verlangt von F Herausgabe des 20 €-Scheins. Er meint zudem, F müsse ihm weitere 30 € erstatten. Zu Recht?



# Was gilt in Bezug auf **Geld**? (2)

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

Geldwertvindikation  
(frühere MM)

Geldvindikation  
(ganz allgAnsicht)

beliebige Zahlungsmittel,  
deren Wert der ohne  
Rechtsgrund in Besitz  
genommenen  
Scheine/Münzen entspricht

Spezialitätsprinzip  
➔ Konkrete Münzen /  
Scheine  
Eigentumserwerb nach § 948  
Abs. 2 BGB (Vermischung)

Konkurrierend insb. § 816 BGB, § 823 Abs. 1 BGB  
➔ Gleichbehandlung mit Buchgeld



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

a

Was muss man beim  
Anspruchsteller beachten?



# Was gilt, wenn **mehrere Personen** Eigentümer sind?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht




Miteigentümer 

Jeder **unabhängig** von den anderen auf **Mitbesitz oder Herausgabe an alle** (§§ 1011, 432 BGB)

Miterben 

Nur **gemeinschaftlich an alle** (§ 2039 BGB)

GbR 

Rechtsfähig (hM) – durch Vertreter (§§ 709, 714 BGB) an Gesellschaft

Kann auch der **Anwartschaftsberechtigte**  
aus § 985 BGB vorgehen?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

M1: Ja

M2: Nein

„wesensgleiches“ Minus

Keine Gefahr einer  
Konkurrenz wegen § 986  
Abs. 1 S. 2 BGB

Praktisches Bedürfnis

wesensgleiches „Minus“

Mögliche  
Anspruchskonkurrenz  
zwischen Eigentümer und  
Anwartschaftsberechtigten

Schutz ü. §§ 861, 1007 BGB

§ 1007 Abs. 3 BGB verweist  
auf §§ 987 ff. BGB



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

**b**

Was muss man beim  
Anspruchsgegner beachten?

Wie ist die Rechtslage  
bei **Mitbesitzern (§ 866 BGB)**?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

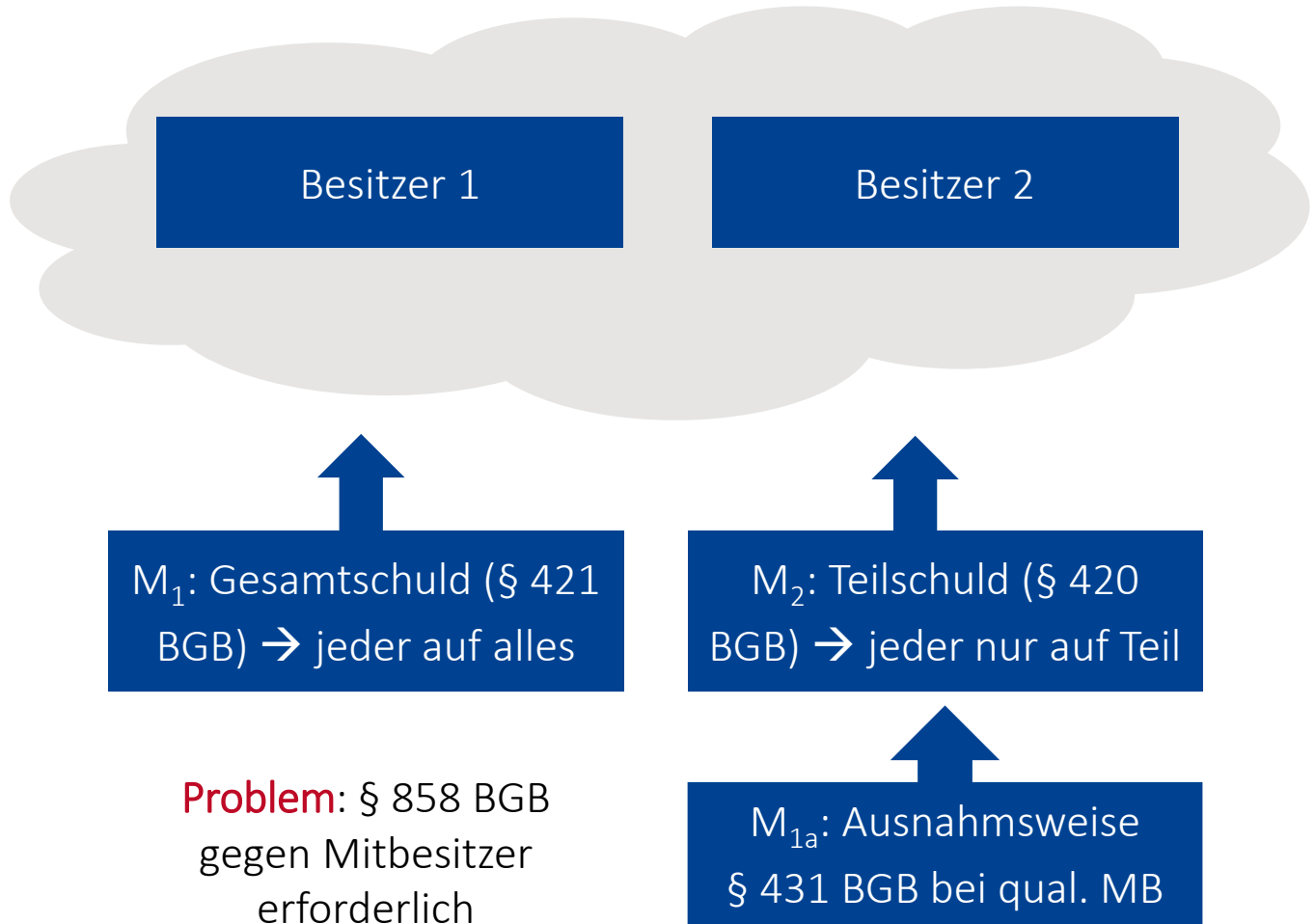
Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht



# Was regelt § 986 Abs. 1 S. 2 BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

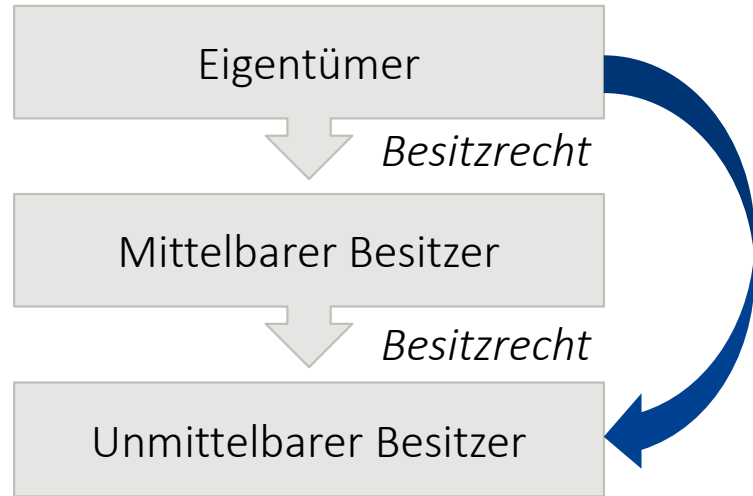
Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

*Keine Befugnis zur  
Besitzüberlassung*



Herausgabe an mittelbaren Besitzer

Ausnahme: mittelbarer Besitzer will unm. Besitz nicht





§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

C

Was muss man beim "Recht  
zum Besitz" beachten?

Wodurch erlangt man ein  
„**Recht zum Besitz**“?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

Einwendung → Beweislast bei Besitzer

Dingliche Besitzrechte

Nießbrauch (§ 1036 BGB)

Pfandrecht (§ 1205 BGB)

Anwartschaftsrecht (str.)

Verwaltungsbefugnis (InsO)

Relative Besitzrechte

Vertraglich

Rechtsgeschäftsähnlich

Gesetz (zB § 1353 BGB)

Zurückbehaltungsrecht?

Begründet ein **Zurückbehaltungsrecht nach § 273 BGB** ein Recht zum Besitz?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

BGH: Ja

Ganz hLit: Nein

§ 986 BGB abschließend

Nach § 273 BGB muss  
jedenfalls vorübergehender  
Besitz gerechtfertigt sein

Von § 273 BGB  
vorausgesetzte  
Gegenseitigkeit entfällt,  
wenn § 986 BGB bejaht wird

**Rechtsfolgenkorrektur:**  
§§ 987 ff. BGB ohne EBV  
anwendbar, Einrede,  
Verurteilung Zug um Zug

Korrekturbedarf belegt  
Fehlerhaftigkeit der BGH-  
Auffassung



Begründet ein **Anwartschaftsrecht** ein „Recht zum Besitz“?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

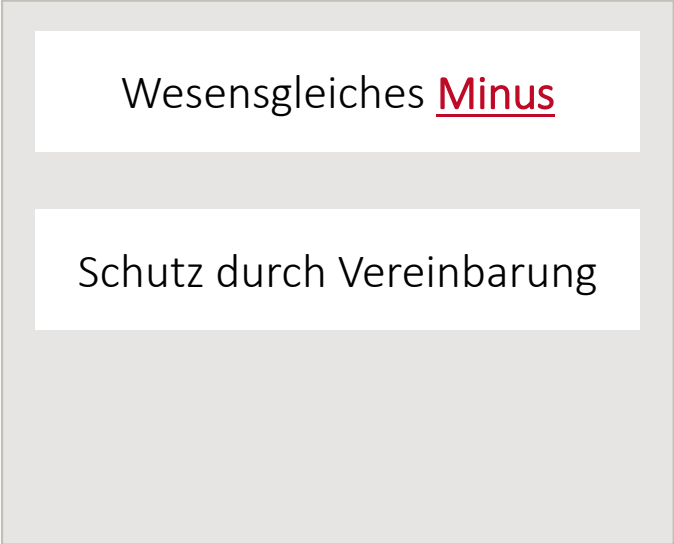
§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

M<sub>1</sub>: dingliches Besitzrecht

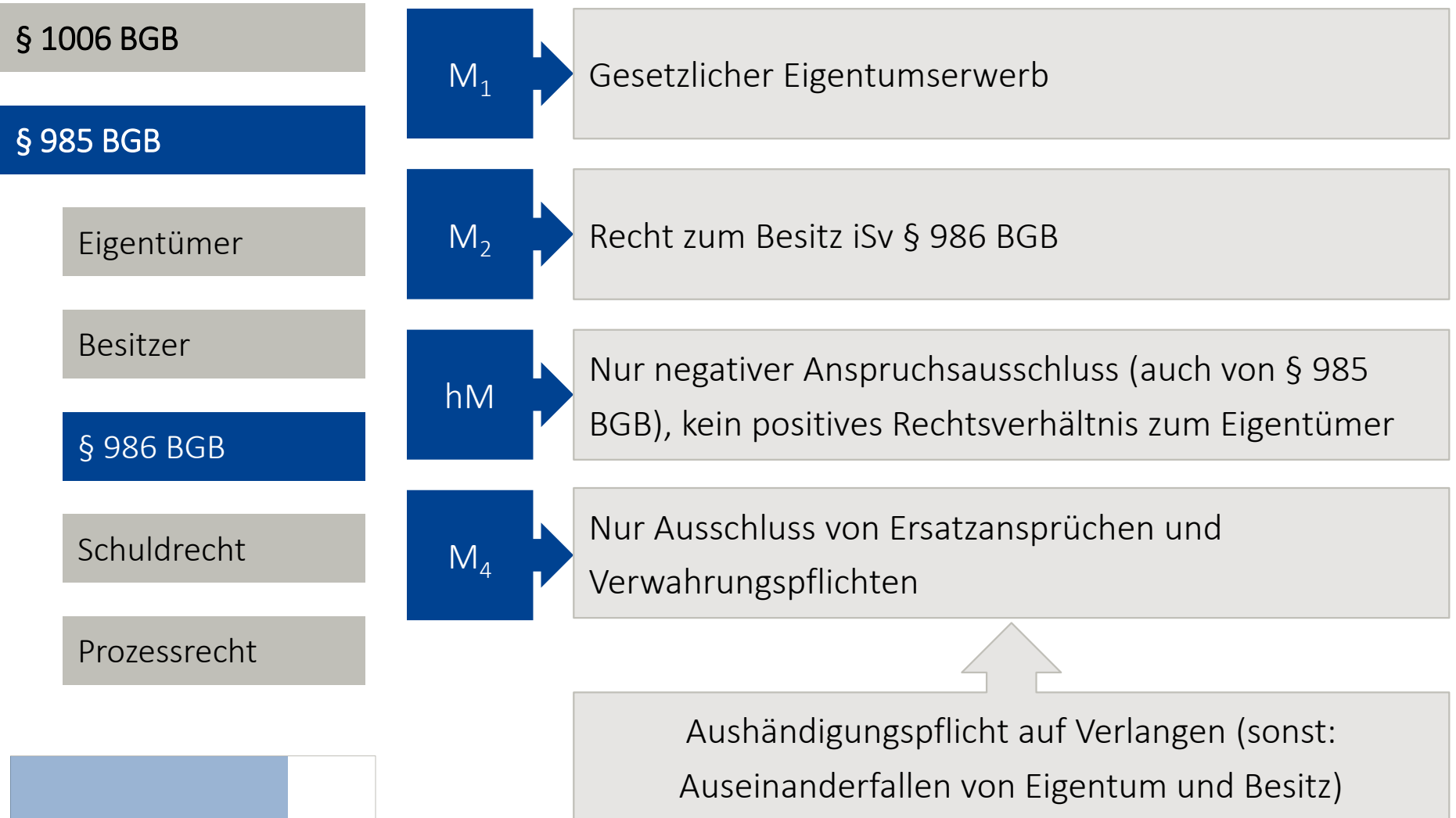
M<sub>2</sub>: kein Besitzrecht



**Klausur:** Nur relevant bei gutgläubigem Erwerb des AWR

Grenze: § 242 BGB

## Welche Folge hat § 241a Abs. 2 BGB?





# Was regelt § 986 Abs. 1 S. 1, 2. Var. BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

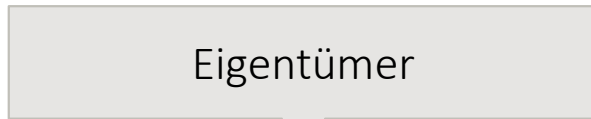
Eigentümer

Besitzer

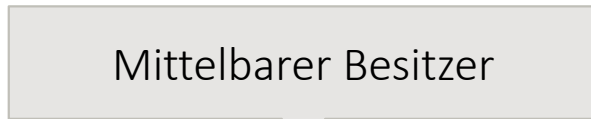
§ 986 BGB

Schuldrecht

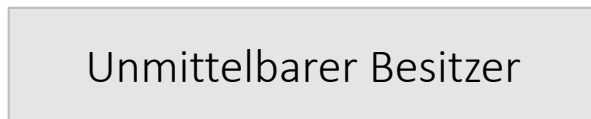
Prozessrecht



Besitzrecht



Besitzrecht



*Ununterbrochene  
Besitzkette  
schließt  
§ 985 BGB aus*



Beachte: Entfällt Besitzrecht des mittelbaren Besitzers, kann Herausgabe verlangt werden!



hM: Es genügt Besitzüberlassung mit entsprechender Befugnis



# Was regelt § 986 Abs. 2 BGB?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

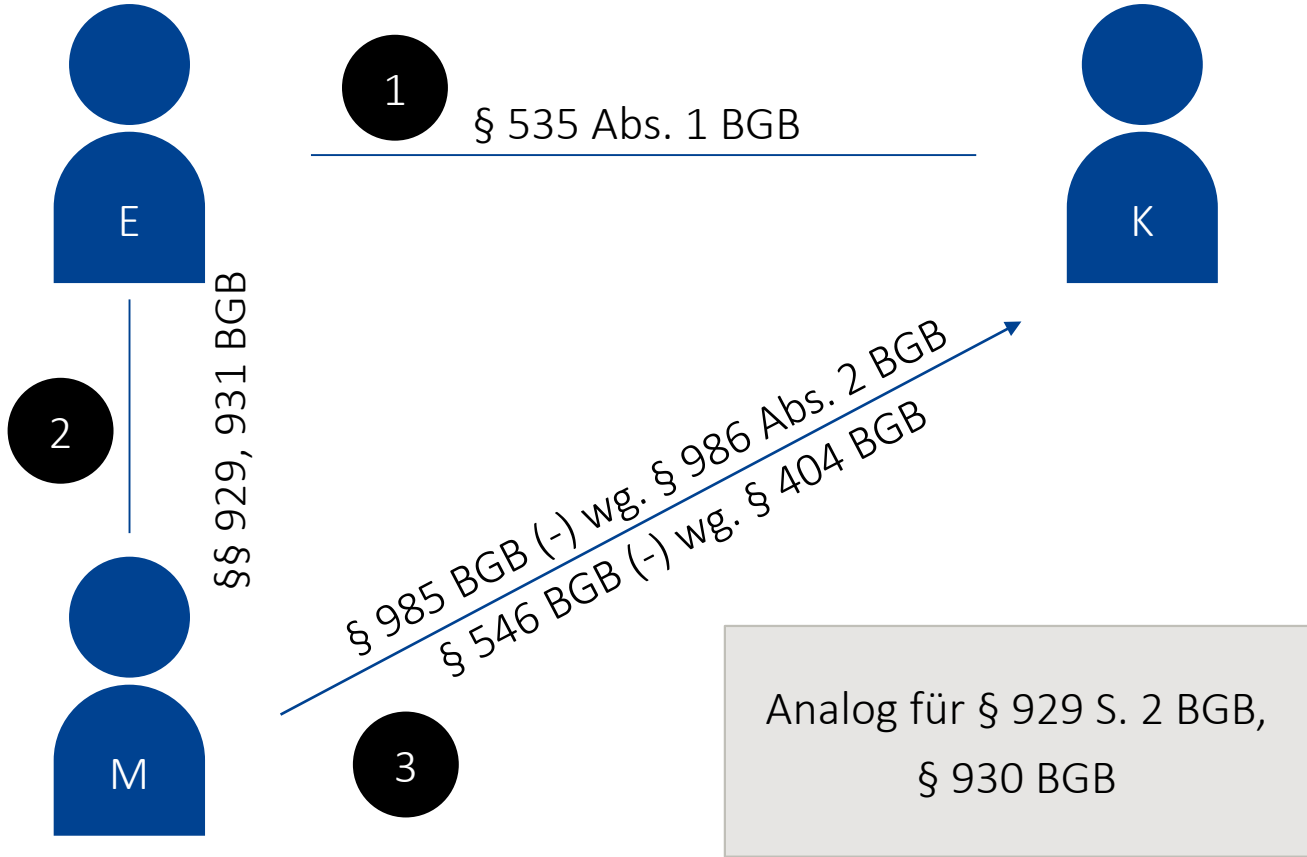
Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht



Für unbewegliche Sachen: § 566 BGB (ggf. iVm § 578 BGB)



# Was gilt für den „nicht-so-berechtigten“ Besitzer?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

Überschreitung des Besitzrechts (Fremdbesitzerexzess)

Besitzrecht erfasst konkrete Situation nicht

§§ 987 ff. BGB neben Vertrag anwendbar

**hM: künstliche Trennung – Besitzrecht schließt §§ 987 ff. BGB aus → nur Vertrag oder Delikt**

„noch nie“  
Berechtigter

Rückwirkende Anfechtung des  
rechtsbegründenden Vertrags

„nicht mehr“  
Berechtigter

Insb. Kündigung, Rücktritt  
§§ 604 Abs. 3, 695 BGB  
→ schwebende Vindikationslage



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

d

Welche Regelungen sind auf  
§ 985 BGB anwendbar?

Inwieweit kann man **schuldrechtliche Normen** auf § 985 BGB anwenden?

§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

§ 985 BGB → Herausgabeanspruch

= Leistungspflicht iSV § 241 Abs. 1 BGB = **Schuldverhältnis**

**Anwendungen von Normen des Schuldrechts**

Verzug

Nur bei Bösgläubigkeit (§ 990 Abs. 2 BGB)

Abtretung

Nur Ausübungsermächtigung (§ 185 Abs. 1 BGB)

§ 280 BGB

Nur in Bezug auf § 241 Abs. 2 BGB

§ 281 BGB

Problem: § 281 Abs. 4 BGB → Zwangskauf

§ 285 BGB

idR kein Surrogat für Besitz; Vorrang der §§ 987 ff. BGB; Kumulation mit § 985 BGB



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht

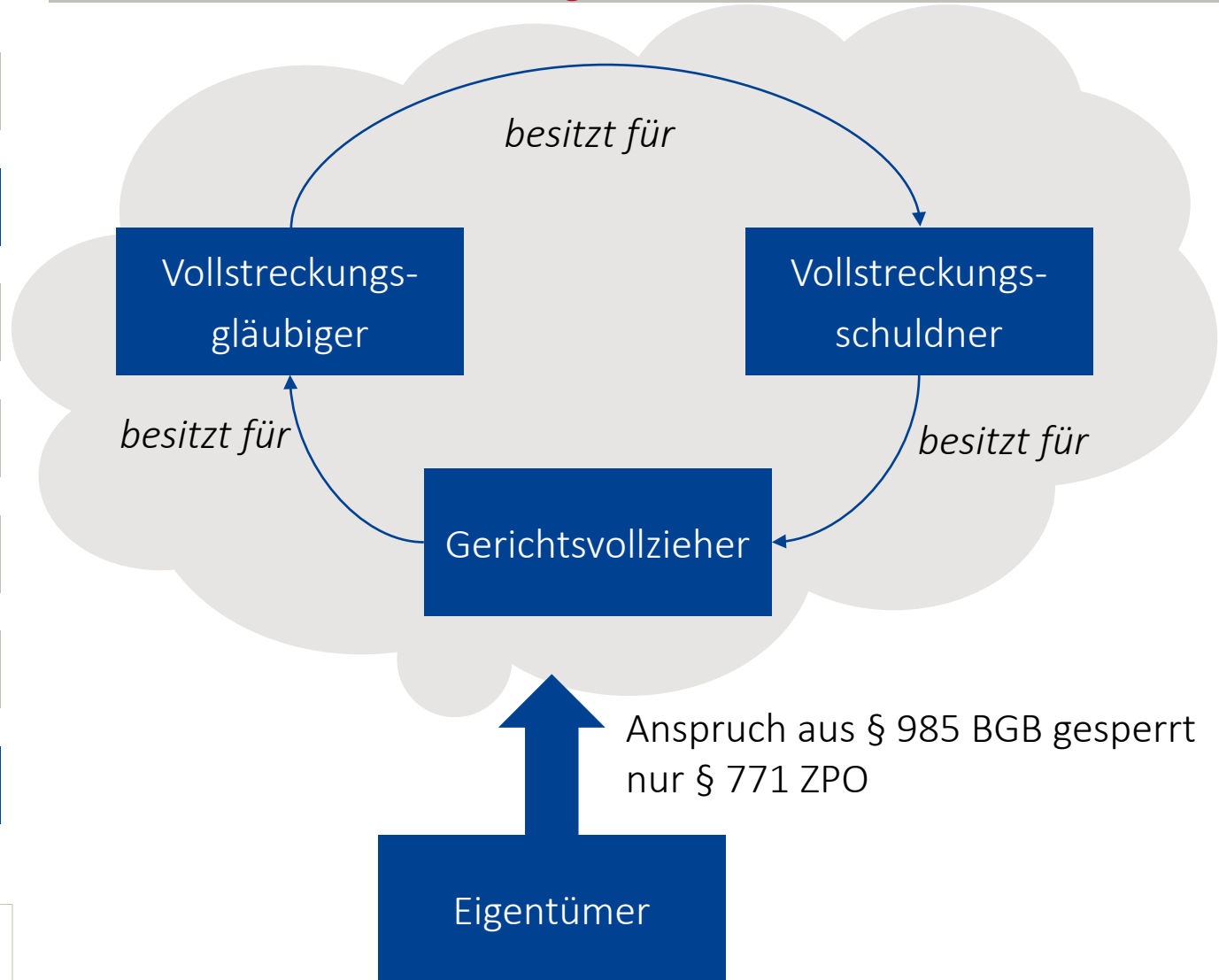
e

Welche prozessualen  
Besonderheiten sind zu  
beachten?



# Wie verhält sich § 985 BGB zu § 771 ZPO?

- § 1006 BGB
- § 985 BGB**
- Eigentümer
- Besitzer
- § 986 BGB
- Schuldrecht
- Prozessrecht**
- 

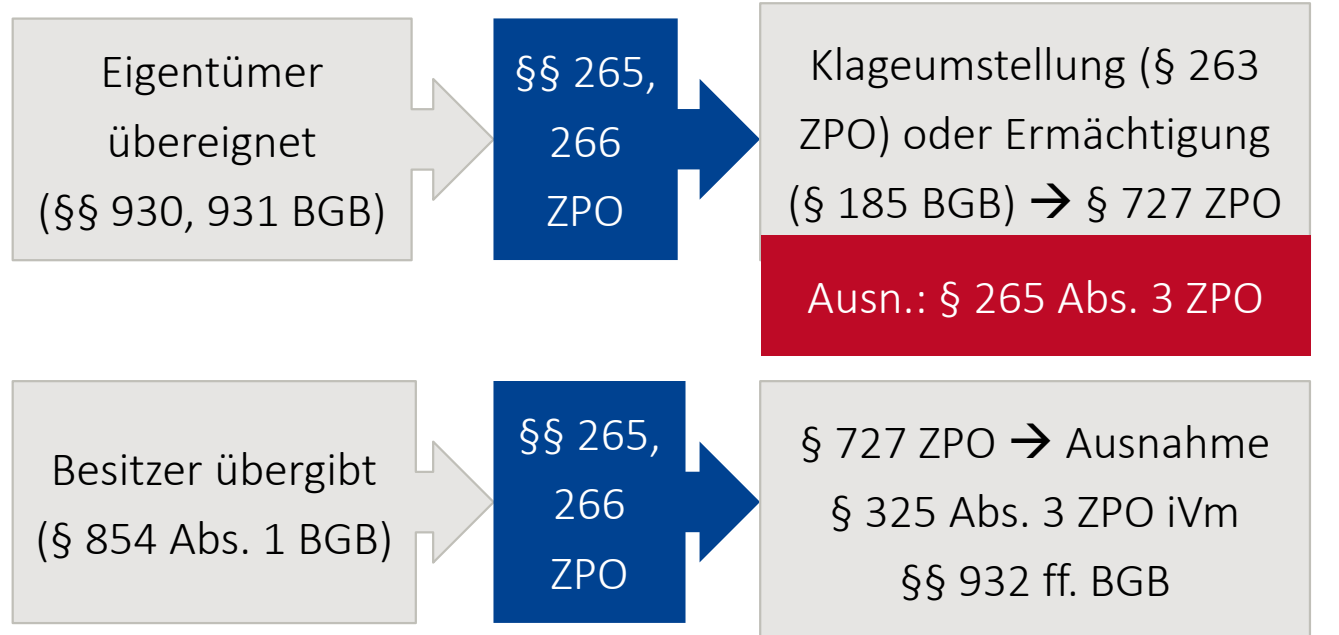


Welcher **Zeitpunkt** ist für das Vorliegen der Voraussetzungen maßgeblich?

Vor Klageerhebung: Bei Geltendmachung



Nach Klageerhebung



§ 1006 BGB

§ 985 BGB

Eigentümer

Besitzer

§ 986 BGB

Schuldrecht

Prozessrecht