

Die dingliche Surrogation als Rechtsprinzip



unipress

Beiträge zu Grundfragen des Rechts

Band 28

Herausgegeben von
Stephan Meder

Dimitrios Devetzis

Die dingliche Surrogation als Rechtsprinzip

Extra legem – intra ius

V&R unipress

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISSN 2198-5405

ISBN 978-3-8470-0902-3

Weitere Ausgaben und Online-Angebote sind erhältlich unter: www.v-r.de

© 2018, V&R unipress GmbH, Robert-Bosch-Breite 6, D-37079 Göttingen / www.v-r.de

Alle Rechte vorbehalten. Das Werk und seine Teile sind urheberrechtlich geschützt.

Jede Verwertung in anderen als den gesetzlich zugelassenen Fällen bedarf der vorherigen schriftlichen Einwilligung des Verlages.

Printed in Germany.

Druck und Bindung: CPI books GmbH, Birkstraße 10, D-25917 Leck

Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

*Für meine Eltern ... für ihre emsigen Versuche
... ihre nicht murrenden Opfer
... ihre diskreten Sorgen
... ihre wachsame Liebe
... als Gegengeschenk
... in tiefer Dankbarkeit*

Ἄν δὲ μοῦ δίνεις τὴν ποίηση, Κύριε, δὲ θάχα τίποτα γιὰ νὰ ζήσω.
Αὐτὰ τὰ χωράφια δὲ θάταν δικά μου. Ἐνῷ τώρα εὐτύχησα νᾶχω μηλιές, νὰ
πετάξουνε κλώνους οἱ πέτρες μου, νὰ γιοι μίσουν οἱ φοῦχτες μου ήλιο,
ἡ ἔρημός μου λαό,
τὰ περιβόλια μου ἀγδόνια.

Λοιπόν; Πῶς σοῦ φαίνονται; Εἰδες
τὰ στάχνά μου, Κύριε; Εἰδες τ' ἀμπέλια μουν;
Εἰδες τί ὅμορφα ποὺ πέφτει τὸ φῶς στὶς γαλήνιες κοιλάδες μουν;
Κι' ἔχω ἀκόμη καιρό!

Δὲν ξεχέρσωσα ὅλο τὸ χῶρο μουν, Κύριε.

Μ' ἀνασκάφτει ὁ πόνος μουν κι' ὁ κλῆρος μουν μεγαλώνει.
Ασωτεύω τὸ γέλιο μουν σὰν ψωμὶ ποὺ μοιράζεται.

Ὄμως, δὲν ξοδεύω τὸν ἥλιο σου ἀδικα.

Δὲν πετῶ οὕτε ψύχουλο ἀπ' ὅτι μοῦ δίνεις.

Γιατί σκέφτομαι τὴν ἐρμιὰ καὶ τὶς κατεβασιὲς τοῦ χεψιῶνα.

Γιατί θᾶρθει τὸ βράδιμουν. Γιατί φτάνει ὅπου νᾶναι τὸ βράδιμουν, Κύριε, καὶ πρέπει
νᾶχω κάμει πρὶν φύγω τὴν καλύβα μουν ἐκκλησιὰ
γιὰ τοὺς τσοπάνηδες τῆς ἀγάπης. (Νικηφόρος Βρεττάκος, Ἄν δὲν μοῦ δίνεις ποτὲ^{ηση} Κύριε)

»... Θηρεύοντας πράγματα αἰώνια, θ' ἀφήσω νὰ φύγουν τὰ χρόνια. Θὰ φύγουν, καὶ
θά ναι ἡ καρδιά μου σὰ ρόδο ποὺ ἐπάτησα χάμουκ

(Κωνσταντίνος Γ. Καρυωτάκης, Σταδιοδρομία, Ἐλεγχή καὶ Σάτιρες)

»... Δέν ἔχω ἐγκαρτέρησι καμιά.

Εἰς σέ προστρέχω Σέχνη τῆς Ποιήσεως, πού κάπως ξέρεις ἀπό φάρμακα νάρκης
τοῦ ἀλγούς δοκιμές, ἐν Φαντασίᾳ καὶ Λόγῳ ...«

(Κωνσταντίνος Καβάφης, Μελαγχολία τοῦ Ἰάσωνος Κλεάνδρου ποιητοῦ ἐν
Κομμαγηνῇ 595 μ.Χ.)

»... Και τώρα, συφοριασμένε Σιλύκο, τι θα γίνεις Πάνε δυο χρόνια πουν χάθηκε το
παιδί, κι από τότε πάνω κάτω γράφω. Μόνη μουν παρηγοριά ήταν τούτα δω τα
φύλλα, η ζωή του... Δεν μπορώ ν' αποσπαστώ, ν' αποφασίσω πως τέλειωσα, πως
τίποτα πια δεν ἔχω να πω. Γυρίζω πίσω τις σελίδες.

Διορθώνω, βγάζω, προσθέτω ... να μην τελειώσω και τον χάσω δεύτερη φορά.

Η ζωή μουν ήταν τόσο δεμένη με τη δική του, πουν θαρρώ δεν μπόρεσα να ζήσω τα
δυο αυτά χρόνια παρά με κάποια δύναμη πουν αντλούσα από τη ζωή πουν του χάριζα
γράφοντας.«

(Αγγελος Γ. Βλάχος, Ο κύριος μουν ο Αλκιβιάδης)

» – Γιατί γράφουν, ράτησε ὁ Μανόλης ἀφαιρεμένος
– Ἰσχυρίζονται πώς δὲν μποροῦν νὰ κάνουν ἀλλιῶς, ἀποκρίθηκε ὁ ἐκδότης, ἐλα-
φρότατα σαρκαστικός«
(Γιώργος Θεοτοκάς, Άργω)

»... καὶ μὴ πρὸς τὸν λόγον ἀλλὰ πρὸς τὴν διάνοιαν τοῦ νομοθέτου σκοπεῖν ...«
(«... und nicht zu der wörtlichen Darstellung, sondern zu dem systematischen
Verstand des Gesetzgebers muss die Auslegung zielen ...»)
(Αριστοτέλης, Ρητορική – Aristoteles, Rhetorik 1374b, 11–13)

»... οὐ γράμματος ἀλλὰ πνεύματος τὸ γὰρ γράμμα ἀποκτείνει, τὸ δὲ πνεύμα
ζωοποιεῖ ...«

(«... welcher auch uns tüchtig gemacht hat, das Amt zu führen des Neuen Tes-
taments, nicht des Buchstabens, sondern des Geistes. Denn der Buchstabe tötet,
aber der Geist macht lebendig. ...»)
(Απόστολος Παύλος, Β' Κορ. 3,6 – Apostel Paul, 2 Kor. 3:6)

Inhalt

Abkürzungen	17
Vorwort	21

Teil 1: Einleitung und Grundlagen

1. Kapitel: Die grundsätzlichen soziökonomischen Rahmen der Surrogation	27
§ 1 Allgemeine Einführung in die Problematik	27
§ 2 Die Funktion der Surrogation in den rechtsökonomischen Beziehungen	29
§ 3 Der Terminus »Surrogation«	31
§ 4 Problembeschreibung, Zielsetzung und methodischer Ansatz	35
2. Kapitel: Grundlagen und Grundpfeiler der dinglichen Surrogation	37
§ 5 Der Begriff der dinglichen Surrogation	37
A. Einführende Anmerkungen	37
B. Rechtsvergleichende Historie der dinglichen Surrogation	38
I. Historische Prolegomena: Die grundsätzlichen Spuren	38
1. Die dingliche Surrogation im altgriechischen Recht	38
2. Die dingliche Surrogation im klassischen römischen und byzantinisch-römischen Recht	42
3. Die gemeinrechtliche Lehre: » <i>In universalibus pretium succedit in locum rei, res in locum pretii</i> «	44
C. Die neuen Entwicklungen: Die dingliche Surrogation in den neuzeitlichen europäischen Rechtsordnungen	47
I. Die dingliche Surrogation in der deutschen Rechtsordnung	47
1. Vor der Entstehung des BGB	47
2. Nach der Entstehung des BGB	49

II. Die dingliche Surrogation in der griechischen Rechtsordnung	52
1. Vor der Entstehung des AK	52
2. Nach der Entstehung des AK	52
III. Die dingliche Surrogation in der französischen Rechtsordnung	54
1. Vor der Entstehung des Code Civil	54
2. Nach der Entstehung des Code Civil	55
D. Das Surrogat	57
§ 6 Unterscheidungen und Abgrenzungen	60
A. Allgemein	60
B. Dingliche Surrogation und Forderungsübergang	61
I. Allgemein	61
II. Die Legalzession im AK	62
III. Die Legalzession im BGB	63
C. Dingliche und schuldrechtliche Surrogation	64
I. Allgemein	64
II. Charakteristische Paradigmata der schuldrechtlichen Surrogation im AK	67
III. Charakteristische Paradigmata der schuldrechtlichen Surrogation im BGB	70
1. § 285 BGB	70
2. § 818 BGB	72
§ 7 Die Bedeutung der dinglichen Surrogation	72
§ 8 Das Telos der dinglichen Surrogation	75
§ 9 Die Rechtsnatur der dinglichen Surrogation	78
§ 10 Ergebnisse des 1. Teils	80

Teil 2: Die einzelnen Fallgestaltungen der dinglichen Surrogation im AK

3. Kapitel: Die dingliche Surrogation bei Sondervermögen	85
§ 11 Einführende Anmerkungen	85
A. Der Begriff »Sondervermögen«	85
B. Die Zielsetzung der dinglichen Surrogation bei Sondervermögen	86
§ 12 Die einzelnen Fälle im AK	87
A. Die Sondervermögen bei den Sondervermögen des Erbrechts	87
I. Einführende Anmerkungen	87
II. Die dingliche Surrogation bei der Erbschaftsklage (Artikel 1872 AK)	88
1. Allgemein	88

2. Die Funktion der Surrogation in Artikel 1872 AK	89
a. Allgemein	89
b. Die dingliche Surrogation in concreto: Die Surrogationsvorschrift	89
3. Der Begriff »Rechtsgeschäft«	90
4. Der Begriff »Erwerb«	91
5. Die Rechtsnatur der Surrogation bei Artikel 1872 AK	91
a. Allgemein	91
b. Die herrschende Meinung	92
c. Kritische Bewertung der herrschenden Meinung	93
i. Kritischer Überblick	93
ii. Die kritische Bearbeitung der Argumente der herrschenden Meinung	94
iia. Das Gramma der Vorschrift	94
iib. Die historische rechtsvergleichende Interpretation	95
d. Teleologische Zusammensetzung	97
B. Die dingliche Surrogation bei den Sondervermögen des Familienrechts	99
I. Einführende Anmerkungen	99
II. Die dingliche Surrogation in Artikel 1406 AK	100
1. Allgemein	100
2. Die Surrogation in concreto	101
3. Die Rechtsfolgen	102
C. Die analoge Anwendung auf andere Fälle	103
I. Die Fälle der Artikel 1521 und 1616 AK	103
II. Testamentsvollstrecker	104
III. Nachlassverwalter	109
IV. Insolvenzverwalter	110
§ 13 Fazit	114
§ 14 Die »Surrogationsklauseln« im BGB	115
A. Einführende Anmerkungen	115
B. Die »Mittelklauselregeln«	117
I. Die dingliche Surrogation in § 1646 BGB	117
1. Allgemein	117
2. Die Surrogationsklausel in concreto	119
3. Die Rechtsfolgen	121
II. Die dingliche Surrogation in § 2019 BGB	121
1. Allgemein	121
2. Die Surrogationsklausel in concreto	123
a. Allgemein	123
b. Die Mittelklausel in concreto	123

3. Die Rechtsfolgen	125
III. Die dingliche Surrogation in § 2111 BGB	126
1. Allgemein	126
2. Die Surrogationsklausel in concreto	127
3. Die Rechtsfolgen	128
IV. Fazit	129
C. Die »Beziehungsklauselregeln«	131
I. Die dingliche Surrogation in § 1418 BGB	131
1. Allgemein	131
2. Die Surrogationsklausel in concreto	132
3. Die Rechtsfolgen	133
II. Die dingliche Surrogation in § 1473 BGB	134
1. Allgemein	134
2. Die Surrogationsklausel in concreto	134
3. Die Rechtsfolgen	136
III. Die dingliche Surrogation in 1638 BGB	136
1. Allgemein	136
2. Die Surrogation in concreto	137
3. Die Rechtsfolgen	138
IV. Die dingliche Surrogation in § 2041 BGB	138
1. Allgemein	138
2. Die Surrogation in concreto	139
3. Die Rechtsfolge	140
V. Fazit	140
D. Die analoge Anwendung auf andere Fälle	141
I. Testamentsvollstrecker	141
II. Insolvenzverwalter	143
III. Nachlassverwalter	144
§ 15 Ergebnisse – rechtsvergleichende Darstellung	146
A. Die Struktur und die Methodik der dinglichen Surrogation in AK und in BGB	146
B. Die gemeinsamen rechtstheoretischen Grundlagen der dinglichen Surrogation bei den Sondervermögen im BGB und im AK	147
C. Die Haftungsbeschränkung	148
D. Die autonome Verwaltung einer besonderen Vermögensmasse	148
E. Die Erhaltung einer besonderen Vermögensmasse	148
4. Kapitel: Die dingliche Surrogation bei Einzelgegenständen	151
§ 16 Einführende Anmerkungen	151

§ 17 Die dingliche Surrogation bei Einzelgegenständen im AK	152
A. Die dingliche Surrogation bei den beschränkten dinglichen	
Rechten an Forderungen	152
I. Allgemein	152
II. Nießbrauch an Forderungen	153
1. Allgemein	153
2. Nießbrauch an Forderungen in concreto	154
3. Artikel 1179 Unterabsatz 1 AK	154
4. Artikel 1179 Unterabsatz 2 AK	154
III. Pfandrecht an einer Forderung	155
1. Allgemein	155
2. Nießbrauch an Pfandrechten in concreto	156
a. Allgemein	156
b. Die Funktion der dinglichen Surrogation unter	
genauer Betrachtung	157
i. Das »Gramma« des Artikels 1253 AK	157
ii. Die Fälle des Gesetzesdekrets vom 17.7.1923	158
iii. Andere Fälle	159
B. Die dingliche Surrogation beim Erlös der Sache	161
I. Allgemein	161
II. Das Nießbrauchrecht beim Erlös der Sache	161
1. Allgemein	161
2. Die dingliche Surrogation in concreto	162
III. Das Pfandrecht bei dem Erlös der Sache	163
1. Allgemein	163
2. Die dingliche Surrogation in concreto	164
IV. Die dingliche Surrogation bei dem Erlös der mit einer	
Hypothek belasteten Sache	165
1. Die dingliche Surrogation in Artikel 1287	165
a. Allgemein	165
b. Die dingliche Surrogation in concreto	166
i. Einführende Anmerkungen	166
ii. Die Auslegungsansichten über die Surrogationsart	168
iia. Die herrschende Meinung	168
iib. Kritische Bewertung der herrschenden Meinung	169
iic. Ergebnis	170
iid. Die Pflicht zur Hinterlegung der Versicherungsleistung	
vonseiten des Hypothekengläubigers	171
iie. Der Sonderfall gemäß Artikel 1287 Unterabsatz c und	
d AK	177
2. Die dingliche Surrogation in Artikel 1288 AK	178

a. Allgemein	178
b. Die dingliche Surrogation in concreto	179
i. Allgemein	179
ii. Anwendungsvoraussetzungen des 1288 AK	180
iii. Die Wirkung der dinglichen Surrogation in Artikel 1288 AK	181
3. Die dingliche Surrogation gemäß Artikel 1241 AK	184
a. Allgemein	184
b. Die dingliche Surrogation in concreto	185
C. Die dingliche Surrogation in anderen Fällen	186
§ 18 Die dingliche Surrogation bei Einzelgegenständen im BGB	189
A. Die dingliche Surrogation bei beschränkten dinglichen Rechten an Forderungen	189
I. Allgemein	189
II. Die dingliche Surrogation beim Nießbrauchrecht an Forderungen (§ 1075 BGB)	189
1. Allgemein	189
2. Die Surrogation in concreto	190
III. Die dingliche Surrogation beim Pfandrecht an Forderungen (§ 1287 BGB)	192
1. Allgemein	192
2. Die dingliche Surrogation in concreto	192
B. Die dingliche Surrogation bei Versicherungsforderungen	193
I. Allgemein	193
II. Erstreckung des Hypothekenrechts auf die Versicherungsforderung (§ 1127 Abs. 1 BGB)	193
III. Erstreckung des Hypothekenrechts auf die Versicherungsforderung (§ 1046 BGB)	195
C. Die dingliche Surrogation in anderen Fällen	195
§ 19 Fazit	197
§ 20 Ergebnisse des 2. Teils	197

Teil 3: Die dogmatische Zuordnung der dinglichen Surrogation im Zivilrecht

5. Kapitel: Die begriffliche Wiedereingliederung der dinglichen Surrogation im Zivilrecht	203
§ 21 Die Vereinheitlichung des Rechtsbegriffs der dinglichen Surrogation	203
§ 22 Die einheitlichen teleologischen Grundlagen der dinglichen Surrogation	204

6. Kapitel: Der »quaestio status« der dinglichen Surrogation: die Problematik eines allgemeinen Surrogationsprinzips im Zivilrecht	207
§ 23 Die Frage eines zivilrechtlichen Surrogationsprinzips als Kernpunkt der Studie der dinglichen Surrogation	207
A. Einführende Anmerkungen	207
B. Die praktische Bedeutung eines möglichen Surrogationsprinzips	208
§ 24 Die dingliche Surrogation als Rechtsprinzip	210
A. Das Rechtsprinzip als Rechtsbegriff	210
I. Allgemein	210
II. Die Ansicht über die Diagnose der Rechtprinzipien durch die »gemeinsamen Grundgedanken« der Rechtsbestimmungen	210
III. Das »Subjektskriterium«	211
IV. Die Ansicht über die Diagnose der Rechtsprinzipien durch die Struktur der Rechtsnormen	212
V. Die Lehre über die »rechtsmoralischen« Prinzipien	213
B. Die dingliche Surrogation als Rechtsprinzip: die Problematik unter genauer Betrachtung	215
I. Die herrschende Meinung der Lehre und der Rechtsprechung	215
II. Kritische Bewertung der herrschenden Meinung	217
1. Die Achillesferse der herrschenden Meinung	217
2. Die gemeinsame Teleologie der Fallgestaltungen der dinglichen Surrogation als Ausgangspunkt der Diagnose eines möglichen Surrogationsprinzips	219
7. Kapitel: Exempla concreti: Die praktischen Anwendungen eines möglichen Surrogationsprinzips auf die Dogmatik des Zivilrechts	223
§ 25 Die Rechtsproblematik der fiduziарischen Rechtsgeschäfte im AK	223
A. Einführende Anmerkungen	223
B. Die historischen Grundlagen der Rechtsregelung der fiduziарischen Geschäfte	223
C. Die Anatomie der fiduziарischen Geschäfte	224
D. Die Rechtsfrage hinsichtlich der dinglichen Surrogation	225
I. Allgemein	225
II. Rechtsvergleichende Ansicht der Problematik	225
III. Die Auslegungsansichten in der griechischen Rechtsordnung	226
IV. Kritische Bewertung der verschiedenen Auslegungsansichten	227

V. Die praktische Bedeutung der möglichen Diagnose eines Surrogationsprinzips im Fall fiduziarischer Geschäfte	228
§ 26 Die Problematik der Rechtsnatur des Geldes im Zivilrecht	232
A. Einführende Anmerkungen	232
B. Die verschiedenen Auslegungsansichten	233
C. Kritische Bewertung der verschiedenen Ansichten – die Rolle eines Surrogationsprinzips	238
I. Einführende Anmerkungen	238
II. Die Problematik nach der Anwendung eines Surrogationsprinzips	239
§ 27 Fazit	241
§ 28 Ergebnisse des 3. Teils	242
§ 29 »Extra legem – intra ius«: summa summarum – ultimae cogitationes	245
Schlussbetrachtung	249
Bibliografie	251

Abkürzungen

ABR	Archiv für Bürgerliches Recht (Zeitschrift)
Abs.	Absatz
AcP	Archiv für die civilistische Praxis
AD	Anno Domini
AJCL	American Journal of Comparative Law (Zeitschrift)
AK	Astikos Kodikas (griechisches Zivilgesetzbuch)
Alt.	Alternative
AllgT	Allgemeiner Teil
Anm.	Anmerkung
AP	Areiopag (Areios Pagos – Griechischer Oberster Gerichtshof)
arg.	argumentum
Arm	Armenopoulos (Ztschr.)
ARSP	Archiv für Rechts- und Sozialphilosophie (Zeitschrift)
Art	Artikel
ArXN	Arxeio Nomologias (Zeitschrift)
AT	Allgemeiner Teil
Aufl.	Auflage
Bearb.	Bearbeitung
Bem.	Bemerkung
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch v. 18.8.1896
BGBL	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BGHR	Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes (B.-S.)
BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen
BR	Bürgerliches Recht
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BVerfGE	Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts
BVerfGG	Gesetz über das Bundesverfassungsgericht i. d. F. der Bekanntmachung v. 11.8.1993 (BGBl. I 1473)
BVerwG	Bundesverwaltungsgericht
BVerfGE	Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts
BT	Besonderer Teil der Gegenwart
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik

Cass. civ.	Cour de Cassation, chambre civile (Frankreich)
CC	Code Civil
ChrID	Chronika Idiotikou Dikaiou (Zeitschrift)
ChrPD	Chrimatopistotiko Dikaio (Zeitschrift)
DEE	Dikaio Epixeiriseon kai Etaireion (Zeitschrift)
ders./dies.	derselbe/dieselbe(n)
Dig.	Digesta
Dik.	Diki (Zeitschrift)
Dikografia	Dikografia (Zeitschrift)
Diss.	Dissertation
DkP	Dikaio kai Politiki (Zeitschrift)
DJZ	Deutsche Juristenzeitung
DNotZ	Deutsche Notar-Zeitschrift
DRiZ	Deutsche Richterzeitung
DRZ	Deutsche Rechts-Zeitschrift
ebda.	ebenda
EEmpD	Epitheorisi Emporikou Dikaiou (Zeitschrift)
EEN	Efimeris Ellinon Nomikon (Zeitschrift)
Ef	Efeteio (Oberlandesgericht)
Eir	Eirinodikeio (griechisches Amtsgericht)
ErbR	Erbrecht
EG	Einführungsgesetz
EGBGB	Einführungsgesetz zum BGB v. 18.8.1896 (RGBl. 604) i. d. F. der Bekanntmachung v. 21.9.1994 (BGBl. I 2494, ber. 1997 I 1061)
EGZPO	Einführungsgesetz zur ZPO v. 30.1.1877 (RGBl. 244)
Einf.	Einführung
Einl.	Einleitung
EllDik	Elliniki Dikaiosyni (Zeitschrift)
erw. u. verb.	erweiterte und verbreitete
EUPR	Europäisches Privatrecht
FamFG	Gesetz über das Verfahren in Familiensachen und in den Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit
FamR	Familienrecht
ff.	folgende Seiten/Paragraphen
FS	Festschrift
G.	Gesetz
GenEnD	Geniko Enochiko dikaio (gr. SchuldR – AllgT)
GesBl.	Gesetzblatt
GG	Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland v. 23.5.1949
gr.	griechisch/-er/-e/-es
h. M.	herrschende Meinung
Hrsg.	Herausgeber
HS	Halbsatz
i. d. F.	in der Fassung
i. d. R.	in der Regel
insb.	insbesondere

IPR	Internationales Privatrecht
i. S.d.	im Sinne des/der
i. S.v.	im Sinne von
i. V.	in Verbindung
i. V. m.	in Verbindung mit
InsO	Insolvenzordnung
JuS	Juristische Schulung (Zeitschrift)
JW	Juristische Wochenschrift
JZ	Juristenzeitung
KPolD	Kodikas Politikis Dikonomias (griechische Zivilprozessordnung)
krit.	kritisch
LG	Landgericht
m. E.	meines Erachtens
m. w. N.	mit weiteren Nachweisen
MonProt	Monomeles Protodikeio (Griechischer Einzelrichter Gericht erster Instanz)
MünchKomm	Münchener Kommentar zum BGB
n. F.	neue Fassung
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NJW-RR	NJW-Rechtsprechungs-Report Zivilrecht
NoB	Nomiko Bima (Zeitschrift)
Nr.	Nummer
OLAP	Olomeleia tou Areiou Pagou (Plenum des Areiopags)
OLG	Oberlandesgericht
OLGR	OLG-Report (Zeitschrift)
OLGZ	Entscheidungen der Oberlandesgerichte in Zivilsachen (1965–1994)
PK	Poinikos Kodikas (griechisches Strafgesetzbuch)
PoinChron	Poinika Chronika (Zeitschrift)
PR	Privatrecht
PtoxK	Ptoxeftikos Kodikas (griechische Insolvenzordnung)
RC	Revue commercielle
RCLJ	Revue critique de législation et de jurisprudence (Zeitschrift)
RDC	Rivista di diritto civile (Zeitschrift)
RG	Reichsgericht
RGBL	Reichsgesetzblatt
RGZ	Entscheidung des Reichsgerichts in Zivilsachen
RLF	Revue de Législation française et étrangère (Zeitschrift)
Rn.	Randnummer
SachenR	Sachenrecht
SavZ (Rom. Abt.)	Zeitschrift für Zeitschrift der Savigny-Stiftung Romanistische Abteilung
SchuldR	Schuldrecht
SEAK	Syntomi Erminea Astikou Kodika (Kurzkommentar des AK)
Slg.	Sammlung
TimTom	Timitikos Tomos
Tom	Tomos

u. a.	und andere
umg. und verm.	umgearbeitete und vermehrte
Unterabs.	Unterabsatz
verb.	verbesserte
VersR	Versicherungsrecht
Yper	Yperaspisi (Zeitschrift)
z. B.	zum Beispiel
ZEV	Zeitschrift für Erbrecht und Vermögensnachfolge
ZfIR	Zeitschrift für Immobilienrecht
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
ZPO	Zivilprozeßordnung
ZPORG	Zeitschrift für das Privat- und öffentliche Recht der Gegenwart

Vorwort

In der juristischen Literatur stellt die dingliche Surrogation zahlreicher europäischer Rechtsordnungen eine bekannte und oftmals bearbeitete Problematik dar. Allerdings bleibt sie bis heute einer der Schwerpunkte sowohl der gemeinsamen Entwicklung des (Privat-)Rechts als auch der gesetzlichen Regelung des Wirtschaftslebens, die überaus wichtig und noch immer nicht vollkommen klar geworden ist.

Die meisten traditionellen Analysen sind auf die Historie und die theoretische Rechtsnatur der vorliegenden Rechtserscheinung beschränkt. In der Tat dient dazu den meisten Werken als Hauptziel die Kernfrage, ob – auch im Zusammenhang mit den historischen Wurzeln der Surrogation – ein allgemeines Surrogationsprinzip diagnostiziert werden dürfe. Dies aber ist, was nicht von allen Seiten beleuchtet wird, die Frage hinsichtlich der praktischen Bedeutung der Anerkennung eines solchen Rechtsprinzips in den modernen nationalen Rechtsordnungen im kontinentalen Europa und bezüglich der möglichen Folgen der Modernisierung, der Reform der Dogmatik des Vermögens und der Vermögensrechte an immateriellen Werten.

Diese letzten Feststellungen bilden die Eckpfeiler der vorliegenden Studie, die versucht, eine alternative Ansicht und Bearbeitung der dinglichen Surrogation durchzuführen. Sie zielt auf die Beleuchtung der begrifflichen Charakteristika sowohl der dinglichen Surrogation wie auch der Existenz ihrer konkreten Funktion auf dogmatischer sowie auf praktischer Ebene durch eine rechtsvergleichende Darstellung ihrer Entwicklung und ihrer einzelnen Fallgestaltungen im griechischen AK und im deutschen BGB.

Die Mehrheit der Sondervermögen, auch durch ihre Annahme auf der Basis konkreter Gesetze, und die Dematerialisierung der Gegenstände der Vermögensrechte führen zu der Notwendigkeit einer neuen Anagnose der Dogmatik der Vermögensrechte. Darüber hinaus wird untersucht, welche Bedeutung die Diagnose eines Rechtsprinzips – nicht nur die Problematik der dinglichen Surrogation betreffend, sondern auch allgemein – in den Rechtssystemen von heute haben könnte und warum dieser klassische Rechtsbegriff nicht nur als ein

theoretisches, »neukantianisches« Auslegungswerkzeug angesehen werden sollte. Daneben sind die Theorie und die Fälle der dinglichen Surrogation in der deutschen Rechtsordnung und die Lehre der dinglichen Surrogation im AK Gegenstand der Untersuchung. Die parallele Struktur und die dogmatischen und methodischen Ähnlichkeiten des AK mit den entsprechenden Regelungen des BGB bieten die Möglichkeit einer alternativen Beleuchtung der bekannten Analysen hinsichtlich des BGB, anhand derer versucht wird, die bearbeiteten Problematiken des deutschen Rechts um eine alternative rechtsvergleichende Ansicht zu bereichern. Zugleich wird hiermit die Problematik in der griechischen Rechtsordnung auf einem völlig anderen Weg zu untersucht.

Die Kernfrage der Studie besteht aus der Feststellung der allen Auslegungsansichten in den Methodenlehren gemeinsamen Merkmale der Rechtsprinzipien, sodass der Begriff »Rechtsprinzip« als diachronisches und auf praktischer Ebene aktuelles Element der juristischen Interpretation sowie seine Zuordnung zu der modernen Dogmatik des Privatrechts ermittelt werden können.

Die vorliegende Arbeit wurde im Wintersemester 2017/2018 von der Juristischen Fakultät der Leibniz Universität Hannover als Dissertation angenommen. Die Forschung und das Verfassen dieser Arbeit haben am Lehrstuhl für Deutsches, Europäisches und Internationales Zivil- und Handelsrecht dieser Fakultät wie auch an der entsprechenden Fakultät der Aristoteles Universität Thessaloniki stattgefunden. Meinem Doktorvater und Lehrstuhlinhaber des genannten Lehrstuhls, Herrn Prof. Dr. iur. Dr. h. c. Bernd H. Oppermann, Prof. h. c. (UMCS) LL.M. (UCLA) gebührt meine tiefen und ehrliche Dankbarkeit für die Betreuung der Doktorarbeit und die vielseitige akademische und moralische Unterstützung, die er mir in allen Phasen meiner Forschung großzügig und bedenkenlos angeboten hat.

Meinen herzlichsten und ehrlichsten Dank schulde ich ebenfalls meinem Lehrer, Herrn Prof. em. Dr. iur. Rechtsanwalt Christos L. Koussoulas, LL.M. (Hamburg) der Aristoteles Universität Thessaloniki, von dem die Idee des Topos der Doktorarbeit originär stammt, und der mich dazu ermutigt hat. Danken möchte ich auch Frau Prof. Dr. Giannoula Karibali-Tsiptsiou der Aristoteles Universität Thessaloniki, die meinen Versuch und meine besonderen Auslegungsziele von Anfang an begrüßt hat und bei jeder Frage mit ihren wertvollen Beratungen zur Verfügung stand.

Darüber hinaus danke ich herzlichst den Mitarbeitern des Lehrstuhls für Deutsches, Europäisches und Internationales Zivil- und Handelsrecht, die mich vielfältig und andauernd angeregt und mit ehrlichem und diskretem Interesse sowohl wissenschaftlich als auch moralisch unterstützt haben. Insbesondere bedanke ich mich bei Herrn Dr. iur. Rechtsanwalt Dimitrios Parashu (M.L.E.) für seine einzigartigen Hinweise und wissenschaftlichen Beratungen, die wegen seiner tiefen Erfahrungskenntnisse im deutschen als auch im griechischen

Rechts mehr als entscheidend für die Anfertigung der vorliegenden Studie waren. Ohne seine Freundschaft wäre die »einsame Reise« dieser Forschung auf keinen Fall erfolgreich gewesen. Dankbarkeit schulde ich auch Frau Ingrid Hähnel. Ihre wertvollen Informationen zu prozessualen Voraussetzungen und Aufgaben hinsichtlich der Promotion wie auch ihre Freundlichkeit, Freundschaft und vielseitige Unterstützung haben meine schwierigen Versuche erträglich gemacht.

Frau Dr. phil. Andrea Tech gilt meine ehrliche Dankbarkeit für ihre diskrete, stille, »mütterliche« Hilfe, ohne die das Vorlegen meiner Doktorarbeit nur ein Wunsch geblieben wäre. Ohne die Hilfe und die Fürsorge von Frau Ina Krückeberg und den wertvollen Beitrag von Frau Rechtsanwältin Ludmilla Graz, LL.M. hätte das vorliegende Werk keine ansehnliche und lesbare Morphe bekommen. Herrn Rechtsanwalt Dimitrios Karagkounis, LL.M. (Athen), Msc. (Piraeus), Herrn Rechtsanwalt Christos Papaioannou, LL.M. (Athen), Frau Rechtsanwältin Sofia Papanikolaou, LL.M. (München) und Herrn Nadim Hijazi schulde ich ebenfalls meinen Dank.

Thessaloniki, im Mai 2018

Dimitrios Devetzis

Teil 1: Einleitung und Grundlagen