

NOMOSSTUDIUM

Muthorst

Grundzüge des Zwangsvollstreckungsrechts

3. Auflage



Nomos

NOMOSSTUDIUM

Prof. Dr. Olaf Muthorst
Freie Universität Berlin

Grundzüge des Zwangsvollstreckungsrechts

3. Auflage



Nomos

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

ISBN 978-3-8487-5796-1 (Print)

ISBN 978-3-8452-9879-5 (ePDF)

3. Auflage 2020

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2020. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

Vorwort

Dieses Buch präsentiert Grundzüge des **Zwangsvollstreckungsrechts**. Zu Unrecht gilt dieses Rechtsgebiet als abstrakt und schwierig. In Wahrheit ist es ebenso spannend wie lebensnah. Wer sich damit beschäftigt, gewinnt zugleich Erkenntnisse über Grundstrukturen des materiellen Zivilrechts und des öffentlichen Rechts. Nicht zuletzt gehört das Zwangsvollstreckungsrecht zum Pflichtstoff in beiden Staatsprüfungen, freilich in unterschiedlichem Ausmaß. Grundzüge oder Überblick des Zwangsvollstreckungsrechts werden allerdings in jedem deutschen Prüfungskatalog¹ verlangt, und spätestens in der mündlichen Prüfung zumal von Praktikern auch geprüft. Das Zwangsvollstreckungsrecht ist auch sicher nicht schwieriger als andere Rechtsgebiete. Es gehört aber zu den Materien, denen oft erst „kurz vor zwölf“ Aufmerksamkeit geschenkt wird. Dann herrscht Zeitdruck. Es besteht die Versuchung, ganz auf Lücke zu setzen. Das ist riskant und unnötig. Mit wenig Aufwand kann man sich Grundzüge des Zwangsvollstreckungsrechts erarbeiten, mit denen man kein Prädikat verdient, aber das Risiko begrenzt. Dazu will dieses Buch einen Beitrag leisten.

Das didaktische Konzept ist auch in der dritten Auflage unverändert geblieben: Das Buch beschränkt sich auf **Grundzüge**. Die wesentlichen Grundbegriffe und Strukturen des Zwangsvollstreckungsrechts sollen in enger Verzahnung mit dem Gesetz präsentiert werden, anschaulich und übersichtlich. Wiederholungsfragen und Grundfälle sollen zum Mitdenken anregen. Streitstände und Theorien stehen nicht im Vordergrund. Dazu finden sich vielmehr konkrete Rechtsprechungs- und Literaturverweise. Das Buch will eine Einführung sein.

Sehr herzlich danke ich meinen Mitarbeiterinnen Sabrina Bednorz und Nikola Schiefke sowie meinen Mitarbeitern Christoph Graf, Moritz Hien und Phillipp Hopke für ihre unentbehrliche Hilfe. Für die liebevolle Unterstützung danke ich meiner Frau Julia. Gewidmet ist das Buch unserer Tochter Charlotte.

Für Hinweise auf Ungenauigkeiten oder Fehler, die mir unterlaufen sind, bin ich allen Leserinnen und Lesern sehr dankbar. Sie können gerichtet werden an: olaf.muthorst@fu-berlin.de.

Berlin/Hamburg, Dezember 2019

Olaf Muthorst

1 Außer: Bremen, dort nur Verständnis und Arbeitsmethode.

Inhalt

Vorwort	7
Literatur	17

1. TEIL DAS ZWANGSVOLLSTRECKUNGSRECHT IM ÜBERBLICK

§ 1 Begriff und Systematik des Zwangsvollstreckungsrechts	19
I. Begriff und Abgrenzung	19
II. Verfahrensgrundsätze	20
III. Systematik des Zwangsvollstreckungsrechts	24
§ 2 Rechtmäßigkeit der Zwangsvollstreckung und Rechtsschutz	26
I. Das Ob und Wie der Zwangsvollstreckung	26
1. Das Ob der Zwangsvollstreckung	26
2. Das Wie der Zwangsvollstreckung	27
II. Rechtswidrigkeit, Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Vollstreckungshandlungen	27
III. Rechtsschutz in der Zwangsvollstreckung	29
1. Vollstreckungsinterne Rechtsbehelfe	29
2. Klagen aus materiellem Recht	30
§ 3 Arten und Organe der Zwangsvollstreckung	32
I. Arten der Zwangsvollstreckung und Vollstreckungshandlungen	32
1. Zwangsvollstreckung wegen einer Geldforderung in bewegliche Sachen	34
2. Zwangsvollstreckung wegen einer Geldforderung in (Geld-)Forderungen und andere Vermögensrechte	34
3. Zwangsvollstreckung wegen einer Geldforderung in das unbewegliche Vermögen	35
4. Zwangsvollstreckung wegen Herausgabe von Sachen	35
5. Zwangsvollstreckung wegen einer (sonstigen) Handlung oder Unterlassung	35
II. Der Gerichtsvollzieher	36
1. Begriff und Zuständigkeit	36
2. Verhältnis zum Gläubiger, zum Schuldner und zu Dritten	37
3. Leistung an den Gerichtsvollzieher	39
4. Durchsuchung und Gewaltanwendung	40
a) Durchsuchung	40
b) Durchsuchung einer Wohnung	41
c) Öffnung von Türen und Behältnissen	41
d) Gewaltanwendung	42
5. Vollstreckung zu unüblichen Zeiten	42
6. Rechtsschutz	42
III. Das Amtsgericht als Vollstreckungsgericht	43
1. Begriff und Zuständigkeit	43
2. Rechtsschutz – Vollstreckungsmaßnahmen und Entscheidungen	45
IV. Prozessgericht erster Instanz	46

Inhalt

V. Amtsgericht als Grundbuchamt	47
Examinatorium	48
2. TEIL DIE VORAUSSETZUNGEN DER ZWANGSVOLLSTRECKUNG	
§ 4 Die allgemeinen Verfahrensvoraussetzungen	51
I. Ordnungsgemäßer Vollstreckungsantrag	51
II. Deutsche Gerichtsbarkeit	52
III. Zulässiger Rechtsweg und Verfahrenszuständigkeit	52
IV. Zuständigkeit	53
V. Partei- und Prozessfähigkeit; Postulationsfähigkeit	54
VI. Prozessführungsbefugnis	55
VII. Rechtsschutzbedürfnis	55
Examinatorium	56
§ 5 Die allgemeinen Vollstreckungsvoraussetzungen (1): Der Vollstreckungstitel	58
I. Begriff	58
II. Arten	58
1. Endurteile	60
a) Formelle Rechtskraft	60
b) Vorläufige Vollstreckbarkeit	61
c) Wirksamkeit	62
2. Prozessvergleich	62
3. Vollstreckbare Urkunde	64
III. Vollstreckungsfähigkeit	65
1. Vollstreckungsfähiger Inhalt	66
2. Bestimmtheit von Parteien und Inhalt	66
Examinatorium	68
§ 6 Die allgemeinen Vollstreckungsvoraussetzungen (2): Die Vollstreckungsklausel	70
I. Begriff und Arten	70
II. Verfahren	71
1. Voraussetzungen	71
2. Zuständigkeit	72
3. Anhörung des Schuldners	72
4. Weitere vollstreckbare Ausfertigung	72
5. Besonderheiten bei den weiteren Vollstreckungstiteln	73
III. Die titelergänzende Klausel	73
1. Erfordernis	73
2. Nachweis durch den Gläubiger	75
IV. Die titelumschreibende Klausel	76
V. Rechtsbehelfe	78
1. Rechtsbehelfe des Gläubigers	78
2. Rechtsbehelfe des Schuldners	79
Examinatorium	80

Inhalt

§ 7 Die allgemeinen Vollstreckungsvoraussetzungen (3): Die Zustellung des Titels	82
I. Anwendungsbereich und Umfang	82
II. Arten der Zustellung	84
III. Zustellungsmängel und Verzicht	85
Examinatorium	86
§ 8 Die besonderen Vollstreckungsvoraussetzungen	87
I. Ablauf eines Kalendertages	87
II. Nachweis der Sicherheitsleistung	88
III. Zug um Zug zu erbringende Gegenleistung	89
1. Voraussetzungen für Vollstreckungshandlungen des Gerichtsvollziehers	89
2. Voraussetzungen für Vollstreckungshandlungen anderer Vollstreckungsorgane	91
Examinatorium	92
§ 9 Vollstreckungshindernisse	93
I. Begriff	93
II. Vollstreckungshindernisse gemäß § 775 ZPO	93
1. Vollstreckungshindernde gerichtliche Entscheidung, Nr. 1	94
2. Einstweilig vollstreckungshindernde gerichtliche Entscheidung, Nr. 2	94
3. Abwendung durch Sicherheitsleistung, Nr. 3	94
4. Befriedigung oder Stundung, Nr. 4 und 5	95
5. Wegfall des Vollstreckungshindernisses	95
III. Fehlende Annahme der Erbschaft, § 778 ZPO	95
IV. Eröffnung des Insolvenzverfahrens, §§ 89, 90 InsO	96
V. Abgrenzungen	97
Examinatorium	98

3. TEIL ZWANGSVOLLSTRECKUNG WEGEN EINER GELDFORDERUNG IN
BEWEGLICHE SACHEN

§ 10 Pfändung einer beweglichen Sache	100
I. Überblick: Rechtmäßigkeit der Pfändung	100
II. Richtiges Befriedigungsobjekt	101
1. Abgrenzung von Gegenständen der Immobilierzwangsvollstreckung	102
2. Abgrenzung von (Geld-)Forderungen und anderen Vermögensrechten	105
III. Richtige Art und Weise der Pfändung	107
1. Pfändung beim Schuldner, § 808 ZPO	107
2. Pfändung beim Gläubiger, § 809 ZPO	108
3. Pfändung beim herausgabebereiten Dritten, § 809 ZPO	108
4. Durchführung der Pfändung	109
IV. Pfändungsbeschränkungen	110
1. Überpfändung und nutzlose Pfändung	111
2. Pfändungsschutz	111
V. Verstrickung und Pfändungspfandrecht	113
1. Verstrickung	114

Inhalt

2. Pfändungspfandrecht, § 804 ZPO	115
a) Gemischt-privat-öffentlich-rechtliche Theorie	115
b) Öffentlich-rechtliche Theorie	117
Examinatorium	118
§ 11 Verwertung der Pfandsache	120
I. Verwertung durch öffentliche Versteigerung	120
II. Andere Verwertung, § 825 ZPO	123
III. Verwertungshindernisse	123
Examinatorium	124
4. TEIL ZWANGSVOLLSTRECKUNG WEGEN EINER GELDFORDERUNG IN (GELD-)FORDERUNGEN UND ANDERE VERMÖGENSRECHTE	
<hr/>	
§ 12 Pfändung und Verwertung von Geldforderungen	125
I. Pfändung einer Geldforderung	125
1. Ordnungsgemäßes Pfändungsgesuch	127
2. Rechtsschutzbedürfnis	128
3. Richtiges Befriedigungsobjekt	129
4. Art und Weise	130
5. Pfändungsbeschränkungen	131
a) Überpfändung und nutzlose Pfändung	132
b) Nicht übertragbare Forderungen	132
c) Pfändungsschutz	133
II. Rechtsfolgen der Pfändung	135
1. Verstrickung und Pfändungspfandrecht	135
2. Die Drittschuldnererklärung	137
3. Umfang und Ende der Rechtswirkungen	138
III. Sonderfälle der Pfändung	139
1. Besondere Arten der Pfändung	139
2. Vorphändung, § 845 ZPO	139
IV. Verwertung einer Geldforderung	140
1. Überweisungsbeschluss	141
2. Rechtsfolgen der Überweisung	142
3. Einziehung der gepfändeten Forderung	144
a) Das Einziehungsrecht des Gläubigers	144
b) Die Einziehungsklage	145
4. Verwertungshindernisse	147
Examinatorium	147
§ 13 Pfändung und Verwertung anderer Forderungen und Vermögensrechte	149
I. Pfändung und Verwertung von Ansprüchen auf Sachen	149
II. Pfändung und Verwertung anderer Vermögensrechte	151
1. Anwendbarkeit der §§ 857 ff. ZPO	151
2. Pfändungsbeschluss und Verwertung	152
Examinatorium	152

Inhalt

Exkurs: Mehrfache Pfändung und Verteilungsverfahren	154
I. Erlösverteilung oder Hinterlegung durch den Gerichtsvollzieher	154
II. Befriedigung oder Hinterlegung durch den Drittschuldner	155
III. Verteilungsverfahren	155

5. TEIL ZWANGSVOLLSTRECKUNG WEGEN EINER GELDFORDERUNG IN DAS UNBEWEGLICHE VERMÖGEN

§ 14 Zwangshypothek	159
§ 15 Zwangsversteigerung	162
I. Anordnung der Zwangsversteigerung	163
II. Aufhebung oder Einstellung des Verfahrens	165
III. Versteigerung	165
IV. Rechtsfolgen des Zuschlags	166
§ 16 Zwangsverwaltung	168
Examinatorium	168

6. TEIL ZWANGSVOLLSTRECKUNG WEGEN HERAUSGABE VON SACHEN ODER WEGEN EINER HANDLUNG

§ 17 Herausgabevollstreckung	169
I. Herausgabe beweglicher Sachen im Gewahrsam des Schuldners	170
II. Herausgabe unbeweglicher Sachen im Gewahrsam des Schuldners	171
III. Herausgabe bei Gewahrsam eines Dritten	172
§ 18 Handlungsvollstreckung	173
I. Zwangsvollstreckung wegen einer vertretbaren Handlung	175
II. Zwangsvollstreckung wegen einer nicht vertretbaren Handlung	176
III. Zwangsvollstreckung wegen Unterlassung oder Duldung einer Handlung	177
§ 19 Zwangsvollstreckung bei Verurteilung zur Abgabe einer Willenserklärung	179
Examinatorium	179

7. TEIL RECHTSSCHUTZ IN UND NACH DER ZWANGSVOLLSTRECKUNG

§ 20 Vollstreckungsinterne Rechtsbehelfe	181
I. Erinnerung, § 766 ZPO	181
1. Statthaftigkeit	182
2. Zuständigkeit	183
3. Erinnerungsbefugnis	183
4. Rechtsschutzbedürfnis	184
5. Form und Frist	185
6. Entscheidung	185
II. Sofortige Beschwerde, §§ 793, 567 ff. ZPO	186
1. Statthaftigkeit	187
2. Zuständigkeit	188
3. Beschwer	188
4. Rechtsschutzbedürfnis	189

Inhalt

5. Form und Frist	189
6. Entscheidung	189
III. Rechtspflegereinnerung, § 11 Abs. 2 RPflG	190
IV. Vollstreckungsschutz, § 765a ZPO	191
Examinatorium	193
§ 21 Klagen aus materiellem Recht	195
I. Vollstreckungsabwehrklage, § 767 ZPO	195
1. Statthaftigkeit	197
2. Zuständigkeit	198
3. Rechtsschutzbedürfnis	199
4. Verfahren	200
5. Begründetheit	200
a) Sachbefugnis	200
b) Materiell-rechtliche Einwendung	201
c) Präklusion nach § 767 Abs. 2 ZPO	201
d) Präklusion nach § 767 Abs. 3 ZPO	204
6. Exkurs: Herausgabeklage aus § 371 BGB analog	204
7. Exkurs: Titelgegenklage gemäß § 767 ZPO analog	206
8. Exkurs: Schadensersatzklage aus § 826 BGB	207
II. Drittwiderspruchsklage, § 771 ZPO	209
1. Statthaftigkeit	211
2. Zuständigkeit	211
3. Rechtsschutzbedürfnis	212
4. Verfahren	212
5. Begründetheit	213
6. Exkurs: Klage auf vorzugsweise Befriedigung nach § 805 ZPO	216
III. Die Klage aus §§ 11, 13 AnFG	217
IV. Klagen nach Beendigung der Zwangsvollstreckung	219
1. Rechtswidrige Vollstreckungshandlung	219
2. Verlängerte Drittwiderspruchsklage	219
3. Verlängerte Vollstreckungsabwehrklage	221
4. Aufgehobenes vorläufig vollstreckbares Urteil	221
5. Exkurs: Anspruchsgrundlagen in der Zivilprozessordnung	222
Examinatorium	223
8. TEIL ARREST UND EINSTWEILIGE VERFÜGUNG	
§ 22 Arrest	225
I. Voraussetzungen	225
II. Verfahren	226
III. Vollziehung	227
§ 23 Einstweilige Verfügung	229
Examinatorium	229
Stichwortverzeichnis	231