

**PAUL-GÜNTER HORST**

**Querverbindungen  
zwischen Aufopferungsanspruch und Gefährdungshaftung einerseits  
und Aufopferungsanspruch und Eingriffserwerb andererseits**

**NEUE KÖLNER  
RECHTSWISSENSCHAFTLICHE  
ABHANDLUNGEN**

---

**HERAUSGEGEBEN VON  
DER RECHTSWISSENSCHAFTLICHEN FAKULTÄT  
DER UNIVERSITÄT ZU KÖLN**

**HEFT 43**



**Berlin 1966**

**WALTER DE GRUYTER & CO.**

**vormals G. J. Göschen'sche Verlagshandlung · J. Guttentag, Verlagsbuchhandlung  
Georg Reimer · Karl J. Trübner · Veit & Comp.**

**Querverbindungen  
zwischen Aufopferungsanspruch  
und Gefährdungshaftung einerseits  
und Aufopferungsanspruch  
und Eingriffserwerb andererseits**

Von

**Paul-Günter Horst**

Köln



Berlin 1966

**WALTER DE GRUYTER & CO.**

vormals G. J. Göschen'sche Verlagshandlung · J. Guttentag, Verlagsbuchhandlung  
Georg Reimer · Karl J. Trübner · Veit & Comp.

**Gedruckt mit Unterstützung der Stiftung Volkswagenwerk**

**Archiv-Nr. 27 08 66 4**

**Satz und Druck: S Saladruck, Berlin 36**

**Alle Rechte, einschließlich des Rechtes der Herstellung von Fotokopien und Mikrofilmen, vorbehalten**

## INHALTSVERZEICHNIS

Literaturverzeichnis . . . . .	IX
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XV
<i>Einleitung</i>	
1. Das objektive Recht: Öffentliches Recht — privates Recht . . . . .	1
2. Subjektive Rechte und Rechtsgüter — Reflexrechte und Rechtspositionen . . . . .	1
3. Der Schutz der Rechte und Rechtsgüter durch Ansprüche auf Schadensersatz, Entschädigung und Eingriffserwerb . . . . .	2
<i>Erster Teil</i>	
Aufopferungsanspruch und Gefährdungshaftung im öffentlichen Recht	
A. Der Aufopferungsanspruch im öffentlichen Recht	
1. Der Aufopferungsanspruch, eine Form der öffentlich-rechtlichen Entschädigung . . . . .	5
2. Die Enteignung, ein Spezialfall des Aufopferungsanspruchs . . . . .	5
3. Die Ausdehnung des Aufopferungsanspruchs . . . . .	6
a) Rechtswidrige und schuldhaftige Schädigungen . . . . .	6
b) Körperschäden . . . . .	9
c) Besondere Schäden im Rahmen einer bestehenden Verpflichtung zur allgemeinen entschädigungslosen Duldung von Schäden . . . . .	11
d) Besondere Schäden aus einer Heilbehandlung, der sich der Betroffene freiwillig unterzogen hat, zu deren Duldung jedoch eine gesetzliche Pflicht bestand . . . . .	12
e) „Erzwungen-freiwillige“ Opfer . . . . .	13
4. Die „Vorteilserlangung“ . . . . .	15
5. Das Verhältnis von Enteignungsentuschädigung und Aufopferungsanspruch . . . . .	16
6. Der Umfang des Entschädigungsanspruchs . . . . .	18
7. Zusammenfassung . . . . .	22
B. Die Gefährdungshaftung im öffentlichen Recht	
1. Problemstellung . . . . .	23
2. Die öffentlich-rechtliche Gefährdungshaftung im Schrifttum . . . . .	25
3. Vorläufige Stellungnahme zur öffentlich-rechtlichen Gefährdungshaftung . . . . .	30
4. Zusammenfassung . . . . .	30

## VI

### C. Der Vergleich der Institute

1. Übersicht . . . . .	31
2. Der Eingriff als Unterscheidungsmerkmal . . . . .	33
a) Bewusste, gewollte und unbewusste, nicht gewollte Schädigungen . . . . .	33
b) Naturnotwendige Schäden . . . . .	36
c) Unvermeidbare Schäden . . . . .	37
d) Beispiel . . . . .	38
e) Die Unterscheidung von Eingriff und Schädigung . . . . .	38
3. Die Rechtswidrigkeit als Unterscheidungsmerkmal . . . . .	39
4. Abschließende Stellungnahme . . . . .	46
5. Zusammenfassung . . . . .	51

### Zweiter Teil

#### Aufopferungsanspruch und Gefährdungshaftung im Privatrecht

##### A. Der Aufopferungsanspruch im Privatrecht

1. Öffentlich-rechtlicher <i>oder</i> privatrechtlicher Aufopferungsanspruch . . . . .	53
2. Der Aufopferungsanspruch im Privatrecht . . . . .	56
a) Im Bürgerlichen Gesetzbuch . . . . .	56
b) § 26 Gewerbeordnung . . . . .	56
c) Der sogenannte Ausgleichsanspruch . . . . .	57
d) Ersatz bei Eingriffen in andere subjektive Rechte als das Eigentum . . . . .	58
e) Ersatz bei Schädigungen auf Grund übergesetzlichen Notstandes . . . . .	58
3. Der „allgemeine bürgerlich-rechtliche Aufopferungsanspruch“ . . . . .	59
a) Die Voraussetzungen des Anspruchs . . . . .	59
b) Der Aufopferungsanspruch bei rechtswidrigen schuldlosen und bei schuldhaften Schädigungen . . . . .	60
c) Die „Vorteilerlangung“ als Schadenszurechnungsgrund . . . . .	60
d) Der Aufopferungsanspruch bei Verletzung von Persönlichkeitsrechten . . . . .	61
e) Der Aufopferungsanspruch bei immateriellen Schäden . . . . .	62
f) Die Begrenzung des allgemeinen bürgerlich-rechtlichen Aufopferungsanspruches und sein Verhältnis zu den übrigen Aufopferungstatbeständen . . . . .	63
4. Zusammenfassung . . . . .	64

##### B. Die Gefährdungshaftung im Privatrecht

1. Der Grundsatz der Verschuldenshaftung . . . . .	65
2. Die Unzulänglichkeit des Verschuldensgrundsatzes . . . . .	65
3. Die Aufgabe der Gefährdungshaftung . . . . .	66
4. Die normierten Gefährdungstatbestände . . . . .	66
5. Inhalt und Umfang der Ansprüche . . . . .	66
6. Keine allgemeine Gefährdungshaftung . . . . .	67

7. Die „Gefährdungshaftung“ im Rahmen des Deliktsrechts . . . . .	68
a) Verschärfte Verkehrssicherungspflichten und Sorgfaltsmaßstäbe . . . . .	68
b) Der Schadenseintritt als Indiz für Organisationsmängel . . . . .	68
8. Die Kritik Essers . . . . .	69
9. Die Grundlagen der Gefährdungshaftung . . . . .	69
a) Die Verursachung . . . . .	70
b) Die einheitliche Verteilung von Vorteilen und Schäden . . . . .	71
c) Der Zwang zur Hinnahme der Gefährdung . . . . .	72
10. Die Rechtfertigung der herrschenden Praxis de lege lata . . . . .	73
11. Zusammenfassung . . . . .	74
C. Der Vergleich der Institute . . . . .	
1. Übersicht . . . . .	75
2. Der bürgerlich-rechtliche Aufopferungsanspruch . . . . .	76
3. Der Ausgleichsanspruch . . . . .	77
4. Die speziellen Aufopferungstatbestände . . . . .	77
5. Die Rechtswidrigkeit . . . . .	79
6. § 231 BGB . . . . .	79
7. Die „provisorische Gerichtshilfe“ . . . . .	79
8. Die Gefährdungstatbestände . . . . .	80
9. Zusammenfassung . . . . .	80

### *Dritter Teil*

#### Aufopferungsanspruch und Eingriffserwerb

A. Der Eingriffserwerb . . . . .	
1. Ersatzansprüche — Erstattungsansprüche . . . . .	82
2. Erwerb durch Eingriff in fremde Rechte . . . . .	83
3. Das „System der Rechte auf den Eingriffserwerb“ . . . . .	83
4. Ansprüche auf den Eingriffserwerb außerhalb des Bereicherungs- rechtes . . . . .	84
a) § 281 BGB . . . . .	84
b) §§ 987 ff. BGB . . . . .	84
c) §§ 687 II, 681, 2, 667 BGB . . . . .	86
d) Recht auf den Eingriffserwerb bei Verletzung gewerblicher Schutzrechte . . . . .	86
5. Ansprüche auf den Eingriffserwerb im Rahmen des Bereicherungs- rechtes . . . . .	88
a) Leistungs- und Eingriffskondiktion . . . . .	88
b) Gegenstand der Bereicherung . . . . .	88
c) Das Merkmal „Erlangen auf Kosten eines anderen“ . . . . .	89
d) Das Merkmal der Rechtsgrundlosigkeit . . . . .	91

## VIII

e) Schutzobjekte des Bereicherungsrechtes . . . . .	94
f) Gegenstand und Umfang der Eingriffskondiktion . . . . .	95
g) Recht auf den Eingriffserwerb als Schadensersatz- und als Bereicherungsanspruch . . . . .	104
6. Bereicherungsansprüche im öffentlichen Recht . . . . .	106
7. Zusammenfassung . . . . .	107
B. Der Vergleich der Institute	
1. Allgemeines . . . . .	108
2. Die Eingriffskondiktion . . . . .	108
3. § 281 BGB . . . . .	111
4. §§ 987 ff. BGB . . . . .	112
5. §§ 687 II, 681, 2, 667 BGB . . . . .	113
6. Zusammenfassung . . . . .	113
<i>Schlußbetrachtung</i> . . . . .	114

## LITERATURVERZEICHNIS

- Bachof Die verwaltungsgerichtliche Klage auf Vornahme einer Amtshandlung, Tübingen 1961
- Baumbach-Hefermehl Wettbewerbs- und Warenzeichenrecht, 8. Aufl., München und Berlin 1959
- Baur Lehrbuch des Sachenrechts, München und Berlin 1960
- Bettermann Urteilsanmerkung zu BGH GZS 1/56, in: NJW 1957, 986
- Boehmer, G. Grundlagen der bürgerlichen Rechtsordnung, Tübingen 1950
- Böhmer, E. Zum Entlastungsbeweis nach § 831 I 2 BGB, in: MDR 1958, 745 ff.
- v. Caemmerer Bereicherung und unerlaubte Handlung, in: Festschrift für Rabel, Bd. I, Tübingen 1954, S. 333 ff.  
Bereicherungsausgleich bei Verpfändung fremder Sachen, in: Festschrift für Lewald, Basel 1953, S. 443 ff.
- Crome System des Deutschen Bürgerlichen Rechts, Bd. II, Recht der Schuldverhältnisse, Tübingen und Leipzig 1902
- Dunz Das verkehrsrichtige Verhalten, in: NJW 1960, 507 ff.
- Enneccerus — Kipp — Wolff Lehrbuch des Bürgerlichen Rechts, Bd. I: Allgemeiner Teil, bearbeitet von Nipperdey, 15. Aufl., Tübingen 1959/60  
Bd. II: Schuldrecht, bearbeitet von Lehmann, 15. Aufl., Tübingen 1958  
Bd. III: Sachenrecht, bearbeitet von Raiser, 10. Aufl., Tübingen 1957
- Erman Handkommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch, 2. Aufl., Münster 1958

## X

- Esser                    Lehrbuch des Schuldrechts,  
2. Aufl., Karlsruhe 1960  
Grundlagen und Entwicklung der Gefährdungshaftung,  
München und Berlin 1941
- Esser                    Grundfragen der Reform des Schadensersatzrechts,  
in: AcP 148, 121 ff.  
Die Zweispurigkeit unseres Haftpflichtrechts,  
in: JZ 1953, 129 ff.
- Fischer, H. A.        Bereicherung und Schaden,  
in: Festschrift für Zitelmann, München und Leipzig  
1913
- Fischer, R.            Referat zum 41. Deutschen Juristentag,  
Bd. II, S. C 37 ff.
- Fleiner                Institutionen des Deutschen Verwaltungsrechts,  
8. Aufl., Tübingen 1928
- Forsthoff            Lehrbuch des Verwaltungsrechts,  
8. Aufl., München und Berlin 1961
- Geigel                Der Haftpflichtprozeß,  
9. Aufl., München und Berlin 1957
- Giese                 Der öffentlich-rechtliche Aufopferungsanspruch,  
Stuttgart 1936  
Urteilsanmerkung zu BGH III ZR 77/52,  
in: JZ 1953, 469
- Haas                  System der öffentlich-rechtlichen Entschädigungs-  
pflichten,  
Karlsruhe 1955
- Heck                  Grundriß des Schuldrechts,  
Tübingen 1929  
Grundriß des Sachenrechts,  
Tübingen 1930
- Hedemann            Schuldrecht des Bürgerlichen Gesetzbuches,  
3. Aufl., Berlin 1949
- Hubmann            Der bürgerlich-rechtliche Aufopferungsanspruch,  
in: JZ 1958, 489 ff.
- Hueck                Notstand gegenüber einer mitgefährdeten Sache,  
in: Iher. Jb. 68, 205 ff.
- Jansen                Sonderopfer und Begünstigter,  
in: NJW 1956, 1821 ff.  
Gefährdungshaftung im deutschen öffentlichen Recht?  
in: NJW 1962, 939 ff.

- Jung Das Wesen des schuldrechtlichen Grundes und dessen Bedeutung für die Systematik des Privatrechts, in: Festgabe der juristischen Fakultäten zum 50jährigen Bestehen des Reichsgerichts, Bd. III, Berlin und Leipzig 1929
- Katzenstein Die Entschädigungspflicht des Staates aus rechtswidrig-schuldloser Ausübung öffentlicher Gewalt, in: MDR 1952, 193 ff.
- Knoll Das Verfahren zur Geltendmachung von Ansprüchen auf Ausgleich von Schäden, welche durch die Wahrnehmung von Hoheitsrechten entstanden sind. Gutachten für den 41. Deutschen Juristentag, Bd. I, 1. Halbbd., S. 85 ff.
- Kreft Zum Verhältnis von Aufopferungsansprüchen und Amtshaftungsansprüchen, in: DÖV 1955, 517 ff.
- Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch, herausgegeben von den Reichsgerichtsräten und Bundesrichtern, 11. Aufl., Berlin 1959/60
- Landmann — Rohmer — Eyer mann — Fröhler Kommentar zur Gewerbeordnung, 11. Aufl., München und Berlin 1956
- Larenz Lehrbuch des Schuldrechts. Besonderer Teil, 3. Aufl., München und Berlin 1959
- Lehmann Allgemeiner Teil des Bürgerlichen Gesetzbuches, 11. Aufl., Berlin 1958  
Begrenzung der Rechtswidrigkeit, in: Festschrift für Hedemann, S. 177 ff. Berlin 1958
- Leonhard Allgemeines Schuldrecht, München und Leipzig 1929  
Besonderes Schuldrecht, München und Leipzig 1931
- v. Lübtow Beiträge zur Lehre von der *condictio* nach römischem und geltendem Recht, Berlin 1952
- Lieberwirth Aufopferungsansprüche bei Gesundheits-, insbesondere Impfschäden, in: NJW 1959, 796 ff.
- May Das verkehrsrichtige Verhalten als Rechtfertigungsgrund, in: NJW 1958, 1262 ff.
- Mayer Deutsches Verwaltungsrecht, 3. Aufl., München und Leipzig 1924

## XII

- v. Mayr Der Bereicherungsanspruch des deutschen bürgerlichen Rechts,  
Leipzig 1903
- Meisner — Stern — Hodes Nachbarrecht,  
3. Aufl., Berlin 1956
- Mestmäcker Eingriffserwerb und Rechtsverletzung in der ungerichtfertigten Bereicherung,  
in: JZ 1958, S. 521 ff.
- Mezger Strafrecht, Allgemeiner Teil,  
7. Aufl., München und Berlin 1957
- Motive zu dem Entwurfe eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich, II. Bd., Recht der Schuldverhältnisse, amtliche Ausgabe,  
2. unveränderte Auflage, Berlin 1896
- Mühl Grundlage und Grenzen des nachbarlichen Gemeinschaftsverhältnisses,  
in: NJW 1960, 1133 ff.
- Münzel Schmerzensgeld für seelische Unlustgefühle,  
in: NJW 1960, 2025 ff.
- Neumann — Nipperdey — Scheuner Die Grundrechte,  
Berlin 1954
- Nipperdey Rechtswidrigkeit, Sozialadäquanz, Fahrlässigkeit und Schuld im Zivilrecht,  
in: NJW 1957, 1777 ff.
- Pagendarm Verhältnis von öffentlich-rechtlichen Entschädigungsansprüchen zu Amtshaftungsansprüchen im Hinblick auf § 839 I 2 BGB,  
in: DOV 1955, 517 ff.
- Palandt Bürgerliches Gesetzbuch,  
19. Aufl., München und Berlin 1960
- Planck Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch, Allgemeiner Teil und Schuldrecht,  
4. Aufl., Berlin 1913—1930  
Sachenrecht,  
5. Aufl., Berlin 1938
- Plessen Die Grundlagen der modernen *condictio*,  
Rostocker Rechtswissenschaftliche Studien, II. Bd.,  
5. Heft, Leipzig 1904
- Protokolle der Kommission für die zweite Lesung des Entwurfs des Bürgerlichen Gesetzbuches,  
Berlin 1899

- Reinhardt                   Empfiehl es sich, die verschiedenen Pflichten des Staates zur Entschädigungsleistung aus Wahrnehmung von Hoheitsrechten nach Grund, Inhalt und Geltendmachung gesetzlich neu zu regeln?  
Gutachten für den 41. Deutschen Juristentag, Bd. I, 1. Halbbd., S. 232 ff.  
Beiträge zum Neubau des Schadensersatzrechts, in: AcP 148, 147 ff.
- Reinhardt — Scheuner    Verfassungsschutz des Eigentums  
Tübingen 1954
- Rinck                       Gefährdungshaftung,  
Göttingen 1959
- Schack                     Empfiehl es sich, die verschiedenen Pflichten des Staates zur Entschädigungsleistung aus Wahrnehmung von Hoheitsrechten nach Grund, Inhalt und Geltendmachung gesetzlich neu zu regeln?  
Gutachten für den 41. Deutschen Juristentag, Bd. I, 1. Halbbd., S. 1 ff.  
Aufopferungsentschädigung bei Körper- (insbesondere Impf-) Schäden?  
in: MDR 1951, 263 ff.  
Das Maß der Enteignungsentschädigung,  
in: MDR 1953, 195 ff.  
Urteilsanmerkung zu BGH III ZR 208/51  
in: MDR 1953, 611  
Generelle Eigentumsentziehungen als Enteignung,  
in: NJW 1954, 577 ff.  
Der für den Aufopferungsanspruch neben der Enteignungsentschädigung verbleibende Raum,  
in: JZ 1956, 425 ff.  
Urteilsanmerkung zu BGH III ZR 212/55,  
in: JZ 1957, 554  
Requisitionsschäden und Aufopferungsanspruch,  
in: NJW 1957, 562 ff.  
Zum Aufopferungsanspruch im Nachbarrecht,  
in: JR 1958, 207 ff.
- Scheuner                   Die Abgrenzung der Enteignung,  
in: DOV 1954, 587 ff.  
Grundfragen der Staatshaftung für schädigende Eingriffe,  
in: Gedächtnisschrift für W. Jellinek, S. 331 ff. München 1955
- Schmidt, R.               Praktisch wichtige Auswirkungen der neuen Schuldtheorie im Zivilrecht,  
in: NJW 1958, 488 ff.  
Der rechtswidrige Angriff bei Notwehr,  
in: NJW 1960, 1706 f.
- Schmidt                   Aufopferungsansprüche bei freiwilligen Impfungen,  
in: NJW 1957, 1585 ff.

## XIV

- Schulz System der Rechte auf den Eingriffserwerb,  
in: AcP 105, 1 ff.
- Sieg Urteilsanmerkung zu BGH III ZR 84/54,  
in: JZ 1956, 178 ff.
- Soergel Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch,  
8. Aufl., Stuttgart und Köln 1952—1955  
9. Aufl., seit 1959 im Erscheinen
- Staudinger Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch,  
9. Aufl., München—Berlin—Leipzig 1926—31;  
10. Aufl., München—Berlin—Leipzig 1935—40;  
11. Aufl., Berlin, erscheint ab 1954
- Stödter Öffentlich-rechtliche Entschädigung (Abhandlungen  
und Mitteilungen aus dem Seminar für öffentliches  
Recht der Hamburger Universität, Heft 28),  
Hamburg 1933  
Über den Enteignungsbegriff,  
in: DOV 1953, 97 ff. und 136 ff.
- Stoll Zum Rechtfertigungsgrund des verkehrsrichtigen  
Verhaltens,  
in: JZ 1958, 137 ff.
- v. Tuhr Der Allgemeine Teil des Bürgerlichen Rechts,  
Bd. I, München und Leipzig 1910
- Ulmer Urheber- und Verlagsrecht,  
Berlin—Göttingen—Heidelberg 1960
- Westermann Sachenrecht,  
4. Aufl., Karlsruhe 1960
- Wiethölter Der Rechtfertigungsgrund des verkehrsrichtigen Ver-  
haltens,  
Karlsruhe 1960
- Wilburg Die Lehre von der ungerechtfertigten Bereicherung  
nach österreichischem und deutschem Recht,  
Festschrift der Universität Graz 1933/34  
Die Elemente des Schadensrechts,  
Marburg 1941
- Wilke Die Haftung des Staates,  
Frankfurt 1960
- Wolff Verwaltungsrecht,  
4. Aufl., München und Berlin 1961
- Wussow Das Unfallhaftpflichtrecht,  
6. Aufl., Berlin—Köln 1957
- Zippelius Handlungsunrecht oder Erfolgsunrecht?  
in: NJW 1957, 1707 ff.  
Die Rechtswidrigkeit von Handlung und Erfolg,  
in: AcP 157, 390 ff.