

Ove Reinbender

**Sozialhilferegress nach
Grundbesitzübertragung
in vorweggenommener
Erbfolge unter Vorbehalt
eines dinglichen
Wohnungsrechts**

Schriftenreihe zum deutschen und
internationalen Erbrecht

Herausgegeben von Christina Eberl-Borges
und Rudolf Meyer-Pritzl

Band 6

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Teil A: Einleitung und Gang der Arbeit	1
Teil B: Sozialhilferechtliche Grundlagen	9
I. Nachrang der Sozialhilfe, § 2 SGB XII	9
1. Einkommen, § 82 SGB XII	10
2. Vermögen, § 90 Abs. 1 SGB XII	11
3. Bereite Mittel	12
II. Überleitung sonstiger Ansprüche auf den Sozialhilfeträger, § 93 SGB XII	14
1. Anspruchsübergang im SGB XII, §§ 93, 94 SGB XII	15
2. Gegenüberstellung von § 93 SGB XII und § 90 BSHG	16
3. Überleitungsanzeige, § 93 Abs. 2 Satz 1 SGB XII	16
a) Rechtmäßigkeit trotz zu Unrecht erfolgter Leistungserbringung	17
aa) Rechtsprechung des Bundesverwaltungsgerichts	17
bb) Teile der Literatur	19
cc) Bewertung	20
b) Rechtmäßigkeit trotz Nichtbestehens des übergeleiteten Anspruchs	21
c) Begrenzung des Anspruchsübergangs zum Schutz des Dritten, § 93 Abs. 1 Satz 3 SGB XII	22
4. Rechtsfolgen der Überleitungsanzeige	25
Teil C: Überleitungsfähige Ansprüche des Leistungsberechtigten nach § 93 SGB XII	27
I. Überleitungsfähigkeit des dinglichen Wohnungsrechts, § 1093 Abs. 1 Satz 1 BGB	27
II. Schicksal des dinglichen Wohnungsrechts bei Unterbringung in einem Pflegeheim	30
1. Kein Erlöschen des dinglichen Wohnungsrechts	30
a) Auffassung der Rechtsprechung	30

b)	Auffassung der Literatur	32
c)	Bewertung	33
2.	Anspruch auf Gestattung der Vermietung	34
a)	Treu und Glauben, § 242 BGB, und Wegfall der Geschäftsgrundlage, § 313 Abs. 1 BGB	35
aa)	Anspruchsbejahende obergerichtliche Entscheidungen	36
(1)	OLG Köln vom 17.5.1991 – 2 W 76/91 – FamRZ 1991, 1432–1433	36
(2)	OLG Köln vom 6.2.1995 – 2 W 21/95 – MDR 1995, 464–465	38
(3)	OLG Celle vom 13.7.1998 – 4 W 129/98 – NJW-RR 1999, 10–11	39
bb)	Anspruchsverneinende obergerichtliche Entscheidungen	40
(1)	OLG Oldenburg vom 3.5.1994 – 12 U 16/94 – FamRZ 1994, 1621–1622	40
(2)	OLG Düsseldorf vom 28.5.2001 – 9 U 242/00 – Rpfleger 2001, 542–543	41
(3)	OLG Hamm vom 9.5.2005 – 5 U 198/04 – RNotZ 2007, 544–546	41
cc)	Bundesgerichtshof	42
dd)	Literatur	43
ee)	Bewertung	44
(1)	Nachträgliche Veränderung der dem Vertrag zugrunde liegenden Umstände	45
(2)	Keine Vorhersehbarkeit	47
ff)	Ergebnis	48
b)	Ergänzende Vertragsauslegung, §§ 133, 157 BGB	49
aa)	Rechtsprechung	49
(1)	OLG Koblenz vom 6.1.2004 – 5 W 826/03 – MDR 2004, 452–453	49
(2)	BGH vom 9.1.2009 – V ZR 168/07 – NJW 2009, 1348–1349	50
(3)	OLG Hamm vom 28.9.2009 – 5 U 80/07, I-5 U 80/07 – DNotZ 2010, 128–130	52
bb)	Literatur	52
cc)	Bewertung	54
(1)	Feststellung einer Regelungslücke	54
(2)	Füllung der Regelungslücke	58

dd) Überleitungsfähigkeit eines Gestattungsanspruchs	60
ee) Durchsetzbarkeit des Gestattungsanspruchs trotz fehlender Überleitungsfähigkeit	61
ff) Ergebnis	62
c) Keine Vermietungsberechtigung	63
3. Herleitung eines Zahlungsanspruchs	63
a) Leibgedingsvertrag i. S. d. Art. 96 EGBGB	63
aa) Keine Legaldefinition	64
bb) Eine die Existenz teilweise begründende Wirtschaftseinheit als Vertragsobjekt	65
cc) Ergebnis	71
b) Wegfall der Geschäftsgrundlage, § 313 Abs. 1 BGB	71
c) Ergänzende Vertragsauslegung, §§ 133, 157 BGB	74
aa) Rechtsprechung	75
(1) BGH vom 19.1.2007 – V ZR 163/06 – NJW 2007, 1884–1887	75
(2) OLG Oldenburg vom 11.10.2007 – 14 U 86/07 – NJW-RR 2008, 399–400	77
(3) OLG Schleswig vom 7.12.2007 – 14 U 57/07 – NJW-RR 2008, 1705–1706	77
(4) BGH vom 9.1.2009 – V ZR 168/07 – NJW 2009, 1348–1349	78
(5) OLG Hamm vom 28.9.2009 – 5 U 80/07, I-5 U 80/07 – DNotZ 2010, 128–130	80
bb) Literatur	81
cc) Bewertung	87
(1) Kein Zahlungsanspruch i. H. d. fiktiven Miete bei Eigennutzung	88
(2) Kein Anspruch auf Auskehr des Mieterlöses bei Fremdvermietung	89
dd) Ergebnis	91
4. Zusammenfassung	91
III. Rückforderungsanspruch wegen Verarmung des Schenkers, § 528 BGB	91
1. Regelungsprinzipien	92
2. Tatbestandsvoraussetzungen	92
a) Schenkung i. S. d. § 516 Abs. 1 BGB	93
aa) Vermögensminderung auf Seiten des Schenkers	93
bb) Vermögensmehrung auf Seiten des Beschenkten	94

cc)	Unentgeltlichkeit der Zuwendung	94
b)	Zeitliche Voraussetzung: Vollziehung der Schenkung	101
c)	Sachliche Voraussetzung: Notbedarf des Schenkers	103
d)	Mehrere Beschenkte	104
3.	Rechtsfolgen	107
a)	Naturalrestitution, § 818 Abs. 1 BGB	108
b)	Wertersatz, § 818 Abs. 2 BGB	109
c)	Entreicherung, § 818 Abs. 3 BGB	110
d)	Anwendbarkeit des § 822 BGB	110
4.	Einschränkungen des Rückforderungsanspruchs	113
a)	Abwendungsbefugnis, § 528 Abs. 1 Satz 2 und 3 BGB	113
b)	Ausschluss des Rückforderungsanspruchs, § 529 BGB	116
aa)	Schuldhaftes Herbeiführen der eigenen Bedürftigkeit, § 529 Abs. 1, 1. Alt. BGB	117
bb)	Zehnjahresfrist, § 529 Abs. 1, 2. Alt. BGB	117
cc)	Gefährdung des angemessenen Unterhalts des Beschenkten, § 529 Abs. 2 BGB	122
c)	Pflicht- und Anstandsschenkungen i. S. v. § 534 BGB	122
aa)	Pflichtschenkung, § 534, 1. Alt. BGB	122
bb)	Anstandsschenkung, § 534, 2. Alt. BGB	123
5.	Fortbestand des Anspruchs nach dem Tode des Schenkers	124
a)	Überleitung durch den Sozialhilfeträger vor dem Tode des Schenkers	125
aa)	OLG Düsseldorf vom 24.5.1984 – 18 U 220/83 – FamRZ 1984, 887–891	125
bb)	BGH vom 20.12.1985 – V ZR 66/85 – BGHZ 96, 380–384	126
cc)	Bewertung	128
b)	Geltendmachung vor dem Tode des Schenkers	130
c)	Überleitung durch den Sozialhilfeträger nach dem Tode des Schenkers	133
aa)	Erlöschen mit dem Tode des Schenkers	134
(1)	OLG Düsseldorf vom 24.5.1984 – 18 U 220/83 – FamRZ 1984, 887–891	135
(2)	OLG Stuttgart vom 22.9.1984 – 12 W 27/84 – BWNotZ 1985, 70–71	135
(3)	OLG Celle vom 7.9.1992 – 20 W 7/92 – NdsRpfl 1993, 11–13	136

(4) OLG Frankfurt a. M. vom 1.12.1993 – 21 U 196/92 – NJW 1994, 1805–1806	138
bb) Kein Erlöschen mit dem Tode des Schenkers	139
(1) LG Karlsruhe vom 5.8.1993 – 5 S 115/93 – NJW 1994, 137–138	139
(2) OLG Karlsruhe vom 18.3.1994 – 15 U 251/93 – NJW-RR 1995, 571–572	140
(3) BGH vom 14.6.1995 – IV ZR 212/94 – NJW 1995, 2287–2288	142
cc) Bewertung	144
d) Sicherstellung des Unterhalts durch einen privaten Dritten	150
e) Ergebnis	155
6. Durchsetzung des übergeleiteten Anspruchs aus § 528 Abs. 1 Satz 1 BGB	156
7. Zusammenfassung	159
Teil D: Ausblick für die Kautelarpraxis	163
I. Sozialrechtlich bedingte Sittenwidrigkeit, § 138 Abs. 1 BGB	164
II. Wegzugsklauseln	165
1. Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes	166
a) BGH vom 21.9.2001 – V ZR 14/01 – ZEV 2002, 116–117	166
b) BGH vom 23.1.2003 – V ZB 48/02 – ZEV 2003, 211–212	168
c) BGH vom 6.2.2009 – V ZR 130/08 – NJW 2009, 1346–1348	170
2. Folgen für die Kautelarpraxis	171
a) Vorsorgende Vertragsgestaltung	173
aa) Erlöschensklauseln	173
bb) Einseitige Verzichtsklauseln in Gestalt von Entschädigungsklauseln	176
cc) Ruhendvereinbarungen	178
b) Behandlung von „Altfällen“	178
Teil E: Untersuchungsergebnisse	181
I. Ergebnisse zu den sozialhilferechtlichen Grundlagen (Teil B):	181
II. Ergebnisse zum dinglichen Wohnungsrecht (Teil C/I.–II.):	181
III. Ergebnisse zum Anspruch aus § 528 BGB (Teil C/III.):	183
IV. Ergebnisse hinsichtlich der Vertrags-gestaltung (Teil D):	184
Literaturverzeichnis	185