

## Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                           |               |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| <b>Erster Teil – Einführung .....</b>                                                                     | <b>1</b>      |
| <b>§ 1. Ziele und Gang der Untersuchung.....</b>                                                          | <b>1</b>      |
| <b>§ 2. Herausbildung und Entwicklung der Mobiliarsicherheiten in<br/>der Geschichte des Rechts .....</b> | <b>4</b>      |
| <b>A. Mobiliarsicherheiten im Römischen Recht .....</b>                                                   | <b>4</b>      |
| I. VON DER PERSONAL- ZUR VERMÖGENSVOLLSTRECKUNG IM<br>RÖMISCHEN REICH.....                                | 4             |
| II. SICHERUNGSMITTEL IM RÖMISCHEN RECHT .....                                                             | 6             |
| 1. Überblick.....                                                                                         | 6             |
| 2. <i>Fiducia</i> .....                                                                                   | 7             |
| 3. <i>Pignus und hypotheca</i> .....                                                                      | 9             |
| <b>B. Die Entwicklung der Mobiliarsicherheiten im deutschen Recht.....</b>                                | <b>11</b>     |
| <br><b>Zweiter Teil – Sachrecht .....</b>                                                                 | <br><b>15</b> |
| <b>§ 1. Deutschland: Sicherungseigentum.....</b>                                                          | <b>15</b>     |
| <b>A. Grundlagen .....</b>                                                                                | <b>15</b>     |
| I. BEGRIFF .....                                                                                          | 15            |
| II. RECHTSENTWICKLUNG .....                                                                               | 16            |
| 1. <i>Situation vor Inkrafttreten des BGB</i> .....                                                       | 16            |
| a. Wirtschaftliche Notwendigkeit einer besitzlosen<br>Mobiliarsicherheit .....                            | 16            |
| b. Vom Kauf zu Sicherungszwecken zur Sicherungsübereignung .....                                          | 17            |
| c. Argumente gegen die Zulässigkeit von Sicherungskauf bzw.<br>Sicherungsübereignung .....                | 18            |
| aa. Der Vorwurf der Simulation .....                                                                      | 19            |
| bb. Der Vorwurf der Gesetzesumgehung ( <i>fraus legis</i> ) .....                                         | 21            |
| cc. Verstoß gegen das Verbot der <i>lex commissoria</i> ? .....                                           | 24            |

|                                                                      |           |
|----------------------------------------------------------------------|-----------|
| 2. Das Gesetzgebungsverfahren zum Bürgerlichen Gesetzbuch .....      | 25        |
| a. Erster Entwurf.....                                               | 25        |
| b. Zweiter Entwurf .....                                             | 27        |
| 3. Rechtsprechung und Literatur nach Inkrafttreten des BGB .....     | 28        |
| III. DOGMATISCHE EINORDNUNG.....                                     | 32        |
| 1. Die Pfandrechtstheorie.....                                       | 32        |
| 2. Sicherungsübereignung als Treuhandgeschäft .....                  | 33        |
| 3. Sicherungsübereignung als auflösend bedingtes Rechtsgeschäft..... | 33        |
| <b>B. Begründung von Sicherungseigentum.....</b>                     | <b>34</b> |
| I. STRUKTUR DER SICHERUNGSÜBEREIGNUNG .....                          | 34        |
| 1. Beteiligte .....                                                  | 34        |
| 2. Rechtsverhältnisse zwischen den Beteiligten .....                 | 35        |
| 3. Sicherungsgegenstand .....                                        | 35        |
| 4. Sachenrechtlicher Erwerbstatbestand .....                         | 36        |
| a. Dingliche Einigung.....                                           | 36        |
| aa. Form und Inhalt.....                                             | 36        |
| bb. Bestimmtheitsgrundsatz .....                                     | 36        |
| b. Besitzmittlungsverhältnis.....                                    | 37        |
| aa. Anforderungen an die Wirksamkeit .....                           | 37        |
| bb. Antizipiertes Besitzkonstitut und Insichgeschäft .....           | 38        |
| cc. Verfügung als Nichtberechtigter .....                            | 39        |
| 5. Abstraktheit der Übereignung.....                                 | 40        |
| 6. Schuldrechtlicher Sicherungsvertrag.....                          | 41        |
| a. Allgemeines .....                                                 | 41        |
| b. Funktion der Sicherungsabrede .....                               | 41        |
| c. Inhalt des Sicherungsvertrags.....                                | 42        |
| aa. Pflichtenstellung des Sicherungsgebers .....                     | 42        |

|                                                                           |    |
|---------------------------------------------------------------------------|----|
| bb. Rechtsstellung des Sicherungsgebers .....                             | 42 |
| (1) Im Verhältnis zum Sicherungsnehmer .....                              | 42 |
| (a) Besitz-, Nutzungs- und Gebrauchsrecht .....                           | 42 |
| (b) Rückübertragungsanspruch .....                                        | 43 |
| (c) Ansprüche aus Delikt .....                                            | 44 |
| (2) Im Verhältnis zu Dritten .....                                        | 44 |
| cc. Pflichtenstellung des Sicherungsnehmers .....                         | 45 |
| dd. Rechtsstellung des Sicherungsnehmers .....                            | 46 |
| (1) Im Verhältnis zu Dritten .....                                        | 46 |
| (2) Im Verhältnis zum Sicherungsgeber .....                               | 46 |
| (a) Ansprüche aus dem Sicherungsvertrag .....                             | 46 |
| (b) Stellvertretendes <i>commodum</i> , § 285 BGB .....                   | 46 |
| (c) Herausgabe des durch die Verfügung Erlangten, § 816 BGB .....         | 47 |
| (d) Schadensersatz aus §§ 989, 990 BGB .....                              | 47 |
| (e) Schadensersatz aus § 826 BGB .....                                    | 48 |
| (f) Angemessene Eigengeschäftsführung, §§ 687 II, 681 S. 2, 667 BGB ..... | 48 |
| II. NICHTIGKEIT DER SICHERUNGSABREDE .....                                | 49 |
| 1. Rechtsfolgen der Nichtigkeit .....                                     | 49 |
| 2. Insbesondere: Nichtigkeit wegen Verstoßes gegen § 138 BGB .....        | 50 |
| a. Kredittäuschung .....                                                  | 51 |
| aa. Insolvenzverschleppung .....                                          | 51 |
| bb. Kreditbetrug .....                                                    | 51 |
| cc. Gläubigergefährdung .....                                             | 52 |
| b. Schuldnerknebelung .....                                               | 53 |
| c. Übersicherung .....                                                    | 53 |
| aa. Anfängliche Übersicherung .....                                       | 54 |
| bb. Nachträgliche Übersicherung .....                                     | 55 |
| 3. Rechtsfolgen des Sittenverstoßes .....                                 | 57 |

|                                                                                          |    |
|------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| III. SONDERFÄLLE DER SICHERUNGSÜBEREIGNUNG .....                                         | 57 |
| 1. <i>Sicherungsübereignung von Sachgesamtheiten, insbesondere von Warenlagern</i> ..... | 57 |
| a. Bestimmtheitsgrundsatz .....                                                          | 57 |
| b. Gemischte Warenlager .....                                                            | 59 |
| c. Warenlager mit wechselndem Bestand .....                                              | 59 |
| 2. <i>Verlängerungs- und Erweiterungsformen</i> .....                                    | 60 |
| a. Erweiterte Sicherungsübereignung .....                                                | 60 |
| b. Verlängerte Sicherungsübereignung .....                                               | 60 |
| aa. Verarbeitungsklausel .....                                                           | 61 |
| bb. Vorausabtretungsklausel .....                                                        | 62 |
| cc. Erlösklausel .....                                                                   | 63 |
| c. Kombination von verlängerter und erweiterter Sicherungsübereignung .....              | 65 |
| IV. KOLLISIONEN MIT ANDEREN SICHERUNGSRECHTEN .....                                      | 65 |
| 1. <i>Sicherungsübereignung und Eigentumsvorbehalt</i> .....                             | 65 |
| a. Übereignung zu Sicherungszwecken durch den Vorbehaltskäufer .....                     | 65 |
| b. Übereignung zu Sicherungszwecken durch den Vorbehaltsverkäufer .....                  | 66 |
| 2. <i>Verlängerte Sicherungsübereignung und Globalzession</i> .....                      | 67 |
| 3. <i>Verlängerte Sicherungsübereignung und verlängerter Eigentumsvorbehalt</i> .....    | 68 |
| 4. <i>Sicherungseigentum und Vermieterpfandrecht</i> .....                               | 68 |
| 5. <i>Sicherungseigentum und Grundpfandrechte</i> .....                                  | 70 |
| V. MEHRFACHVERFÜGUNGEN DES SICHERUNGSGEBERS .....                                        | 71 |
| 1. <i>Verfügungen ohne antizipiertes Besitzkonstitut</i> .....                           | 71 |
| 2. <i>Verfügungen unter antizipiertem Besitzkonstitut</i> .....                          | 72 |
| VI. BEENDIGUNG DER SICHERUNGSÜBEREIGNUNG .....                                           | 72 |

|                                                                                                                                           |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| VII. VERWERTUNG DES SICHERUNGSEIGENTUMS .....                                                                                             | 73 |
| 1. <i>Allgemeines</i> .....                                                                                                               | 73 |
| 2. <i>Rechtsgrundlagen</i> .....                                                                                                          | 74 |
| 3. <i>Zeitpunkt der Verwertung</i> .....                                                                                                  | 74 |
| 4. <i>Durchführung der Verwertung, Verwertungsarten</i> .....                                                                             | 76 |
| a. <i>Freihändiger Verkauf oder öffentliche Versteigerung</i> .....                                                                       | 76 |
| b. <i>Verfallklausel, Selbsteintrittsklausel</i> .....                                                                                    | 77 |
| aa. <i>Verbot der Verfallabrede für beschränkte dingliche Rechte –<br/>                Ausweitung auf die Sicherungsübereignung</i> ..... | 77 |
| (1) <i>Ratio des Verbots</i> .....                                                                                                        | 78 |
| (2) <i>Argumente für eine Anwendung dieses Verbots auf die<br/>                    Sicherungsübereignung</i> .....                        | 78 |
| (3) <i>Argumente gegen eine Anwendung des Verbots und Stand<br/>                    der Rechtsprechung</i> .....                          | 79 |
| bb. <i>Abrechnungsfreier und abrechnungspflichtiger Verfall</i> .....                                                                     | 80 |
| cc. <i>Rechtsfolgen der Verfallabrede</i> .....                                                                                           | 83 |
| VIII. ZWANGSVOLLSTRECKUNG .....                                                                                                           | 83 |
| 1. <i>Rechtsbehelfe des Sicherungsnehmers bei Pfändung des<br/>        Sicherungsguts durch Gläubiger des Sicherungsgebers</i> .....      | 83 |
| a. <i>§ 771 oder § 805 ZPO?</i> .....                                                                                                     | 83 |
| b. <i>Erinnerung, § 766 ZPO</i> .....                                                                                                     | 86 |
| 2. <i>Rechtsbehelfe des Sicherungsgebers bei Pfändung des Sicherungsguts<br/>        durch Gläubiger des Sicherungsnehmers</i> .....      | 87 |
| a. <i>Erinnerung, § 766 ZPO</i> .....                                                                                                     | 87 |
| b. <i>Drittwiderspruchsklage, § 771 ZPO</i> .....                                                                                         | 87 |
| IX. SICHERUNGSÜBEREIGNUNG UND INSOLVENZ.....                                                                                              | 89 |
| 1. <i>Insolvenz des Sicherungsgebers</i> .....                                                                                            | 89 |
| a. <i>Absonderungsrecht des Sicherungsnehmers, §§ 50, 51 Nr. 1 InsO</i> .....                                                             | 89 |
| b. <i>Verwertungsverfahren</i> .....                                                                                                      | 90 |
| 2. <i>Insolvenz des Sicherungsnehmers</i> .....                                                                                           | 91 |

|                                                                                                      |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>§ 2. Italien – Sicherungseigentum und Funktionsäquivalente</b>                                    | 93  |
| <b>A. Veräußerung zu Sicherungszwecken in Italien</b>                                                | 93  |
| <b>I. TREUHÄNDERISCHES GESCHÄFT</b>                                                                  | 93  |
| 1. <i>Konsensprinzip (principio consensualistico)</i>                                                | 94  |
| 2. <i>Causa</i>                                                                                      | 95  |
| a. Die Geschichte der <i>causa</i>                                                                   | 96  |
| b. Der traditionelle Inhalt der <i>causa</i>                                                         | 97  |
| c. <i>Causa</i> als <i>funzione economico sociale</i> des Vertrags                                   | 98  |
| d. <i>Causa</i> als <i>funzione economico individuale</i> des Vertrags                               | 100 |
| 3. <i>Konstruktion des treuhänderischen Geschäfts</i>                                                | 101 |
| a. Treuhänderisches Geschäft als einheitliche Figur                                                  | 101 |
| aa. Struktur                                                                                         | 101 |
| bb. Kritik                                                                                           | 103 |
| (1) Verstoß gegen den <i>numerus clausus</i> der dinglichen Rechte                                   | 103 |
| (2) Sicherungsübereignung nur möglich in Rechtsordnungen, die das Abstraktionsprinzip kennen?        | 105 |
| (3) Verstoß gegen den <i>numerus clausus</i> der Vorzugsrechte?                                      | 106 |
| (4) Kritik an der <i>causa fiduciae</i>                                                              | 106 |
| b. Treuhandgeschäft als zweigliedriges Geschäft                                                      | 107 |
| <b>II. ALIENAZIONI A SCOPO DI GARANZIA – VERÄUßERUNGEN ZU SICHERUNG SZWECKEN</b>                     | 108 |
| 1. <i>Vendita a scopo di garanzia – Der Kauf zu Sicherungszwecken</i>                                | 108 |
| a. Bedeutung einer besitzlosen Mobiliarsicherheit                                                    | 109 |
| b. Zulässigkeit der <i>vendita a scopo di garanzia</i> – Verstoß gegen das Verbot der Verfallklausel | 109 |
| aa. Geschichte und Entwicklung des Verbots des <i>patto commissorio</i>                              | 110 |
| bb. Die <i>Ratio</i> des Verfallklauselverbots – Ansichten in der Literatur                          | 112 |
| (1) <i>Interessi individuali</i>                                                                     | 112 |
| (a) Schuldnerschutz                                                                                  | 112 |
| (b) Schutz der <i>par conditio creditorum</i>                                                        | 114 |
| (c) Schutz des Schuldners und seiner übrigen Gläubiger                                               | 115 |

|                                                                                                                                                 |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (2) <i>Interessi generali</i> .....                                                                                                             | 116 |
| (a) <i>Principio di ordine pubblico</i> .....                                                                                                   | 116 |
| (b) <i>Interesse generale im engeren Sinne</i> .....                                                                                            | 117 |
| (3) Systematische Analyse .....                                                                                                                 | 118 |
| (4) Restriktive Auslegung.....                                                                                                                  | 119 |
| (5) Haltung der Rechtsprechung .....                                                                                                            | 119 |
| cc. Zwischenergebnis .....                                                                                                                      | 120 |
| dd. <i>Patto commissorio autonomo</i> , sog. selbständige oder unabhängige<br>Verfallvereinbarung – Struktur des <i>patto commissorio</i> ..... | 121 |
| (1) Haltung der herrschenden Meinung und der Rechtsprechung.....                                                                                | 122 |
| (2) Kritik.....                                                                                                                                 | 123 |
| c. Entwicklung der Rechtsprechung betreffend die Zulässigkeit der<br><i>vendita a scopo di garanzia</i> .....                                   | 125 |
| aa. Rechtsprechung bis zu Beginn der 80er Jahre .....                                                                                           | 126 |
| bb. <i>Revirement</i> der <i>Corte di Cassazione</i> 1983 .....                                                                                 | 132 |
| cc. Entscheidung der <i>Sezioni unite</i> 1989.....                                                                                             | 134 |
| 2. <i>Vendita (rectius alienazione) a scopo di garanzia und negozio fiduciario</i> .....                                                        | 138 |
| III. ABGRENZUNG DER VERÄUßERUNG ZU<br>SICHERUNGSZWECKEN ZU ÄHNLICHEN, ABER ZULÄSSIGEN<br>RECHTSFIGUREN.....                                     | 139 |
| 1. <i>Vendita con patto di riscatto</i> .....                                                                                                   | 139 |
| a. Die Struktur der <i>vendita con patto di riscatto</i> .....                                                                                  | 139 |
| b. Die Funktion der <i>vendita con patto di riscatto</i> .....                                                                                  | 140 |
| 2. <i>Patto marciano</i> .....                                                                                                                  | 143 |
| a. Voraussetzungen und Konstruktion des <i>patto marciano</i> .....                                                                             | 143 |
| b. Der <i>patto marciano</i> und das Verbot aus Art. 2744 c. c. ....                                                                            | 148 |
| c. Konstruktion einer wirksamen Veräußerung zu<br>Sicherungszwecken mit Hilfe der Figur des <i>patto marciano</i> .....                         | 149 |
| 3. <i>Sale and lease back</i> .....                                                                                                             | 153 |
| a. Konstruktion des <i>sale and lease back</i> .....                                                                                            | 153 |

|                                                                                                   |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b. <i>Sale and lease back</i> und das Verbot aus Art. 2744 c. c.....                              | 154 |
| aa. <i>Sale and lease back normale</i> .....                                                      | 155 |
| bb. <i>Sale and lease back anomalo</i> .....                                                      | 157 |
| cc. Kritik .....                                                                                  | 159 |
| IV. ZUSAMMENFASSUNG DER AKTUELLEN SITUATION<br>BEZÜGLICH SICHERUNGSVERÄUßERUNGEN IN ITALIEN ..... | 160 |
| <b>B. Besitzlose Pfandrechte und privilegi</b> .....                                              | 161 |
| I. PEGNO SUI PROSCIUTTI – SCHINKENPFANDRECHT.....                                                 | 162 |
| 1. Entstehung .....                                                                               | 162 |
| 2. Parteien, Begründung des Pfandrechts .....                                                     | 163 |
| 3. Verhältnis zu anderen Gläubigern und Verwertung.....                                           | 164 |
| II. IPOTECA MOBILIARE – MOBILIARHYPOTHEK .....                                                    | 166 |
| 1. Sicherungsgegenstand, Begründung .....                                                         | 166 |
| 2. Verwertung .....                                                                               | 167 |
| 3. Zwangsvollstreckung und Konkurs .....                                                          | 167 |
| III. PRIVILEGI – PRIVILEGIEN/VORZUGSRECHTE .....                                                  | 168 |
| 1. Begriff und Definition .....                                                                   | 168 |
| 2. Allgemeine und besondere Privilegien .....                                                     | 169 |
| 3. Entstehen des Privilegs .....                                                                  | 170 |
| 4. Erlöschen des Privilegs .....                                                                  | 171 |
| 5. Privilegien und der Unterschied zu den anderen dinglichen<br>Sicherungsrechten .....           | 171 |
| 6. Rangfolge der Privilegien .....                                                                | 172 |
| a. Rangfolge der Privilegien untereinander .....                                                  | 172 |
| b. Privilegien und andere dingliche Sicherungsrechte .....                                        | 172 |
| 7. Zwangsvollstreckung .....                                                                      | 173 |
| 8. Konkurs des Schuldners .....                                                                   | 174 |
| 9. Insbesondere: Das Bankenprivileg aus Art. 46 t. u. ....                                        | 174 |
| a. Sicherungsgegenstand .....                                                                     | 175 |
| b. Formerfordernisse .....                                                                        | 176 |
| c. Konfliktsituationen .....                                                                      | 177 |
| d. Verwertung .....                                                                               | 178 |
| e. Fazit.....                                                                                     | 179 |

|                                                                                                      |            |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Dritter Teil – Kollisionsrecht .....</b>                                                          | <b>180</b> |
| <b>§ 1. Die Regelungen des Internationalen Privatrechts betreffend<br/>Mobiliarsicherheiten.....</b> | <b>180</b> |
| <b>A. Das Sachstatut in der Geschichte des IPR .....</b>                                             | <b>180</b> |
| I. DEUTSCHES RECHT – VON DER LEX DOMICILII ZUR LEX REI<br>SITAE.....                                 | 180        |
| II. ITALIENISCHES RECHT.....                                                                         | 181        |
| <b>B. Grenzüberschreitende Sachverhalte – Statutenwechsel .....</b>                                  | <b>183</b> |
| <b>C. Das Sachstatut und die Behandlung des Statutenwechsels in<br/>Deutschland und Italien.....</b> | <b>185</b> |
| I. DEUTSCHLAND.....                                                                                  | 185        |
| 1. <i>Sachstatut</i> .....                                                                           | 185        |
| a. Anwendungsbereich .....                                                                           | 185        |
| aa. Rechte an einer Sache, Art. 43 EGBGB .....                                                       | 185        |
| bb. Wesentlich engere Verbindung, Art. 46 EGBGB .....                                                | 186        |
| b. Anknüpfungszeitpunkt .....                                                                        | 187        |
| 2. <i>Behandlung des Statutenwechsels</i> .....                                                      | 187        |
| a. Standpunkte in der Literatur .....                                                                | 188        |
| aa. Die Lehre von der Transposition.....                                                             | 188        |
| bb. Die Lehre von der „Selektiven Transposition“ .....                                               | 190        |
| cc. Die Anerkennungs- oder Hinnahmetheorie .....                                                     | 190        |
| dd. Die Lehre von der Substitution.....                                                              | 191        |
| (1) Begriff .....                                                                                    | 192        |
| (2) Voraussetzungen für eine erfolgreiche Substitution .....                                         | 192        |
| (3) Substitution und Integration ausländischer dinglicher Rechte.....                                | 193        |
| ee. Resümee .....                                                                                    | 195        |
| (1) Kritik an der Transpositionslehre.....                                                           | 195        |
| (2) Bevorzugung einer flexiblen Lösung.....                                                          | 196        |
| b. Art. 43 II EGBGB.....                                                                             | 197        |

|                                                                                                                                                                                                                                     |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| c. Die Vorgehensweise der Rechtsprechung.....                                                                                                                                                                                       | 198        |
| (1) Französisches Registerpfand – BGH, Urt. v. 20.3.1963 –<br>VIII ZR 130/61.....                                                                                                                                                   | 198        |
| (2) Strickmaschinenfall, BGH, Urt. v. 2.2.1966 - VIII ZR 153/64 .....                                                                                                                                                               | 199        |
| (3) Venezolanisches Schiffspfand, BGH, Urt. v. 21.1.1991 –<br>II ZR 50/90.....                                                                                                                                                      | 200        |
| (4) Italienische Autohypothek, BGH, Urt. v. 11.3.1991 - II ZR 88/90.....                                                                                                                                                            | 201        |
| (5) <i>Mortgage</i> an Flugzeug, BGH, Urt. v. 7.10.1991 - II ZR 252/90 .....                                                                                                                                                        | 202        |
| (6) US-amerikanisches <i>security interest</i> an Fahrzeug,<br>OLG Karlsruhe, Urt. v. 6.7.2000 - 9 U 159/99 .....                                                                                                                   | 203        |
| (7) Resümee .....                                                                                                                                                                                                                   | 204        |
| <b>II. ITALIENISCHES RECHT – IPRG V. 31.5.1995, N. 218 .....</b>                                                                                                                                                                    | <b>205</b> |
| 1. <i>Sachstatut</i> .....                                                                                                                                                                                                          | 205        |
| a. Anwendungsbereich .....                                                                                                                                                                                                          | 205        |
| aa. <i>Possesso e diritti reali</i> , Art. 51 I IPRG .....                                                                                                                                                                          | 205        |
| bb. <i>Pubblicità degli atti relativi ai diritti reali</i> , Art. 55 IPRG .....                                                                                                                                                     | 207        |
| b. Sonderanknüpfungen .....                                                                                                                                                                                                         | 209        |
| aa. <i>Diritti reali sui beni in transito</i> , Art. 52 IPRG .....                                                                                                                                                                  | 209        |
| bb. Art. 6 disp. prel. cod. nav. ....                                                                                                                                                                                               | 210        |
| c. Anknüpfungszeitpunkt.....                                                                                                                                                                                                        | 210        |
| 2. <i>Behandlung des Statutenwechsels</i> .....                                                                                                                                                                                     | 210        |
| a. Gesetzliche Regelung .....                                                                                                                                                                                                       | 210        |
| b. Standpunkte in der Literatur .....                                                                                                                                                                                               | 211        |
| c. Vorgehensweise der Rechtsprechung.....                                                                                                                                                                                           | 215        |
| d. Resümee.....                                                                                                                                                                                                                     | 217        |
| <b>§ 2. Schicksal der deutschen Sicherungsübereignung in Italien .....</b>                                                                                                                                                          | <b>218</b> |
| <b>A. Statut der Sicherungsabrede .....</b>                                                                                                                                                                                         | <b>218</b> |
| <b>B. Statut der Begründung des Sicherungseigentums .....</b>                                                                                                                                                                       | <b>219</b> |
| <b>C. Ausübung der deutschen Mobiliarsicherheit Sicherungsübereig-<br/>        nung in Italien – Verwertung im einfachen Sicherungsfall, Insol-<br/>        venz und Zwangsvollstreckung nach der Methode der Substitution.....</b> | <b>220</b> |
| <b>I. VERWERTUNG DES SICHERUNGSGUTS IM EINFACHEN<br/>    SICHERUNGSFALL.....</b>                                                                                                                                                    | <b>220</b> |
| 1. <i>Verwertungsmodalitäten – Typisierung und Parteiautonomie – Sach-<br/>        und Schuldstatut .....</i>                                                                                                                       | <i>220</i> |

|                                                                                                         |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Grenzen der Parteiautonomie.....                                                                     | 222 |
| a. Abweichende Vorschriften im italienischen Sachrecht.....                                             | 222 |
| b. Sonderanknüpfung international zwingender Vorschriften/ <i>ordre public</i> .....                    | 223 |
| aa. Eingriffsnormen ( <i>overriding mandatory provisions, lois de police</i> ),<br>Art. 9 Rom I-VO..... | 224 |
| bb. <i>Ordre public</i> , Art. 21 Rom I-VO.....                                                         | 225 |
| II. GUTGLÄUBIGER ERWERB – ACQUISTO A NON DOMINO.....                                                    | 226 |
| III. INSOLVENZ .....                                                                                    | 228 |
| 1. Insolvenzstatut: <i>EuInsVO</i> .....                                                                | 228 |
| a. Internationale Zuständigkeit .....                                                                   | 228 |
| b. Örtliche Zuständigkeit.....                                                                          | 230 |
| c. Das anwendbare Recht.....                                                                            | 230 |
| 2. Insolvenzstatut und Mobiliarsicherheiten .....                                                       | 231 |
| 3. In Italien eröffnetes Insolvenzverfahren gegen den Sicherungsgeber.....                              | 233 |
| a. Aussonderung, Art. 93 I. fall.....                                                                   | 233 |
| b. Abgesonderte Befriedigung, Art. 54 I. fall. ....                                                     | 234 |
| c. Abgesonderte Befriedigung mit Verwertung durch den<br>Gläubiger selbst, Art. 53 I. fall. ....        | 235 |
| d. Zusammenfassung.....                                                                                 | 236 |
| 4. Substitutionsentscheidung .....                                                                      | 237 |
| a. Art. 93 I. fall. ....                                                                                | 237 |
| b. Art. 53 I. fall. ....                                                                                | 238 |
| c. Art. 54 I. fall.....                                                                                 | 239 |
| aa. Vergleich der Rechtswirkungen.....                                                                  | 240 |
| bb. Vergleich der tatbestandlichen Voraussetzungen.....                                                 | 241 |
| (1) Relevanz der Publizität von Sicherungsrechten in Italien.....                                       | 242 |
| (a) Sicherungszession ( <i>cessione del credito a scopo di garanzia</i> ).....                          | 242 |
| (b) Eigentumsvorbehalt ( <i>Riserva di proprietà</i> ).....                                             | 243 |
| (c) <i>Patto marciando; Sale and lease back</i> .....                                                   | 243 |
| (2) Zwischenergebnis.....                                                                               | 244 |

|                                                                                                                                                                                                           |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| d. Ergebnis der Substitution.....                                                                                                                                                                         | 245 |
| IV. ZWANGSVOLLSTRECKUNG .....                                                                                                                                                                             | 246 |
| 1. <i>Prozessstatut</i> .....                                                                                                                                                                             | 246 |
| 2. <i>Pfändung des Sicherungsguts durch Gläubiger des Sicherungsgebers in Italien</i> .....                                                                                                               | 246 |
| a. Mögliche Rechtsbehelfe.....                                                                                                                                                                            | 247 |
| aa. <i>Opposizione di terzo</i> , Art. 619 c. p. c. ....                                                                                                                                                  | 247 |
| bb. <i>Intervento dei creditori</i> , Art. 499 c. p. c. ....                                                                                                                                              | 249 |
| b. Substitutionsentscheidung .....                                                                                                                                                                        | 252 |
| aa. Art. 619 c. p. c. ....                                                                                                                                                                                | 252 |
| bb. Art. 499 c. p. c. ....                                                                                                                                                                                | 253 |
| <b>D. Ausübung der deutschen Mobiliarsicherheit Sicherungsübereignung in Italien – Verwertung im einfachen Sicherungsfall, Insolvenz und Zwangsvollstreckung nach der Methode der Transposition</b> ..... | 254 |
| <b>E. Fazit</b> .....                                                                                                                                                                                     | 255 |
| <b>§ 3. Schicksal der italienischen besitzlosen Mobiliarsicherheiten in Deutschland</b> .....                                                                                                             | 257 |
| <b>A. Mobiliarhypothek (<i>ipoteca mobiliare</i>)</b> .....                                                                                                                                               | 257 |
| I. BEGRÜNDUNGSSTATUT .....                                                                                                                                                                                | 257 |
| II. ENTSCHEIDUNG DES BGH V. 11.3.1991 - II ZR 88/90 .....                                                                                                                                                 | 257 |
| III. AUSÜBUNG DER ITALIENISCHEN MOBILIARHYPOTHEK IN DEUTSCHLAND – VERWERTUNG IM EINFACHEN SICHERUNGSFALL, INSOLVENZ UND ZWANGSVOLLSTRECKUNG NACH DER METHODE DER SUBSTITUTION.....                        | 258 |
| 1. <i>Einfacher Sicherungsfall</i> .....                                                                                                                                                                  | 258 |
| 2. <i>Zwangsvollstreckung</i> .....                                                                                                                                                                       | 259 |
| 3. <i>Insolvenz</i> .....                                                                                                                                                                                 | 259 |
| <b>B. Schinkenpfandrecht (<i>pegno sui prosciutti</i>)</b> .....                                                                                                                                          | 260 |
| I. BEGRÜNDUNGSSTATUT .....                                                                                                                                                                                | 260 |

|                                                                                                                                                                                             |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| II. AUSÜBUNG DES ITALIENISCHEN SCHINKENPFANDRECHTS<br>IN DEUTSCHLAND – VERWERTUNG IM EINFACHEN SICHERUNGSFALL, INSOLVENZ UND ZWANGSVOLLSTRECKUNG<br>NACH DER METHODE DER SUBSTITUTION ..... | 260 |
| 1. Einfacher Sicherungsfall.....                                                                                                                                                            | 260 |
| 2. Zwangsvollstreckung .....                                                                                                                                                                | 261 |
| 3. Insolvenz.....                                                                                                                                                                           | 261 |
| <b>C. Privilegi</b> .....                                                                                                                                                                   | 262 |
| I. BEGRÜNDUNGSSTATUT .....                                                                                                                                                                  | 262 |
| II. AUSÜBUNG DER ITALIENISCHEN PRIVILEGI IN DEUTSCHLAND – VERWERTUNG IM EINFACHEN SICHERUNGSFALL,<br>INSOLVENZ UND ZWANGSVOLLSTRECKUNG NACH DER<br>METHODE DER SUBSTITUTION .....           | 262 |
| 1. Einfacher Sicherungsfall.....                                                                                                                                                            | 262 |
| 2. Zwangsvollstreckung .....                                                                                                                                                                | 262 |
| 3. Insolvenz.....                                                                                                                                                                           | 263 |
| <b>D. Patto marciano</b> .....                                                                                                                                                              | 264 |
| I. BEGRÜNDUNGSSTATUT .....                                                                                                                                                                  | 264 |
| II. AUSÜBUNG DES ITALIENISCHEN PATTO COMMISSORIO IN<br>DEUTSCHLAND – VERWERTUNG IM EINFACHEN SICHERUNGSFALL, INSOLVENZ UND ZWANGSVOLLSTRECKUNG<br>NACH DER METHODE DER SUBSTITUTION .....   | 264 |
| 1. Einfacher Sicherungsfall.....                                                                                                                                                            | 264 |
| 2. Insolvenz.....                                                                                                                                                                           | 265 |
| 3. Zwangsvollstreckung .....                                                                                                                                                                | 266 |
| <b>Vierter Teil: Mobiliarkredit, Statutenwechsel und europäisches<br/>Recht</b> .....                                                                                                       | 267 |
| <b>§ 1. Anerkennung ausländischer Mobiliarsicherheiten zwingend<br/>wegen der europäischen Grundfreiheiten?</b> .....                                                                       | 267 |
| <b>A. Schutzbereich der Warenverkehrsfreiheit</b> .....                                                                                                                                     | 267 |
| <b>B. Eingriff in den Schutzbereich der Warenverkehrsfreiheit</b> .....                                                                                                                     | 268 |
| <b>C. Eingriff in den Schutzbereich der Kapitalverkehrsfreiheit</b> .....                                                                                                                   | 270 |

|                                                                                     |         |
|-------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| <b>D. Rechtfertigung des Eingriffs</b> .....                                        | 270     |
| <b>E. Verhältnismäßigkeit des Eingriffs</b> .....                                   | 273     |
| <b>F. Ergebnis</b> .....                                                            | 274     |
| <b>§ 2. Rechtsangleichung und Rechtsvereinheitlichung</b> .....                     | 276     |
| <b>A. Lösung auf der Ebene des Kollisionsrechts</b> .....                           | 276     |
| <b>B. Lösung auf der Ebene des Sachrechts</b> .....                                 | 277     |
| <b>I. GRUNDLAGEN FÜR EINE VEREINHEITLICHUNG ODER<br/>HARMONISIERUNG</b> .....       | 278     |
| 1. <i>UNCITRAL Legislative Guide on secured transactions</i> .....                  | 278     |
| 2. <i>DCFR (Draft Common Frame of Reference)</i> .....                              | 279     |
| <b>II. OPTIONALES EUROPÄISCHES KREDITSICHERUNGSRECHT</b> .....                      | 281     |
| <b>III. EUROPÄISCHES MODELLGESETZ NACH VORBILD DES<br/>AMERIKANISCHEN UCC</b> ..... | 283     |
| <br><b>Fünfter Teil: Zusammenfassende, letzte Anmerkungen</b> .....                 | <br>284 |
| <b>Literaturverzeichnis</b> .....                                                   | 285     |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....                                                  | 321     |