

► Inhalt

► Die wichtigsten Schemata

Erstes Kapitel: Zivilrecht	9
Erster Abschnitt: Grundlagen/BGB AT	9
A. Prüfungsreihenfolge	9
B. Auslegung von Willenserklärung und Vertrag, §§ 133, 157	10
C. Zustandekommen und Wirksamkeit eines Vertrages	11
D. Bezug und Übereinstimmung von Angebot und Annahme, §§ 154, 155	15
E. Wirksamkeit von Allgemeinen Geschäftsbedingungen (AGB), §§ 305 ff.	16
F. Stellvertretung, §§ 164 ff.	19
G. Anfechtung, §§ 119 ff.	22
H. Beschränkte Geschäftsfähigkeit, §§ 106 ff., 131	27
Zweiter Abschnitt: Schuldrecht AT	29
A. Vertretenmüssen, Verschulden, Zurechnung des Verschuldens	29
I. Vertretenmüssen, § 276	29
II. Die Zurechnung über § 278	30
B. Die Unmöglichkeit	31
I. Unmöglichkeit bzw. Unzumutbarkeit der Leistungserbringung, § 275	31
II. Schadens- und Aufwendungsersatz bei anfänglicher Unmöglichkeit, § 311a I	33
III. Schadens- und Aufwendungsersatz bei nachtr. Unmöglichkeit, §§ 280 I, III, 283	34
C. Der Schuldner- und der Gläubigerverzug	35
I. Der Schuldnerverzug, §§ 280 I, II, 286	35
II. Der Gläubigerverzug, §§ 293 ff.	37
D. Ansprüche bei Schlechtleistung und culpa in contrahendo	38
I. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 280 I, III, 281 I	38
II. Rücktritt, § 323	39
III. Rücktritt, § 324 (Nebenpflichtverletzung i.S.d. § 241 II)	41
IV. "Culpa in contrahendo", §§ 280 I, 311 II, 241 II	41
E. Wichtige Einwendungen und Einreden	43
I. Rücktritt, §§ 346 ff.	43
II. Widerrufsrecht bei Verbraucherverträgen, § 355	44
III. Aufrechnung, §§ 387 ff.	46
IV. Störung der Geschäftsgrundlage, § 313	47
V. Kündigung von Dauerschuldverhältnissen aus wichtigem Grund, § 314	48
VI. Hinterlegung, §§ 372 ff.	49
VII. Einrede des § 273 (Zurückbehaltungsrecht) = rechtshemmende Einrede	50
VIII. Einrede des § 320 = rechtshemmende Einrede	51
F. Dreipersonenverhältnisse	53
I. Echter Vertrag zugunsten Dritter, §§ 328 ff.	53
II. Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter	54
III. Drittschadensliquidation	55
G. Abtretung (= Zession), §§ 398 ff.	56
H. Schuldübernahme, §§ 414 ff.	57
J. Art und Umfang des Schadensausgleichs, §§ 249 ff.	58

Dritter Abschnitt: Schuldrecht BT	60
A. Kaufvertrag	60
I. Zustandekommen und Wirksamkeit eines Kaufvertrags, § 433	60
II. Anspruch auf Nacherfüllung, §§ 437 Nr. 1, 439	62
III. Rücktritt bei Nicht- / Schlechtleistung, §§ 437 Nr. 2 Var. 1, 440, 323, 326 V	64
IV. Minderung, §§ 437 Nr. 2 Var. 2, 441	65
V. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 437 Nr. 3 Var. 1, 311a	66
VI. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 437 Nr. 3 Var. 1, 280 I, III, 283	68
VII. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 437 Nr. 3 Var. 1, 440, 280 I, III, 281 I 1	69
VIII. Schadensersatz für Mangelfolgeschäden, §§ 437 Nr. 3 Var. 1, 280 I	70
B. Mietvertrag, §§ 535 ff.	71
C. Dienstvertrag, §§ 611 ff.	72
D. Werkvertrag, §§ 631 ff.	73
I. Zustandekommen eines Werkvertrages	73
II. Nacherfüllung, §§ 634 Nr. 1, 635	74
III. Selbstvornahme, §§ 634 Nr. 2, 637	75
IV. Rücktritt, §§ 634 Nr. 3 Var. 1, 636, 323, 326 V	76
V. Minderung, §§ 634 Nr. 3 Var. 2, 638	77
VI. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 634 Nr. 4, 311a	78
VII. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 634 Nr. 4, 280 I, III, 283	79
VIII. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 634 Nr. 4, 280 I, III, 281 I 1	80
IX. Schadensersatz für Mangelfolgeschäden, §§ 634 Nr. 4 Var. 1, 280 I	81
E. Auftrag, §§ 662 ff.	82
F. Geschäftsführung ohne Auftrag, §§ 677 ff.	83
I. Berechtigte GoA: § 677	83
II. Unberechtigte GoA	85
III. Angemaßte Geschäftsführung: § 687 II	85
G. Bürgschaftsvertrag, §§ 765 ff.	86
H. Unerlaubte Handlungen	88
I. § 823 I	88
II. § 823 II	91
III. § 831	92
J. Bereicherungsrecht	93
I. Leistungskondiktion (= Condictio indebiti), § 812 I 1 Var. 1	93
II. Condictio ob causam finitam, § 812 I 2 Var. 1	95
III. Condictio ob rem, § 812 I 2 Var. 2	95
IV. Nichtleistungskondiktion, § 812 I 1 Var. 2	96
V. Verfügung eines Nichtberechtigten, § 816	97
VI. Leistung an einen Nichtberechtigten, § 816 II	98
Vierter Abschnitt: Sachenrecht	99
A. Ansprüche aus Besitz	99
B. Unmittelbarer Besitz, § 854 I	99
C. Besitzerwerb nach § 854 II	99
D. Unmittelbarer Besitz durch einen Besizdiener, § 855	99
E. Mittelbarer Besitz, § 868	100
F. Eigentumserwerb an beweglichen Sachen, §§ 929 ff.	100
G. Gutgläubiger Erwerb vom Nichtberechtigten, §§ 932 ff.	102
H. Sicherungsübereignung	104
J. Herausgabeanspruch des Eigentümers, § 985	105
K. Ansprüche bei Vorliegen eines E-B-V	105

L. Vormerkung, §§ 883 ff.	106
M. Erwerb des Eigentums an einem Grundstück, §§ 873, 925	107
N. Ersterwerb einer Hypothek vom Berechtigten, § 1113	108
O. Ersterwerb einer Hypothek vom Nichtberechtigten, § 892	109
Q. Zweiterwerb einer Hypothek vom Nichtberechtigten gem. §§ 398, 1154, 1153, 892	110
R. Ersterwerb einer Grundschild vom Berechtigten gem. §§ 873, 1191, 1192 I, 1115 ff.	110
S. Ersterwerb einer Grundschild vom Nichtberechtigten: §§ 873, 1191, 1192 I, 1115 ff., 892	111
T. Zweiterwerb einer Grundschild vom Berechtigten gem. §§ 1192 I, 1154	111
U. Zweiterwerb einer Grundschild vom Nichtberechtigten gem. §§ 1192 I, 1154, 892	111
V. Vertragliches Pfandrecht an beweglichen Sachen, §§ 1204 ff.	112
W. Gesetzliche Pfandrechte an beweglichen Sachen, § 1257	112

Fünfter Abschnitt: Familienrecht **113**

A. Eheschließung -> §§ 1303 ff.	113
B. Anspruch auf eheliche Lebensgemeinschaft -> § 1353 I 2	113
C. Verpflichtung zum Familienunterhalt bei wirksamer Ehe-> § 1360 f.	113
D. Anspruch des getrennt lebenden Ehegatten (§ 1567) auf Unterhalt -> § 1361	113
E. Geschäfte zur Deckung des Lebensbedarfs, § 1357 („Schlüsselgewalt“)	113
F. Verfügungsbeschränkungen in der Zugewinnngemeinschaft	113
G. Ehescheidung, §§ 1564 ff.	114
H. Anspruch auf Zugewinnausgleich, §§ 1372, 1378 I	115

Sechster Abschnitt: Erbrecht **116**

A. Gesetzliche Erbfolge	116
B. Verfügung von Todes wegen: Testament, § 1937	116
C. Gemeinschaftliches Testament unter Ehegatten, §§ 2265 ff.	118
D. Erbvertrag -> §§ 2274 ff.	118

Zweites Kapitel: Strafrecht **119**

Erster Abschnitt: Strafrecht AT **119**

A. Vorsätzliches Begehungsdelikt	119
B. Notwehr (§ 32)	122
C. Defensivnotstand (§ 228 BGB) = Verteidigungsnotstand	123
D. Aggressivnotstand (§ 904 BGB) = Angriffsnotstand	123
E. Rechtfertigender Notstand (§ 34)	124
F. Festnahmerecht (§ 127 StPO)	125
G. Rechtfertigende Einwilligung	125
H. Mutmaßliche rechtfertigende Einwilligung	126
I. Entschuldigender Notwehrexzess (§ 33)	127
J. Entschuldigender Notstand (§ 35)	127
K. Übergesetzlicher entschuldigender Notstand	128
L. Versuchtes vorsätzliches Begehungsdelikt	128
M. Rücktritt gemäß § 24 I S. 1 Fall 1	129
N. Rücktritt gemäß § 24 I S. 1 Fall 2	129
O. Rücktritt gem. § 24 I S. 2	130
P. Rücktritt gem. § 24 II S. 1	130
Q. Rücktritt gem. § 24 II S. 2 Fall 1	131
R. Rücktritt gem. § 24 II S. 2 Fall 2	131
S. Erfolgsqualifiziertes Delikt	132
T. Fahrlässiges Begehungsdelikt	132
U. Vorsätzliches unechtes Unterlassungsdelikt	134
V. Vorsätzliches echtes Unterlassungsdelikt	135
W. Mittelbare Täterschaft (§ 25 I Fall 2)	135
X. Mittäterschaft (§ 25 II)	136
Y. Anstiftung (§ 26)	138
Z. Beihilfe (§ 27)	139

Zweiter Abschnitt: Konkurrenzen	141
A. Tateinheit (Idealkonkurrenz), § 52	141
B. Tatmehrheit (Realkonkurrenz), § 53	141
Dritter Abschnitt: Strafrecht BT	142
Erster Teil: Widerstand gegen die Staatsgewalt	142
§ 113	142
Zweiter Teil: Straftaten gegen die Öffentliche Ordnung	143
A. § 123	143
B. § 138	144
C. § 142	144
D. § 145d	145
Dritter Teil: Falsche uneidliche Aussage und Meineid	146
A. § 153	146
B. § 154	147
C. § 156	147
D. § 160	148
Vierter Teil: Falsche Verdächtigung	149
§ 164	149
Fünfter Teil: Beleidigung	150
A. § 185	150
B. § 186	151
C. § 187	152
Sechster Teil: Straftaten gegen das Leben	153
A. § 211	153
B. § 212	155
C. § 216	156
D. § 221	157
Siebter Teil: Straftaten gegen die körperl. Unversehrtheit	158
A. § 223	158
B. § 224	159
C. § 225	160
D. § 226	161
E. § 227	162
F. § 231	163
Achter Teil: Straftaten gegen die persönliche Freiheit	162
A. § 239	164
B. § 240	165
Neunter Teil: Diebstahl und Unterschlagung	167
A. § 242	167
B. §§ 242, 243	170
C. § 244	171
D. § 246	172

Zehnter Teil: Raub und Erpressung	173
A. § 249	173
B. § 250	174
C. § 251	176
D. § 252	177
E. § 253	178
F. §§ 253, 255	179
Elfter Teil: Begünstigung und Hehlerei	179
A. § 257	179
B. § 258	180
C. § 259	181
Zwölfter Teil: Betrug und Untreue	183
A. § 263	183
B. § 263a	186
C. § 266	187
D. § 266b	189
Dreizehnter Teil: Urkundenfälschung	190
A. § 267	190
B. § 268	191
C. § 269	193
D. § 274	194
Vierzehnter Teil: Sachbeschädigung	195
A. § 303	195
B. § 303a	196
Fünfzehnter Teil: Gemeingefährliche Straftaten	196
A. § 306	196
B. § 306a I	198
C. § 306a II	199
D. § 306b I	200
E. § 306b II	200
F. § 306c	201
G. § 315b	202
H. § 315c	203
J. § 316	205
K. § 323a	206
Drittes Kapitel: Öffentliches Recht	207
Erster Abschnitt: Staatsorganisationsrecht	207
A. Verfassungsmäßigkeit eines Gesetzes	207
B. Organstreitverfahren, Art. 93 I Nr. 1, §§ 13 Nr. 5, 63 ff. BVerfGG	211
C. Abstrakte Normenkontrolle, Art. 93 I Nr. 2 GG, §§ 13 Nr. 6, 76 ff. BVerfGG	212
D. Bund-Länder-Streit, Art. 93 I Nr. 3 GG, §§ 13 Nr. 7, 68 ff. BVerfGG	213
E. Konkrete Normenkontrolle, Art. 100 I GG, §§ 13 Nr. 11, 80 ff. BVerfGG	214
Zweiter Abschnitt: Staatshaftungsrecht	215
A. Amtshaftung, Art. 34 GG i.V.m. § 839 BGB	215
B. Enteignungsentschädigung	217
C. Enteignungsgleicher und enteignender Eingriff	218
D. Der Folgenbeseitigungsanspruch	219
E. Haftung für die Verletzung von EU-Recht	220

Dritter Abschnitt: Grundrechte	222
A. Verfassungsbeschwerde, Art. 93 I Nr. 4a GG, §§ 13 Nr. 8a, 90 ff. BVerfGG	222
B. Prüfung der Verletzung eines Freiheitsgrundrechts	223
C. Verhältnismäßigkeitsschema	225
D. Prüfung des Artikel 3 I (Gleichheitsrecht)	226
E. Schutz der Menschenwürde, Art. 1 I	227
F. Allgemeine Handlungsfreiheit, Art. 2 I	228
G. Allgemeines Persönlichkeitsrecht, Art. 2 I i. V. m. Art. 1 I	229
H. Leben und körperliche Unversehrtheit, Art. 2 II 1	230
J. Freiheit der Person, Art. 2 II 2	231
K. Glaubens-, Gewissens-, Bekenntnisfreiheit, Art. 4	232
L. Grundrechte des Art. 5 I, insbesondere Meinungsfreiheit	233
M. Kunst- und Wissenschaftsfreiheit, Art. 5 III	235
N. Versammlungsfreiheit, Art. 8	237
O. Vereinigungsfreiheit, Art. 9 I, II	239
P. Koalitionsfreiheit, Art. 9 III	240
Q. Berufsfreiheit, Art. 12	241
R. Eigentumsgarantie, Art. 14	243
Vierter Abschnitt: Allgemeines Verwaltungsrecht	245
A. Verwaltungsakt, § 35 VwVfG	245
B. Rechtmäßigkeit eines Verwaltungsakts	248
C. Rücknahme von Verwaltungsakten, § 48 VwVfG	250
D. Widerruf von Verwaltungsakten, § 49 VwVfG	253
Fünfter Abschnitt: Verwaltungsprozessrecht	256
A. Anfechtungsklage, § 42 I Var. 1 VwGO	256
B. Verpflichtungsklage, § 42 I Var. 2 VwGO	260
C. Allgemeine Leistungsklage	263
D. Allgemeine Feststellungsklage, § 43 I VwGO	265
E. Fortsetzungsfeststellungsklage, § 113 I 4 VwGO (ggf. analog)	267
F. Normenkontrollverfahren, § 47 I VwGO	270
G. Kommunalverfassungsstreit	272
H. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 80 V VwGO	274
J. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 123 VwGO	274
Sechster Abschnitt: Baurecht	275
A. Klage wegen nicht erteilter Baugenehmigung	275
B. Baurechtliche Nachbarklage	277
C. Rechtmäßigkeit einer Abbruchs-/Ordnungsverfügung	279
D. Rechtmäßigkeit eines Bebauungsplans	281
E. Bauplanungsrechtl. Zulässigkeit im Außenbereich, § 35 I BauGB	282
F. Bauplanungsrechtl. Zulässigkeit im Außenbereich, § 35 II BauGB	282
Siebter Abschnitt: Polizei- und Ordnungsrecht	283
A. Rechtmäßigkeit einer Ordnungs-/Polizeiverfügung	283
B. Gewerbeuntersagung	287
C. Anspruch auf Erteilung einer Erlaubnis zum Betrieb einer Gaststätte	288
Achter Abschnitt: Versammlungsrecht	290
Neunter Abschnitt: Kommunalrecht	299
Zehnter Abschnitt: Europarecht	304
A. Die Rechtsschutzverfahren	304
B. Die Grundfreiheiten	309

E. Wirksamkeit von Allgemeinen Geschäftsbedingungen (AGB), §§ 305 ff.

1. Anwendbarkeit der §§ 305 ff.
2. Vorliegen von AGB i. S. d. § 305 I
3. Einbeziehung in den Vertrag
4. Inhaltskontrolle
5. Rechtsfolgen der Nichteinbeziehung bzw. Unwirksamkeit

1. Anwendbarkeit der §§ 305 ff.

Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich

a) Sachlicher Anwendungsbereich

aa) Nichtanwendbarkeit bei Verträgen im Erb-, Familien- und Gesellschaftsrecht, sowie bei Tarifverträgen bzw. Betriebs- und Dienstvereinbarungen (§ 310 IV 1)

bb) Eingeschränkt anwendbar auf Arbeitsverträge, § 310 IV 2

b) Persönlicher Anwendungsbereich

aa) Bei Verwendung von AGB gegenüber **Nichtunternehmern** finden **alle** Vorschriften Anwendung; bei **Verbraucherverträgen** zusätzlich mit Maßgaben des § 305 III

bb) § 310 I, III: Bei Verwendung von AGB gegenüber **Unternehmern** finden §§ 305 II, III, 308, 309 **keine** Anwendung

2. Vorliegen von AGB i. S. d. § 305 I

Definition AGB: § 305 I 1:

1. Vorformulierte Vertragsbedingungen (= Regelungen, die sich auf den Abschluss oder Inhalt eines Vertrages beziehen)

2. für eine Vielzahl (nach BGH mindestens 3) von Verträgen

Beachte: Besonderheit bei Verbrauchsgüterkaufverträgen: **Einmalige** Verwendungsabsicht genügt (§ 310 III Nr. 2)

3. vom Verwender (einseitig) gestellt

Beachte: Gegenüber Verbrauchern gelten AGB als vom Unternehmer gestellt (§ 310 III Nr. 1)

3. Einbeziehung in den Vertrag

a) Sind die AGB **Vertragsbestandteil** geworden?
Hier ist **§ 305 II, III** zu beachten (gegenüber **Verbrauchern!**)
Voraussetzungen:

aa) Ausdrücklicher Hinweis bzw. Aushang

bb) Möglichkeit der Kenntnisnahme

cc) Einverständnis der anderen Partei

Beachte: Das Einverständnis kann ausdrücklich, aber auch schlüssig erklärt werden
§ 305 III: Einbeziehung auch im Voraus möglich (Rahmenvereinbarung)

Beachte: Sonderformen der Einbeziehung gem. **§ 305a** (=> auch ohne Einhaltung der Voraussetzungen aa) und bb) werden Vertragsbestandteil: genehmigte Beförderungsbedingungen, veröffentlichte Telekommunikationsbedingungen und Postbedingungen)

Gegenüber Unternehmern: § 310 I 1, III Nr. 2

Keine Geltung der §§ 305 II, III, 305c I.

Einbeziehung nach allgemeinen Grundsätzen (Einigung, kaufmännisches Bestätigungsschreiben)

Beachte: Problem der sich **widersprechenden AGB** bei beidseitigem Handelskauf: Soweit AGB übereinstimmen bzw. sich nicht widersprechen gelten sie (h. M.) = Prinzip der **Kongruenzgeltung**. Widersprechen sich die AGB, werden sie nicht einbezogen, es gilt dann § 306 II

b) Keine Geltung bei überraschender Klausel u. Individualabrede

aa) Überraschende Klausel (§ 305c I)

Bestimmungen werden nicht Vertragsbestandteil, wenn sie nach den Umständen, insbesondere dem äußeren Erscheinungsbild des Vertrags, so **ungewöhnlich** sind, dass der Vertragspartner des Verwenders mit ihnen nicht zu rechnen braucht

bb) Vorliegen einer Individualabrede (§ 305b)

Individualabreden haben **Vorrang** vor AGB

4. Inhaltskontrolle

a) **Auslegung der Klausel:** §§ 133, 157

Beachte: § 305c II (**Kundenfreundliche** Auslegung)

b) **Anwendungsbereich der Inhaltskontrolle:** § 307 III 1

Der Inhaltskontrolle unterliegen nur solche Bestimmungen in AGB, die von einer Rechtsvorschrift abweichen oder diese ergänzen

Beachte: Bei Anwendung auf Arbeitsverträge sind die Besonderheiten des Arbeitsrechts zu berücksichtigen (§ 310 IV 2)

c) Inhaltskontrolle (gegenüber **Verbrauchern**: §§ 307-309):

Beachte: Gegenüber **Unternehmern** ist **nur § 307** zu prüfen (vgl. § 310 I 1 und 2!)

Prüfungsreihenfolge:

aa) § 309: Klauselverbote **ohne** Wertungsmöglichkeit
Jeder Verstoß führt zu Unwirksamkeit der Klausel

bb) § 308: Klauselverbote **mit** Wertungsmöglichkeit
Unangemessene Regelung führt zu Unwirksamkeit

cc) Prüfung der fraglichen AGB-Klausel am Maßstab der Auslegungsregel des § 307 II

dd) Generalklausel § 307:

Es gilt die Interessen des Verwenders gegenüber denen der typischerweise beteiligten Kunden abzuwägen

(1) Benachteiligung des Vertragspartners

(2) Unangemessene Benachteiligung

Verstoß bei Abweichen von Grundgedanken der gesetzlichen Regelung (§ 307 II Nr. 1) oder bei Zweckgefährdung (§ 307 II Nr. 2)

Unangemessenheit liegt auch bei mangelnder Transparenz einer Regelung vor (§ 307 I 2) oder wenn nicht hinreichend auf die Interessen der durch die AGB benachteiligten Partei Rücksicht genommen wurde

5. Rechtsfolgen der Nichteinbeziehung bzw. Unwirksamkeit

§ 306

Beachte: Teilunwirksamkeit einer Klausel

Grundsätzlich unzulässig ist eine **geltungserhaltende Reduktion**

(h. M.), d. h. die Klausel ist dann insgesamt unwirksam. **Ausnahme:** Lässt sich eine Formulklausel nach ihrem Wortlaut aus sich heraus verständlich und sinnvoll in einen inhaltlich zulässigen und in einen unzulässigen Regelungsteil trennen, dann kann die unwirksame Passage gestrichen werden, wobei der zulässige Teil aufrechterhalten bleibt.

Neunter Teil: Diebstahl und Unterschlagung

A. § 242

Geschütztes Rechtsgut: Das Eigentum und – strittigerweise – der Gewahrsam.

I. Tatbestand

1. Objektiver Tatbestand

- a) fremde bewegliche Sache
- b) Wegnahme

2. Subjektiver Tatbestand

- a) Vorsatz (bezüglich der Wegnahme einer fremden beweglichen Sache)
- b) Absicht der rechtswidrigen Zueignung
Zueignungsabsicht: Aneignung mit Absicht, Enteignung: mind. Eventualvorsatz, (objektive) Rechtswidrigkeit der Zueignung, Vorsatz bezüglich dieser Rechtswidrigkeit

II. Rechtswidrigkeit

III. Schuld

IV. Ggf. Anträge gemäß §§ 247, 248a

I. Tatbestand

1. Objektiver Tatbestand

Wegnahme einer fremden beweglichen Sache

a) Fremde bewegliche Sache

aa) Sache: Jeder körperliche Gegenstand

bb) Fremdheit der Sache: Wenn sie nicht im Alleineigentum des Täters steht und nicht herrenlos ist

cc) Beweglichkeit der Sache: Alle Sachen, die tatsächlich fortbewegt werden können; auch wenn dies erst durch die Tat bewerkstelligt wird

b) Wegnahme: Aufhebung fremden und Begründung neuen, nicht notwendig tätereigenen Gewahrsams durch Bruch

aa) Gewahrsam: Die von einem natürlichen Herrschaftswillen getragene tatsächliche Sachherrschaft eines Menschen über eine Sache unter Berücksichtigung der Verkehrsanschauung (h. M.)

Kurz: Tatsächliche Sachherrschaft (objektives Element) + **Sachherrschaftswille** (subjektives Element)

Tatsächliche Sachherrschaft: Wenn ohne Überwindung von Hindernissen der unmittelbare Zugriff auf die Sache möglich ist (physisch-reale Einwirkungsmöglichkeit / Zugriffsmöglichkeit)

Sachherrschafswille: Natürlicher Beherrschungs-wille

Beachte: Ob die tatsächliche Sachherrschaf und der Sachherrschafswille vorliegen, bestimmt sich ausschließlich nach der Verkehrsauffassung (wertende Komponente i.S.d. normativen Gewahrsamstheorie):

1) Bei vorübergehender Verhinderung der physisch-realen Einwirkungsmöglichkeit: nur Gewahrsamslockerung, tatsächliche Sachherrschaf liegt vor

2) **Mitgewahrsam:** Mehrere Personen haben Gewahrsam an einer Sache
Beim **gleichrangigen** Mitgewahrsam kann jeder Gewahrsamsinhaber den Gewahrsam des anderen brechen

Mehrstufiger Gewahrsam: Nur der **untergeordnete** Gewahrsamsinhaber kann den Mitgewahrsam des Übergeordneten brechen, nicht jedoch umgekehrt

bb) Bruch fremden Gewahrsams: Aufhebung der tatsächlichen Sachherrschaf **gegen** oder zumindest **ohne** den Willen des bisherigen Gewahrsamsinhabers

Beachte: Ein Einverständnis des Gewahrsamsinhabers in die Wegnahme schließt den objektiven Tatbestand aus

cc) Begründung neuen Gewahrsams: Wenn der Täter (oder der Dritte) die tatsächliche Sachherrschaf über die Sache derart erlangt, dass ihrer Ausübung keine weiteren Hindernisse mehr entgegenstehen.

Streitig, in welcher Form die Definition präzisiert werden kann: **Apprehensionstheorie** (h. M.). Diese verlangt ein zum Gewahrsamswechsel führendes Ergreifen (und Festhalten) der fremden Sache; letztendlich kommt es aber auf die Beschaffenheit des Gegenstandes an

2. Subjektiver Tatbestand

a) **Vorsatz** bzgl. aller objektiven Tatbestandsmerkmale (Eventualvorsatz genügt)

b) **Zueignungsabsicht:** Der Täter muss seinem Vermögen nach der **Vereinigungstheorie** (h. M.) die Sache selbst (Substanztheorie) oder den unmittelbar in ihr verkörperten Sachwert (enge Sachwerttheorie) unter Ausschluss des Berechtigten einverleiben wollen

Kurz: Zueignung nach der Vereinigungstheorie: **Zueignung = Enteignung + Aneignung**

aa) Enteignungsvorsatz: Wille zur endgültigen Verdrängung des Eigentümers aus seiner wirtschaftlichen Position

Beachte: Abgrenzung zur straflosen Gebrauchsannahe

bb) Aneignungsabsicht: Wenn es dem Täter darauf ankommt, sich die Sache oder deren Sachwert für eigene Zwecke oder für die Zwecke eines Dritten zumindest vorübergehend einzuverleiben bzw. darüber zu verfügen

Beachte: Abgrenzung zur Sachbeschädigung (§ 303), Sachentziehung, eigenmächtigen Verfügung zugunsten des Eigentümers

c) Zueignung zu eigenen Gunsten oder zugunsten eines Dritten (Drittziegnungsabsicht)

d) Zueignungsabsicht setzt voraus:

aa) Bzgl. der auch nur vorübergehenden **Aneignung dolus directus 1. Grades**

bb) Vorsatz bzgl. der **Enteignung (Eventualvorsatz)** genügt

e) Rechtswidrigkeit der beabsichtigten Zueignung

aa) Rechtswidrig ist die erstrebte Zueignung, wenn sie im Widerspruch zur Rechtsordnung steht, d. h. wenn sie nicht einem fälligen, einredefreien Anspruch auf Übereignung des Wegnahmeobjekts oder einem Aneignungsrecht entspricht

bb) Vorsatz: Subjektiv muss die Rechtswidrigkeit der erstrebten Zueignung mindestens mit Eventualvorsatz vom Vorsatz des Täters umfasst sein

Beachte: Stellt der Täter sich vor, einen Anspruch auf die Sache zu haben -> Tatbestandsirrtum, § 16 I, str.

II. Rechtswidrigkeit

III. Schuld

IV. Ggf. Anträge gemäß §§ 247, 248a