

2235 075

VIII ZR 292/62

Verkündet am 4. November 1964
Schorn, Justizangestellter
als Urkundsbeamter
der Geschäftsstelle

I m N a m e n d e s V o l k e s

In dem Rechtsstreit

des Treuhänders Fritz We [REDACTED] in Schl [REDACTED]/S [REDACTED], E [REDACTED]straße [REDACTED],
als Verwalter des Konkurses über das Vermögen des Günther Sch [REDACTED]
in Schl [REDACTED]/S [REDACTED], S [REDACTED]straße,

Klägers und Revisionsklägers,

- Prozeßbevollmächtigter: Rechtsanwalt Dr. [REDACTED] -

g e g e n

das Land N [REDACTED]-W [REDACTED], dieses vertreten durch den
Minister für Ernährung, Landwirtschaft und Forsten, dieser
vertreten durch den Leiter des Landeskulturamtes in Bo [REDACTED],
den leitenden Reg.Direktor Bi [REDACTED] in Bo [REDACTED], W [REDACTED]straße [REDACTED],

Beklagten und Revisionsbeklagten,

- Prozeßbevollmächtigter: Rechtsanwalt Dr. [REDACTED] -

hat der VIII. Zivilsenat des Bundesgerichtshofs auf die münd-
liche Verhandlung vom 4. November 1964 unter Mitwirkung des
Senatspräsidenten Dr. Haidinger und der Bundesrichter
Dr. Gelhaar, Artl, Dr. Mezger und Mormann

für Recht erkannt:

Die Revision gegen das Urteil des
1. Zivilsenats des Oberlandesgerichts
in Köln vom 26. Juli 1962 wird auf
Kosten des Klägers zurückgewiesen.

Von Rechts wegen

Tatbestand:

Ende 1954 übernahm der Bauunternehmer Sch[REDACTED] in Schl[REDACTED] von seinem Onkel O[REDACTED] dessen Tiefbaugeschäft. Sch[REDACTED] lernte den Inspektor Ha[REDACTED] vom Kulturamt [REDACTED] dienstlich kennen und machte ihn durch Bestechung von sich abhängig. Er veranlaßte ihn, in zunehmendem Umfang Gelder des Kulturamtes zu unterschlagen und ihm (Sch[REDACTED]) zur Verfügung zu stellen. Die Unterschlagungen erreichten schließlich einen Betrag von rund 55 000 DM. Als am 12. August 1955 die Verfehlungen Ha[REDACTED] unmittelbar vor der Aufdeckung standen, suchte Sch[REDACTED] bei der Spar- und Darlehenskasse Wa[REDACTED], mit der er geschäftlich zusammenarbeitete, um einen größeren Kredit nach, um die unterschlagenen Gelder noch im letzten Augenblick zurückzuerstatten. Am folgenden Tage (13. August 1955) stellte ein Untersuchungsbeamter des Landeskulturamtes durch Überprüfung der sogenannten Siedlerkonten bei der Spar- und Darlehenskasse Wa[REDACTED] den Umfang der Verfehlungen Ha[REDACTED] im wesentlichen fest, erstattete Strafanzeige und erwirkte am 14. August 1955 (sonntags) namens des beklagten Landes einen Arrestbefehl in Höhe von 44 000 DM gegen Sch[REDACTED]. Gegen diesen erging am selben Tage Haftbefehl. Am 15. August 1955 ließ das beklagte Land auf Grund des Arrestbefehls durch Beschluß des Vollstreckungsgerichts Forderungen Sch[REDACTED] gegen 17 Drittschuldner pfänden, am 1. September 1955 eine Mietforderung Sch[REDACTED] und am 15. Oktober 1955 noch Forderungen Sch[REDACTED] gegen 2 Drittschuldner. Die laufenden Arbeiten des Bauunternehmens wurden nach der Verhaftung Sch[REDACTED] zunächst mit finanzieller Unterstützung der Spar- und Darlehenskasse fortgeführt. Diese ermöglichte durch Kreditgewährung über ein neu errichtetes Konto (Nr. [REDACTED]) die Fortführung des Betriebes. Am 26. August 1955 erklärte sie, sie könne fortan die Lohnzahlungen

- 3 -

Für den Auftrag Kabelbau nicht mehr gewährleisten. Daraufhin wurde der größere Teil der Belegschaft (etwa 20 von 30) entlassen. Mit dem Rest wurde der Auftrag Kanalbau bis zu seiner Beendigung im Oktober 1955 weitergeführt. Zwischendurch verhandelte die Spar- und Darlehenskasse, die an der Aufrechterhaltung des Betriebes interessiert war, mit dem früheren Inhaber O. [REDACTED] und dem beklagten Lande über Möglichkeiten, den Betrieb zu retten. Am 19. August 1955 machte sie den Beteiligten den Vorschlag, O. [REDACTED] solle den Betrieb wieder übernehmen, die unterschlagenen Beträge sollten in Monatsraten von 1 500 DM zurückgezahlt werden und die Spar- und Darlehenskasse wolle gegenüber dem beklagten Land die selbstschuldnerische Bürgschaft übernehmen. Diese Regelung scheiterte am Widerspruch Schenks. Am 26. August 1955 machte die Spar- und Darlehenskasse dem beklagten Lande ein förmliches, notariell beurkundetes Vertragsangebot. Danach sollte das Land seine Forderung gegen Sch. [REDACTED] mit allen Sicherungen an die Spar- und Darlehenskasse abtreten, diese verpflichtete sich bis zur Höhe der abgetretenen Forderung monatlich 1 500 DM an das beklagte Land zu zahlen. Nach weiteren Verhandlungen kam am 8. September 1955 ein Vertrag zwischen der Genossenschafts-Treuhand-GmbH in K. [REDACTED] und dem beklagten Land zustande. Die Vertragsparteien vereinbarten:

"... Das Land verpflichtet sich hiermit, die ... Forderungen (gegen Sch. [REDACTED] und Ha. [REDACTED]) im Gesamtbetrage von 55 303,18 DM ... und den hierzu erwirkten Sicherheiten abzutreten. Die Genossenschafts-Treuhand-GmbH verpflichtet sich ihrerseits, diese Abtretung anzunehmen.

Als Entgelt für die Abtretung verpflichtet sie sich weiterhin, dem Land N. [REDACTED]-W. [REDACTED] bis zum 31. März 1956 den Betrag von 55 303,18 DM ... an die durch den Leiter des Landeskulturamts N. [REDACTED] in Bo. [REDACTED] benannte Stelle zu zahlen.



Hinweis: Auch Teile der Urteilsammlung sind als Datenbank nach §§ 87, 88, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107, 108, 109, 110, 111, 112, 113, 114, 115, 116, 117, 118, 119, 120, 121, 122, 123, 124, 125, 126, 127, 128, 129, 130, 131, 132, 133, 134, 135, 136, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 144, 145, 146, 147, 148, 149, 150, 151, 152, 153, 154, 155, 156, 157, 158, 159, 160, 161, 162, 163, 164, 165, 166, 167, 168, 169, 170, 171, 172, 173, 174, 175, 176, 177, 178, 179, 180, 181, 182, 183, 184, 185, 186, 187, 188, 189, 190, 191, 192, 193, 194, 195, 196, 197, 198, 199, 200, 201, 202, 203, 204, 205, 206, 207, 208, 209, 210, 211, 212, 213, 214, 215, 216, 217, 218, 219, 220, 221, 222, 223, 224, 225, 226, 227, 228, 229, 230, 231, 232, 233, 234, 235, 236, 237, 238, 239, 240, 241, 242, 243, 244, 245, 246, 247, 248, 249, 250, 251, 252, 253, 254, 255, 256, 257, 258, 259, 260, 261, 262, 263, 264, 265, 266, 267, 268, 269, 270, 271, 272, 273, 274, 275, 276, 277, 278, 279, 280, 281, 282, 283, 284, 285, 286, 287, 288, 289, 290, 291, 292, 293, 294, 295, 296, 297, 298, 299, 300, 301, 302, 303, 304, 305, 306, 307, 308, 309, 310, 311, 312, 313, 314, 315, 316, 317, 318, 319, 320, 321, 322, 323, 324, 325, 326, 327, 328, 329, 330, 331, 332, 333, 334, 335, 336, 337, 338, 339, 340, 341, 342, 343, 344, 345, 346, 347, 348, 349, 350, 351, 352, 353, 354, 355, 356, 357, 358, 359, 360, 361, 362, 363, 364, 365, 366, 367, 368, 369, 370, 371, 372, 373, 374, 375, 376, 377, 378, 379, 380, 381, 382, 383, 384, 385, 386, 387, 388, 389, 390, 391, 392, 393, 394, 395, 396, 397, 398, 399, 400, 401, 402, 403, 404, 405, 406, 407, 408, 409, 410, 411, 412, 413, 414, 415, 416, 417, 418, 419, 420, 421, 422, 423, 424, 425, 426, 427, 428, 429, 430, 431, 432, 433, 434, 435, 436, 437, 438, 439, 440, 441, 442, 443, 444, 445, 446, 447, 448, 449, 450, 451, 452, 453, 454, 455, 456, 457, 458, 459, 460, 461, 462, 463, 464, 465, 466, 467, 468, 469, 470, 471, 472, 473, 474, 475, 476, 477, 478, 479, 480, 481, 482, 483, 484, 485, 486, 487, 488, 489, 490, 491, 492, 493, 494, 495, 496, 497, 498, 499, 500, 501, 502, 503, 504, 505, 506, 507, 508, 509, 510, 511, 512, 513, 514, 515, 516, 517, 518, 519, 520, 521, 522, 523, 524, 525, 526, 527, 528, 529, 530, 531, 532, 533, 534, 535, 536, 537, 538, 539, 540, 541, 542, 543, 544, 545, 546, 547, 548, 549, 550, 551, 552, 553, 554, 555, 556, 557, 558, 559, 560, 561, 562, 563, 564, 565, 566, 567, 568, 569, 570, 571, 572, 573, 574, 575, 576, 577, 578, 579, 580, 581, 582, 583, 584, 585, 586, 587, 588, 589, 590, 591, 592, 593, 594, 595, 596, 597, 598, 599, 600, 601, 602, 603, 604, 605, 606, 607, 608, 609, 610, 611, 612, 613, 614, 615, 616, 617, 618, 619, 620, 621, 622, 623, 624, 625, 626, 627, 628, 629, 630, 631, 632, 633, 634, 635, 636, 637, 638, 639, 640, 641, 642, 643, 644, 645, 646, 647, 648, 649, 650, 651, 652, 653, 654, 655, 656, 657, 658, 659, 660, 661, 662, 663, 664, 665, 666, 667, 668, 669, 670, 671, 672, 673, 674, 675, 676, 677, 678, 679, 680, 681, 682, 683, 684, 685, 686, 687, 688, 689, 690, 691, 692, 693, 694, 695, 696, 697, 698, 699, 700, 701, 702, 703, 704, 705, 706, 707, 708, 709, 710, 711, 712, 713, 714, 715, 716, 717, 718, 719, 720, 721, 722, 723, 724, 725, 726, 727, 728, 729, 730, 731, 732, 733, 734, 735, 736, 737, 738, 739, 740, 741, 742, 743, 744, 745, 746, 747, 748, 749, 750, 751, 752, 753, 754, 755, 756, 757, 758, 759, 760, 761, 762, 763, 764, 765, 766, 767, 768, 769, 770, 771, 772, 773, 774, 775, 776, 777, 778, 779, 780, 781, 782, 783, 784, 785, 786, 787, 788, 789, 790, 791, 792, 793, 794, 795, 796, 797, 798, 799, 800, 801, 802, 803, 804, 805, 806, 807, 808, 809, 810, 811, 812, 813, 814, 815, 816, 817, 818, 819, 820, 821, 822, 823, 824, 825, 826, 827, 828, 829, 830, 831, 832, 833, 834, 835, 836, 837, 838, 839, 840, 841, 842, 843, 844, 845, 846, 847, 848, 849, 850, 851, 852, 853, 854, 855, 856, 857, 858, 859, 860, 861, 862, 863, 864, 865, 866, 867, 868, 869, 870, 871, 872, 873, 874, 875, 876, 877, 878, 879, 880, 881, 882, 883, 884, 885, 886, 887, 888, 889, 890, 891, 892, 893, 894, 895, 896, 897, 898, 899, 900, 901, 902, 903, 904, 905, 906, 907, 908, 909, 910, 911, 912, 913, 914, 915, 916, 917, 918, 919, 920, 921, 922, 923, 924, 925, 926, 927, 928, 929, 930, 931, 932, 933, 934, 935, 936, 937, 938, 939, 940, 941, 942, 943, 944, 945, 946, 947, 948, 949, 950, 951, 952, 953, 954, 955, 956, 957, 958, 959, 960, 961, 962, 963, 964, 965, 966, 967, 968, 969, 970, 971, 972, 973, 974, 975, 976, 977, 978, 979, 980, 981, 982, 983, 984, 985, 986, 987, 988, 989, 990, 991, 992, 993, 994, 995, 996, 997, 998, 999, 1000, 1001, 1002, 1003, 1004, 1005, 1006, 1007, 1008, 1009, 1010, 1011, 1012, 1013, 1014, 1015, 1016, 1017, 1018, 1019, 1020, 1021, 1022, 1023, 1024, 1025, 1026, 1027, 1028, 1029, 1030, 1031, 1032, 1033, 1034, 1035, 1036, 1037, 1038, 1039, 1040, 1041, 1042, 1043, 1044, 1045, 1046, 1047, 1048, 1049, 1050, 1051, 1052, 1053, 1054, 1055, 1056, 1057, 1058, 1059, 1060, 1061, 1062, 1063, 1064, 1065, 1066, 1067, 1068, 1069, 1070, 1071, 1072, 1073, 1074, 1075, 1076, 1077, 1078, 1079, 1080, 1081, 1082, 1083, 1084, 1085, 1086, 1087, 1088, 1089, 1090, 1091, 1092, 1093, 1094, 1095, 1096, 1097, 1098, 1099, 1100, 1101, 1102, 1103, 1104, 1105, 1106, 1107, 1108, 1109, 1110, 1111, 1112, 1113, 1114, 1115, 1116, 1117, 1118, 1119, 1120, 1121, 1122, 1123, 1124, 1125, 1126, 1127, 1128, 1129, 1130, 1131, 1132, 1133, 1134, 1135, 1136, 1137, 1138, 1139, 1140, 1141, 1142, 1143, 1144, 1145, 1146, 1147, 1148, 1149, 1150, 1151, 1152, 1153, 1154, 1155, 1156, 1157, 1158, 1159, 1160, 1161, 1162, 1163, 1164, 1165, 1166, 1167, 1168, 1169, 1170, 1171, 1172, 1173, 1174, 1175, 1176, 1177, 1178, 1179, 1180, 1181, 1182, 1183, 1184, 1185, 1186, 1187, 1188, 1189, 1190, 1191, 1192, 1193, 1194, 1195, 1196, 1197, 1198, 1199, 1200, 1201, 1202, 1203, 1204, 1205, 1206, 1207, 1208, 1209, 1210, 1211, 1212, 1213, 1214, 1215, 1216, 1217, 1218, 1219, 1220, 1221, 1222, 1223, 1224, 1225, 1226, 1227, 1228, 1229, 1230, 1231, 1232, 1233, 1234, 1235, 1236, 1237, 1238, 1239, 1240, 1241, 1242, 1243, 1244, 1245, 1246, 1247, 1248, 1249, 1250, 1251, 1252, 1253, 1254, 1255, 1256, 1257, 1258, 1259, 1260, 1261, 1262, 1263, 1264, 1265, 1266, 1267, 1268, 1269, 1270, 1271, 1272, 1273, 1274, 1275, 1276, 1277, 1278, 1279, 1280, 1281, 1282, 1283, 1284, 1285, 1286, 1287, 1288, 1289, 1290, 1291, 1292, 1293, 1294, 1295, 1296, 1297, 1298, 1299, 1300, 1301, 1302, 1303, 1304, 1305, 1306, 1307, 1308, 1309, 1310, 1311, 1312, 1313, 1314, 1315, 1316, 1317, 1318, 1319, 1320, 1321, 1322, 1323, 1324, 1325, 1326, 1327, 1328, 1329, 1330, 1331, 1332, 1333, 1334, 1335, 1336, 1337, 1338, 1339, 1340, 1341, 1342, 1343, 1344, 1345, 1346, 1347, 1348, 1349, 1350, 1351, 1352, 1353, 1354, 1355, 1356, 1357, 1358, 1359, 1360, 1361, 1362, 1363, 1364, 1365, 1366, 1367, 1368, 1369, 1370, 1371, 1372, 1373, 1374, 1375, 1376, 1377, 1378, 1379, 1380, 1381, 1382, 1383, 1384, 1385, 1386, 1387, 1388, 1389, 1390, 1391, 1392, 1393, 1394, 1395, 1396, 1397, 1398, 1399, 1400, 1401, 1402, 1403, 1404, 1405, 1406, 1407, 1408, 1409, 1410, 1411, 1412, 1413, 1414, 1415, 1416, 1417, 1418, 1419, 1420, 1421, 1422, 1423, 1424, 1425, 1426, 1427, 1428, 1429, 1430, 1431, 1432, 1433, 1434, 1435, 1436, 1437, 1438, 1439, 1440, 1441, 1442, 1443, 1444, 1445, 1446, 1447, 1448, 1449, 1450, 1451, 1452, 1453, 1454, 1455, 1456, 1457, 1458, 1459, 1460, 1461, 1462, 1463, 1464, 1465, 1466, 1467, 1468, 1469, 1470, 1471, 1472, 1473, 1474, 1475, 1476, 1477, 1478, 1479, 1480, 1481, 1482, 1483, 1484, 1485, 1486, 1487, 1488, 1489, 1490, 1491, 1492, 1493, 1494, 1495, 1496, 1497, 1498, 1499, 1500, 1501, 1502, 1503, 1504, 1505, 1506, 1507, 1508, 1509, 1510, 1511, 1512, 1513, 1514, 1515, 1516, 1517, 1518, 1519, 1520, 1521, 1522, 1523, 1524, 1525, 1526, 1527, 1528, 1529, 1530, 1531, 1532, 1533, 1534, 1535, 1536, 1537, 1538, 1539, 1540, 1541, 1542, 1543, 1544, 1545, 1546, 1547, 1548, 1549, 1550, 1551, 1552, 1553, 1554, 1555, 1556, 1557, 1558, 1559, 1560, 1561, 1562, 1563, 1564, 1565, 1566, 1567, 1568, 1569, 1570, 1571, 1572, 1573, 1574, 1575, 1576, 1577, 1578, 1579, 1580, 1581, 1582, 1583, 1584, 1585, 1586, 1587, 1588, 1589, 1590, 1591, 1592, 1593, 1594, 1595, 1596, 1597, 1598, 1599, 1600, 1601, 1602, 1603, 1604, 1605, 1606, 1607, 1608, 1609, 1610, 1611, 1612, 1613, 1614, 1615, 1616, 1617, 1618, 1619, 1620, 1621, 1622, 1623, 1624, 1625, 1626, 1627, 1628, 1629, 1630, 1631, 1632, 1633, 1634, 1635, 1636, 1637, 1638, 1639, 1640, 1641, 1642, 1643, 1644, 1645, 1646, 1647, 1648, 1649, 1650, 1651, 1652, 1653, 1654, 1655, 1656, 1657, 1658, 1659, 1660, 1661, 1662, 1663, 1664, 1665, 1666, 1667, 1668, 1669, 1670, 1671, 1672, 1673, 1674, 1675, 1676, 1677, 1678, 1679, 1680, 1681, 1682, 1683, 1684, 1685, 1686, 1687, 1688, 1689, 1690, 1691, 1692, 1693, 1694, 1695, 1696, 1697, 1698, 1699, 1700, 1701, 1702, 1703, 1704, 1705, 1706, 1707, 1708, 1709, 1710, 1711, 1712, 1713, 1714, 1715, 1716, 1717, 1718, 1719, 1720, 1721, 1722, 1723, 1724, 1725, 1726, 1727, 1728, 1729, 1730, 1731, 1732, 1733, 1734, 1735, 1736, 1737, 1738, 1739, 1740, 1741, 1742, 1743, 1744, 1745, 1746, 1747, 1748, 1749, 1750, 1751, 1752, 1753, 1754, 1755, 1756, 1757, 1758, 1759, 1760, 1761, 1762, 1763, 1764, 1765, 1766, 1767, 1768, 1769, 1770, 1771, 1772, 1773, 1774, 1775, 1776, 1777, 1778, 1779, 1780, 1781, 1782, 1783, 1784, 1785, 1786, 1787, 1788, 1789, 1790, 1791, 1792, 1793, 1794, 1795, 1796, 1797, 1798, 1799, 1800, 1801, 1802, 1803, 1804, 1805, 1806, 1807, 1808, 1809, 1810, 1811, 1812, 1813, 1814, 1815, 1816, 1817, 1818, 1819, 1820, 1821, 1822, 1823, 1824, 1825, 1826, 1827, 1828, 1829, 1830, 1831, 1832, 1833, 1834, 1835, 1836, 1837, 1838, 1839, 1840, 1841, 1842, 1843, 1844, 1845, 1846, 1847, 1848, 1849, 1850, 1851, 1852, 1853, 1854, 1855, 1856, 1857, 1858, 1859, 1860, 1861, 1862, 1863, 1864, 1865, 1866, 1867, 1868, 1869, 1870, 1871, 1872, 1873, 1874, 1875, 1876, 1877, 1878, 1879, 1880, 1881, 1882, 1883, 1884, 1885, 1886, 1887, 1888, 1889, 1890, 1891, 1892, 1893, 1894, 1895, 1896, 1897, 1898, 1899, 1900, 1901, 1902, 1903, 1904, 1905, 1906, 1907, 1908, 1909, 1910, 1911, 1912, 1913, 1914, 1915, 1916, 1917, 1918, 1919, 1920, 1921, 1922, 1923, 1924, 1925, 1926, 1927, 1928, 1929, 1930, 1931, 1932, 1933, 1934, 1935, 1936, 1937, 1938, 1939, 1940, 1941, 1942, 1943, 1944, 1945, 1946, 1947, 1948, 1949, 1950, 1951, 1952, 1953, 1954, 1955, 1956, 1957, 1958, 1959, 1960, 1961, 1962, 1963, 1964, 1965, 1966, 1967, 1968, 1969, 1970, 1971, 1972, 1973, 1974, 1975, 1976, 1977, 1978, 1979, 1980, 1981, 1982, 1983, 1984, 1985, 1986, 1987, 1988, 1989, 1990, 1991, 1992, 1993, 1994, 1995, 1996, 1997, 1998, 1999, 2000, 2001, 2002, 2003, 2004, 2005, 2006, 2007, 2008, 2009, 2010, 2011, 2012, 2013, 2014, 2015, 2016, 2017, 2018, 2019, 2020, 2021, 2022, 2023, 2024, 2025, 2026, 2027, 2028, 2029, 2030, 2031, 2032, 2033, 2034, 2035, 2036, 2037, 2038, 2039, 2040, 2041, 2042, 2043, 2044, 2045, 2046, 2047, 2048, 2049, 2050, 2051, 2052, 2053, 2054, 2055, 2056, 2057, 2058, 2059, 2060, 2061, 2062, 2063, 2064, 2065, 2066, 2067, 2068, 2069, 2070, 2071, 2072, 2073, 2074, 2075, 2076, 2077, 2078, 2079, 2080, 2081, 2082, 2083, 2084, 2085, 2086, 2087, 2088, 2089, 2090, 2091, 2092, 2093, 2094, 2095, 2096, 2097, 2098, 2099, 2100, 2101, 2102, 2103, 2104, 2105, 2106, 2107, 2108, 2109, 2110, 2111, 2112, 2113, 2114, 2115, 2116, 2117, 2118, 2119, 2120, 212

Das Land ... wird zur weiteren Sicherung der abzutretenden Forderungen auf Anforderung der Genossenschafts-Treuhand-GmbH die notwendigen Titel ... erwirken und auf Verlangen auf sie umschreiben lassen.

Der Zeitpunkt der Abtretung der Forderung wird von der Genossenschafts-Treuhand-GmbH bestimmt ..."

Am 9. September 1955 erwirkte das beklagte Land gegen Sch. einen Vollstreckungsbefehl über eine Forderung von 55 298,15 DM. Am 15. September 1955 wurde Sch. aus der Untersuchungshaft entlassen. Am 20. Oktober 1955 wurde, nachdem die Spar- und Darlehenskasse ihre Sanierungspläne aufgegeben hatte, auf Antrag des beklagten Landes der Maschinenpark des Unternehmens, der auf Grund des Arrestbefehls gepfändet worden war, versteigert. Am 8. November 1955 beantragte die Allgemeine Ortskrankenkasse G., das Konkursverfahren über das Vermögen Sch. zu eröffnen. Dies geschah am 1. Dezember 1955. Am 28. März 1956 zahlte die Genossenschafts-Treuhand-GmbH an das beklagte Land den im Vertrag vom 8. September 1955 vereinbarten Betrag.

Der Kläger als Konkursverwalter ficht die Forderungspfändungen vom 15. August, 1. September und 15. Oktober 1955 gemäß § 30 Nr. 1 Halbs. 2 und Nr. 2 KO an, mit dem Antrage, festzustellen, daß die Pfändungen dem Kläger gegenüber unwirksam seien. Das Berufungsgericht hat der Anfechtungsklage bezüglich der Pfändung vom 15. Oktober 1955 stattgegeben und im übrigen die Klage abgewiesen. Der Kläger verfolgt mit der Revision die Anfechtungsklage bezüglich der Pfändungen vom 15. August und 1. September 1955 weiter. Das beklagte Land beantragt, die Revision zurückzuweisen.

Entscheidungsgründe:

Da das beklagte Land, soweit das Berufungsgericht der Anfechtungsklage (hinsichtlich der Pfändung vom 15. Oktober 1955)

entsprochen hat, Revision nicht eingelegt und sich auch der Revision des Klägers nicht angeschlossen hat, ist insoweit der Anfechtungsklage rechtskräftig stattgegeben. Im Revisionsrechtszuge ist nur noch über die Anfechtung der Pfändungen vom 15. August und 1. September 1955 zu entscheiden.

Das Berufungsgericht geht davon aus, der Kläger habe nicht nachgewiesen, daß Sch. seine Zahlungen vor Mitte Oktober 1955 eingestellt habe. Es führt dazu aus:

Es sei unstreitig, daß Sch. bis zu seiner Verhaftung seinen laufenden Verpflichtungen nachgekommen sei. Auf den Status seines Unternehmens in diesem Zeitpunkt, d.h. auf das Verhältnis der Aktiven zu den Passiven, und eine etwaige Überschuldung - unter Berücksichtigung seiner Verbindlichkeit gegenüber dem beklagten Land - komme es nicht an. Zwar würden in diesem Zeitpunkt seine Mittel nicht ausgereicht haben, um bei einer gleichzeitigen Anforderung alle seine Gläubiger zu befriedigen. Doch sei ein solcher Gläubigeransturm auch nach der Verhaftung Sch. nicht erfolgt. Vielmehr seien - mit Hilfe der Spar- und Darlehenskasse - auch nach diesem Zeitpunkt die anstehenden Verbindlichkeiten zunächst noch erfüllt worden. Die Spar- und Darlehenskasse habe auch die fälligen Wechsel eingelöst. Allerdings sei die fällige Forderung des beklagten Landes aus der Beteiligung Sch. an den Unterschlagungen Ha. nicht befriedigt worden und habe auch nicht befriedigt werden können. Das Land habe aber damals keine sofortige Zahlung verlangt, vielmehr, wie sich aus den Verhandlungen mit der Spar- und Darlehenskasse und aus dem Vertrage mit der Genossenschafts-Treuhand-GmbH vom 8. September 1955 ergebe, einer langfristigen ratenweisen Tilgung zugestimmt. Daß die Spar- und Darlehenskasse ab 28. August 1955 nur noch die Weiterführung der Kanalbauarbeiten finanziert habe, habe zwar das Sch.'sche Tiefbauunternehmen

zu einer wesentlichen Betriebseinschränkung gezwungen, aber nicht eine Zahlungseinstellung herbeigeführt. Denn auch nach diesem Zeitpunkt habe die Spar- und Darlehenskasse einen bedeutenden Teil der Schulden Sch[REDACTED] abgedeckt, auch Wechsel für ihn eingelöst, u.a. 2 000 DM an die Allgemeine Ortskrankenkasse G[REDACTED] und die Löhne für die fortgeführten Kanalbauarbeiten gezahlt. Entsprechendes gelte auch noch für die Zeit bis zum 10. Oktober 1955. Auch bis dahin habe Sch[REDACTED] für die Erfüllung seiner wesentlichen Verbindlichkeiten bei der Spar- und Darlehenskasse Kredit gehabt. Das Schicksal des Sch[REDACTED]'schen Unternehmens sei erst besiegelt gewesen, als das beklagte Land, bzw. die hinter diesem stehende Genossenschafts-Treuhand-GmbH, die Versteigerung des Maschinenparks eingeleitet habe. In diesem Zeitpunkt sei auch nach außen erkennbar geworden, daß Sch[REDACTED] seine fälligen Geldschulden in ihrer Allgemeinheit wegen eines voraussichtlich dauernden Mangels an Zahlungsmitteln nicht mehr werde erfüllen können. Die Pfändungen vom 15. August und 1. September 1955 seien deshalb nicht gemäß § 30 KO anfechtbar, weil der Gemeinschuldner weder im Zeitpunkt ihres Wirksamwerdens (Zustellung an den Drittschuldner 16., 17. August, 2. September 1955), noch innerhalb der folgenden zehn Tage bereits seine Zahlungen eingestellt habe.

Die Revision rügt, die Schlußfolgerung des Berufungsgerichts stehe im Widerspruch zu seinen im einzelnen getroffenen tatsächlichen Feststellungen.

a) In Wirklichkeit sei die Zahlungseinstellung schon am 12. oder 13. August 1955 erfolgt. Das Berufungsgericht habe nämlich festgestellt, "die Ermittlungen in dem Verfahren (gegen Ha[REDACTED] und Sch[REDACTED]) seien aufgenommen worden, ... als Sch[REDACTED] wegen der Rückgabe des Geldes an Ha[REDACTED] in Schwierigkeiten geraten und gegen den Beamten (Ha[REDACTED]) Ver-

dacht seitens seiner Dienststelle aufgekommen sei ...". Demnach habe Ha [REDACTED] bereits am 12. August 1955 Sch [REDACTED] Schwierigkeiten bereitet, d.h. die Rückgabe des Geldes verlangt. Dem habe Sch [REDACTED] nicht entsprechen können. Schon darin liege - im Hinblick auf die Höhe der Schuld - die Zahlungseinstellung.

Diese Rüge ist unbegründet. Die Revision hat insoweit das Berufungsurteil mißverstanden. Der Leiter des Kulturamtes Wa [REDACTED] hatte - vgl. seine Meldung an das Landeskulturamt vom 13. August 1955 - bereits einige Tage vorher Verdacht geschöpft und erste Ermittlungen gegen Ha [REDACTED] eingeleitet. Davon hatten sowohl Ha [REDACTED] als auch die Spar- und Darlehenskasse Wa [REDACTED], bei der die Siedlerkonten geführt wurden, erfahren. Am 12. August 1955 spät abends suchten deshalb Sch [REDACTED] und Ha [REDACTED] den Vorsitz der Vorstandes der Spar- und Darlehenskasse auf, offenbarten sich ihm und verhandelten mit ihm über die Gewährung eines größeren Kredits, um die Siedlerkonten, zu deren Lasten die unterschlagenen Beträge abgehoben waren, wieder in Ordnung bringen zu können. Dieser Plan wurde durch die am folgenden Tage seitens des Landeskulturamtes bei der Spar- und Darlehenskasse in Wa [REDACTED] durchgeführte Überprüfung der Siedlerkonten und die damit verbundene Aufdeckung der Verfehlungen Ha [REDACTED] überholt.

Davon, daß Ha [REDACTED] von Sch [REDACTED] ernsthaft die Rückzahlung der unterschlagenen Gelder verlangt hätte, kann nach den Feststellungen des Berufungsurteils nicht die Rede sein. Abgesehen davon, ob Ha [REDACTED] überhaupt einen solchen Anspruch gegen Sch [REDACTED] hatte (§ 817 BGB), konnte er ihn in einer nach außen erkennbaren Weise - worauf allein es für die Zahlungseinstellung ankommt - schon deshalb nicht geltend machen, weil er damit seine eigenen Verfehlungen hätte offenbaren müssen. Als diese aber am 13. August 1955 aufgedeckt waren, war allein das beklagte Land, als Geschädigter, wirtschaftlich

Herr des Schadensersatzanspruches. Das Land aber machte - nach den Feststellungen des Berufungsurteils - seinen Schadensersatzanspruch nicht sofort geltend, sondern nahm eine langfristige Tilgung in Aussicht.

b) Die Revision macht demgegenüber geltend, das Land habe jedenfalls durch den Zahlungsbefehl vom 1. September 1955 seine Forderung gegen Sch. geltend gemacht; es sei deshalb, weil Sch. diese Forderung nicht habe befriedigen können, spätestens am 1. September 1955 seine Zahlungsunfähigkeit offenbar geworden und deshalb sei mit diesem Zeitpunkt die Zahlungseinstellung anzunehmen. Auch dem kann im Ergebnis nicht beige pflichtet werden. Die Revision weist allerdings zutreffend darauf hin, daß entgegen den Ausführungen des Berufungsurteils (S. 30) das beklagte Land nicht erst am 9. September 1955, also nicht erst nach dem Vertrage mit der Genossenschafts-Treuhand-GmbH vom 8. September 1955 und in dessen Ausführung (s. drittletzter Absatz des Vertrages), einen Zahlungsbefehl gegen Schenk erwirkt hat. Vom 9. September 1955 datiert vielmehr (s. Pfändungs- und Überweisungsbeschluß des AG Waldbröl vom 15. Oktober 1955 - 2 M 813/55 -) der Vollstreckungsbefehl gegen Sch. Dementsprechend muß das beklagte Land den Zahlungsbefehl gegen ihn einige Tage früher, möglicherweise, wie die Revision vorbringt, am 1. September 1955 erwirkt oder beantragt haben. Damit wird aber die Feststellung des Berufungsgerichts, Sch. habe nicht vor Oktober 1955 seine Zahlungen eingestellt, nicht in Frage gestellt.

Das Berufungsgericht stützt diese Feststellung auf eine sehr eingehende (Urteil S. 25 - 32) Würdigung der umfangreichen Beweisaufnahme. Als deren Ergebnis nimmt es an, die Spar- und Darlehenskasse habe sich unmittelbar im Anschluß an die Aufdeckung der Verfehlungen Ha. und der Beteiligung Sch. Verhandlungen mit den Beteiligten aufgenommen,

um den Zusammenbruch des Sch[REDACTED]'schen Unternehmens zu verhindern. Das beklagte Land sei von Anfang an grundsätzlich mit einem solchen Rettungsversuch einverstanden gewesen und habe deshalb zunächst nicht mehr als eine Sicherung seiner Forderung verlangt, diese im übrigen aber gestundet. Mit Rücksicht hierauf sieht das Berufungsgericht auch in der Erwirkung des Zahlungs- und Vollstreckungsbefehls in der ersten Septemberhälfte 1955 nicht das Verlangen sofortiger Zahlung, das eine Stundung in Frage stellen würde, sondern lediglich eine vorausschauende Maßnahme für die künftige Abwicklung der Schuld, wie sie im Vertrag vom 8. September 1955 dann ausdrücklich vorgesehen wurde. Für diese Charakterisierung der Erwirkung des Zahlungs- und Vollstreckungsbefehls ist das Versehen des Berufungsgerichts bei der Datierung des Zahlungsbefehls unbeachtlich.

Bedenken gegen die Feststellung, Sch[REDACTED] habe erst im Oktober 1955 seine Zahlungen eingestellt, könnten sich unter den gegebenen Umständen allerdings ergeben, wenn der Rettungsversuch der Spar- und Darlehenskasse von vornherein zum Scheitern verurteilt gewesen wäre, etwa wenn das Unternehmen gar nicht sanierungsfähig gewesen wäre oder der Rettungsversuch gar nicht ernstlich gemeint gewesen wäre, sondern dem Zweck hätte dienen sollen, eine Zahlungseinstellung und den Zusammenbruch des Unternehmens nur hinauszuschieben. In dieser Hinsicht ist aber aus den Feststellungen des Berufungsurteils nichts zu entnehmen; der Kläger hat insoweit auch nichts vorgetragen.

c) Die Revision weist ferner darauf hin, daß die Spar- und Darlehenskasse über das Konto Nr. [REDACTED] bis zum 27. August 1955, als sie den Kredit auf die Finanzierung des Auftrages Kanalbau beschränkte, weniger als 10 000 DM, und nach diesem Zeitpunkt bis zum Konkursantrag (10. November 1955)

nur weitere rund 17 000 DM für Sch[REDACTED] gezahlt habe, während bei Konkurseröffnung die Gesamtschulden rund 130 bis 140 000 DM betragen hätten. Die Zahlungen seitens der Spar- und Darlehenskasse fielen deshalb größtmäßig so wenig ins Gewicht, daß sie nur als vereinzelte Zahlungen zu werten seien, welche eine allgemeine Zahlungseinstellung nicht ausschließen.

Auch dem kann nicht beigetreten werden. Die Höhe der im Konkursfall zu befriedigenden Forderungen kann zwar den Aktiven gegenübergestellt werden, woraus sich dann eine Überschuldung ergeben kann. Dagegen gestattet eine Gegenüberstellung der Verbindlichkeiten und des für einen bestimmten Zeitabschnitt zur Verfügung stehenden Kredits keinesfalls, worauf auch das Berufungsurteil zutreffend hinweist, einen Schluß auf eine Zahlungseinstellung als offenbar gewordene Zahlungsunfähigkeit. Denn die Höhe der Verbindlichkeiten besagt als solche nichts über die Liquidität eines Unternehmens. Das Berufungsgericht stellt fest, daß Sch[REDACTED] zumindest für seine wesentlichen Verbindlichkeiten bei der Spar- und Darlehenskasse Kredit hatte, und daß diese Zahlungen für Rechnung Sch[REDACTED] in einer den geschäftlichen Anforderungen entsprechenden Weise noch bis zum 10. Oktober 1955 geleistet hat. Die Revision hätte demgegenüber darlegen müssen, daß das Berufungsgericht diese Feststellung rechtsfehlerhaft, etwa unter Vernachlässigung wesentlichen Parteivorbringens getroffen hätte. In dieser Richtung bringt aber die Revision nichts vor.

d) Die Revision rügt ferner, das Berufungsgericht habe folgenden Sachverhalt nicht berücksichtigt:

Sch[REDACTED] habe am 11. August 1955 die Eintragung einer Grundschuld von 25 000 DM auf seiner Siedlerstelle für die

Spar- und Darlehenskasse bewilligt. Die Grundschild sei am 12. August 1955 im Grundbuch eingetragen worden. Die Grundschild habe aber, als Grundschild auf einer Siedlerstelle, zu ihrer Entstehung der Genehmigung des Kulturamtes bedurft. Um diese Genehmigung habe die Spar- und Darlehenskasse bei den Verhandlungen mit dem beklagten Land nach dem 14. August 1955 dieses wiederholt gebeten. Durch deren nachträgliche Erteilung sei die Spar- und Darlehenskasse in die Lage versetzt worden, dem beklagten Land gegenüber die Abdeckung der Verbindlichkeit Sch[REDACTED] zu übernehmen. Das beklagte Land habe also die an sich anfechtbar erlangten Sicherheiten dadurch für sich verwertbar gemacht und der Anfechtung entzogen, daß es der Spar- und Darlehenskasse eine Grundschild von 20 000 DM zu Lasten Sch[REDACTED] verschafft habe.

Lieser Angriff der Revision scheitert schon daran, daß der ihn begründende Tatsachenvortrag nicht Gegenstand der Verhandlung in den Tatsacheninstanzen war. Der Kläger hat ihn - nur andeutungsweise - erst nach der letzten mündlichen Verhandlung vor dem Berufungsgericht vom 17. April 1962 in einem am 30. Mai 1962 eingereichten Schriftsatz gebracht und damit einen Antrag auf Wiedereröffnung der mündlichen Verhandlung begründet. Das Berufungsgericht hat diesen Antrag abgelehnt. Die Revision hat nicht geltend gemacht, daß und warum dies verfahrensmäßig zu Unrecht geschehen sei. Der neue Sachvortrag ist deshalb für die Revisionsinstanz unbeachtlich. Es kann hiernach auch dahinstehen, ob er die hier allein zu entscheidende Anfechtungsklage schlüssig begründen könnte.

Die Kostenentscheidung beruht auf § 97 ZPO.

Dr. Haidinger

Dr. Gelhaar

Artl

Dr. Mezger

Mormann