

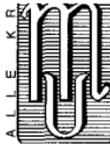
# Exekutionsrecht

von

**Dr. Matthias Neumayr**

Hofrat des Obersten Gerichtshofs  
Honorarprofessor an der Universität Linz

2. Auflage



Wien 2006

Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur .....	XXVII
Literaturangaben .....	XXIX

## I. Grundlagen des Exekutionsverfahrens

A. Begriff und Aufgaben des Exekutionsverfahrens .....	1
B. Überblick über die beteiligten Personen .....	2
1. Parteien und sonstige Beteiligte des Exekutionsverfahrens .....	3
2. Staatliche Organe .....	3
a) Grundsätzliche Aufgabenverteilung .....	3
b) Richter .....	4
c) Rechtspfleger .....	5
d) Gerichtsvollzieher (Vollstreckungsorgan) .....	7
C. Wichtigste Rechtsquellen .....	9
1. EO .....	9
2. Weitere Gesetze und Verordnungen .....	10
D. Der Aufbau der EO und die verschiedenen Arten der Zwangsvollstreckung .....	11
1. Erster Teil: Exekution .....	11
2. Zweiter Teil: Sicherung .....	13
E. Einteilung (Arten) der Exekutionsverfahren .....	14
1. Einteilung nach dem betriebenen Anspruch .....	14
2. Einteilung nach dem Verfahrensziel .....	15
3. Einteilung nach dem Exekutionsobjekt .....	15
4. Einteilung nach dem Gegenstand der Vollstreckung .....	15
5. Einteilung nach der Herstellung des Erfolgs der Vollstreckung ....	16
F. Vollstreckungsunterworfenheit, Einzel- und Gesamtvollstreckung ...	17
1. Das der Exekution unterliegende Vermögen .....	17
2. Beschränkungen der Vollstreckungsunterworfenheit .....	18
a) Sachliche Exekutionsbeschränkungen .....	18
b) Persönliche Exekutionsbeschränkungen .....	18
aa) Exekution gegen Gemeinden und Anstalten (§15 EO) .....	18
bb) Exekution gegen Anstalten des öffentlichen Verkehrs (§ 28 EO) .....	19
cc) Exekution gegen Militär- und Bundespolizeipersonen (§ 29 EO) .....	19
3. Abgrenzung des Exekutionsverfahrens vom Insolvenzverfahren ...	20
G. Verfahrensgrundsätze des Exekutionsverfahrens .....	20

# Inhaltsverzeichnis

1. Aufgabenverteilung zwischen Gericht und Parteien . . . . .	22
a) Dispositionsgrundsatz . . . . .	22
b) Stoffsammlung . . . . .	23
c) Amtsbetrieb . . . . .	24
2. Verfahrensgestaltung . . . . .	25
a) Einseitigkeit des Verfahrens und rechtliches Gehör . . . . .	25
b) Mündlichkeit / Schriftlichkeit . . . . .	25
c) Grundsatz der Priorität (Rangprinzip) . . . . .	26
d) Grundsatz der Deckung . . . . .	26
e) Grundsatz des Schuldnerschutzes . . . . .	26
aa) Unpfändbare Fahrnisse und Forderungen . . . . .	27
bb) Verschleuderungsschutz . . . . .	28
cc) Verbot der Überdeckung . . . . .	29
dd) Vorrang bestimmter Exekutionsarten . . . . .	29
ee) Schuldnerschutz durch Verlangsamung des Verfahrens . . . . .	29
f) Grundsatz der Einheit des Verwertungsverfahrens . . . . .	30
3. Parteienvereinbarungen und Exekution . . . . .	30
H. Exekutionsrecht und Grundrechte . . . . .	32
I. Der praktische Ablauf eines typischen Exekutionsverfahrens im Überblick . . . . .	35

## II. Exekutionsvoraussetzungen und Exekutionshindernisse

A. Allgemeine und besondere Exekutionsvoraussetzungen . . . . .	41
B. Allgemeine Exekutionsvoraussetzungen . . . . .	41
1. Inländische Gerichtsbarkeit . . . . .	42
a) Befugnis der Gerichte zur Ausübung der Vollstreckungs- gewalt . . . . .	42
b) Ausnahmen aufgrund von Immunitäten . . . . .	43
c) Folgen des Fehlens der inländischen Gerichtsbarkeit . . . . .	44
2. Zulässigkeit des (Exekutions-)Rechtsweges . . . . .	45
a) Zulässigkeit des Gerichtsweges . . . . .	45
b) Zulässigkeit des ordentlichen Rechtsweges . . . . .	45
c) Zulässigkeit des Exekutionsverfahrens . . . . .	46
d) Folgen des Fehlens der Zulässigkeit des Exekutions- rechtsweges . . . . .	46
3. Parteifähigkeit und Prozessfähigkeit . . . . .	46
a) Parteifähigkeit . . . . .	47
b) Prozessfähigkeit . . . . .	48
c) Die Behandlung der fehlenden Partei- und Prozessfähigkeit....	48
4. Vertretungsmacht des Einschreiters . . . . .	48
a) Bevollmächtigung . . . . .	48
b) Folgen der fehlenden Vertretungsmacht des Einschreiters . . . . .	49
C. Besondere Exekutionsvoraussetzungen . . . . .	49
1. Zuständigkeit . . . . .	50
a) Sachliche Zuständigkeit . . . . .	50
b) Örtliche Zuständigkeit . . . . .	50

## Inhaltsverzeichnis

c) Unzulässigkeit von Gerichtsstandsvereinbarungen - Zwangsgerichtsstände. . . . .	51
d) Wahrnehmung der sachlichen und örtlichen Unzuständigkeit im Exekutionsverfahren. . . . .	52
e) Zuständigkeit für exekutionsrechtliche Klagen. . . . .	53
aa) Innerstaatliche Zuständigkeitsordnung. . . . .	53
bb) Inländische Gerichtsbarkeit (iSd internationalen Zuständigkeit). . . . .	54
2. Vorhandensein eines vollstreckbaren Exekutionstitels. . . . .	55
a) Der Begriff des Exekutionstitels. . . . .	55
b) Die Voraussetzungen für die Vollstreckbarkeit des inländischen Exekutionstitels. . . . .	58
c) Inländische - ausländische Exekutionstitel. . . . .	59
d) Einteilung der inländischen Exekutionstitel. . . . .	60
e) Bestätigung der Vollstreckbarkeit. . . . .	63
aa) Zweck und Wirkung der Vollstreckbarkeitsbestätigung . . . . .	63
bb) Erteilung der Vollstreckbarkeitsbestätigung. . . . .	64
cc) Aufhebung der Vollstreckbarkeitsbestätigung. . . . .	64
dd) Verfahren zur Erteilung und Aufhebung der Vollstreckbar- keitsbestätigung. . . . .	66
ee) Folgen des Fehlens der Vollstreckbarkeitsbestätigung. . . . .	66
f) Titelergänzungsklage (Purifikationsklage). . . . .	67
aa) Zweck der Titelergänzungsklage. . . . .	67
bb) Anwendungsfälle. . . . .	68
cc) Klagebegehren. . . . .	69
g) Europäischer Vollstreckungstitel (EuVT). . . . .	70
aa) Zweck. . . . .	70
bb) Bestätigung als Europäischer Vollstreckungstitel. . . . .	71
cc) Vollstreckungsverfahren. . . . .	73
h) Europäisches Mahnverfahren (EuMV). . . . .	73
3. Notwendiger Inhalt des Exekutionsantrags. . . . .	73
a) Inhalt des Exekutionsantrags im Regelverfahren. . . . .	74
aa) Notwendiger Inhalt. . . . .	74
bb) Ratsamer Inhalt des Exekutionsantrags. . . . .	77
cc) Kein Erfordernis des Aufstellens von Negativbehauptungen. . . . .	78
dd) Folgen des Fehlens des notwendigen Inhalts. . . . .	78
b) Besonderheiten des vereinfachten Bewilligungsverfahrens. . . . .	78
c) Konsequenzen bei Fehlen des notwendigen Inhalts. . . . .	81
4. Ablauf von Sperrfristen. . . . .	82
5. Vollstreckungsunterworfenheit des Exekutionsobjekts. . . . .	83
6. Kostendeckung. . . . .	83

### III. Einzelne Bestandteile des Exekutionsverfahrens

A. Die Bewilligung der Exekution aufgrund inländischer Titel. . . . .	84
1. Grundsätzliches. . . . .	85
a) Prüfung der Exekutionsvoraussetzungen. . . . .	85
b) Prüfung der materiellen Bewilligungserfordernisse. . . . .	86

# Inhaltsverzeichnis

c) Maßgeblicher Prüfungszeitpunkt . . . . .	88
d) Inhalt der Exekutionsbewilligung . . . . .	88
2. Ordentliches und vereinfachtes Bewilligungsverfahren . . . . .	89
3. Rechtsbehelfe gegen die Exekutionsbewilligung . . . . .	91
a) Rechtsbehelfe des betreibenden Gläubigers . . . . .	91
b) Rechtsbehelfe des Verpflichteten . . . . .	91
B. Vollstreckbarerklärung und Exekution aufgrund ausländischer Titel (§§ 79 ff EO).....	92
1. Grundsätzliches . . . . .	93
2. Die Vollstreckbarerklärung . . . . .	95
a) Die Voraussetzungen für die Vollstreckbarerklärung . . . . .	95
aa) Vollstreckbarkeit des Titels im Erststaat . . . . .	95
bb) Gegenseitigkeit . . . . .	96
cc) Weitere Voraussetzungen für die Vollstreckbarerklärung ...	97
1) Vollstreckbarerklärung nach der EuGVO und den Europäischen Übereinkommen . . . . .	97
2) Vollstreckbarerklärung aufgrund bilateraler Übereinkommen . . . . .	98
3) Vollstreckbarerklärung aufgrund der §§ 79 ff EO. . . . .	98
b) Vollstreckbarerklärungsverfahren . . . . .	99
C. Fristen, Einvernehmungen, Tagsatzungen und Säumnis im Exekutionsverfahren . . . . .	101
D. Zustellungen und Bekanntmachungen im Exekutionsverfahren. . . . .	103
E. Vermögensverzeichnis . . . . .	104
1. Zweck . . . . .	104
2. Anwendungsfälle . . . . .	105
3. Verfahren zur Vorlage des Vermögensverzeichnisses . . . . .	106
4. Wirkungen der Abgabe des Vermögensverzeichnisses . . . . .	107
F. Kostenentscheidungen im Exekutionsverfahren . . . . .	108
1. Kosten des betreibenden Gläubigers . . . . .	109
2. Kosten des Verpflichteten . . . . .	111
3. Kosten Dritter . . . . .	111
G. Verfahrenshilfe . . . . .	112
H. Stillstand und Ende der Exekution . . . . .	112
1. Aufschiebung der Exekution . . . . .	113
a) Zweck der Aufschiebung . . . . .	113
b) Voraussetzungen der Aufschiebung . . . . .	114
c) Aufschiebungsgründe . . . . .	115
d) Sicherheitsleistung . . . . .	116
e) Verfahren . . . . .	118
2. Innehaltung mit der Exekution . . . . .	119
a) Innehaltung nach § 46 EO . . . . .	119
b) Sonderfälle der Innehaltung . . . . .	120
3. Stillstand der Exekution . . . . .	121
4. Einstellung der Exekution . . . . .	121
a) Die Endigungsarten der Exekution . . . . .	121
b) Wesen und Zweck der Einstellung . . . . .	122
c) Einstellungsgründe . . . . .	123

# Inhaltsverzeichnis

d) Verfahren zur Einstellung der Exekution. . . . .	.125
5. Einschränkung der Exekution. . . . .	.126
I. Rechtsmittel und Rechtsbehelfe. . . . .	.127
1. Der Rekurs. . . . .	.127
a) Grundsätzliches. . . . .	.127
b) Rekurs gegen Beschlüsse der ersten Instanz. . . . .	.129
c) Revisionsrekurs. . . . .	.131
d) Rekurs gegen aufhebende Rekursentscheidungen. . . . .	.132
2. Der Widerspruch. . . . .	.132
3. Die Vorstellung. . . . .	.133
4. Die Vollzugsbeschwerde. . . . .	.134
5. Der Einspruch. . . . .	.136
6. Einwendungen und Erinnerungen. . . . .	.137
a) Einwendungen. . . . .	.137
b) Erinnerungen. . . . .	.137

## IV. Exekutionsklagen

A. Grundsätzliches. . . . .	.138
B. Die Oppositionsklage. . . . .	.141
1. Zweck der „Opposition“ (Einwendungengegen den Anspruch) . . .	.141
2. Rechtsschutzziel der Oppositionsklage (Vollstreckungsgegenklage). . . . .	.142
a) Einzelwirkungstheorie. . . . .	.142
b) Gesamtwirkungstheorie. . . . .	.143
c) Kombinationstheorie. . . . .	.143
d) Oppositionsklage als bloße Feststellungsklage. . . . .	.144
e) Resümee. . . . .	.144
3. Oppositionsklagegründe. . . . .	.145
4. Das Verfahren über die Oppositionsklage. . . . .	.147
5. Verhältnis der Oppositionsklage zum Rekurs. . . . .	.150
6. Oppositionsantrag (Oppositionsgesuch). . . . .	.151
C. Die Impugnationsklage. . . . .	.152
1. Zweck der „Impugnatio“ (Einwendungen gegen die Exekutionsbewilligung). . . . .	.152
2. Rechtsschutzziel der Impugnationsklage. . . . .	.153
3. Impugnationsgründe. . . . .	.153
4. Abgrenzungen. . . . .	.155
5. Verfahren über die Impugnationsklage. . . . .	.156
6. Impugnationsantrag (§ 40 EO). . . . .	.157
D. Die Exszindierungsklage. . . . .	.158
1. Zweck der „Exszindierung“ (Widerspruch Dritter). . . . .	.158
2. Rechtsschutzziel. . . . .	.158
3. Exszindierungsgründe. . . . .	.159
4. Verfahren über die Exszindierungsklage. . . . .	.160
5. Kosten des Exszindierungsprozesses. . . . .	.162

## V. Die Liegenschaftsexekution

A. Exekutionsmittel	165
B. Das Befriedigungsrecht in der Liegenschaftsexekution	166
C. Zwangsweise Pfandrechtsbegründung (§§ 87-96 EO)	167
1. Zweck und Wesen der zwangsweisen Pfandrechtsbegründung	167
2. Das Verfahren und die Beendigung der zwangsweisen Pfandrechtsbegründung	169
D. Zwangsverwaltung (§§ 97-132 EO)	169
1. Zweck	169
2. Der Gang des Verfahrens	170
3. Die Rechtsstellung des Zwangsverwalters	173
E. Zwangsversteigerung (§§ 133-239 EO)	173
1. Grundsätzliches	173
a) Ziel der Zwangsversteigerung	173
b) Schuldnerschutz	174
c) Schutz vorrangiger Hypothekargläubiger	175
2. Gang des Verfahrens	177
3. Näheres zu einzelnen Verfahrensschritten	180
a) Schätzung	180
b) Versteigerungsbedingungen	182
c) Versteigerungsedikt (§§ 169ff EO)	184
d) Versteigerungstermin	184
e) Rekurs gegen die Zuschlagserteilung oder die Versagung des Zuschlags	186
f) Überbot und Wiederversteigerung	187
aa) Überbot	187
bb) Wiederversteigerung	187
g) Aufschiebung und Einstellung des Versteigerungsverfahrens	188
aa) Aufschiebung	188
bb) Einstellung	188
h) Meistbotsverteilung	189

## VI. Die Exekution auf das bewegliche Vermögen

A. Exekutionsarten	194
B. Fahrnisexekution	196
1. Exekutionsantrag, Bewilligung und Vollzugauftrag	198
2. Tätigkeit des Vollstreckungsorgans (Gerichtsvollzieher)	199
a) Auffindungs- und Zugriffsverfahren	199
b) Pfändung	201
c) Verwahrung	202
3. Verwertung	203
4. Verteilung	205
5. Aufeinandertreffen von gerichtlicher, verwaltungs- und finanzbehördlicher Exekution	206
C. Forderungsexekution	207
1. Grundsätzliches	209

## Inhaltsverzeichnis

2. Verfahren	211
a) Pfändung	211
b) Drittschuldnererklärung (§ 301 EO)	212
c) Verwertung	213
d) Pfändungsschutz in der Forderungsexekution (§§ 290 ff EO) ...	215
e) Besonderheiten bei der Forderungsexekution zur Hereinbringung von Unterhaltsleistungen	217
D. Anspruchsexekution (§§ 325 ff EO)	218
E. Exekution auf andere Vermögensrechte (§§ 330-345 EO)	219
1. Grundsätzliches	220
2. Pfändung	222
3. Verwertung	222

### VII. Die Naturalexekution

A. Grundsätzliches	224
B. Herausgabe oder Leistung von beweglichen Sachen (§§ 346-348 EO)	225
C. Räumungsexekution (§ 349 EO)	226
D. Einräumung oder Aufhebung bürgerlicher Rechte (§ 350 EO)	228
E. Aufhebung einer Gemeinschaft (§ 351 EO)	229
F. Versteigerung einer gemeinschaftlichen Liegenschaft (§§ 352-352c EO)	230
G. Exekution zur Erwirkung vertretbarer Handlungen (§ 353 EO)	232
H. Exekution zur Erwirkung unvertretbarer Handlungen (§ 354 EO) ...	234
I. Exekution zur Erwirkung von Duldungen und Unterlassungen (§ 355 EO)	236

### VIII. Die Exekution zur Sicherstellung (§§ 370-377 EO)

A. Grundsätzliches	240
B. Voraussetzungen	241
1. Geldforderung	241
2. Exekutionstitel	241
3. Objektive Gefährdung	242
a) Gefahrenbescheinigung	242
b) Ersatz der Gefahrenbescheinigung durch Sicherheitsleistung (§ 371a EO)	242
c) Unbedingt wirksame Exekutionstitel	243
d) Exekutionstitel für Unterhaltsansprüche und Geldrenten (§ 372 EO)	243
C. Exekution zur Sicherstellung bei Auslandsbezügen	244
D. Exekutionsmittel	245
E. Verfahren	245
1. Antrag und Bewilligung	245
2. Vollzug	246

## Inhaltsverzeichnis

3. Ende der Sicherstellungsexekution. . . . .	246
a) Überleitung in eine Befriedigungsexekution. . . . .	246
b) Aufhebung (§ 376 EO). . . . .	247
4. Kosten- und Schadenersatzpflicht des betreibenden Gläubigers ...	248

### **IX. Einstweilige Verfügungen (§§ 378-402 EO)**

A. Grundsätzliches. . . . .	250
1. Begriff der eV. . . . .	250
2. Einteilung und Verhältnis zum Hauptanspruch. . . . .	251
3. Provisorialverfahren. . . . .	253
4. Verhältnis zur Exekution zur Sicherstellung. . . . .	253
B. Die einstweiligen Verfügungen zur Sicherung von Geldforderungen (§ 379 EO). . . . .	255
1. Zweck und Voraussetzungen. . . . .	255
2. Sicherungsmittel. . . . .	256
C. Die einstweiligen Verfügungen zur Sicherung von anderen Individualansprüchen (§ 381 Z 1 EO). . . . .	257
1. Zweck. . . . .	257
2. Voraussetzungen. . . . .	257
3. Sicherungsmittel. . . . .	258
D. Die einstweiligen Verfügungen zur Sicherung der sonstigen Rechtssphäre (Regelungsverfügungen, § 381 Z 2 EO). . . . .	259
1. Zweck. . . . .	259
2. Voraussetzungen. . . . .	259
3. Sicherungsmittel. . . . .	260
E. Die einstweiligen Verfügungen außerhalb der EO. . . . .	263
F. Verfahren. . . . .	264
1. Zuständigkeit. . . . .	264
a) Internationale Zuständigkeit. . . . .	264
b) Zuständigkeit nach § 387 EO. . . . .	264
2. Antrag auf Erlassung einer eV. . . . .	265
3. Bewilligung der eV. . . . .	265
4. Vollzug der eV. . . . .	267
5. Rechtsmittel. . . . .	268
a) Rekurs (§ 402 EO). . . . .	268
b) Widerspruch (§ 397 EO). . . . .	269
6. Aufhebung der einstweiligen Verfügung (§§ 399 ff EO). . . . .	270
7. Kostenersatz und Schadenersatz. . . . .	272
a) Kosten (§ 393 EO). . . . .	272
b) Schadenersatz (§ 394 EO). . . . .	272

### **X. Gläubigeranfechtung**

A. Der Zweck der Gläubigeranfechtung. . . . .	274
B. Konkursanfechtung und Einzelanfechtung. . . . .	275
C. Anfechtungstatbestände (§§ 2, 3 AnFO). . . . .	277

# Inhaltsverzeichnis

1. Absichtsanfechtung (§ 2 AnfO) . . . . .	277
a) Absichtsanfechtung ieS (§ 2 Z 1-3 AnfO) . . . . .	277
aa) Benachteiligungsabsicht . . . . .	277
bb) Anfechtungstatbestände . . . . .	278
b) Verschleuderungsanfechtung (§ 2 Z 4 AnfO) . . . . .	278
2. Schenkungsanfechtung (§ 3 AnfO) . . . . .	279
a) Schenkungsanfechtung ieS (§ 3 Z 1 AnfO) . . . . .	279
b) Anfechtung exekutiven Erwerbs mit verdächtigen Mitteln (§ 3 Z 2 AnfO) . . . . .	280
c) Anfechtung ehedüterrechtlicher Verfügungen (§ 3 Z 3 AnfO) ..	280
D. Geltendmachung des Anfechtungsanspruchs . . . . .	280
1. Anfechtungsklage . . . . .	281
2. Anfechtungseinrede . . . . .	282
3. Widerspruch im Verteilungsverfahren . . . . .	283
4. Anmeldung im Insolvenzverfahren des Antragsgegners . . . . .	283
E. Abfindungsbefugnis des Anfechtungsgegners . . . . .	283
F. Anfechtungsfrist . . . . .	283
Anhang 1: Exekutionsantrag . . . . .	285
Anhang 2: Rückstandsausweis . . . . .	289
Anhang 3: Exekutionsbewilligung . . . . .	290
Anhang 4 und 5: Drittschuldnererklärung . . . . .	292
Anhang <math>\leq</math> Pfändungsprotokoll . . . . .	299
Anhang 7: Vermögensverzeichnis . . . . .	301
Anhang 8: Bestätigung als Europäischer Vollstreckungstitel . . . . .	304
Stichwortverzeichnis . . . . .	307