

Erbrecht

von

Dr. Rainer Frank

em. o. Professor
an der Universität Freiburg/Brsgr.

4. Auflage



Verlag C. H. Beck München 2007

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	XXI
§ 1. Einleitung	1
I. Erbrecht und sozialer Wandel	1
II. Gesetzliche und gewillkürte Erbfolge	2
III. Vonselbsterwerb und Gesamtrechtsnachfolge	4
1. Vonselbsterwerb	4
2. Gesamtrechtsnachfolge	4
IV. Erblasser und Erbfähigkeit	5
V. Erbrecht und Grundgesetz	6
VI. Erbrecht und Wiedervereinigung	8
1. Rechtslage in der ehemaligen DDR	9
2. Deutsch-deutsche Erbfälle vor der Wiedervereinigung	9
3. Rechtslage nach der Wiedervereinigung	10
§ 2. Gesetzliche Erbfolge	11
I. Einführung	11
II. Gesetzliches Erbrecht der Verwandten	12
1. Begriff der Verwandtschaft	12
2. Prinzipien des Verwandtenerbrechts	14
a) Parentelsystem	14
b) Stammes- und Liniensystem	15
c) Repräsentationssystem	17
3. Erben der ersten Ordnung	18
4. Erben der zweiten Ordnung	19
5. Erben der dritten Ordnung	20
6. Erben der vierten Ordnung und fernerer Ordnungen	21
III. Gesetzliches Erbrecht bei nichtehelicher Abstammung	22
1. Grundlinien der Entwicklung	23
2. Fortwirkung alten Rechts	25
IV. Gesetzliches Erbrecht des Ehegatten	25
1. Einführung	25
2. Voraussetzungen des Ehegattenerbrechts	26
a) Bestehen der Ehe	26
b) Ausschluss des Ehegattenerbrechts trotz Bestehens der Ehe	27
3. Umfang des Ehegattenerbrechts	27
4. Der Einfluss des Güterstandes auf das Ehegattenerbrecht	29
a) Wechselwirkungen von Ehegüterrecht und Erbrecht	29
b) Zugewinngemeinschaft	29
c) Gütertrennung	32

d) Gütergemeinschaft	33
e) Eigentums- und Vermögensgemeinschaft	34
5. Voraus und Dreißigster	34
a) Voraus (§ 1932)	34
b) Dreißigster (§ 1969)	35
V. Gesetzliches Erbrecht des Lebenspartners	36
1. Einführung	36
2. Voraussetzungen des Erbrechts des Lebenspartners	37
3. Umfang des Erbrechts des Lebenspartners	38
4. Einfluss des Güterstandes auf das Erbrecht des Lebenspart- ners	38
5. Voraus und Dreißigster	39
VI. Gesetzliches Erbrecht des Staates	39
§ 3. Testierfreiheit und ihre Grenzen	40
I. Begriff und Bedeutung der Testierfreiheit	40
II. Schutz der Testierfreiheit	42
III. Grenzen der Testierfreiheit	43
1. Pflichtteilsrecht	43
2. Verstoß gegen ein gesetzliches Verbot (§ 134)	43
3. Verstoß gegen die guten Sitten (§ 138)	46
§ 4. Testierfähigkeit und persönliche Errichtung von Testamenten	52
I. Einführung	52
II. Testierfähigkeit	52
1. Alterserfordernisse	52
2. Testierunfähigkeit wegen Geistesstörung	53
3. Testierfähigkeit Betreuer	54
III. Persönliche Errichtung von Testamenten	54
1. Keine Stellvertretung	54
2. Eigenverantwortliche Entscheidung gemäß § 2065	54
a) § 2065 Abs. 1	55
b) § 2065 Abs. 2	55
c) Potestativbedingungen	58
§ 5. Testamentsformen	60
I. Einführung	60
II. Ordentliche Testamente	61
1. Eigenhändiges Testament (§ 2247)	61
a) Bedeutung	61
b) Vorliegen eines Testaments	62
c) Eigenhändigkeit	62
d) Unterschrift	63
e) Angabe von Ort und Zeit	65
f) Verwahrung (§ 2248)	66
2. Öffentliches Testament vor dem Notar	66
a) Bedeutung	66

b) Arten der Errichtung	67
c) Verfahren vor dem Notar	68
III. Außerordentliche Testamente	69
1. Gemeinsamkeiten und Zweck	69
2. Arten von außerordentlichen Testamenten	70
a) Bürgermeistertestament (§ 2249)	70
b) Dreizeugentestament (§ 2250)	70
c) Seetestament (§ 2251)	70
§ 6. Widerruf des Testaments	72
I. Einführung	72
II. Formen des Widerrufs	73
1. Widerruf durch Testament (§§ 2254, 2258)	73
2. Widerruf durch Vernichtung oder Veränderung der Testamentsurkunde (§ 2255)	74
3. Widerruf durch Rücknahme des Testaments aus der amtlichen Verwahrung (§ 2256)	75
III. Widerruf des Widerrufs	76
§ 7. Auslegung und Anfechtung von Testamenten	77
I. Auslegung von Testamenten	77
1. Erläuternde Auslegung	77
2. Ergänzende Auslegung	79
3. Gesetzliche Auslegungsregeln	81
a) Einführung	81
b) Grundsatz der wohlwollenden Auslegung	82
c) Zuwendungen an Abkömmlinge	83
d) Zuwendungen an den Ehegatten oder Verlobten	83
e) Unklarheit über die Person des Bedachten	84
f) Bedingte Zuwendungen	85
II. Anfechtung von Testamenten	87
1. Einführung	87
2. Anfechtungsgründe	89
a) Inhalts- und Erklärungsirrtum (§ 2078 Abs. 1)	89
b) Motivirrtum (§ 2078 Abs. 2 1. Alt.)	90
c) Widerrechtliche Drohung (§ 2078 Abs. 2 2. Alt.)	93
d) Übergehen eines Pflichtteilsberechtigten (§ 2079)	93
3. Anfechtungsberechtigte	95
4. Anfechtungserklärung	96
5. Verlust des Anfechtungsrechts	96
a) Anfechtungsfrist (§ 2082)	96
b) Bestätigung anfechtbarer Verfügungen	97
6. Wirkung der Anfechtung	98
§ 8. Erbinsetzung	100
I. Einführung	100
II. Abgrenzungsprobleme	101

III. Ersatzerbschaft	103
IV. Anwachsung	105
V. Unklarheit über die Höhe der Erbteile	105
VI. Enterbung	106
§ 9. Vor- und Nacherbschaft	107
I. Einführung	107
II. Anordnung	108
III. Annahme und Ausschlagung	111
IV. Rechtsstellung des Vorerben	112
1. Grundsätzliches	112
2. Verfügungsbeschränkungen	113
a) Einfacher Vorerbe	113
b) Befreiter Vorerbe	115
3. Verwaltung	115
a) Einfacher Vorerbe	115
b) Befreiter Vorerbe	117
4. Zwangsvollstreckungen gegen den Vorerben	117
5. Surrogation	118
V. Rechtsstellung des Nacherben	118
1. Grundsätzliches	118
2. Vererblichkeit des Nacherbenrechts	119
3. Übertragbarkeit des Nacherbenrechts	121
§ 10. Vermächtnis, Auflage, Teilungsanordnung	123
I. Einführung	123
II. Vermächtnis	124
1. Begriff	124
2. Der vermachte Vermögensvorteil	124
3. Begünstigter (Vermächtnisnehmer)	126
4. Beschwerter	127
III. Auflage	128
IV. Teilungsanordnung	129
§ 11. Testamentsvollstreckung	132
I. Bedeutung und Aufgaben	132
II. Beginn und Ende des Amtes	133
III. Rechtsstellung des Testamentsvollstreckers	133
1. Verfügungsgeschäfte	134
2. Verpflichtungsgeschäfte	135
3. Prozessführung	136
4. Rechtsverhältnis zu den Erben	137
IV. Rechtsstellung der Erben	138
V. Testamentsvollstreckung bei Rechtsnachfolge in einzelkaufmännische Unternehmen oder Gesellschaftsanteile	139
VI. Testamentsvollstreckerzeugnis	141

§ 12. Gemeinschaftliches Testament	142
I. Einführung	142
II. Errichtung des gemeinschaftlichen Testaments	143
1. Beschränkung auf Ehegatten und eingetragene Lebenspartner	143
2. Form	144
3. Gemeinschaftlichkeit der Erklärung	144
III. Berliner Testament	146
1. Einheits- und Trennungsprinzip	146
2. Pflichtteilsansprüche und Pflichtteilstrafklauseln	148
IV. Wechselzügliche Verfügungen	149
V. Bindungswirkung wechselzüglicher Verfügungen	153
1. zu Lebzeiten beider Ehegatten	153
2. nach dem Tod eines Ehegatten	154
a) Verfügungen von Todes wegen	154
b) Verfügungen unter Lebenden	155
VI. Selbstanfechtung beim gemeinschaftlichen Testament	157
VII. Wiederverheiratungsklauseln	159
1. Trennungslösung	160
2. Einheitslösung	160
§ 13. Erbvertrag	163
I. Einführung	163
II. Abschluss	164
1. Persönliche Voraussetzungen	164
2. Form	165
III. Inhalt und Arten	166
1. Inhalt	166
a) Vertragsmäßige und einseitige letztwillige Verfügungen	166
b) Rechtsstellung von Vertragserbe und Vertragsvermächtnisnehmer	167
2. Arten	168
a) Einseitige und zweiseitige Erbverträge	168
b) Entgeltliche und unentgeltliche Erbverträge	168
IV. Bindungswirkung vertragsmäßiger Verfügungen	169
1. Verfügungen von Todes wegen	169
2. Lebzeitige Verfügungen	171
a) Grundsätzliches	171
b) Schenkungen in Beeinträchtigungsabsicht	172
c) Anspruch gegen den Beschenkten	175
d) Vermächtnisvereitelung	176
V. Beseitigung vertragsmäßiger Verfügungen	176
1. Einverständliche Aufhebung	176
2. Rücktritt	177
a) Rücktrittsvorbehalt	177

b) Verfehlungen des Bedachten	178
c) Aufhebung der Gegenverpflichtung	178
3. Selbstanfechtung	180
§ 14. Rechtsgeschäfte unter Lebenden auf den Todesfall	183
I. Einführung	183
II. Regelung des § 2301 Abs. 1	186
1. Voraussetzungen	186
2. Rechtsfolgen	188
III. Regelung des § 2301 Abs. 2	189
IV. Besonderheiten beim Vertrag zugunsten Dritter	194
§ 15. Annahme und Ausschlagung der Erbschaft	198
I. Anfall der Erbschaft	198
II. Ausschlagung der Erbschaft	199
III. Annahme der Erbschaft	201
IV. Anfechtung von Annahme und Ausschlagung	202
V. Rechtsstellung des vorläufigen Erben	205
1. Gerichtliches Vorgehen von Nachlassgläubigern	205
2. Verwaltung des Nachlasses	206
3. Verfügungen über Nachlassgegenstände	206
VI. Sicherung des Nachlasses und Ermittlung der Erben	208
§ 16. Erbschein	210
I. Einführung	210
II. Inhalt und Arten	210
1. Inhalt	210
2. Arten	211
III. Rechtswirkungen des Erbscheins	211
1. Vermutung des § 2365	212
2. Öffentlicher Glaube des Erbscheins (§§ 2366, 2367)	212
a) Erwerb vom Erbscheinserben (§ 2366)	213
b) Leistung an den Erbscheinserben und andere Verfügungs- geschäfte iSd § 2367	216
IV. Erbscheinsverfahren	217
1. Zuständigkeit	217
2. Verfahrensvoraussetzungen und -grundsätze	217
3. Entscheidungen im Erbscheinsverfahren und Rechtsbehelfe ..	218
4. Einziehung und Kraftloserklärung	219
5. Verhältnis zum Zivilprozess	219
§ 17. Erbschaftsanspruch	221
I. Zweck und Rechtsnatur	221
II. Gläubiger und Schuldner des Erbschaftsanspruchs	222
III. Herausgabepflicht des Erbschaftsbesitzers	224
1. Ursprünglich Erlangtes	224
2. Surrogate	224
3. Nutzungen	226

IV. Haftung des Erbschaftsbesitzers	227
V. Verwendungen des Erbschaftsbesitzers	227
§ 18. Haftung des Erben für Nachlassverbindlichkeiten	228
I. Einführung	228
II. Nachlassverbindlichkeiten	229
III. Aufgebot der Nachlassgläubiger	229
IV. Beschränkung der Haftung des Erben	231
1. Nachlassverwaltung	231
a) auf Antrag des Erben	231
b) auf Antrag eines Nachlassgläubigers	233
2. Nachlassinsolvenzverfahren	233
3. Dürftigkeitseinrede	235
V. Inventarerrichtung	235
VI. Aufschiebende Einreden	237
§ 19. Miterbengemeinschaft	238
I. Miterbengemeinschaft als Gesamthandsgemeinschaft	238
II. Verfügungen über den Miterbenanteil und Vorkaufsrecht der Miterben	240
1. Verfügungen über den Miterbenanteil	240
2. Vorkaufsrecht der Miterben	241
III. Verwaltung des Nachlasses und Verfügung über Nachlassgegenstände	242
1. System des Gesetzes	242
2. Verwaltung des Nachlasses	243
3. Verfügung über Nachlassgegenstände	245
IV. Geltendmachung von Nachlassansprüchen	246
V. Auseinandersetzung	247
1. Anspruch auf Auseinandersetzung	247
2. Durchführung der Auseinandersetzung	248
a) Anordnungen des Erblassers	248
b) Auseinandersetzungsvertrag	249
c) Gesetzliche Teilungsvorschriften	250
VI. Ausgleichungspflichten unter Abkömmlingen	251
1. Ausgleichung von Vorempfängen	251
2. Ausgleichung für besondere Leistungen	252
VII. Haftung der Miterben für Nachlassverbindlichkeiten	253
1. Grundsätzliches	253
2. Haftung vor Nachlassteilung	253
3. Haftung nach Nachlassteilung	254
§ 20. Pflichtteilsrecht	255
I. Einführung	255
II. Voraussetzungen des Pflichtteilsanspruchs	256
1. Kreis der pflichtteilsberechtigten Personen	256

2. Enterbung	257
3. Besonderheiten bei der Zugewinnngemeinschaft	259
III. Inhalt des Pflichtteilsanspruchs	261
1. Geldanspruch	261
2. Ermittlung der Quote	262
3. Berechnung der Höhe	264
4. Anrechnung und Ausgleichung	265
IV. Pflichtteilsergänzungsanspruch	267
1. Einführung	267
2. Ergänzungspflichtige Schenkungen	268
3. Zehnjahresfrist (§ 2325 Abs. 3)	269
4. Bewertung von Schenkungen	270
5. Gläubiger und Schuldner	271
6. Verjährung	272
V. Auskunftsansprüche des Pflichtteilsberechtigten	273
VI. Pflichtteilsentziehung	274
1. Einführung	274
2. Gründe der Entziehung	274
3. Form der Entziehung	276
4. Beschränkung des Pflichtteils in guter Absicht	276
§ 21. Erbnunwürdigkeit	278
I. Einführung	278
II. Erbnunwürdigkeitsgründe	278
III. Geltendmachung der Erbnunwürdigkeit	279
§ 22. Erbverzicht	281
I. Einführung	281
II. Rechtsnatur und causa des Erbverzichtsvertrags	282
III. Abschluss des Erbverzichtsvertrags	284
IV. Wirkungen des Erbverzichtsvertrags	285
V. Aufhebung des Erbverzichtsvertrags	287
§ 23. Erbschaftskauf	289
I. Vertragsgegenstand	289
II. Verpflichtungs- und Erfüllungsgeschäft	290
III. Form des Vertrags	291
IV. Gefahrtragung und Gewährleistung	291
V. Haftung für Nachlassverbindlichkeiten	292
§ 24. Erbrecht und Unternehmensnachfolge	293
I. Einführung	293
II. Nachfolge in das Geschäft eines Einzelkaufmanns	294
1. Haftung für Geschäftsverbindlichkeiten des Erblassers	294
2. Fortführung in ungeteilter Erbengemeinschaft	295
III. Nachfolge in Anteile an Kapitalgesellschaften	296

IV. Nachfolge in Anteile an Personengesellschaften	297
1. Gesetzliche Ausgangslage	297
a) Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR)	297
b) Persönlich haftende Gesellschafter einer Handelsgesellschaft	298
2. Rechtliche Gestaltung	299
a) Eintrittsklauseln	299
b) Nachfolgeklauseln	300
V. Nachfolge in einen Kommanditanteil	305
§ 25. Erbschaftsteuerrecht	306
I. Einführung	306
II. Steuerpflicht – Besteuerung dem Grunde nach	306
III. Wertermittlung und Berechnung der Steuer	307
Anhang	311
Fall Nr. 1	311
Fall Nr. 2	315
Fall Nr. 3	323
Fall Nr. 4	329
Fall Nr. 5	333
Fall Nr. 6	338
Paragrafenregister	345
Sachverzeichnis	357