

# Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	19
B. Grundzüge des Pflichtteilsrechts	22
I. Verfassungsrechtlicher Status des Pflichtteilsrechts	22
1. Ausgangslage um die Jahrtausendwende	22
2. Entscheidung des BVerfG vom 19.04.2005	23
a) Rezeption	24
b) Würdigung	24
c) Ausblick	26
II. Pflichtteilsberechtigter Personenkreis	27
III. Höhe des Pflichtteils	28
IV. Pflichtteilsrestanspruch und Ausschlagungsmöglichkeiten	30
V. Pflichtteilsergänzungsanspruch	31
VI. Pflichtteilsrecht und Pflichtteilsanspruch	34
VII. Ergebnis	35
C. Der Pflichtteilsverzicht	37
I. Ein kurzer Blick ins Ausland	37
1. Erbverzichtsfeindliche Rechtsordnungen	38
2. Erbverzichtsfreundliche Rechtsordnungen	41
II. Verhältnis von Erb- zu Pflichtteilsverzicht	42
III. Rechtsnatur	45
IV. Kausalgeschäft	45
1. Unentgeltlicher Pflichtteilsverzicht	46
2. Entgeltlicher Pflichtteilsverzicht	47
a) Rechtsnatur der Abfindung	48
b) Rechtliche Würdigung	48
V. Voraussetzungen	51
1. Formelle und sachliche Voraussetzungen	51
a) Notarielle Beurkundungspflicht	51
b) Stillschweigender Verzicht	53
2. Persönliche Voraussetzungen	54
3. Zeitliche Voraussetzungen	55
a) Meinungsstand	55
b) Stellungnahme	56

*Inhaltsverzeichnis*

VI. Umfang und Wirkung	58
VII. Ergebnis	61
D. Sittenwidrigkeit gemäß § 138 BGB	64
I. § 138 BGB als Grenze der Vertragsfreiheit	64
1. Lückenfüllende Funktion	65
2. Eliminationsfunktion	65
II. Weitere Normzwecke des § 138 BGB	66
1. Präventivfunktion	66
2. Funktionsdreiklang nach Teubner	68
a) Rezeptionsfunktion	68
b) Transformationsfunktion	68
c) Delegationsfunktion	69
3. Zwischenergebnis	70
III. Verhältnis zu anderen Vorschriften	70
1. § 134 BGB	70
2. § 123 BGB	71
3. § 157 BGB	72
4. § 242 BGB	73
IV. Bedeutung und Verhältnis von § 138 Abs. 1 zu Abs. 2	75
V. Regelungsgehalt und Voraussetzungen des § 138 Abs. 1 BGB	76
1. Rechtsgeschäft	77
2. Die guten Sitten	77
a) Kritik an der Anstandsformel	77
b) Stellungnahme	78
3. Verstoß	80
a) Inhaltssittenwidrigkeit	81
b) Sittenwidriger Gesamtcharakter	82
aa) Absicherung anerkannter Ordnungen	83
bb) Abwehr von Freiheitsbeschränkungen	84
cc) Vermeidung der Ausnutzung von Übermacht	85
(1) Überlegene Verhandlungsposition	85
(2) Missbrauch einer Vertrauensstellung	86
(3) Ausnutzung von Schwächen	87
(a) Zwangslage	88
(b) Unerfahrenheit	88
(c) Mangel an Urteilsvermögen	90
(d) Erhebliche Willensschwäche	93
dd) Abwehr der Schädigung Dritter	94

ee) Schutz von Interessen der Allgemeinheit	95
(1) Abwendung von Gefahren	95
(2) Belastung der Sozialhilfe	96
ff) Abwehr von schweren Äquivalenzstörungen	97
gg) Schutz vor verwerflicher Gesinnung	97
4. Subjektive Voraussetzungen	98
a) Meinungsstand	99
b) Würdigung	100
VI. Rechtsfolgen	102
1. Grundsatz der Totalnichtigkeit	102
2. Verfügungs- und Verpflichtungsgeschäft	104
VII. Ergebnis	106
E. Sittenwidrigkeit von Pflichtteilsverzichten	108
I. Pflichtteilsverzicht und Kausalgeschäft	109
1. Abstraktionsprinzip	110
2. Einheitliches Rechtsgeschäft	111
3. Bedingungszusammenhang	112
4. Zwischenergebnis	112
II. Äquivalenzstörung	113
1. Rechtsprechung	113
a) OLG Oldenburg - Urteil vom 16. 3. 2006	114
aa) Ausgangslage	114
bb) Entscheidung	115
cc) Rezeption	115
dd) Würdigung	116
b) LG Düsseldorf – Urteil vom 02.03.2007	119
aa) Ausgangslage	119
bb) Entscheidung	119
cc) Würdigung	120
c) LG Düsseldorf – Urteil vom 19.1.2014	120
aa) Ausgangslage	120
bb) Entscheidung	121
cc) Würdigung	121
d) OLG Koblenz – Beschluss vom 29.01.2015	122
e) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse	122
2. Literatur	124
a) Verzichtsfreundliche Perspektive	124
b) Verzichtskritische Perspektive	125
c) Ergebnis	127

3. Eigenständige Untersuchung	127
a) Konzeption des historischen Gesetzgebers	127
b) Pflichtteilsrecht als Erwerbschance	128
c) Altruismus im Familienverband	129
d) Festlegung eines Schwellenwerts	130
e) Ermittlung des fiktiven Pflichtteilsanspruchs	131
f) Verpflichtung zur Offenlegung des Vermögens	132
g) Die Kritik Röhels	134
aa) Höchstpersönlichkeit	135
bb) Widerrufsrecht	136
cc) Zwischenergebnis	136
4. Ergebnis	137
III. Täuschungsähnliche Ausgangslage	139
1. Rechtsprechung	140
a) OLG Koblenz – Beschluss vom 04.03.1993	140
aa) Ausgangslage	141
bb) Entscheidung	141
cc) Würdigung	142
b) OLG München – Urteil vom 25.01.2006	143
aa) Ausgangslage	143
bb) Entscheidung	144
cc) Rezeption	145
dd) Würdigung	146
(1) Arglistige Täuschung und Sittenwidrigkeit	146
(2) Kritik an der Literatur	148
c) LG Düsseldorf – Urteil vom 02.03.2007	150
aa) Ausgangslage	150
bb) Entscheidung	150
cc) Würdigung	151
d) OLG Düsseldorf – Beschluss vom 21. 2. 2013	151
aa) Ausgangslage	151
bb) Entscheidung	152
cc) Rezeption	153
dd) Würdigung	153
e) LG Düsseldorf – Urteil vom 19.1.2014	154
f) OLG Hamm – Urteil vom 08.11.2016	155
g) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse	155
2. Literatur	157
a) Täuschungsschwelle	157
b) Verhältnis von § 123 zu § 138 BGB	158
c) Zwischenergebnis	159

3. Eigenständige Untersuchung	160
a) Konkurrenz zur arglistigen Täuschung nach § 123 BGB	160
aa) Meinungsstand	160
(1) § 123 Abs. 1 BGB als Sonderregelung zu § 138 Abs. 1 BGB	160
(2) Ablehnende Auffassung	162
bb) Erwägungen	163
(1) Unterschiedliche Regelungsbereiche und Schutzrichtungen	163
(2) Auslegung – Rechtsgeschäft und Willenserklärung	164
(3) Konsequenz der verschiedenen Ansichten	166
(a) Sonderregelung	166
(b) Keine Sonderregelung	167
(c) Ergebnis	168
(4) Keine Unterscheidungstauglichkeit bei Umstandssittenwidrigkeit	168
(5) Sittliche Anerkennung	170
cc) Zwischenergebnis	170
b) Hohes Unwirksamkeitsrisiko	171
c) Übertragbarkeit auf Drohungskonstellationen	172
4. Ergebnis	172
IV. Übermacht- und Schwächesituationen	174
1. Rechtsprechung	175
a) RG – Urteil vom 28.01.1907	175
b) OLG München – Urteil vom 25.01.2006	176
c) LG Düsseldorf – Urteil vom 02.03.2007	177
d) OLG Hamm - Urteil vom 08.11.2016	178
aa) Ausgangslage	179
bb) Entscheidung	180
cc) Rezeption	182
dd) Würdigung	183
(1) Geringe Bedeutung des finanziellen Ungleichgewichts	183
(2) Bezugnahme auf Röthel	184
(3) Bedingtheit der Gegenleistung	184
(4) Überrumpelung	185
(5) Außerachtlassung der Täuschung	185
(6) Einheitlichkeit gemäß § 139 BGB	186
(7) Zwischenergebnis	186

## Inhaltsverzeichnis

e) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse	187
2. Literatur	189
a) Kein Rechtfertigungszwang	189
b) Rationalitätsdefizite	190
c) Beurteilung der Mündigkeit	191
d) Betrachtung des Zustandekommens	192
e) Zwischenergebnis	192
3. Eigenständige Untersuchung	194
a) Dispositivität des Pflichtteilsrechts	194
b) Merkmale für Unausgewogenheit	195
aa) Unerfahrenheit	196
(1) Notarielle Beurkundung	196
(2) Mündigkeit des Verzichtenden	198
(3) Gerichtspraxis	199
(4) Abgrenzung zur verzichtstypischen Unerfahrenheit	200
(5) Zwischenergebnis	201
bb) Ausnutzung von Vertrauen / Druckposition	201
cc) Überrumpelung	203
dd) Bedingtheit / Befristung der Gegenleistung	204
ee) Besondere Geschäftsgewandtheit	206
c) Schwelle zur Sittenwidrigkeit	206
aa) Immanente Unschärfen durch Flexibilitätsfunktion	207
bb) Subjektive Merkmale	207
cc) Verfassungsrechtliche Dogmatik	208
d) Das Problem der klaren Abgrenzung	210
e) „Undue influence“ nach anglo-amerikanischem Recht	211
aa) Übertragbarkeit der „undue influence“	211
bb) Übertragungshindernisse	212
f) Verfahren beim Pflichtteilsverzicht	213
aa) Sittenwidrige Verfahrensgestaltung nach § 138 Abs. 1 BGB	214
bb) Risikoreduktion durch „best-practice“	214
cc) „Best-practice“ bei Vulnerabilität	215
(1) Untersuchung der Ausgangssituationen	216
(2) Persönliche Vorbesprechung	216
(3) Erhalt eines Entwurfs	217
(4) 14-tägige Bedenkzeit	217

(5) Höchstpersönliche Erklärung des Verzichtenden	218
(6) Vermögensverhältnisse thematisieren	219
(7) Höhe des fiktiven Pflichtteilsanspruchs beziffern	221
(8) Verfahrensgestaltung in Urkunde vermerken	221
dd) Abfindung zum Zeitwert als sicherste Variante	222
4. Ergebnis	223
V. Pflichtteilsverzicht zulasten der Sozialhilfe	225
1. Terminologie	226
2. Besonderheiten beim Verzicht durch Sozialleistungsempfänger	227
a) Übergang des Pflichtteilsanspruchs auf den Leistungsträger	227
b) Subsidiaritätsprinzip	229
3. Rechtsprechung	230
a) BGH-Urteil vom 19.1.2011 – IV ZR 7/10	231
aa) Ausgangslage	231
bb) Entscheidung	232
cc) Rezeption	234
dd) Würdigung	236
b) SG Stuttgart – Beschluss vom 08.03.2012	237
aa) Ausgangslage	237
bb) Entscheidung	237
cc) Würdigung	238
c) LSG Bayern – Beschluss vom 30.07.2015	239
aa) Ausgangslage	239
bb) Entscheidung	239
cc) Rezeption	240
dd) Würdigung	241
d) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse	242
4. Literatur	244
a) Verzichtsfreundliche Perspektive	244
b) Verzichtskritische Perspektive	245
c) Zwischenergebnis	245
5. Eigenständige Untersuchung	246
a) Negative Erbfreiheit	246
aa) Negative Freiheitsgrundrechte	247
bb) Verfassungsmäßige Verankerung	248
cc) Pflichtteilsrecht als Teil der Erbrechtsgarantie	250
dd) Tatsächliche Existenz	250

ee) Tragweite und Schranken	251
ff) Schlussfolgerung	252
b) Sozialrechtliches Regelungssystem	253
aa) Leistungsreduzierung	253
bb) Kostenerstattung	254
cc) Überleitungsmöglichkeiten	257
dd) Beschränkungsmöglichkeiten der negativen Erbfreiheit	257
ee) Schlussfolgerung	259
c) Prägekraft des Subsidiaritätsgrundsatzes	261
aa) Durchbrechungen	262
bb) Maßgeblichkeit	263
cc) Schlussfolgerung	264
d) Unterhaltsfunktion des Pflichtteilsrechts	265
e) Maßgeblichkeit des Bedürftigkeitsanlasses	267
aa) Parallelität der Argumentation	268
bb) Unschärfe Trennung nach Sozialgesetzbüchern	269
cc) Psychische Behinderungen im Bereich des SGB II	269
dd) Außerachtlassen des Bedürftigkeitsanlasses	270
f) Fehlende Bedürftigkeitskausalität des Verzichts	271
g) Fürsorgebedürfnis und Kompensation	272
h) Kein Vertrag zulasten Dritter	273
i) Geschäftsfähigkeit und Pflichtteilsverzicht	273
j) Ergebnis	275
6. Der sozialhilfebelastende Pflichtteilsverzicht im Kontext	277
a) Behindertentestament	277
aa) Hintergrund	278
bb) Zielsetzung	279
cc) Formen von Behindertentestamenten	280
(1) Erbschaftslösung	280
(2) Vermächtnislösung	281
dd) Sittliche Beurteilung	281
(1) Rechtsprechung	281
(2) Literatur	282
(3) Stellungnahme	282
ee) Verhältnis zum Pflichtteilsverzicht	283
b) Erbschaftsausschlagung	284
aa) Rechtsprechung	284
bb) Literatur	285
cc) Stellungnahme	286
dd) Verhältnis zum Pflichtteilsverzicht	288

c) Erlassvertrag gemäß § 397 BGB	289
aa) Rechtsprechung	289
bb) Literatur	290
cc) Stellungnahme	291
dd) Verhältnis zum Pflichtteilsverzicht	293
d) Ergebnis zu 6.	294
7. Pflichtteilsverzicht gegenüber Sozialleistungsempfängern	295
a) Notarkosten	296
b) Wirtschaftliches Interesse - Schonvermögen	296
aa) Grundfreibeträge	296
bb) Grundstücke	297
cc) Altersvorsorge-Freibeträge	298
dd) Kraftfahrzeug	298
ee) Weiteres Schonvermögen	298
ff) Ausmaß	298
c) Ergebnis zu 7.	299
F. Infektion des Pflichtteilsverzichts	300
I. Ausgangssituation	300
II. Vorfrage: Fernwirkung von § 1586b BGB	300
1. Bedeutung der Fernwirkung	300
2. Meinungsstand	301
3. Infektionsrisiko in Abhängigkeit zur Fernwirkung	302
4. Unwägbarkeit für den Vertragsgestalter	303
III. Gesamtschau bewirkt Gesamtnichtigkeit	303
IV. Gestaltungshinweise	304
V. Ergebnis	305
G. Fazit	307
Literaturverzeichnis	311