

Bengel/Reimann/Holtz/Röhl
Handbuch der Testamentsvollstreckung

Handbuch der Testamentsvollstreckung

Herausgegeben von

Prof. Dr. Wolfgang Reimann
Notar a. D.

Dr. Michael Holtz
Rechtsanwalt, Fachanwalt für Erbrecht, Fachanwalt für Steuerrecht

Dr. Christoph Röhl
Notar

8. Auflage 2023



Zitiervorschlag:
Bengel/Reimann/Holtz/Röhl TV-HdB/Bearbeiter

www.beck.de

ISBN 978 3 406 78635 8

© 2023 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Beltz Grafische Betriebe GmbH
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza
Satz: 3w+p GmbH, Rimpf
Umschlaggestaltung: Ralph Zimmermann – Bureau Parapluie



chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Bearbeiterverzeichnis

Heinrich Eckelskemper

Notar a.D., Köln

Prof. Dr. Ulrich Haas

Professor ad personam an der Universität Zürich

Dr. Michael Holtz

Rechtsanwalt in Bonn
Fachanwalt für Erbrecht
Fachanwalt für Steuerrecht

Dr. Julian Klinger

Rechtsanwalt in München

Dr. Dominik Mohr

Rechtsanwalt in Stuttgart

Dr. Stefan Niemöller

Rechtsanwalt in München

Dr. Rudolf Pauli

Rechtsanwalt in München
Steuerberater, Fachanwalt für Steuerrecht

Dr. Christoph Röhl

Notar in Hauzenberg und Wegscheid

Christoph Sandkühler

Rechtsanwalt in Hamm

Dr. Jascha Seitz

Rechtsanwalt in Stuttgart

Dr. Rembert Süß

Rechtsanwalt, Deutsches Notarinstitut Würzburg

Dr. Bernhard Schaub

Notar in München

Dr. Stefan Daniel Josef Schmitz

Notar, Bonn

Prof. Dr. Robert Sieghörtner

LL.M. (Sydney), EMBA (Münster)
Notar in Gräfenberg
Honorarprofessor an der Universität Erlangen-Nürnberg

Dr. Georg Zinger

Rechtsanwalt in Stuttgart

Im Einzelnen haben bearbeitet

§ 1	I, II	Holtz
§ 1	III	Zinger
§ 1	IV–VI	Holtz
§ 2		Röhl
§ 3	I, II	Klinger
§ 3	III	Schaub
§ 4	I–VIII	Schaub
§ 4	IX	Pauli
§ 5	I	Schaub
§ 5	II, III	Pauli
§ 5	IV	Röhl
§ 5	V, VI	Klinger
§ 5	VII	Haas
§ 5	VIII–X	Klinger
§ 6		Zinger
§ 7		Zinger
§ 8		Klinger
§ 9		Holtz
§ 10	I–IV	Sieghörtner
§ 10	Länderberichte Australien, Österreich, Tschechien, USA/New York	Becker/Mohr/Seitz
§ 10	Länderberichte Belgien, Großbritannien, Polen, Schweden, Spanien	Klinger
§ 10	Länderberichte Frankreich, Italien, Luxemburg, Rumänien, Russische Föderation	Süß
§ 10	Länderbericht Schweiz	Haas
§ 11	I–VI	Sandkühler
§ 11	VII	Schaub
§ 12		Eckelskemper/Schmitz
§ 13		Niemöller

Verzeichnis der Bearbeiter früherer Auflagen

1. Aufl. 1993: Prof. Dr. Manfred Bengel, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Peter Gottwald, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Hans-Hermann Klumpp, Dr. Dieter Mayer, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Otto Freiherr Riederer von Paar, Dr. Bernhard Schaub, Johannes Stockebrand

2. Aufl. 1998: Prof. Dr. Manfred Bengel, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Hans-Hermann Klumpp, Dr. Dieter Mayer, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Otto Freiherr Riederer von Paar, Dr. Bernhard Schaub, Johannes Stockebrand

3. Aufl. 2001: Prof. Dr. Manfred Bengel, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Hans-Hermann Klumpp, Dr. Dieter Mayer, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Otto Freiherr Riederer von Paar, Christoph Sandkühler, Dr. Bernhard Schaub

4. Aufl. 2010: Prof. Dr. Manfred Bengel, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Hans-Hermann Klumpp, Dr. Dieter Mayer, Jo Müller, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Christoph Sandkühler, Dr. Bernhard Schaub, Prof. Dr. Robert Sieghörtner

5. Aufl. 2013: Prof. Dr. Manfred Bengel, Dr. Florian Dietz, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Michael Holtz, Dr. Hans-Hermann Klumpp, Jo Müller, Dr. Rudolf Pauli, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Christoph Sandkühler, Dr. Bernhard Schaub, Prof. Dr. Robert Sieghörtner

6. Aufl. 2017: Prof. Dr. Manfred Bengel, Dr. Peter Becker, Dr. Florian Dietz, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Michael Holtz, Julian Klinger, Dr. Hans-Hermann Klumpp, Dr. Stefan Niemöller, Dr. Rudolf Pauli, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Christoph Sandkühler, Dr. Bernhard Schaub, Prof. Dr. Robert Sieghörtner, Dr. Rembert Süß

7. Aufl. 2020: Dr. Peter Becker, Dr. Florian Dietz, Heinrich Eckelskemper, Prof. Dr. Ulrich Haas, Dr. Michael Holtz, Julian Klinger, Dr. Stefan Niemöller, Dr. Rudolf Pauli, Prof. Dr. Detlev Piltz, Prof. Dr. Wolfgang Reimann, Christoph Sandkühler, Dr. Bernhard Schaub, Dr. Stefan Schmitz, Prof. Dr. Robert Sieghörtner, Dr. Rembert Süß

Vorwort zur 8. Auflage

Das Handbuch der Testamentsvollstreckung, erstmals 1994 erschienen, wird nunmehr in der 8. Auflage vorgelegt. Die Tatsache, dass in 30 Jahren acht Auflagen erscheinen konnten, ist ein Beleg dafür, dass sich das Handbuch auf dem Markt etabliert hat. Im Zuge der Renaissance des Erbrechts hat insbesondere das Recht der Testamentsvollstreckung in den letzten Jahren eine starke Bereicherung erfahren, zunächst durch die Kautelarjurisprudenz, dann durch die Literatur und die Rechtsprechung. Wird Testamentsvollstreckung angeordnet, handelt es sich um einen Akt der privaten Rechtsetzung, der unter Umständen über längere Zeit Geltung beansprucht und für die Verwaltung oft großer Vermögen maßgebend ist. Daher ist es erforderlich, rechtzeitig im Vorfeld eine vorausschauende Nachlassplanung zu betreiben und die maßgeblichen Verfügungen von Todes wegen abzuschließen. Hierfür soll das Handbuch der Testamentsvollstreckung einen Beitrag für die Praxis leisten.

Die 8. Auflage berücksichtigt nicht nur die seit der 7. Auflage eingetretenen Änderungen in der Gesetzgebung, sondern auch die neuen Erkenntnisse von Rechtsprechung und Literatur. Insbesondere wurden die Reformen des Vormundschafts- und Betreuungsrechts, des Stiftungsrechtes und des – künftigen – Rechtes der Personengesellschaften eingearbeitet. Auch die Weiterentwicklung des internationalen Rechts und des Steuerrechts wurden berücksichtigt. Zahlreiche Ratschläge für die Kautelarjurisprudenz wurden erweitert.

Ausdrücklich wird erwähnt, dass ein neuer § 7 hinzugekommen ist, in dem Vereinbarungen zwischen Erben und Testamentsvollstreckern thematisiert werden. Dabei handelt es sich um einen Bereich, der in der Praxis, eben weil es sich bei der Anordnung der Testamentsvollstreckung um einen Akt privater Rechtsetzung handelt, von immer größerer Bedeutung ist, der aber bislang zu wenig beachtet wurde.

In personeller Hinsicht haben sich ebenfalls Änderungen ergeben. Professor Dr. Manfred Bengel ist aus dem Kreis der Herausgeber ausgeschieden. Ihm sei für seine prägende Mitarbeit seit der ersten Auflage herzlich gedankt. Neu in den Herausgeberkreis sind Rechtsanwalt Dr. Michael Holtz, der bislang schon Bearbeiter war, und Notar Dr. Christoph Röhl eingetreten. Professor Dr. Wolfgang Reimann bleibt Mitherausgeber.

Dr. Florian Dietz ist aus dem Kreis der Bearbeiter ausgeschieden, auch ihm sei für seine langjährige Mitwirkung gedankt. Dr. Holtz hat § 1 (mit Ausnahme von Abschnitt III.), der bislang von Bengel und Dietz betreut war, übernommen. § 2, bisher von Reimann bearbeitet, hat Dr. Christoph Röhl übernommen, ebenso wie Teile des § 5. Der neue § 7 – Vereinbarungen zwischen Erben und Testamentsvollstreckern – wurde von Rechtsanwalt Dr. Georg Zinger, der neu in den Autorenkreis eingetreten ist, bearbeitet; er hat auch § 1 III und § 6 übernommen. In dem immer wichtiger werdenden international-rechtlichen Bereich sind als Autoren hinzugekommen: Rechtsanwalt Dr. Dominik Mohr und Rechtsanwalt Dr. Jascha Seitz.

Verlag, Herausgeber und Autoren wären dankbar, wenn auch die 8. Auflage vom juristischen Publikum wieder günstig aufgenommen werden könnte. Für Anregungen und Kritik sind wir stets dankbar.

München, im April 2023

Herausgeber und Verlag

Inhaltsübersicht

Bearbeiterverzeichnis	V
Vorwort zur 8. Auflage	IX
Verzeichnis der Formulierungsvorschläge	XV
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXVII

§ 1 Das Amt des Testamentsvollstreckers

I. Das Wesen der Testamentsvollstreckung	2
II. Rechtsstellung des Testamentsvollstreckers	4
III. Testamentsvollstreckung und Vollmacht	9
IV. Aufgaben und Wirkungskreis des Testamentsvollstreckers	22
V. Schutz des Nachlasses durch Testamentsvollstreckung	48
VI. Der vermeintliche Testamentsvollstrecker	50

§ 2 Die Anordnung der Testamentsvollstreckung. Die Ernennung zum Testamentsvollstrecker. Der Beginn der Testamentsvollstreckung und des Testamentsvollstreckeramtes. Der Nachweis des Amtes

I. Anordnung der Testamentsvollstreckung	57
II. Ernennung zum Testamentsvollstrecker	90
III. Beginn (bzw. Ablehnung) des Amtes und nachlassgerichtliches Verfahren	117
IV. Nachweis des Amtes	121

§ 3 Die Konstituierung des Nachlasses

I. Nachlassverzeichnis	138
II. Sonstige Verpflichtungen und Obliegenheiten	158
III. Nachlassverfahren	166

§ 4 Rechtsfragen und Probleme bei der Durchführung einer Testamentsvollstreckung im Normalfall

I. Vorbemerkung	173
II. Allgemeiner Inhalt des Verwaltungsrechts	173
III. Durchführung der Inbesitznahme des Nachlasses und der Nachlassgegenstände	174
IV. Die (einfache) Verwaltung	176
V. Verpflichtungsgeschäfte des Testamentsvollstreckers	188
VI. Verfügungen des Testamentsvollstreckers über Nachlassgegenstände	196
VII. Auseinandersetzung des Nachlasses	214
VIII. Nachlassverwaltung und Insolvenzverfahren über den Nachlass	222
IX. Betreuung und Testamentsvollstreckung	225

§ 5 Die Ausführung des Amtes bei besonderen typischen Situationen

I. Nachlass mit Grundbesitz	241
II. Testamentsvollstreckung im Handels- und Gesellschaftsrecht	264
III. Testamentsvollstreckung und Stiftungsrecht	321
IV. Sonderfälle der Testamentsvollstreckung	334
V. Testamentsvollstreckung in familienbezogenen Angelegenheiten	363
VI. Testamentsvollstreckung im Prozess	369
VII. Streiterledigung durch Schiedsgerichte	377

VIII. Testamentsvollstreckung und Insolvenzverfahren	401
IX. Vermögensanlage durch den Testamentsvollstrecker	413
X. Abwicklung und Verwaltung von digitalen Nachlässen	427

§ 6 Auskunftspflicht, Rechnungslegung und Herausgabe des Nachlasses

I. Gesetzliches Schuldverhältnis zwischen Testamentsvollstrecker und Erben	439
II. Benachrichtigung des Erben	451
III. Auskunftspflicht	457
IV. Herausgabepflichten	473
V. Rechenschaftspflicht	488

§ 7 Vereinbarungen zwischen Erben und Testamentsvollstreckern

I. Allgemeines	512
II. Rahmenbedingungen	513
III. Einzelne Inhalte von Vereinbarungen zwischen Erben und Testamentsvollstreckern	527
IV. Gestaltungsmöglichkeiten des Erblassers bezüglich Vereinbarungen	546
V. Streitigkeiten zwischen Erben und Testamentsvollstreckern	550

§ 8 Beendigung von Testamentsvollstreckeramt und Testamentsvollstreckung

I. Allgemeines	553
II. Beendigung des konkreten Testamentsvollstreckeramtes	554
III. Beendigung der Testamentsvollstreckung insgesamt	565
IV. Partielle Beendigung der Testamentsvollstreckung	577
V. Vereinbarungen zwischen Erben und Testamentsvollstrecker über die Beendigung der Testamentsvollstreckung	579
VI. Folgen der Beendigung	581

§ 9 Testamentsvollstreckung im Steuerrecht

I. Allgemeines	593
II. Vor dem Erbfall entstandene Steuern (Steuern des Erblassers)	595
III. Durch den Erbfall entstandene Steuer (Erbschaftsteuer)	601
IV. Nach dem Erbfall entstehende Steuern	617
V. Innenverhältnis Testamentsvollstrecker – Erbe	627
VI. Abzugsfähigkeit der Testamentsvollstrecker-Gebühren	630
VII. Internationale Aspekte	634

§ 10 Internationale Testamentsvollstreckung

I. Statutfragen der Testamentsvollstreckung	646
II. Verfahrensrecht	671
III. Checkliste für Erbrechtsfälle	687
IV. Formulierungsvorschläge	690
V. Länderberichte	692

§ 11 Rechtsanwälte, Notare, Steuerberater, Wirtschaftsprüfer, vereidigte Buchprüfer und Kreditinstitute als Testamentsvollstrecker

I. Einführung	818
II. Rechtsanwälte als Testamentsvollstrecker	818
III. Notare als Testamentsvollstrecker	822
IV. Steuerberater, Steuerbevollmächtigte und Steuerberatungsgesellschaften als Testamentsvollstrecker	828

V. Wirtschaftsprüfer und vereidigte Buchprüfer als Testamentsvollstrecker	830
VI. Sonstige Personen als Testamentsvollstrecker	832
VII. Kreditinstitute als Testamentsvollstrecker	833

§ 12 Die Vergütung des Testamentsvollstreckers und ihre Besteuerung

I. Gesetzliche Grundlage – § 2221 BGB/mögliche Anknüpfung an die InsVV	841
II. Die von Rechtsprechung und Literatur zur Feststellung der angemessenen Vergütung entwickelten Gesichtspunkte	854
III. Das Verhältnis von Aufwendungsersatz und Vergütung	909
IV. Fälligkeit der Vergütung	911
V. Verjährung, Herabsetzung, Verwirkung der Vergütung	912
VI. Schuldner der Vergütung und des Aufwendungsersatzes	914
VII. Anspruchsverfolgung bzw. -durchsetzung	918
VIII. Sonderprobleme	923
IX. Besteuerung der Vergütung	928
X. Schlussfolgerungen für die Praxis	956

§ 13 Die Haftung des Testamentsvollstreckers

I. Überblick	959
II. Die Tatbestandsmerkmale des § 2219 Abs. 1 BGB im Einzelnen	962
III. Rechtsfolgen des § 2219 BGB – Testamentsvollstreckerhaftung und Testamentsvollstreckervergütung	972
IV. Beispiele aus der Rechtsprechung	973
V. Der Haftpflichtprozess	977
VI. Versicherungsschutz gegen Haftpflichtrisiken des Testamentsvollstreckers	981

Sachverzeichnis	987
-----------------------	-----

