

# Strategie und Taktik im Erbrecht

von

**Wolfgang Roth**

Rechtsanwalt  
Fachanwalt für Erbrecht

**Dr. Michael Holtz**

Rechtsanwalt  
Fachanwalt für Erbrecht  
Fachanwalt für Steuerrecht

**Martina Klose**

Rechtsanwältin  
Fachanwältin für Erbrecht

beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Auflage 2019



Zitiervorschlag  
Roth/Holtz/Klose/*Bearbeiter* Strategie ErbR § Rn.  
oder  
RHK/*Bearbeiter* Strategie ErbR § Rn.

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**[www.beck.de](http://www.beck.de)**

ISBN 978 3 406 70559 5

© 2019 Verlag C.H. Beck oHG  
Wilhelmstraße 9, 80801 München  
Druck: Beltz Grafische Betriebe GmbH  
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza

Satz: 3w+p GmbH, Rimpär  
Umschlaggestaltung: Ralph Zimmermann – Bureau Parapluie

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

## Vorwort

*Erbrecht boomt.* Dies zeigt nicht zuletzt die in den letzten Jahren veröffentlichte Vielzahl von Fachliteratur und Häufung erbrechtlicher Gerichtsentscheidungen. Auch in der täglichen Arbeitspraxis mehren sich Erbrechtsmandate stetig. Dabei kann zwischen Mandaten vor Eintritt eines Erbfalls und der danach anschließenden Abwicklung des Nachlasses und der nach dem Eintritt des Sterbefalles notwendigen Tätigkeiten (Regulierung von Pflichtteilsansprüchen, Durchführung von Testamentsvollstreckungen, Abwicklungen von Erbengemeinschaften, usw.) unterschieden werden. Nicht zuletzt der Gesetzgeber wurde in den vergangenen Jahren im Erbrechtsbereich vermehrt tätig.

Um sowohl gestalterisch vor dem Erbfall die Nachlassplanung der Mandantschaft durch Errichtung letztwilliger Verfügungen wunschgemäß und juristisch sauber umsetzen zu können als auch den hohen Anforderungen einer Nachlassabwicklung gerecht zu werden, stehen eine Vielzahl von für den Praktiker wichtige Fragen und Tätigkeiten an. Hierbei muss sowohl das materielle und insbesondere das im Erbrecht vielschichtige Prozessrecht gekannt und beherrscht werden. Im Rahmen der Nachlassplanung und -Abwicklung sind insbesondere die Fragen der allgemeinen Testamentsgestaltung, der Bereich der Vor- und Nacherbschaft, des Vermächtnisrechts und/oder des Erbvertragsrechts sowie das Recht der Erbengemeinschaft und des Pflichtteilsrechts primär tonangebend. Prinzipiell ist fast jede Fragestellung des Rat suchenden Mandanten in einen dieser Brennpunkte einzuordnen. Selbstverständlich ist das Steuerrecht gerade im Erbrecht immer zu berücksichtigen. Der mit diesen typischen Erbrechtsmandaten beauftragte Praktiker benötigt sowohl einen zügigen Überblick über das materielle Erbrecht als auch Zugriff auf einen prozessrechtlichen Fundus, der die verfahrenstechnischen Ansatzpunkte des Erbrechts abdeckt. Andernfalls kann ein Erbrechtsmandat weder seriös noch rationell bearbeitet werden.

Dazu soll das vorliegende Werk, das in der nun vorliegenden zweiten Auflage umfassend überarbeitet wurde, dienen. Es ist schwerpunktmäßig aus der fachanwaltlichen Erbrechts- und Steuerpraxis heraus entstanden, um einen hohen praktischen Nutzen zu gewährleisten. Aus diesem Grund wurden Streitfragen und weiterführende Literatur nur dort erörtert, wo es aus praktischen Gesichtspunkten heraus sinnvoll erschien.

Die Kunst des Erbrechtsanwalts zeigt sich in dessen Fähigkeit, erbrechtliche Konflikte und Gerichtsprozesse zu vermeiden und den oft familiär verbundenen Parteien durch geschicktes Verhandeln schiedlich-friedliche Lösungsmöglichkeiten aufzuzeigen. Deshalb wurde Wert daraufgelegt, Strategien zur Streitvermeidung zu erkennen und diese auch durch Gestaltungsvarianten regeln zu können. Die aufgenommenen Formulierungsvorschläge, Gestaltungshinweise und Praxistipps sowie Musterformulierungen dürfen selbstverständlich nicht unreflektiert übernommen werden und sind auf das jeweilige Mandat zuzuschneiden. Das vorliegende Werk versteht sich für den Erbrechtspraktiker deshalb als Begleiter für Mandate, die sowohl vor als auch nach einem eingetretenen Erbfall dessen Aktivität fördern.

Die Autoren danken dem Verlag C.H.Beck, vor allem unserem Lektor, Herrn Dr. Frank Lang, ohne dessen engagierte Begleitung und langjährige angenehme Zusammenarbeit dieses Praktikerhandbuch nicht entstanden wäre.

Für konstruktive Kritik, Hinweise und Anregungen sind Autoren und Verlag jederzeit dankbar.

Obrigheim, Bonn, Jena im April 2019

*Wolfgang Roth,  
Michael Holtz,  
Martina Klose*

# Inhaltsübersicht

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| Vorwort .....            | V   |
| Inhaltsverzeichnis ..... | IX  |
| Literatur .....          | XXV |

|                         |          |
|-------------------------|----------|
| <b>Einleitung .....</b> | <b>1</b> |
|-------------------------|----------|

## 1. Teil. Vor- und Nacherbschaft

|  |    |
|--|----|
| § 1 Abgrenzung zu anderen Rechtsgebieten .....                 | 7  |
| § 2 Gesetzliche Auslegungsregeln .....                         | 17 |
| § 3 Nutzungen des Nachlasses .....                             | 27 |
| § 4 Kontroll- und Sicherungsrechte des Nacherben .....         | 43 |
| § 5 Das Anwartschaftsrecht des Nacherben .....                 | 56 |
| § 6 Der Herausgabeanspruch des Nacherben nach § 2130 BGB ..... | 66 |
| § 7 Die befreite Vorerbschaft .....                            | 71 |
| § 8 Die Pflichtteilsberechtigung des Vor- und Nacherben .....  | 84 |
| § 9 Vor- und Nacherbschaft im Unternehmensbereich .....        | 86 |
| § 10 Testamentsvollstreckung bei Vor- und Nacherbschaft .....  | 92 |
| § 11 Vor- und Nacherbschaft und Erbschein .....                | 96 |

## 2. Teil. Vermächtnisrecht

|  |     |
|--|-----|
| § 12 Begriff und Bedeutung .....   | 101 |
| § 13 Schuldrechtlicher Vermächtnisanspruch .....   | 102 |
| § 14 Die Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten .....                                      | 103 |
| § 15 Der Gläubiger des Vermächtnisanspruchs .....  | 110 |
| § 16 Die Vermächtniserfüllung .....  | 115 |
| § 17 Die Person des Vermächtnisnehmers .....   | 116 |
| § 18 Der Schuldner des Vermächtnisses .....  | 119 |
| § 19 Die Kosten der Vermächtniserfüllung .....   | 122 |
| § 20 Der Anfall des Vermächtnisses .....   | 123 |
| § 21 Die Fälligkeit des Vermächtnisses .....   | 126 |
| § 22 Annahme und Ausschlagung des Vermächtnisses gemäß § 2180 BGB .....                    | 127 |
| § 23 Der Wegfall des Vermächtnisgegenstandes vor dem Erbfall (§ 2169 BGB) .....            | 130 |
| § 24 Früchte, Nutzungen und Aufwendungen am Vermächtnisgegenstand .....                    | 134 |
| § 25 Verbindlichkeiten und Belastungen des Vermächtnisgegenstandes (§§ 2165 ff. BGB) ..... | 137 |
| § 26 Gewährleistung für Sach- und Rechtsmängel .....                                       | 140 |
| § 27 Die Verjährung des Vermächtnisanspruchs .....   | 142 |
| § 28 Das Sachvermächtnis .....   | 143 |
| § 29 Die Vermächtnisarten .....  | 165 |
| § 30 Konkurrenzprobleme Pflichtteilslast-Vermächtnisse .....                               | 188 |
| § 31 Das Kürzungsrecht nach § 2318 Abs. 1 BGB .....  | 189 |
| § 32 Das eingeschränkte Kürzungsrecht gem. § 2318 Abs. 2 BGB .....                         | 193 |
| § 33 Das erweiterte Kürzungsrecht gem. § 2318 Abs. 3 BGB .....                             | 195 |
| § 34 Die Abdingbarkeit des Kürzungsrechts durch letztwillige Verfügung, § 2324 BGB .....   | 1   |
| § 35 Das Verhältnis von § 2319 BGB zu § 2318 Abs. 2 und Abs. 3 BGB .....                   | 199 |
| § 36 Das Kürzungsrecht des § 2322 BGB .....  | 200 |
| § 37 Kürzungsrecht und prozessuale Besonderheiten .....                                    | 201 |
| § 38 Der pflichtteilsberechtigte Vermächtnisnehmer, § 2307 BGB .....                       | 202 |

# Inhaltsübersicht

---

|   |  |     |
|---|--|-----|
| § 39  | Testamentsvollstreckung und Vermächtnis .....  | 210 |
| § 40  | Vermächtnis und Zwangsvollstreckungsrecht .....  | 215 |
| § 41  | Vermächtnis und Nachlasspflegschaft .....  | 217 |
| § 42  | Vermächtnis und Sozialhilfe .....  | 220 |
| § 43  | Die Beseitigung eines Vermächtnisses .....   | 222 |
| § 44  | Die Absicherung des Vermächtnisanspruchs .....   | 227 |
| § 45  | Kostenrechtliche Aspekte .....   | 235 |
| <b>3. Teil. Die Auflage</b>                     |  |     |
| § 46  | Bedeutung und Begrifflichkeit der Auflage .....  | 237 |
| § 47  | Abgrenzungsfragen .....  | 238 |
| § 48  | Die Bestimmung des Begünstigten .....  | 239 |
| § 49  | Das Vollziehungsrecht .....  | 240 |
| § 50  | Unmöglichkeit der Vollziehung oder Unwirksamkeit der Auflage .....                             | 241 |
| <b>4. Teil. Das Pflichtteilsrecht</b>           |  |     |
| § 51  | Voraussetzungen des Pflichtteilsanspruchs .....  | 243 |
| § 52  | Höhe des Pflichtteilsanspruchs .....   | 261 |
| § 53  | Anrechnung und Ausgleichung .....  | 270 |
| § 53a   | Pflichtteilergänzungsanspruch .....  | 282 |
| § 54  | Geltendmachung des Pflichtteils- und Pflichtteilergänzungsanspruchs .....                      | 290 |
| § 55  | Zusätzliche Informationsmöglichkeiten des Pflichtteilsberechtigten .....                       | 318 |
| <b>5. Teil. Die Ansprüche des Vertragserben</b> |  |     |
| § 56  | Ansprüche des Vertragserben vor dem Erbfall .....  | 321 |
| § 57  | Ansprüche des Vertragserben nach dem Erbfall .....   | 322 |
| <b>6. Teil. Erbengemeinschaft</b>               |  |     |
| § 58  | Entstehung und Beendigung der Erbengemeinschaft .....  | 329 |
| § 59  | Auskunftspflichten unter Miterben .....  | 333 |
| § 60  | Besitzschutzrechte der Erben .....   | 346 |
| § 61  | Verwaltung der Erbengemeinschaft .....   | 348 |
| § 62  | Ausgleichungspflichten .....   | 361 |
| § 63  | Erbaueinandersetzung .....   | 365 |
| § 64  | Haftung der Erbengemeinschaft .....  | 387 |
| <b>7. Teil. Erbschaftsteuer</b>                 |  |     |
| § 65  | Grundlagen der Erbschaftsteuer .....   | 393 |
| § 66  | Verfügungen von Todes wegen, deren Besteuerung und steuerliche Optimierungsmöglichkeiten ..... | 442 |
| § 67  | Erbschaftsteuerliche Gestaltungsmöglichkeiten nach dem Erbfall .....                           | 481 |
|   | Sachverzeichnis .....  | 501 |

# Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| Vorwort .....   | V   |
| Inhaltsübersicht .....  | VII |
| Literatur .....   | XXV |
| <b>Einleitung</b> .....   | 1   |
| I. Vor- und Nacherbschaft .....   | 2   |
| II. Das Vermächtnisrecht .....  | 2   |
| III. Das Pflichtteilsrecht .....  | 3   |
| IV. Die Ansprüche des Vertragsserben .....  | 4   |
| V. Die Erbengemeinschaft .....  | 4   |
| VI. Erbschaftsteuer .....   | 5   |
| <b>1. Teil. Vor- und Nacherbschaft</b>  |     |
| § 1 Abgrenzung zu anderen Rechtsgebieten .....  | 7   |
| I. Abgrenzung der Vor- und Nacherbschaft zur Vollerbeinsetzung .....                  | 8   |
| II. Abgrenzung zum Nießbrauchsvermächtnis .....                                       | 12  |
| III. Abgrenzung zur Testamentsvollstreckung .....                                     | 14  |
| IV. Das Vor- und Nachvermächtnis .....  | 14  |
| V. Auf den Tod befristetes Herausgabevermächtnis .....                                | 16  |
| § 2 Gesetzliche Auslegungsregeln .....  | 17  |
| I. Nacherbe und Ersatzerbe, § 2102 Abs. 1 BGB .....                                   | 17  |
| II. Nacherbschaft bei angeordneter Herausgabe der Erbschaft, § 2103 BGB .....         | 19  |
| III. Die Einsetzung noch nicht gezeugter Personen, § 2101 BGB .....                   | 20  |
| IV. Der nicht-benannte Nacherbe, § 2104 BGB .....                                     | 20  |
| 1. Der fehlende Nacherbe .....  | 21  |
| 2. Die nachträglich unvollständige Nacherbeinsetzung .....                            | 21  |
| 3. Unbenannter Nacherbe und Mit-Vorerbe .....   | 21  |
| 4. Pflegerbestellung und § 2104 BGB .....   | 22  |
| V. Der nicht-benannte Vorerbe, § 2105 BGB .....                                       | 22  |
| VI. Der kinderlose Vorerbe, § 2107 BGB .....  | 23  |
| VII. Der Eintritt der Nacherbfolge .....  | 23  |
| VIII. Die Zeitgrenze des § 2109 BGB .....   | 23  |
| IX. Die Vererblichkeit des Nacherbenrechts .....                                      | 24  |
| § 3 Nutzungen des Nachlasses .....  | 27  |
| I. Grundstrukturen .....  | 27  |
| II. Das Surrogationsprinzip des § 2111 BGB .....                                      | 29  |
| 1. Erwerb aufgrund eines zur Erbschaft gehörenden Rechts .....                        | 29  |
| 2. Erwerb als Ersatz .....  | 29  |
| 3. Erwerb durch Rechtsgeschäft mit Mitteln der Erbschaft<br>(Mittelsurrogation) ..... | 29  |
| 4. Erwerb mit teilweise eigenen und teilweise Nachlassmitteln .....                   | 30  |
| 5. Beweislast und Surrogationsprinzip .....   | 30  |
| III. Das Behindertentestament .....   | 31  |
| 1. Motive für ein Behindertentestament .....  | 31  |
| 2. Sozialhilferechtliche Grundlagen .....   | 32  |
| 3. Sittenwidrigkeit des Behindertentestaments? .....                                  | 32  |

|  |    |
|--|----|
| 4. Der sichere Gestaltungsweg des Behindertentestaments .....                          | 33 |
| a) Die Vorerbenbestimmung .....  | 33 |
| b) Anordnung der Testamentsvollstreckung .....   | 34 |
| c) Die Vorgabe von Verwaltungsanordnungen an den<br>Testamentsvollstrecker .....       | 35 |
| d) Die Nacherbenbestimmung .....   | 36 |
| e) Die Nachteile des Behindertentestaments .....                                       | 36 |
| f) Alternative Gestaltungsmodelle .....  | 36 |
| 5. Pflichtteilsverzichtsvertrag und Behindertentestament .....                         | 37 |
| 6. Behindertentestament und Bedürftigentestament .....                                 | 39 |
| IV. Erhaltungskosten und Aufwendungen, § 2124 BGB .....                                | 39 |
| 1. Gewöhnliche Erhaltungskosten nach § 2124 I BGB .....                                | 39 |
| 2. Außergewöhnliche notwendige Aufwendungen nach § 2124 Abs. 2<br>BGB .....            | 39 |
| V. Wegnahmerecht und Verwendungen, § 2125 BGB .....                                    | 41 |
| 1. Verwendungsersatz nach § 2125 Abs. 2 BGB .....                                      | 41 |
| 2. Das Wegnahmerecht nach § 2125 Abs. 2 BGB .....                                      | 41 |
| § 4 Kontroll- und Sicherungsrechte des Nacherben .....                                 | 43 |
| I. Verfügungen über Hypothekenforderungen, Grund- und<br>Rentenschulden .....          | 43 |
| II. Hinterlegung von Wertpapieren .....  | 44 |
| III. Die Geldanlage durch den Vorerben, § 2119 BGB .....                               | 44 |
| IV. Verzeichnis der Erbschaftsgegenstände, § 2121 BGB .....                            | 46 |
| 1. Der Beweiswert des Verzeichnisses .....   | 47 |
| 2. Inhalt und Zeitpunkt des Verzeichnisses .....                                       | 47 |
| 3. Wiederholung des Verzeichnisses .....   | 48 |
| V. Die Feststellung des Zustands der Erbschaft, § 2122 BGB .....                       | 48 |
| VI. Das Auskunftsrecht des Nacherben gemäß § 2127 BGB .....                            | 49 |
| 1. Die Gefährdung des Nacherbenrechts .....  | 49 |
| 2. Anspruchsinhalt und Geltendmachung .....  | 50 |
| VII. Der Anspruch des Nacherben auf Sicherheitsleistung, § 2128 BGB .....              | 51 |
| 1. Anspruchsvoraussetzungen .....  | 51 |
| 2. Der Umfang der Sicherheitsleistung und Entzug der Verwaltung .....                  | 52 |
| 3. Prozessuales und Verfahrensrecht .....  | 53 |
| VIII. Nacherbenschutz durch Ausschluss der Befreiung von<br>Verwaltungspflichten ..... | 54 |
| 1. Die Erstellung des Nachlassverzeichnisses (§ 2121 BGB) .....                        | 54 |
| 2. Die Feststellung des Zustandes der Erbschaft .....                                  | 55 |
| § 5 Das Anwartschaftsrecht des Nacherben .....   | 56 |
| I. Rechtsnatur, Entstehung und Sicherung .....   | 56 |
| II. Die Vererblichkeit des Anwartschaftsrechts .....                                   | 57 |
| 1. Ersatznacherbschaft und Anwartschaftsrecht .....                                    | 57 |
| 2. Ausschluss der Vererblichkeit des Anwartschaftsrechts .....                         | 58 |
| 3. Anwachsung und Vererblichkeit .....   | 58 |
| III. Die Veräußerung des Anwartschaftsrechts .....                                     | 59 |
| 1. Die Wirksamkeit der Veräußerung .....   | 59 |
| 2. Übertragung des Anwartschaftsrechts auf den Vorerben .....                          | 60 |
| 3. Zustimmungspflichten bei Veräußerung der Nacherbenanwartschaft .....                | 60 |
| 4. Zustimmung bei entgeltlicher Verfügung des befreiten Vorerben .....                 | 62 |
| a) Das Zustimmungserfordernis bei mehrfacher Nacherbfolge .....                        | 63 |
| b) Zustimmungserfordernis bei unbekanntem Nacherben .....                              | 63 |

|   |    |
|---|----|
| IV. Das Anwartschaftsrecht bei Zwangsvollstreckung und<br>Zugewinnausgleich .....   | 63 |
| 1. Zugriff der Gläubiger des Nacherben .....  | 63 |
| 2. Anwartschaftsrecht und Zugewinnausgleich .....                                   | 65 |
| § 6 Der Herausgabeanspruch des Nacherben nach § 2130 BGB .....                      | 66 |
| I. Der Herausgabeanspruch des ordnungsgemäß verwalteten Nachlasses ....             | 66 |
| II. Der Wertersatzanspruch nach § 2130 Abs. 2 BGB .....                             | 68 |
| III. Gegenrechte des Vorerben .....   | 69 |
| IV. Die Insolvenz des Vorerben .....  | 69 |
| V. Der Eintritt des Nacherbfalls im Prozess .....                                   | 70 |
| § 7 Die befreite Vorerbschaft .....   | 71 |
| I. Befreiung durch den Erblasser .....  | 71 |
| 1. Ausdrückliche Anordnung der Befreiung .....                                      | 72 |
| 2. Befreite Vorerbschaft mittels Testamentsauslegung .....                          | 72 |
| 3. Wiederverheiratursklausel .....  | 74 |
| a) Trennungslösung .....  | 74 |
| b) Einheitslösung .....   | 75 |
| c) Wiederheiratursklausel und Pflichtteil .....                                     | 75 |
| II. Über § 2136 BGB hinausgehende Vergünstigungen für den Vorerben ....             | 76 |
| 1. Auflösend bedingte Nacherbschaft .....   | 76 |
| 2. Vorausvermächtnisse zu Gunsten des Vorerben .....                                | 76 |
| 3. Beschwerung des Nacherben mit Genehmigungspflichten .....                        | 76 |
| 4. Der Vorerbe als Testamentsvollstrecker .....                                     | 77 |
| 5. Transmortale Vollmacht zu Gunsten des Vorerben .....                             | 77 |
| 6. Befreiung von der Inventarisierungspflicht des § 1640 BGB .....                  | 77 |
| III. Fehlende Befreiungsmöglichkeiten .....   | 78 |
| 1. Grundstücksverfügungen des Vorerben, § 2113 Abs. 1 BGB .....                     | 78 |
| 2. Unentgeltliche Verfügungen des Vorerben, § 2113 Abs. 2 BGB .....                 | 79 |
| 3. Ausnahmen des Schenkungsverbot .....   | 80 |
| 4. Unentgeltliche Verfügung und Grundbuchamt .....                                  | 80 |
| 5. Auskunftsanspruch des Nacherben über unentgeltliche<br>Vorerbenverfügungen ..... | 82 |
| IV. Der Schutz des Erbvertrags-Nacherben gegen Schenkungen .....                    | 82 |
| 1. Erbvertragliche Berufung des Vorerben .....                                      | 82 |
| 2. Erbvertragliche Berufung des Nacherben .....                                     | 83 |
| 3. Erbvertragliche Berufung des Vor- und des Nacherben .....                        | 83 |
| 4. Erbvertragliche Bestimmung des Nacherben und Vorerbenschenkung .....             | 83 |
| § 8 Die Pflichtteilsberechtigung des Vor- und Nacherben .....                       | 84 |
| I. Der pflichtteilsberechtigte Vorerbe .....  | 84 |
| II. Der pflichtteilsberechtigte Nacherbe .....                                      | 84 |
| § 9 Vor- und Nacherbschaft im Unternehmensbereich .....                             | 86 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Vorgaben .....   | 86 |
| 1. Einfache erbrechtliche Nachfolgeklausel .....                                    | 86 |
| 2. Qualifizierte Nachfolgeklausel .....   | 87 |
| 3. Gesellschaftsvertragliche Eintrittsklauseln .....                                | 87 |
| 4. Das Wahlrecht des Vorerben nach § 139 HGB .....                                  | 87 |
| II. Das Schenkungsverbot des § 2113 Abs. 2 BGB im<br>Unternehmensbereich .....      | 88 |
| III. Der Anspruch auf Nutzungen .....   | 88 |
| 1. Nutzungen bei Einzelunternehmen .....  | 88 |
| 2. Nutzungsrechte bei Personengesellschaften .....                                  | 89 |



|   |     |
|---|-----|
| 3. Nutzungsverwendung bei Kapitalgesellschaften .....                   | 89  |
| IV. Surrogation .....   | 90  |
| V. Erhaltungskosten .....   | 90  |
| VI. Vor- und Nacherbschaft im Unternehmensbereich – Beratungsaspekte .. | 90  |
| § 10 Testamentsvollstreckung bei Vor- und Nacherbschaft .....           | 92  |
| I. Vorerbschaft und Testamentsvollstreckung .....                       | 92  |
| II. Nacherbschaft und Testamentsvollstreckung .....                     | 93  |
| 1. Praktische Anwendungsfälle .....                                     | 93  |
| 2. Die Person des Testamentsvollstreckers .....                         | 93  |
| 3. Die Rechtsstellung des Nacherbentestamentsvollstreckers .....        | 93  |
| 4. Die Rechte des Nacherbenvollstreckers .....                          | 94  |
| 5. Die Pflichten des Nacherbentestamentsvollstreckers .....             | 94  |
| III. Testamentsvollstreckung für Vor- und Nacherben .....               | 95  |
| § 11 Vor- und Nacherbschaft und Erbschein .....                         | 96  |
| I. Der Erbschein des Vorerben .....                                     | 96  |
| II. Erbschein und Nacherbschaft .....                                   | 97  |
| <b>2. Teil. Vermächtnisrecht</b>  |     |
| § 12 Begriff und Bedeutung .....  | 101 |
| § 13 Schuldrechtlicher Vermächtnisanspruch .....                        | 102 |
| § 14 Die Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten .....                   | 103 |
| I. Vermächtnisanordnung und Erbeinsetzung (§ 2087 BGB) .....            | 103 |
| II. Abgrenzung zur Auflage .....  | 106 |
| III. Teilungsanordnung und Vorausvermächtnis .....                      | 106 |
| 1. Abgrenzungskriterien .....   | 106 |
| 2. Praktische Auswirkungen .....  | 107 |
| a) Ausschlagung .....   | 107 |
| b) Möglichkeiten der Geltendmachung .....                               | 107 |
| c) Bindungswirkung des überlebenden Ehegatten .....                     | 108 |
| d) Auswirkungen bei Testamentsvollstreckung .....                       | 108 |
| e) Wirkungen bei beschränkter Erbenhaftung .....                        | 109 |
| f) Angaben im Erbschein .....   | 109 |
| 3. Übersicht Unterscheidung Teilungsanordnung/Vorausvermächtnis ...     | 109 |
| § 15 Der Gläubiger des Vermächtnisanspruchs .....                       | 110 |
| I. Der Kreis der Vermächtnisgläubiger .....                             | 110 |
| II. Der Anspruchsinhalt .....   | 111 |
| 1. Allgemeines .....  | 111 |
| 2. Der Auskunftsanspruch des Vermächtnisnehmers .....                   | 112 |
| 3. Der Wertermittlungsanspruch des Vermächtnisnehmers .....             | 114 |
| § 16 Die Vermächtniserfüllung .....                                     | 115 |
| § 17 Die Person des Vermächtnisnehmers .....                            | 116 |
| I. Die Bestimmung durch den Erblasser .....                             | 116 |
| II. Die Bestimmung durch Dritte .....                                   | 116 |
| III. Die Bestimmung bei besonderen Vermächtnisarten .....               | 117 |
| IV. Der Ersatzvermächtnisnehmer .....                                   | 118 |
| § 18 Der Schuldner des Vermächtnisses .....                             | 119 |
| I. Der beschwerte Erbe .....  | 119 |
| II. Der beschwerte Ersatzerbe .....                                     | 120 |

|  |     |
|--|-----|
| III. Der beschwerte Vor- und Nacherbe .....  | 120 |
| IV. Der beschwerte Vermächtnisnehmer .....   | 120 |
| V. Der Begünstigte einer Schenkung von Todes wegen .....                                   | 121 |
| VI. Der Wegfall des Beschwerten .....  | 121 |
| § 19 Die Kosten der Vermächtniserfüllung .....   | 122 |
| § 20 Der Anfall des Vermächtnisses .....   | 123 |
| § 21 Die Fälligkeit des Vermächtnisses .....   | 126 |
| § 22 Annahme und Ausschlagung des Vermächtnisses gemäß § 2180 BGB .....                    | 127 |
| I. Die Vermächtnisannahme .....  | 127 |
| II. Die Vermächtnisausschlagung .....  | 129 |
| § 23 Der Wegfall des Vermächtnisgegenstandes vor dem Erbfall (§ 2169 BGB) .....            | 130 |
| I. Die Grundregel des § 2169 Abs. 1 BGB .....  | 130 |
| II. Die Verschaffungspflicht nach § 2169 BGB .....   | 131 |
| III. Verbindung, Vermischung und Vermengung .....  | 132 |
| § 24 Früchte, Nutzungen und Aufwendungen am Vermächtnisgegenstand .....                    | 134 |
| I. Früchte und Nutzungen (§ 2184 BGB) .....  | 134 |
| II. Verwendungen und Aufwendungen (§ 2185 BGB) .....                                       | 135 |
| § 25 Verbindlichkeiten und Belastungen des Vermächtnisgegenstandes (§§ 2165 ff. BGB) ..... | 137 |
| I. Belastungen .....   | 137 |
| II. Die Belastung mit einer Hypothek .....   | 138 |
| III. Belastung mit Gesamthypothek und Gesamtgrundschuld .....                              | 139 |
| 1. Belastung mit einer Gesamthypothek .....  | 139 |
| 2. Belastung mit einer Gesamtgrundschuld .....   | 139 |
| IV. Schiffe, Schiffsbauwerke, Schiffshypotheken .....                                      | 139 |
| § 26 Gewährleistung für Sach- und Rechtsmängel .....                                       | 140 |
| I. Grundsätze .....  | 140 |
| II. Die Haftung für Rechtsmängel beim Gattungsvermächtnis .....                            | 140 |
| III. Die Haftung für Rechtsmängel beim Verschaffungsvermächtnis .....                      | 141 |
| IV. Die Gewährleistung für Sachmängel .....  | 141 |
| § 27 Die Verjährung des Vermächtnisanspruchs .....   | 142 |
| § 28 Das Sachvermächtnis .....   | 143 |
| I. Vermächtnis eines Grundstücks oder einer Eigentumswohnung .....                         | 144 |
| II. Hausrat und Inventar .....   | 145 |
| III. Das Geldvermächtnis .....   | 145 |
| 1. Der Begriff des „Geldvermögens“ .....   | 146 |
| 2. Bezifferter Geldbetrag .....  | 146 |
| 3. Das Geldwertvermächtnis .....   | 147 |
| IV. Das Forderungsvermächtnis .....  | 147 |
| V. Das Nießbrauchvermächtnis .....   | 149 |
| 1. Begriff und Inhalt des Nießbrauchs .....  | 149 |
| 2. Nießbrauch an Sachen .....  | 149 |
| a) Rechte des Nießbrauchberechtigten .....   | 150 |
| b) Pflichten des Nießbrauchberechtigten .....  | 150 |
| 3. Nießbrauch an Rechten .....   | 152 |
| a) Nießbrauch an einem Unternehmen .....   | 152 |
| b) Nießbrauch an einer Kapitalgesellschaft .....   | 153 |
| c) Nießbrauch an der Beteiligung an einer Personengesellschaft .....                       | 154 |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Nießbrauch am Gesamtnachlass und einem Erbteil .....                               | 155 |
| a) Der Nießbrauch am gesamten Nachlass .....  | 155 |
| b) Der Nießbrauch an einem Erbteil .....  | 155 |
| 5. Nießbrauch und Testamentsvollstreckung .....                                       | 156 |
| 6. Nießbrauch und Zwangsvollstreckung .....   | 156 |
| VI. Das Wohnungsrechtsvermächtnis .....   | 156 |
| 1. Zweck des Wohnungsrechtsvermächtnisses .....                                       | 156 |
| 2. Die Bestellung des Wohnungsrechts .....  | 157 |
| 3. Inhalt und Umfang des dinglichen Wohnungsrechts .....                              | 157 |
| 4. Die Pflichten des Wohnungsberechtigten .....                                       | 158 |
| 5. Zwangsvollstreckung und Wohnungsrecht .....  | 159 |
| VII. Das Rentenvermächtnis .....  | 159 |
| VIII. Das Pflegevergütungsvermächtnis .....   | 160 |
| IX. Das Vorkaufsrechtsvermächtnis .....   | 161 |
| 1. Begriff und Art des Vorkaufsrechtsvermächtnisses .....                             | 161 |
| 2. Inhalt, Entstehung, Ausübung und Erlöschen des Vorkaufsrechts .....                | 161 |
| X. Das Ankaufsrechtsvermächtnis .....   | 163 |
| XI. Das Vermächtnis betreffend ausgleichungspflichtiger Vorempfänge .....             | 163 |
| XII. Das Vermächtnis betreffend der Vereinbarung von<br>Verjährungsvorschriften ..... | 164 |
| § 29 Die Vermächtnisarten .....   | 165 |
| I. Gesetzlich geregelte Vermächtnisse .....   | 165 |
| 1. Der Voraus des Ehegatten, § 1932 BGB .....   | 166 |
| 2. Der Dreißigste, § 1969 BGB .....   | 167 |
| 3. Das Vorausvermächtnis, § 2150 BGB .....  | 167 |
| a) Das Vorausvermächtnis zu Gunsten eines Miterben .....                              | 167 |
| b) Das Vorausvermächtnis zu Gunsten des Vorerben .....                                | 168 |
| 4. Das Verschaffungsvermächtnis, § 2170 BGB .....                                     | 169 |
| a) Die Verschaffungspflicht .....   | 169 |
| b) Prozessuale Besonderheiten .....   | 170 |
| 5. Das Bestimmungsvermächtnis, § 2151 BGB .....                                       | 170 |
| a) Normzweck .....  | 171 |
| b) Die Auswahl des Bedachten .....  | 171 |
| 6. Das Wahlvermächtnis, § 2154 BGB .....  | 172 |
| a) Anwendungsbereich der Norm .....   | 172 |
| b) Das Auswahlverfahren .....   | 172 |
| 7. Das Gattungsvermächtnis, § 2155 BGB .....  | 173 |
| a) Anwendungsbereich der Norm .....   | 174 |
| b) Die Bestimmung der Sache .....   | 174 |
| 8. Das Zweckvermächtnis, § 2156 BGB .....   | 175 |
| a) Anwendungsbereich der Norm .....   | 175 |
| b) Das Bestimmungsrecht .....   | 176 |
| 9. Das gemeinschaftliche Vermächtnis, § 2157 BGB .....                                | 177 |
| 10. Das Forderungsvermächtnis, § 2173 BGB .....                                       | 177 |
| a) Anwendungsbereich und Praxisrelevanz .....   | 177 |
| b) Rechtsfolgen .....   | 178 |
| 11. Das Haupt- und Untervermächtnis .....   | 178 |
| 12. Das Ersatzvermächtnis, § 2190 BGB .....   | 179 |
| 13. Das Nachvermächtnis .....   | 179 |
| a) Normzweck und Anwendungsbereich .....  | 180 |
| b) Die Anordnung des Nachvermächtnisses .....   | 180 |
| c) Die Rechtsstellung des Nachvermächtnisnehmers .....                                | 180 |

|   |     |
|---|-----|
| II. Von Rechtsprechung und Literatur entwickelte Vermächtnisarten .....                     | 182 |
| 1. Das Erlassvermächtnis .....  | 182 |
| 2. Das Quotenvermächtnis .....  | 182 |
| 3. Das Schuldvermächtnis .....  | 183 |
| 4. Das Universalvermächtnis .....   | 184 |
| 5. Das Stückvermächtnis .....   | 184 |
| 6. Das Auskunftsvermächtnis .....   | 184 |
| 7. Das Sicherungsvermächtnis .....  | 185 |
| 8. Das Strafgeldvermächtnis .....   | 185 |
| 9. Das Taschengeldvermächtnis .....   | 186 |
| 10. Das Vermächtnis über Waffen .....   | 186 |
| 11. Vermächtnis wegen ausgleichungspflichtiger Vorempfänge .....                            | 186 |
| § 30 Konkurrenzprobleme Pflichtteilslast-Vermächtnisse .....                                | 188 |
| § 31 Das Kürzungsrecht nach § 2318 Abs. 1 BGB .....   | 189 |
| I. Der Normzweck des § 2318 Abs. 1 BGB .....  | 189 |
| II. Die Berechnung der Kürzung nach § 2318 Abs. 1 BGB .....                                 | 190 |
| § 32 Das eingeschränkte Kürzungsrecht gem. § 2318 Abs. 2 BGB .....                          | 193 |
| § 33 Das erweiterte Kürzungsrecht gem. § 2318 Abs. 3 BGB .....                              | 195 |
| I. Grundlagen .....   | 195 |
| II. Beispiele .....   | 196 |
| § 34 Die Abdingbarkeit des Kürzungsrechts durch letztwillige Verfügung,<br>§ 2324 BGB ..... | 1   |
| § 35 Das Verhältnis von § 2319 BGB zu § 2318 Abs. 2 und Abs. 3 BGB .....                    | 199 |
| § 36 Das Kürzungsrecht des § 2322 BGB .....   | 200 |
| § 37 Kürzungsrecht und prozessuale Besonderheiten .....                                     | 201 |
| § 38 Der pflichtteilsberechtigte Vermächtnisnehmer, § 2307 BGB .....                        | 202 |
| I. Vermächtnisannahme und Pflichtteil (§ 2307 Abs. 1 S. 1 BGB) .....                        | 202 |
| II. Vermächtnisausschlagung und Pflichtteil (§ 2307 Abs. 1 S. 1 BGB) .....                  | 204 |
| 1. Pflichtteilsgeltendmachung als Vermächtnisausschlagung .....                             | 204 |
| 2. Geltendmachung des Zugewinns als Vermächtnisausschlagung .....                           | 205 |
| 3. Rechtsfolgen der Ausschlagung .....  | 205 |
| 4. Vermächtnisausschlagung durch Schweigen (§ 2307 Abs. 2 BGB) .....                        | 205 |
| III. Pflichtteilsstrafklauseln und Vermächtnisse .....                                      | 206 |
| IV. Zuwendung von Erbteil und Vermächtnis an den Pflichtteilsberechtigten .....             | 209 |
| § 39 Testamentsvollstreckung und Vermächtnis .....  | 210 |
| I. Die Vermächtnisvollstreckung nach § 2223 BGB .....                                       | 210 |
| II. Die Testamentsvollstreckung zur Vermächtniserfüllung .....                              | 211 |
| III. Auskunftsansprüche des Vermächtnisnehmers gegen den<br>Testamentsvollstrecker .....    | 212 |
| IV. Testamentsvollstreckung und Nachvermächtnis .....                                       | 212 |
| V. Prozessuale Besonderheiten bei Vermächtnisvollstreckung .....                            | 213 |
| § 40 Vermächtnis und Zwangsvollstreckungsrecht .....  | 215 |
| § 41 Vermächtnis und Nachlasspflegschaft .....  | 217 |
| I. Die Nachlasspflegschaft nach § 1960 Abs. 2 BGB .....                                     | 217 |
| II. Die Klagepflegschaft nach § 1961 BGB .....  | 218 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| § 42 Vermächtnis und Sozialhilfe .....   | 220 |
| I. Vermächtnis als Vermögen oder Einkommen .....   | 220 |
| II. Rechtsprechungsstand .....   | 220 |
| § 43 Die Beseitigung eines Vermächtnisses .....  | 222 |
| I. Beseitigung eines erbvertraglichen bzw. bindenden Vermächtnisses,<br>§ 2288 BGB ..... | 222 |
| II. Ausschluss der Vermächtnisanordnung mittels Erbvertrag .....                         | 223 |
| III. Vermächtnisbeseitigung durch Zuwendungsverzicht .....                               | 223 |
| IV. Die Anfechtung der Vermächtnisanordnung .....  | 224 |
| V. Die Vermächtnisausschlagung .....   | 224 |
| 1. Die Ausschlagung eines Vermächtnisses .....   | 224 |
| 2. Die Ausschlagung eines Vorausvermächtnisses .....                                     | 224 |
| VI. Das auflösend bedingte Vermächtnis .....   | 225 |
| VII. Die Vorerfüllung des Vermächtnisses .....   | 225 |
| VIII. Vermischung oder Verbindung des Vermächtnisobjekts .....                           | 226 |
| § 44 Die Absicherung des Vermächtnisanspruchs .....                                      | 227 |
| I. Vermächtnissicherung vor Anfall des Vermächtnisses .....                              | 227 |
| 1. Vermächtnissicherung durch Auskunftsanspruch .....                                    | 227 |
| 2. Vermächtnissicherung durch Vollmacht .....  | 228 |
| 3. Vermächtnissicherung durch Testamentsvollstreckung .....                              | 229 |
| 4. Vermächtnissicherung in notariellen Testamenten .....                                 | 229 |
| 5. Vermächtnissicherung durch Verfügungsunterlassungsvertrag .....                       | 229 |
| II. Vermächtnissicherung nach dem Erbfall .....  | 229 |
| 1. Sicherung eines aufschiebend bedingten oder befristeten<br>Vermächtnisses .....       | 230 |
| 2. Vermächtnissicherung durch Vormerkung .....   | 230 |
| 3. Vermächtnissicherung durch Arrest und einstweilige Verfügung .....                    | 230 |
| III. Vermächtnis und Erbvertrag .....  | 232 |
| IV. Abwehrmöglichkeiten des Vermächtnisbeschwerden .....                                 | 233 |
| § 45 Kostenrechtliche Aspekte .....  | 235 |

## 3. Teil. Die Auflage

|   |     |
|---|-----|
| § 46 Bedeutung und Begrifflichkeit der Auflage .....                    | 237 |
| § 47 Abgrenzungsfragen .....  | 238 |
| § 48 Die Bestimmung des Begünstigten .....                              | 239 |
| § 49 Das Vollziehungsrecht .....  | 240 |
| § 50 Unmöglichkeit der Vollziehung oder Unwirksamkeit der Auflage ..... | 241 |

## 4. Teil. Das Pflichtteilsrecht

|   |     |
|---|-----|
| § 51 Voraussetzungen des Pflichtteilsanspruchs .....  | 243 |
| I. Pflichtteilsberechtigte .....                      | 244 |
| 1. Abkömmlinge .....                                  | 244 |
| 2. Ehegatte .....                                     | 246 |
| 3. Eltern .....                                       | 246 |
| 4. Lebenspartner .....                                | 247 |
| 5. Eheschließung gleichgeschlechtlicher Partner ..... | 247 |
| II. Rangfolge .....                                   | 247 |
| III. Ausschluss von der Erbfolge .....                | 249 |

|  |     |
|--|-----|
| IV. Kein Verlust des Pflichtteilsrechts .....                                    | 250 |
| 1. Erb- und Pflichtteilsverzicht .....   | 250 |
| a) Erbverzicht .....   | 250 |
| b) Pflichtteilsverzicht .....  | 251 |
| c) Inhaltskontrolle von Erb- und Pflichtteilsverzichtsverträgen .....            | 252 |
| 2. Pflichtteilsentziehung und Pflichtteilsunwürdigkeit .....                     | 253 |
| a) Pflichtteilsentziehung nach §§ 2339–2345 BGB .....                            | 253 |
| b) Erbunwürdigkeit nach §§ 2339–2345 BGB .....                                   | 253 |
| V. Pflichtteil trotz Zuwendung .....   | 254 |
| 1. Zusatzpflichtteil, § 2305 BGB .....   | 254 |
| a) Unzureichender Erbteil .....  | 254 |
| b) Beschränkungen und Beschwerden .....  | 255 |
| c) Rechtsfolgen .....  | 256 |
| 2. Beschränkter oder beschwerter Erbteil, § 2306 BGB .....                       | 256 |
| a) Wahlrecht .....   | 256 |
| b) Beschränkungen und Beschwerden .....  | 258 |
| 3. Zuwendung eines Vermächtnisses, § 2307 BGB .....                              | 258 |
| a) Ausschlagung .....  | 258 |
| b) Annahme .....   | 259 |
| c) Fristsetzung .....  | 259 |
| 4. Besonderheiten bei Ehegatten und eingetragenen<br>Lebenspartnerschaften ..... | 259 |
| § 52 Höhe des Pflichtteilsanspruchs .....  | 261 |
| I. Pflichtteilsquote .....   | 261 |
| II. Bestand und Wert des Nachlasses .....  | 262 |
| III. Vererbbarkeit, Pfändbarkeit und Übertragbarkeit .....                       | 264 |
| 1. Vererbbarkeit und Übertragbarkeit .....                                       | 264 |
| 2. Pfändung durch Gläubiger des Pflichtteilsberechtigten .....                   | 264 |
| IV. Insolvenz des Pflichtteilsberechtigten .....                                 | 266 |
| V. Verjährung .....  | 266 |
| a) Fristbeginn .....   | 266 |
| b) Besonderheiten bei Minderjährigen .....                                       | 267 |
| c) Zulässigkeit der Verlängerung der Verjährungsfrist .....                      | 268 |
| d) Hemmung durch Vergleichsverhandlungen .....                                   | 268 |
| VI. Verzinsung .....   | 269 |
| § 53 Anrechnung und Ausgleich .....  | 270 |
| I. Normzweck .....   | 270 |
| II. Anrechnung, § 2315 BGB .....   | 271 |
| 1. Lebzeitige Zuwendung .....  | 271 |
| 2. Anrechnungsbestimmung .....   | 272 |
| 3. Rechnerische Durchführung .....   | 273 |
| 4. Wertbestimmung .....  | 275 |
| 5. Anrechnungspflicht für fremden Vorempfang .....                               | 275 |
| 6. Prozessuales .....  | 276 |
| III. Ausgleich, § 2316 BGB .....   | 276 |
| 1. Ausgleichspflichtige Zuwendungen, § 2050 BGB .....                            | 277 |
| 2. Wertbestimmung .....  | 278 |
| 3. Rechnerische Durchführung .....   | 279 |
| 4. Mehrempfang .....   | 280 |
| 5. Ausgleichung von besonderen Leistungen, § 2057a BGB .....                     | 280 |
| 6. Darlegungs- und Beweislast .....  | 281 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| § 53a Pflichtteilergänzungsanspruch .....                                      | 282 |
| I. Anspruchsberechtigter .....   | 282 |
| II. Anspruchsschuldner .....   | 283 |
| III. Schenkungsbegriff .....   | 283 |
| 1. Pflicht- und Anstandsschenkung .....  | 284 |
| 2. Lebensversicherungen und Verträge zugunsten Dritter .....                   | 284 |
| IV. Bewertung, § 2325 Abs. 2 BGB .....   | 285 |
| 1. Verbrauchbare Sachen, § 2325 Abs. 2 S. 1 BGB .....                          | 285 |
| 2. Nicht verbrauchbare Gegenstände, § 2325 Abs. 2 S. 2 BGB .....               | 286 |
| V. Zehnjahresfrist, § 2325 Abs. 3 S. 2 BGB .....                               | 287 |
| VI. Berechnung des Pflichtteilergänzungsanspruchs .....                        | 288 |
| VII. Anrechnung von Eigengeschenken, § 2327 BGB .....                          | 288 |
| VIII. Anspruch gegen den Beschenkten, § 2329 BGB .....                         | 289 |
| § 54 Geltendmachung des Pflichtteils- und Pflichtteilergänzungsanspruchs ..... | 290 |
| I. Auskunfts- und Wertermittlungsansprüche .....                               | 291 |
| 1. Bestandsverzeichnis, § 2314 Abs. 1 S. 1 BGB .....                           | 291 |
| 2. Amtliche Aufnahme, § 2314 Abs. 1 S. 3 BGB .....                             | 292 |
| 3. Hinzuziehung, § 2314 Abs. 1 S. 2 Hs. 1 BGB .....                            | 293 |
| II. Auskunftsanspruch nach § 2314 Abs. 1 S. 1 BGB .....                        | 294 |
| 1. Auskunftsberechtigter .....   | 294 |
| a) Pflichtteilberechtigter Nichterbe .....                                     | 294 |
| b) Pflichtteilberechtigter Erbe .....  | 295 |
| 2. Auskunftsverpflichteter .....   | 295 |
| a) Erbe .....  | 295 |
| b) Beschenker .....  | 295 |
| 3. Voraussetzungen des Auskunftsanspruchs .....                                | 296 |
| 4. Inhalt und Umfang des Auskunftsanspruchs .....                              | 296 |
| a) Tatsächlicher Nachlassbestand .....   | 296 |
| b) Fiktiver Nachlassbestand .....  | 297 |
| c) Beleganspruch .....   | 298 |
| 5. Ergänzung und Berichtigung .....  | 298 |
| 6. Eidesstattliche Versicherung .....  | 299 |
| III. Wertermittlungsanspruch, § 2314 Abs. 1 S. 2 Hs. 2 BGB .....               | 300 |
| 1. Anspruchsberechtigter .....   | 300 |
| a) Pflichtteilberechtigter Nichterbe .....                                     | 300 |
| b) Pflichtteilberechtigter Erbe .....  | 300 |
| 2. Anspruchsverpflichteter .....   | 300 |
| a) Erbe .....  | 300 |
| b) Beschenker .....  | 301 |
| 3. Voraussetzungen des Wertermittlungsanspruchs .....                          | 301 |
| 4. Inhalt und Umfang des Wertermittlungsanspruchs .....                        | 301 |
| a) Vorlage von Unterlagen .....  | 301 |
| b) Vorlage eines Wertgutachtens .....  | 302 |
| IV. Kosten, § 2314 Abs. 2 BGB .....  | 304 |
| V. Prozessuale Geltendmachung .....  | 304 |
| 1. Zuständiges Gericht .....   | 305 |
| a) Örtliche Zuständigkeit .....  | 305 |
| b) Sachliche Zuständigkeit .....   | 305 |
| 2. Klage auf Auskunft über den Nachlassbestand nach § 2314 BGB .....           | 306 |
| a) Allgemeines .....   | 306 |
| b) Klageantrag .....   | 306 |
| c) Beweislast .....  | 307 |

|   |     |
|---|-----|
| d) Streitwert .....   | 307 |
| e) Vollstreckbarkeit des Auskunftsanspruchs .....                             | 308 |
| 3. Klage auf Wertermittlung .....   | 310 |
| a) Allgemeines .....  | 310 |
| b) Beweislast .....   | 310 |
| c) Streitwert .....   | 311 |
| 4. Abgabe der eidesstattlichen Versicherung .....                             | 312 |
| 5. Geltendmachung des Pflichtteils im Wege der Leistungsklage .....           | 312 |
| 6. Geltendmachung des Pflichtteils im Wege der Stufenklage .....              | 312 |
| a) Allgemeines .....  | 312 |
| b) Kosten und Gebühren .....  | 315 |
| § 55 Zusätzliche Informationsmöglichkeiten des Pflichtteilsberechtigten ..... | 318 |
| I. Grundbucheinsicht, § 12 GBO .....  | 318 |
| II. Registereinsicht, § 9 HGB .....   | 319 |
| III. Akteneinsicht, § 13 FamFG .....  | 319 |
| IV. Inventarerrichtung, §§ 1993 ff. BGB .....                                 | 319 |

### 5. Teil. Die Ansprüche des Vertragserben

|   |     |
|---|-----|
| § 56 Ansprüche des Vertragserben vor dem Erbfall .....                            | 321 |
| § 57 Ansprüche des Vertragserben nach dem Erbfall .....                           | 322 |
| I. Bestehen eines Erbvertrages oder bindenden gemeinschaftlichen Testaments ..... | 322 |
| II. Der Schenkungsbegriff .....   | 322 |
| III. Die Beeinträchtigungsabsicht iSd § 2287 Abs. 1 BGB .....                     | 324 |
| IV. Anspruchsinhalt nach § 2287 Abs. 1 BGB .....                                  | 325 |
| V. Der Beschenkte als Pflichtteilsberechtigter .....                              | 327 |
| VI. Der Auskunftsanspruch des Vertragserben .....                                 | 327 |

### 6. Teil. Erbengemeinschaft

|  |     |
|--|-----|
| § 58 Entstehung und Beendigung der Erbengemeinschaft .....                 | 329 |
| I. Gesamtrechtsnachfolge .....   | 329 |
| II. Entstehung und Zweck der Erbengemeinschaft .....                       | 330 |
| III. Rechts- und Prozessfähigkeit der Erbengemeinschaft .....              | 330 |
| 1. Rechtsfähigkeit .....   | 331 |
| 2. Parteifähigkeit .....   | 331 |
| a) Aktivprozess der Gesamthand .....                                       | 331 |
| b) Passivprozess der Gesamthand .....                                      | 331 |
| 3. Grundbuch- und Registerfähigkeit .....                                  | 332 |
| § 59 Auskunftspflichten unter Miterben .....                               | 333 |
| I. Kein allgemeiner Auskunftsanspruch gegenüber Miterben .....             | 333 |
| II. Keine Mitwirkungspflicht bei der Inventarerrichtung .....              | 334 |
| III. Auskunftsanspruch aus speziellen Vorschriften .....                   | 334 |
| 1. Auskunftspflicht des Erbschaftsbesitzers, § 2027 BGB .....              | 335 |
| 2. Auskunftsansprüche gegen den Besitzstörer gemäß § 2027 Abs. 2 BGB ..... | 336 |
| 3. Auskunftsansprüche gegen den Hausgenossen gemäß § 2028 BGB ...          | 336 |
| 4. Auskunftsansprüche gegen den Bevollmächtigten nach § 666 BGB ..         | 338 |
| a) Auftragsverhältnis iSd § 662 BGB .....                                  | 338 |
| b) Kein besonderes Vertrauensverhältnis .....                              | 339 |
| c) Keine Zweifel an der Zuverlässigkeit des Bevollmächtigten .....         | 340 |



|  |     |
|--|-----|
| d) Darlegungs- und Beweislast .....  | 340 |
| e) Ausschluss nach Treu und Glauben .....  | 341 |
| f) Fälligkeit des Anspruchs .....  | 341 |
| g) Verjährung des Anspruchs .....  | 342 |
| h) Anspruchsberechtigter .....   | 343 |
| i) Anspruchsumfang .....   | 343 |
| IV. Auskunftsansprüche aufgrund Notverwaltung oder dauerhafter<br>Verwaltung .....             | 343 |
| V. Auskunftsansprüche über Ausgleichspflichten nach § 2057 BGB .....                           | 344 |
| VI. Auskunftsansprüche bei Erbvertrag und gemeinschaftlichen<br>Ehgentestament .....           | 345 |
| § 60 Besitzschutzrechte der Erben .....  | 346 |
| I. Übergang des Besitzes .....   | 346 |
| II. Besitzschutzrechte gegenüber Dritten .....   | 346 |
| III. Besitzschutzrechte gegenüber Miterben .....   | 346 |
| IV. Gerichtliche Geltendmachung .....  | 347 |
| § 61 Verwaltung der Erbengemeinschaft .....  | 348 |
| I. Begriff der Verwaltung .....  | 348 |
| II. Ausschluss der Verwaltung .....  | 350 |
| III. Arten von Verwaltungsmaßnahmen .....  | 350 |
| 1. Ordnungsgemäße Verwaltung .....   | 351 |
| 2. Außerordentliche Verwaltung .....   | 352 |
| 3. Notgeschäftsführung .....   | 352 |
| IV. Abstimmung in der Erbengemeinschaft .....  | 353 |
| 1. Beschlussfassung .....  | 353 |
| 2. Rechtsfolgen des wirksamen Beschlusses .....  | 354 |
| 3. Gerichtliche Vorgehen gegen Mehrheitsbeschluss .....  | 354 |
| 4. Aufhebung oder Änderung von Beschlüssen zur Miterbenverwaltung .....                        | 355 |
| V. Mitwirkungspflicht .....  | 355 |
| 1. Anspruch auf Zustimmung .....   | 355 |
| 2. Gerichtliche Geltendmachung .....   | 356 |
| 3. Einstweiliger Rechtsschutz bei Verwaltungsmaßnahmen .....                                   | 357 |
| VI. Recht auf Gebrauch, Nutzung und Früchte .....  | 357 |
| 1. Recht auf Gebrauch und Nutzung der Nachlassgegenstände .....                                | 357 |
| 2. Recht auf Früchte .....   | 358 |
| VII. Kosten und Lasten .....   | 359 |
| § 62 Ausgleichspflichten .....   | 361 |
| I. Ausstattung, § 2050 Absatz 1 BGB .....  | 361 |
| II. Übermaß an Zuschüssen, § 2050 Absatz 2 Alt. 1 BGB .....                                    | 363 |
| III. Übermaß an Aufwendungen für die Vorbildung zum Beruf, § 2050<br>Absatz 2 Alt. 2 BGB ..... | 363 |
| IV. Andere Zuwendungen, § 2050 Absatz 3 BGB .....  | 364 |
| V. Beweislast .....  | 364 |
| § 63 Erbauseinandersetzung .....   | 365 |
| I. Anspruch auf Auseinandersetzung .....   | 365 |
| II. Einvernehmliche Auseinandersetzung .....   | 366 |
| III. Verfügung über den Miterbenanteil, § 2033 BGB .....                                       | 366 |
| 1. Erbteilsübertragung .....   | 366 |
| 2. Vorkaufsrecht der Miterben, §§ 2034–2037 BGB .....  | 367 |
| IV. Abschichtung .....   | 370 |
| 1. Abschichtungsvereinbarung .....   | 370 |

|   |     |
|---|-----|
| 2. Grundbuchberichtigung nach Abschichtung .....  | 370 |
| V. Vermittlung durch das Nachlassgericht .....  | 371 |
| VI. Vorbereitung der Auseinandersetzung .....   | 372 |
| 1. Leistungsklage .....   | 372 |
| 2. Feststellungsklage .....   | 373 |
| 3. Teilungsversteigerung .....  | 374 |
| a) Verfahrensablauf .....   | 374 |
| b) Einstellungsantrag gem. § 180 Abs. 2 ZVG .....   | 375 |
| c) Antrag gem. § 765a ZPO .....   | 376 |
| d) Verteilung des Versteigerungserlöses .....   | 376 |
| VII. Auseinandersetzung durch Teilungsklage .....   | 377 |
| 1. Zuständigkeit .....  | 377 |
| 2. Passivlegitimation .....   | 377 |
| 3. Teilungsplan .....   | 378 |
| a) Berichtigung der Nachlassverbindlichkeiten .....   | 379 |
| b) Verteilung des verbleibenden Überschusses .....  | 381 |
| § 64 Haftung der Erbengemeinschaft .....  | 387 |
| I. Gesamtschuldnerische Haftung .....   | 387 |
| II. Dauerhafte Haftungsbeschränkungen .....   | 387 |
| 1. Nachlassverwaltung .....   | 388 |
| 2. Nachlassinsolvenz .....  | 388 |
| 3. Dürftigkeitseinrede .....  | 388 |
| III. Vorübergehende Haftungsbeschränkungen .....  | 389 |
| 1. Haftung vor Annahme der Erbschaft .....  | 389 |
| 2. Haftung vor Teilung der Erbschaft .....  | 390 |
| IV. Ausnahmen von der Haftungsbeschränkungsmöglichkeit .....                                | 391 |
| <b>7. Teil. Erbschaftsteuer</b>   |     |
| § 65 Grundlagen der Erbschaftsteuer .....   | 393 |
| I. Allgemeines .....  | 394 |
| 1. Verhältnis von Erbschaft- und Schenkungsteuer .....                                      | 394 |
| 2. Steuersystematische Rechtfertigung .....   | 395 |
| 3. Verhältnis zu anderen Steuerarten .....  | 395 |
| a) Einkommensteuer .....  | 396 |
| b) Grunderwerbsteuer .....  | 396 |
| 4. Erbschaftsteuerreformen .....  | 396 |
| a) Erbschaftsteuerreform 1997 .....   | 396 |
| b) Erbschaftsteuerreform 2009 .....   | 397 |
| c) Erbschaftsteuerreform 2016 .....   | 398 |
| d) Weitere Änderungen .....   | 399 |
| e) Ausblick .....   | 399 |
| II. Sachliche Steuerpflicht .....   | 400 |
| 1. Erwerb von Todes wegen (§ 3 ErbStG) .....  | 400 |
| 2. Schenkung unter Lebenden (§ 7 ErbStG) .....  | 401 |
| 3. Zweckzuwendungen (§ 8 ErbStG) .....  | 402 |
| 4. Ersatzbesteuerung für Familienstiftungen und -vereine (§ 1 Abs. 1<br>Nr. 4 ErbStG) ..... | 402 |
| III. Persönliche Steuerpflicht (§ 2 ErbStG) .....   | 402 |
| 1. Unbeschränkte Steuerpflicht .....  | 402 |
| 2. Erweiterte unbeschränkte Steuerpflicht .....   | 403 |
| 3. Beschränkte Steuerpflicht .....  | 403 |
| 4. Erweiterte beschränkte Steuerpflicht .....   | 404 |

|  |     |
|--|-----|
| IV. Ermittlung der Erbschaftsteuer .....   | 405 |
| 1. Bereicherung des Erwerbers am Stichtag .....  | 406 |
| a) Stichtagsprinzip (§§ 9, 11 ErbStG) .....  | 406 |
| b) Schuldenabzug (§ 10 Abs. 5–9 ErbStG) .....  | 407 |
| c) Zusammenrechnung früherer Erwerbe (§ 14 ErbStG) .....   | 408 |
| 2. Steuerbefreiungen .....   | 409 |
| a) Steuerfreier Zugewinnausgleich (§ 5 ErbStG) .....   | 410 |
| b) Steuerbefreiungen nach § 13 ErbStG .....  | 416 |
| c) Steuerbefreiung für unternehmerisches Vermögen (§§ 13a – c,<br>19a, 28a ErbStG) .....               | 423 |
| d) Steuerbefreiung für Wohngrundstücke (§ 13d ErbStG) .....  | 429 |
| e) Persönliche Freibeträge (§ 16 ErbStG) .....   | 430 |
| f) Versorgungsfreibetrag (§ 17 ErbStG) .....   | 431 |
| 3. Steuersätze (§ 19 ErbStG) .....   | 432 |
| 4. Steuerschuldner/Haftung des Nachlasses (§ 20 ErbStG) .....  | 433 |
| a) Steuerschuldner (Abs. 1 ErbStG) .....   | 433 |
| b) Haftung des Nachlasses (Abs. 3 ErbStG) .....  | 434 |
| 5. Anrechnung ausländischer Erbschaftsteuer (§ 21 ErbStG) .....  | 434 |
| a) Voraussetzungen .....   | 435 |
| b) Anrechnungshöchstbetrag .....   | 435 |
| c) Auslandsvermögen in mehreren Staaten .....  | 435 |
| d) Begriff des Auslandsvermögens .....   | 436 |
| 6. Ermäßigung nach § 27 ErbStG .....   | 436 |
| 7. Stundung (§ 28 ErbStG) .....  | 437 |
| a) Begünstigtes unternehmerisches Vermögen (Abs. 1) .....  | 437 |
| b) Wohnimmobilien (Abs. 3) .....   | 437 |
| 8. Wegfall der Steuerschuld (§ 29 ErbStG) .....  | 438 |
| a) Herausgabe von Geschenken (Abs. 1 Nr. 1) .....  | 438 |
| b) Abwendung der Herausgabe (Abs. 1 Nr. 2) .....   | 439 |
| c) Anrechnung auf den Zugewinnausgleich (Abs. 1 Nr. 3) .....   | 439 |
| d) Weitergabe an öffentliche oder gemeinnützige Träger (Abs. 1<br>Nr. 4) .....                         | 440 |
| e) Besteuerung des Nutzungsvorteils (Abs. 2) .....   | 440 |
| 9. Verjährung der Erbschaftsteuer (§§ 169, 170 AO) .....   | 441 |
| § 66 Verfügungen von Todes wegen, deren Besteuerung und steuerliche<br>Optimierungsmöglichkeiten ..... | 442 |
| I. Erbschaftsteuervermeidung als ein Gestaltungsziel der Nachfolgeplanung .....                        | 443 |
| II. Erbeinsetzung .....  | 443 |
| 1. „Berliner Testament“ .....  | 444 |
| a) Besteuerung der Erbfälle .....  | 444 |
| b) Ausnutzung von Freibetragspotential und Progressionsvorteilen ...                                   | 444 |
| c) „Kurzeitiges Nacheinander-Versterben“ .....   | 445 |
| 2. Teilungsanordnung .....   | 446 |
| III. Vor- und Nacherbschaft .....  | 447 |
| 1. Besteuerung des Vorerben und seiner Rechtsnachfolger .....  | 447 |
| a) Anfall der Vorerbschaft .....   | 448 |
| b) Umwandlung der Vorerbschaft in Vollerbschaft .....  | 450 |
| c) Steuerfolgen des Todes des Vorerben für dessen Rechtsnachfolge                                      | 451 |
| d) Verfassungsrechtliche Bedenken .....  | 451 |
| 2. Besteuerung des Nacherben .....   | 451 |
| a) Situation vor dem Nacherbfall .....   | 451 |
| b) Eintritt des Nacherbfalls .....   | 453 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 3.   | Besondere Konstellationen .....   | 460 |
| a)   | Sachliche Steuerbefreiungen .....   | 460 |
| b)   | Persönliche Steuerpflicht des designierten Erben .....  | 461 |
| c)   | Stiftung als Vorerbin .....   | 462 |
| IV.  | Vermächtnisse .....   | 464 |
| 1.   | Zivilrechtliche und erbschaftsteuerrechtliche Flexibilität .....  | 464 |
| a)   | Zivilrechtliche Möglichkeiten der Ausgestaltung von<br>Vermächtnissen .....                                   | 464 |
| b)   | Erbschaftsteuerliche Einordnung .....   | 466 |
| 2.   | Einzelne Vermächtnisarten und deren Besteuerung .....   | 466 |
| a)   | Nachvermächtnisse und beim Tod des Beschwerten fällige<br>Vermächtnisse .....                                 | 466 |
| b)   | Aufschiebend bedingte Vermächtnisse .....   | 468 |
| c)   | Nutzungs- und Rentenvermächtnisse .....   | 469 |
| d)   | Flexible Vermächtnisse .....  | 472 |
| e)   | Übernahme der Erbschaftsteuer (§ 10 Abs. 2 ErbStG) .....  | 474 |
| V.   | Auflagen .....  | 475 |
| 1.   | Steuerliche Behandlung der Auflage (§ 3 Abs. 2 Nr. 2 ErbStG) .....  | 475 |
| 2.   | Abgrenzung zur Zweckzuwendung (§ 8 ErbStG) .....  | 476 |
| 3.   | Auflagen, die beim Tod des Beschwerten fällig werden (§ 6 Abs. 4<br>ErbStG) .....                             | 476 |
| VI.  | Testamentsvollstreckung und Erbschaftsteuer .....   | 476 |
| 1.   | Erbschaftsteuererklärung (§ 31 Abs. 5 ErbStG) .....   | 477 |
| 2.   | Erbschaftsteuerbescheid / Rechtsbehelfe .....   | 477 |
| 3.   | Begleichung der Erbschaftsteuer (§ 32 Abs. 1 Satz 2 ErbStG) .....   | 477 |
| 4.   | Haftungsgefahren .....  | 477 |
| a)   | Haftung des Testamentsvollstreckers bei Nichtbegleichung .....  | 477 |
| b)   | Nachsteuerhaftung des Testamentsvollstreckers .....   | 478 |
| c)   | Steuerhaftung bei der Vermächtniserfüllung .....  | 479 |
| § 67 | Erbschaftsteuerliche Gestaltungsmöglichkeiten nach dem Erbfall .....  | 481 |
| I.   | Ausschlagung des Erwerbs .....  | 482 |
| 1.   | Ausschlagungsfrist und Annahme als Gestaltungsgrenzen .....   | 482 |
| 2.   | „Totalverzicht“ .....   | 482 |
| a)   | Unwirksamkeit von Teilausschlagungen .....  | 482 |
| b)   | Sonderfall: „zeitnahes hintereinander Versterben“ .....   | 483 |
| 3.   | Ausschlagung gegen Abfindung .....  | 484 |
| a)   | Erbschaftsteuerliche Vorteile .....   | 484 |
| b)   | Ertragsteuerliche Risiken .....   | 484 |
| 4.   | Kompensation der Ausschlagung durch Zugewinnausgleich<br>und/oder Pflichtteil .....                           | 485 |
| 5.   | „Flucht in die gesetzliche Erbfolge“ .....  | 486 |
| II.  | Geltendmachung des gesetzlichen Pflichtteils .....  | 488 |
| 1.   | Erbschaftsteuerliche Vorteile .....   | 488 |
| 2.   | Erbschaftsteuerliche Flexibilität .....   | 488 |
| 3.   | Vorsicht bei Pflichtteilsstrafklauseln .....  | 490 |
| III. | Formunwirksame Verfügungen .....  | 490 |
| IV.  | Erbauseinandersetzung .....   | 491 |
| 1.   | Einvernehmliche Auseinandersetzungsvereinbarung .....   | 492 |
| 2.   | Grundsatz: Erbauseinandersetzung ohne Auswirkungen auf die<br>erbschaftsteuerliche Behandlung der Erben ..... | 492 |
| 3.   | Ausnahme: Begünstigungstransfer .....   | 492 |
| a)   | Unternehmerisches Vermögen .....  | 493 |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| b) Familienheim und Wohnimmobilien .....   | 494 |
| c) Zeitliche Grenze bei freier Erbauseinandersetzung .....                               | 494 |
| 4. Schenkungsteuer bei wertmäßiger Ungleichverteilung .....                              | 495 |
| V. „Flucht in die Abfindung“ (§ 3 Abs. 2 Nr. 4 ErbStG) .....                             | 495 |
| VI. Weitergabe an öffentliche oder gemeinnützige Träger (§ 29 Abs. 1 Nr. 4 ErbStG) ..... | 498 |
| Sachverzeichnis .....  | 501 |

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG