

## Inhaltsübersicht

Literaturverzeichnis .....	XXXIX
<b>Teil 1 Einführung</b> .....	1
§ 1 Rechtsgeschichtliche Einführung .....	1
§ 2 Soziologische Aspekte .....	15
§ 3 Rechtsvergleichung .....	29
<b>Teil 2 Allgemeiner Teil</b> .....	57
§ 4 Rechte und Pflichten der Miterben untereinander und gegenüber Dritten .....	57
§ 5 Haftung .....	109
§ 6 Ausgleichung .....	169
§ 7 Beendigung der Erbengemeinschaft .....	219
§ 8 Prozessführung, Erbscheinsverfahren und Zwangsvollstreckung .....	247
§ 9 Gestaltungsmöglichkeiten .....	275
§ 10 Gebühren und Kosten .....	337
<b>Teil 3 Besonderer Teil</b> .....	357
§ 11 Minderjährige in der Erbengemeinschaft .....	357
§ 12 Betreuung und Vorsorgevollmacht .....	379
§ 13 Testamentvollstreckung .....	399
§ 14 Nachlasspflegschaft .....	417
§ 15 Landwirtschaftserbrecht .....	423
§ 16 Gesellschaftsrecht .....	445
§ 17 Steuerrecht .....	521
§ 18 Mietrecht .....	543
§ 19 Versicherungsrecht .....	575
§ 20 Arbeitsrecht .....	597
§ 21 Strafrecht .....	611
§ 22 Auslandsberührung .....	663
Stichwortverzeichnis .....	729

# Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis .....	XXXIX
Teil 1 Einführung .....	1
§ 1 Rechtsgeschichtliche Einführung .....	1
A. Einleitung .....	1
B. Germanische und fränkische Zeit .....	2
C. Mittelalter .....	3
D. Frühe Neuzeit .....	5
E. Rezeption .....	6
F. Bürgerliches Gesetzbuch .....	8
G. Drittes Reich .....	10
H. DDR .....	12
I. Die Bundesrepublik Deutschland .....	13
J. Ausblick .....	13
§ 2 Soziologische Aspekte .....	15
A. Einleitung .....	15
B. Stand der Forschung .....	16
C. Einzelne Aspekte und Fragestellungen .....	18
I. Einleitung .....	18
II. Wandel bei der Zusammensetzung von Erbengemeinschaften – Rechtstatsachen und Erklärungen .....	19
III. Wandel bei der Zusammensetzung von Erbengemeinschaften und deren Folgen für die Interaktion unter den Miterben .....	19
IV. Wandel der Interaktion innerhalb der Erbengemeinschaft auf- grund eines Wandels der familiären Strukturen .....	20
V. Zunahme von Erbengemeinschaften mit vielen Miterben und deren Folgen für die Auseinandersetzung .....	22
VI. Änderung der Ausgleichungsregelungen hinsichtlich der Be- rücksichtigung von Pflegeleistungen aufgrund soziologischer Erkenntnisse? .....	22
VII. Erhöhter Bedarf an Gesetzen wegen größerer sozialer Man- nigfaltigkeit? .....	24
VIII. Relevanz von Persönlichkeits- und Verhaltensmustern der Miterben .....	25
IX. Geschwister in Erbengemeinschaft .....	25
X. Gesetzliche Vermeidung von Erbengemeinschaft aufgrund veränderter Funktion des Vererbens? .....	26
XI. Erbrechtliche Stellung nichtehelicher Kinder .....	26
XII. Soziologische Begründung des Hoferbrechts .....	27
XIII. Weitere Aspekte und Fragestellungen .....	27
D. Schluss .....	28

<b>§ 3 Rechtsvergleichung</b>	29
<b>A. Einleitung</b>	29
<b>B. Organisationsformen im Einzelnen</b>	29
I. Gesamthandsgemeinschaft	29
1. Entstehung	29
2. Verwaltung	30
3. Beendigung der Erbengemeinschaft	32
4. Ausgleich lebzeitiger Zuwendungen	35
5. Haftung der Miterben	36
II. Bruchteilsgemeinschaft	38
1. Entstehung	38
2. Verwaltung	39
3. Dauer und Teilung	40
4. Ausgleich lebzeitiger Zuwendungen	42
5. Haftung der Miterben	42
6. Besonderheiten in Österreich	43
III. Gütergemeinschaft	45
1. Entstehung	45
2. Verwaltung	46
3. Dauer und Teilung	47
4. Ausgleich lebzeitiger Zuwendungen	49
5. Haftung der Miterben	49
IV. Andere Formen der Nachlassabwicklung	51
1. Erbengemeinschaft im angloamerikanischen Rechtskreis	51
2. Erbengemeinschaft in Portugal	52
3. Erbengemeinschaft in Dänemark	53
<b>Teil 2 Allgemeiner Teil</b>	57
<b>§ 4 Rechte und Pflichten der Miterben untereinander und gegenüber Dritten</b>	57
<b>A. Einführung</b>	57
I. Erbengemeinschaft als „Konfliktgemeinschaft“	57
II. Rechtlicher Überblick	59
<b>B. Entstehung der Erbengemeinschaft</b>	60
<b>C. Grundsätzliche Rechte und Pflichten der Miterben</b>	60
I. Verfügung über Anteil an dem gesamten Nachlass, § 2033	
Abs. 1 BGB	60
1. Voraussetzungen	61
a) Verfügungsberechtigte	61
b) Gegenstand und Form der Verfügung	62
2. Rechtsfolgen	63
a) Rechtsstellung des Erben	63
b) Rechtsstellung des Erwerbers	63
c) Bei Unwirksamkeit der Verfügung über Nachlass- gegenstände	65
d) Steuerrechtliche Folgen	65
aa) Ertragsteuer	65
bb) Erbschaftsteuer	65

II. Vorkaufsrecht bei Verkauf eines Miterbenanteils, § 2034 BGB .....	66
1. Überblick zum Vorkaufsrecht .....	66
2. Ausübung des Vorkaufsrechts .....	67
3. Nach Ausübung des Vorkaufrechts .....	68
III. Verfügung über Nachlassgegenstände, §§ 2033 Abs. 2, 2040	
Abs. 1 BGB .....	69
1. Allgemeines .....	69
2. Voraussetzungen .....	69
3. Rechtsfolgen .....	70
a) Verfügung gegenüber der Erbengemeinschaft .....	70
b) Verfügung ohne Zustimmung aller Erben .....	70
4. Prozessführung und Zwangsvollstreckung .....	71
IV. Unternehmensbeteiligungen und Abfindungsansprüche .....	71
V. Haftung und Haftungsbegrenzung .....	71
<b>D. Verwaltung des Nachlasses .....</b>	<b>71</b>
I. Überblick .....	71
II. Begriff der Verwaltung .....	72
III. Außerordentliche Verwaltung, § 2038 Abs. 1 S. 1 .....	76
1. Begriff der Außerordentlichkeit .....	76
2. Begriff des gemeinschaftlichen Handelns .....	76
3. Rechtsfolgen bei außerordentlicher Verwaltung .....	77
a) Miterben haben gemeinschaftlich gehandelt .....	77
b) Miterben haben nicht gemeinschaftlich gehandelt .....	77
IV. Ordnungsmäßige Verwaltung, § 2038 Abs. 1 S. 2 Hs. 1 BGB .....	77
1. Maßnahme der „Verwaltung“ .....	78
2. Maßnahme „ordnungsmäßig“ .....	78
a) Beurteilungsmaßstab und -zeitpunkt .....	78
b) Keine wesentliche Veränderung .....	78
c) Einzelfallabwägung .....	79
3. Erfordernis der Verwaltungsmaßnahme .....	79
4. Verfügung als mitwirkungspflichtige Verwaltungsmaßnahme ..	80
5. Verteilung der Früchte .....	81
6. Recht auf Gebrauch von Nachlassgegenständen und An- spruch auf Benutzungsregelung .....	82
a) Recht auf Gebrauch .....	82
b) Anspruch auf Benutzungsregelung .....	83
7. Übertragung der Verwaltung auf einen (außenstehenden) Verwalter .....	84
8. Auseinandersetzung länger als ein Jahr ausgeschlossen .....	86
9. Beschlussfassung innerhalb der Erbengemeinschaft .....	87
10. Rechtsfolgen .....	88
a) Allgemeines .....	88
b) Maßnahme war Fall ordnungsgemäßer Verwaltung, Mehrheitsbeschluss liegt vor .....	89
c) Maßnahme war kein Fall ordnungsgemäßer Verwaltung ...	89
d) Verletzung der Mitwirkungspflicht .....	89
aa) Im Vorfeld der Maßnahme .....	89
bb) Im Nachhinein .....	89
V. Notwendige Verwaltung (Notverwaltung), § 2038 Abs. 1 S. 2	
Hs. 2 BGB .....	90

1. Allgemeines .....	90
2. Rechtsfolgen .....	92
a) Objektiv lag ein Fall der Notverwaltung vor .....	92
b) Objektiv lag kein Fall der Notverwaltung vor .....	93
VI. Tragung der Kosten und Lasten bei laufender Verwaltung, §§ 2038 Abs. 2 i.V.m. 748 BGB .....	93
<b>E. Auskunft und Rechenschaftslegung .....</b>	<b>95</b>
I. Problemlage .....	95
II. Auskunftsanspruch aufgrund Miterbenstellung sowie aus § 242 BGB .....	95
III. Auskunfts- und Rechenschaftspflicht gem. § 666 BGB .....	97
IV. Auskunftspflicht des Erbschaftsbesitzers gem. § 2027 BGB .....	98
V. Auskunftspflicht des Hausgenossen gem. § 2028 BGB .....	99
VI. Auskunftspflicht der nach §§ 2050 ff. BGB Ausgleichsver- pflichteten gem. § 2057 BGB .....	99
<b>F. Pflicht zur Mitwirkung bei der Aufnahme des Nachlassverzeich-     nisses .....</b>	<b>99</b>
<b>G. Behandlung von Nachlassforderungen, §§ 2039, 2040 Abs. 2 BGB .....</b>	<b>100</b>
I. Allgemeines .....	100
II. Voraussetzungen .....	100
III. Rechtsfolgen .....	101
<b>H. Surrogation von Rechten und Gegenständen, § 2041 BGB .....</b>	<b>102</b>
I. Allgemeines .....	102
II. Gegenstand der Surrogation .....	103
III. Formen der Surrogation .....	103
1. Rechtssurrogation .....	103
2. Ersatzsurrogation .....	104
3. Beziehungssurrogation (Mittelsurrogation) .....	104
IV. Rechtsfolgen .....	105
1. Allgemeines .....	105
V. Kettensurrogation .....	106
VI. Gutgläubiger Erwerb .....	107
VII. Verhältnis zur dinglichen Surrogation nach § 2019 BGB und § 2111 BGB .....	107
VIII. Entsprechende Anwendung von § 2041 BGB .....	107
IX. Steuerrechtliche Behandlung der Surrogation .....	107
X. Prozessuale Fragen der Surrogation .....	108
1. Feststellungsklage .....	108
2. Beweislast .....	108
<b>§ 5 Haftung .....</b>	<b>109</b>
<b>A. Einleitung .....</b>	<b>109</b>
<b>B. Überblick .....</b>	<b>110</b>
<b>C. Nachlassverbindlichkeiten .....</b>	<b>110</b>
I. Erblässerschulden .....	111
II. Erbfallschulden .....	111
III. Nachlasskosten- und Nachlassverwaltungsschulden .....	112
1. Nachlasskostenschulden .....	112

2. Nachlassverwaltungsschulden .....	112
IV. Nachlasserbenschulden/Nachlasseigenschulden .....	112
V. Eigenschulden .....	113
VI. Einzelfragen .....	113
1. Aufwendungen im Vertrauen auf künftigen Eigentums- erwerb .....	113
2. Auskunft- und Rechenschaftspflichten/Eidesstattliche Versicherung .....	113
3. Bestattungskosten .....	113
a) Art der Nachlassverbindlichkeit .....	114
b) Umfang erstattungsfähiger Kosten .....	114
c) Grabpflegekosten .....	115
4. Erbensucher .....	116
5. Girokonto des Erblassers .....	116
6. Mietverträge .....	116
7. Rückzahlung zuviel gezahlter Renten .....	116
8. Anspruch nach § 528 BGB – Rückforderung einer Schenkung .....	116
9. Sozialhilfe .....	117
10. Unterhaltspflichten .....	117
a) Grundsatz §§ 1615 Abs. 1, 1360a Abs. 3 BGB .....	117
b) § 1568b BGB – Unterhalt des geschiedenen Ehegatten .....	118
c) § 1963 BGB – der Unterhalt der Mutter des noch zu gebärenden Erben .....	119
11. Zugewinnausgleich .....	119
<b>D. Haftung vor Annahme der Erbschaft .....</b>	<b>120</b>
<b>E. Haftung nach Annahme der Erbschaft .....</b>	<b>120</b>
I. Überblick .....	120
II. Gründe für die gesamtschuldnerische Haftung .....	121
III. Gemeinschaftliche Nachlassverbindlichkeiten .....	121
1. Begriff .....	122
2. Abgrenzung zur Erbteilsschuld .....	122
IV. Teilung des Nachlasses .....	123
1. Begriff der Teilung .....	123
a) Neuinterpretation des Teilungsbegriffs .....	123
b) Rückgewähranspruch für die Gläubiger .....	124
c) Direktzugriff .....	124
d) Ergebnis .....	125
2. Teilauseinandersetzung .....	125
V. Haftung ab Annahme der Erbschaft bis zur Teilung des Nachlasses .....	126
1. Haftung als Gesamtschuldner .....	126
2. Haftung gemäß § 2059 Abs. 2 BGB .....	126
3. Haftungsbeschränkungsmöglichkeiten .....	126
a) § 2059 Abs. 1 BGB .....	127
aa) § 2059 Abs. 1 S. 1 BGB .....	127
bb) § 2059 Abs. 1 S. 2 BGB .....	128
b) Nachlassverwaltung, § 1975 BGB .....	128
aa) Überblick .....	128

bb) Zuständiges Gericht .....	129
cc) Antragsberechtigung .....	129
(1) Antragsrecht der Erben .....	129
(2) Antragsrecht der Nachlassgläubiger .....	130
dd) Antragsfrist .....	130
ee) Weiteres Verfahren .....	130
c) Nachlassinsolvenz .....	131
aa) Zuständiges Gericht .....	131
bb) Antragsberechtigung .....	132
cc) Antragsfrist .....	132
dd) Voraussetzungen .....	132
ee) Weiteres Verfahren .....	132
ff) Gleichzeitige private Insolvenz .....	133
gg) Beendigung des Verfahrens und Folgen .....	133
d) Aufgebotsverfahren, §§ 1970 ff. BGB .....	133
aa) Drohende Haftung .....	134
bb) Zuständiges Gericht .....	134
cc) Antragserfordernis und -berechtigung .....	134
dd) Weiteres Verfahren .....	135
ee) Nicht erfasste Gläubiger .....	135
e) Erschöpfungseinrede, § 1973 BGB .....	136
f) Verschweigungseinrede, § 1974 BGB .....	136
g) Dürftigkeitseinrede, § 1990 BGB .....	136
h) Überschwerungseinrede, § 1992 BGB .....	137
i) Dreimonatseinrede, § 2014 BGB .....	137
j) Einrede des Aufgebotsverfahrens, § 2015 BGB .....	138
k) Einrede nach § 770 Abs. 2 BGB analog .....	138
l) Einrede des Verpfänders, § 1211 Abs. 1 S. 2 BGB .....	139
VI. Haftung nach der Teilung des Nachlasses .....	139
1. Überblick .....	139
2. Haftungsbeschränkungen .....	140
a) Nachlassverwaltung .....	140
b) Dürftigkeitseinrede, Überschwerungseinrede §§ 1990, 1992 BGB .....	140
c) Nachlassinsolvenz .....	140
d) Haftungsbeschränkung nach § 2319 BGB .....	140
3. Anteilige Haftung nach §§ 2060, 2061 BGB .....	141
a) Allgemeines .....	141
b) Probleme der Gläubiger bei Zusammentreffen von beschränkter Haftung und anteiliger Haftung .....	141
c) § 2060 Nr. 1 BGB .....	142
d) § 2060 Nr. 2 BGB .....	143
e) § 2060 Nr. 3 BGB .....	144
f) § 2061 BGB .....	144
aa) Verfahren und Frist .....	144
bb) Folge von § 2061 BGB sowie Einfluss der Kenntnis von der Forderung .....	145
cc) Besondere Gläubigergruppen .....	145
dd) Beweislast .....	146
g) Auswirkung im Prozess .....	146

4. Haftung mit noch ungeteilten Gegenständen, § 2046 .....	146
<b>F. Bedeutung des Inventars</b> .....	146
I. Voraussetzungen .....	147
II. Verfahren .....	147
III. Form und Inhalt .....	148
<b>G. Klagearten</b> .....	149
I. Gesamtschuldklage .....	149
1. Allgemeines .....	149
2. Verfügungen über Nachlassgegenstände .....	150
a) Reduktion der §§ 2058, 425 BGB .....	150
b) Rechts- und Parteifähigkeit der Erbengemeinschaft .....	150
c) Klage gegen nur einen der Miterben .....	151
d) Klage gegen alle oder mehrere Erben .....	151
II. Gesamthandsklage .....	151
III. Wahlrecht des Klägers .....	152
<b>H. Zwangsvollstreckung</b> .....	153
I. Vor Annahme der Erbschaft .....	154
II. Nach Annahme der Erbschaft .....	154
1. Zugriff auf den Nachlass (bis zur Teilung) .....	155
2. Zugriff auf das Eigenvermögen der Erben .....	156
3. Erbteilsschulden .....	156
III. Zwangsvollstreckung bei bestehender Testamentsvollstreckung ....	156
IV. Titelumschreibung .....	156
V. Vorbehalt der beschränkten Erbenhaftung .....	157
1. § 780 ZPO .....	157
2. §§ 782, 783 ZPO und § 305 ZPO .....	159
3. § 784 ZPO .....	159
4. § 785 ZPO .....	159
VI. Pfändung nach § 859 Abs. 2 ZPO .....	160
<b>I. Der Miterbe als Nachlassgläubiger</b> .....	160
I. Vor der Teilung des Nachlasses .....	160
1. Gesamtschuldklage .....	161
2. Gesamthandsklage .....	162
II. Nach Teilung des Nachlasses .....	162
III. Allgemeines .....	162
<b>J. Sonderfall: Pflichtteilsberechtigter Miterbe und Miterbe anstelle eines Pflichtteilsberechtigten</b> .....	163
<b>K. Sonderfall öffentlich-rechtliche Verbindlichkeiten</b> .....	164
<b>L. Sonderfall Steuerverbindlichkeiten des Erblassers</b> .....	164
<b>M. Sonderfall Gütergemeinschaft</b> .....	164
<b>N. Sonderfall Hof/Landwirtschaftlicher Betrieb</b> .....	165
<b>O. Haftung im Innenverhältnis</b> .....	165
<b>P. Haftung beim Erbteilskauf bzw. Erbschaftskauf</b> .....	166
<b>§ 6 Ausgleichung</b> .....	169
A. Einleitung .....	169



<b>B. Wirkung der Ausgleichung von Vorempfängen</b>	170
<b>C. Voraussetzungen der Ausgleichung</b>	171
I. An der Ausgleichung Beteiligte	171
II. Anwendbarkeit der Ausgleichungsvorschriften	171
III. Ausgleichspflichtige Vorempfänge nach den §§ 2050 ff. BGB	172
1. Begriff der Zuwendung	172
2. Ausgleichungspflichtige Zuwendung	173
3. Ausstattung nach §§ 2050 Abs. 1, 1624 BGB	173
4. Ausstattung ist auch Schenkung	174
5. Einzelfälle aus der Rechtsprechung	174
6. Zuschüsse zu den Einkünften im Übermaß	175
7. Aufwendungen für die Vorbildung zu einem Beruf im Übermaß	175
IV. Ausgleichungspflichtige Leistungen nach § 2057a BGB	176
1. Allgemeines	176
2. Mitarbeit im Haushalt, Geschäft oder Beruf des Erblassers	176
3. Pflegeleistungen nach § 2057a Abs. 1 S. 2 BGB	178
4. Höhe des Ausgleichsanspruchs	178
V. Ausgleichspflichtige Zuwendungen bei Anordnung des Erblassers (§ 2050 Abs. 3 BGB)	179
1. Ausdrückliche Anordnung einer Ausgleichsverpflichtung	179
2. Vorbehalt einer späteren Ausgleichsbestimmung	179
3. Nachträgliche Anordnung einer Ausgleichsbestimmung	180
4. Abänderung einer getroffenen Ausgleichsbestimmung	180
5. Verwendung des Begriffs „im Wege vorweggenommener Erbfolge“	180
VI. Zuwendung muss vom Erblasser stammen (der „erweiterte Erblasserbegriff“)	182
1. Begriff des Erblassers	182
2. Der „erweiterte Erblasserbegriff“	182
VII. Wertbemessung des Vorempfanges	183
VIII. Berechnung der Ausgleichung bei gesetzlicher Erbfolge nach § 2055 BGB	183
IX. Ausgleichung bei Anwachsung nach §§ 1935, 2095 BGB	186
X. Berechnung der Ausgleichung nach § 2057a BGB	187
XI. Zusammentreffen von Leistungen i.S.v. § 2057a BGB und ausgleichungspflichtigen Zuwendungen nach §§ 2050 ff. BGB	188
XII. Vergessene Ausgleichung	189
XIII. Ausgleichung bei Teilauseinandersetzung	189
XIV. Feststellung der Ausgleichung im Prozess	189
XV. Gesellschaftsrechtliche Sondererbfolge und Ausgleichung	189
XVI. Ausgleichung und Testamentsvollstreckung	190
XVII. Ausgleichung im Verhältnis zu § 2287 BGB	191
XVIII. Auskunftsanspruch nach § 2057 BGB	192
XIX. Ausgleichung von Vorempfängen in der Gestaltungspraxis	194
XX. Ausgleichung und Teilungsanordnung	195
<b>D. Auswirkungen der Ausgleichung auf das Pflichtteilsrecht</b>	196
I. Ausgleichungspflichtteil nach § 2316 BGB	196
II. Berechnung des Pflichtteils unter Anwendung des § 2316 BGB	196

1. Ausgleichung bei Zuwendungen des Erblassers .....	196
2. Ausgleichung bei Leistungen der Abkömmlinge gem. § 2057a BGB .....	197
III. Zusammentreffen von Ausgleichung und Anrechnung: Zuwen- dung ist gleichzeitig ausgleichungs- und anrechnungspflichtig (§ 2316 Abs. 4 BGB) .....	198
<b>E. Ausgleichung nach dem Gesetz zur Änderung des Erb- und Verjährungsrechts .....</b>	<b>200</b>
I. Einleitung .....	200
II. Änderungen im Einzelnen .....	204
1. Nachträgliche Anordnung oder Aufhebung der Ausglei- chungspflicht, §§ 2050 Abs. 4, 2053 Abs. 1 S. 2 BGB-E .....	204
2. Ausschluss der Änderungsmöglichkeit, §§ 2050 Abs. 4, 2053 BGB-E i.V.m. § 2278 Abs. 2 BGB-E .....	205
3. Bindungswirkung gemeinschaftlicher Testamente und Ände- rungsmöglichkeit der Ausgleichungspflicht nach § 2050 Abs. 4 S. 1 BGB-E .....	208
4. Honorierung für Pflegeleistungen gegenüber dem Erb- lasser: der neue § 2057b BGB-E .....	209
a) Einleitung .....	209
b) Berechnung des Ausgleichsbetrages .....	210
c) Zusammentreffen von Leistungen i.S.v. § 2057b BGB-E und ausgleichungspflichtigen Zuwendungen nach §§ 2050 ff. BGB .....	211
d) Kritik an den einzelnen Berechnungsalternativen .....	213
e) Zusammentreffen von Leistungen nach § 2057a BGB und § 2057b BGB-E .....	215
f) Höhe des Ausgleichsbetrags, § 2057b Abs. 2 BGB-E ...	215
g) § 2057b BGB-E in der Gestaltungspraxis .....	216
h) Ausgleichung von Leistungen nach §§ 2057a und 2057b BGB-E bei angeordneter Testamentsvollstreckung ..	217
i) Übergangsvorschriften .....	217
<b>§ 7 Beendigung der Erbengemeinschaft .....</b>	<b>219</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>219</b>
<b>B. Auseinandersetzung nach den gesetzlichen Teilungsregeln, §§ 2042 i.V.m. 752 ff. BGB .....</b>	<b>221</b>
I. Allgemeines .....	221
II. Anspruch der Miterben auf Auseinandersetzung .....	222
1. Allgemeines .....	222
2. Aufschub der Auseinandersetzung .....	223
a) Wegen Unbestimmtheit der Erbteile, § 2043 BGB .....	223
b) Wegen ungewisser Nachlassverbindlichkeiten, § 2045 BGB .....	224
3. Ausschluss der Auseinandersetzung .....	224
a) Ausschluss durch Anordnung des Erblassers, § 2044 BGB .....	224
b) Durch Vereinbarung der Miterben, §§ 2042 Abs. 2 i.V.m. 749 Abs. 2 BGB .....	226

III. Berichtigung der Nachlassverbindlichkeiten, § 2046 BGB .....	227
1. Allgemeines .....	227
2. Voraussetzungen .....	228
3. Rechtsfolgen .....	229
IV. Teilung der Nachlassgegenstände .....	229
1. Allgemeines .....	229
2. ABC der Nachlassgegenstände .....	230
3. Teilungsverkauf (Pfandverkauf) .....	233
a) Allgemeines .....	233
b) Bewegliche Gegenstände .....	234
c) Rechte im Nachlass .....	234
4. Teilungsversteigerung .....	235
V. Rechtsfolgen der Auseinandersetzung .....	237
C. Auseinandersetzungsvertrag (Teilungsvertrag) .....	237
D. Übertragung der Erbteile auf einen Miterben .....	243
E. Abschtung .....	243
F. Vermittlungsverfahren .....	244
G. Teilungsklage (Auseinandersetzungsklage) .....	244
H. Gerichtliche Zuweisung eines landwirtschaftlichen Betriebes .....	244
I. Schiedsverfahren der DSE .....	245
<b>§ 8 Prozessführung, Erbscheinsverfahren und Zwangsvollstreckung .....</b>	<b>247</b>
<b>A. Erbscheinsverfahren .....</b>	<b>247</b>
I. Überblick .....	247
II. Antragsberechtigung .....	247
III. Antrag .....	248
IV. Eidesstattliche Versicherung .....	249
V. Beschwerderecht .....	250
<b>B. Prozessführung .....</b>	<b>250</b>
I. Allgemeines .....	250
1. Die Erbengemeinschaft/der Miterbe als Mandant .....	250
2. Die Erbengemeinschaft/Miterbe als Gegner .....	252
II. Teilungsklage (Auseinandersetzungsklage) .....	253
1. Prozesstaktik .....	253
2. Gerichtsstand .....	254
3. Klageantrag .....	254
4. Zwangsvollstreckung .....	258
III. Feststellungsklage .....	258
IV. Klage gegen nicht zustimmende Miterben im Rahmen der ordnungsgemäßen Verwaltung .....	261
V. Klage auf Schadensersatz gegen Miterben wegen fehlender Mitwirkung bei der Verwaltung .....	262
VI. Klage auf Benutzungsregelung und Nutzungsentschädigung .....	265
<b>C. Zwangsvollstreckung .....</b>	<b>266</b>
I. Mandant ist Schuldner aufgrund Miterbenstellung .....	266
II. Mandant ist Gläubiger einer Erbengemeinschaft oder eines Miterben .....	266

1. Überblick .....	266
2. Anteil eines Miterben / Anspruch auf Auseinandersetzung ....	267
III. Anspruch auf Verteilung des Reinertrags, § 2038 Abs. 2 S. 3 BGB .....	272
IV. Titel zugunsten aller Miterben, § 2039 BGB) .....	272
V. Vorkaufsrecht, § 2034 BGB .....	272
<b>D. Haftungsfallen</b> .....	273
I. Auseinandersetzungsklage .....	273
II. Zustimmung zur Verfügung .....	273
III. Interessenkollision .....	273
<b>§ 9 Gestaltungsmöglichkeiten</b> .....	275
<b>A. Einleitung</b> .....	275
I. Allgemeines .....	275
II. Informationen .....	276
1. Familiäre Verhältnisse .....	277
2. Wirtschaftliche Verhältnisse .....	278
3. Bisherige Übertragungen, Vereinbarungen und letztwillige Verfügungen, Vorsorgeregeln .....	280
III. Wünsche des Mandanten .....	281
IV. Mandatsbearbeitung .....	281
<b>B. Lebzeitige Übertragungen</b> .....	282
I. Einleitung .....	282
1. Problemlage .....	282
2. Motivationen für lebzeitige Übertragungen .....	283
3. Ausgangsfragen .....	284
II. Pflichtteilsverzicht .....	284
1. Grundformel .....	285
2. Ohne Gegenleistung .....	286
3. Mit Gegenleistung .....	287
III. Verzicht auf Teile des Pflichtteilsanspruches .....	288
IV. Verzicht auf Ausgleichsansprüche .....	288
<b>C. Vorbereitung durch Vermögensordnung</b> .....	290
<b>D. Verträge zugunsten Dritter und Lebensversicherungen</b> .....	292
I. Vertrag zugunsten Dritter .....	292
II. Lebensversicherung .....	292
<b>E. Ausschluss der Erbengemeinschaft durch Gestaltung – die Vermächtnislösung</b> .....	293
I. Einleitung .....	293
1. Problemlage .....	293
2. Lösungsansatz .....	293
II. Die Alleinerbeneinsetzung .....	294
1. Letztwillige Verfügung .....	294
2. Erläuterung für den Mandanten .....	294
3. Steuerrechtliche Folgen .....	295
III. Die Vermächtnisse .....	296
1. Einleitung .....	296
2. Quotale Beteiligung des Vermächtnisnehmers .....	296

3. Gegenstand des Vermächnisses .....	297
a) Quotenvermächtnis hinsichtlich des gesamten Nachlasswertes .....	297
b) Differenzierte Quotenvermächtnisse .....	297
c) Quotales Geldvermächtnis .....	298
d) Quotales Immobilienvermächtnis .....	299
aa) Quotales Immobilienvermächtnis .....	299
bb) Quotales Immobilienwertvermächtnis .....	300
4. Verbindlichkeiten .....	300
5. Auskunfts- und Wertermittlungsansprüche .....	302
a) Auskunftsansprüche .....	302
b) Wertermittlungsansprüche .....	302
c) Ausschluss der Auskunftsrechte durch Höchstbetrag .....	303
6. Fälligkeit .....	304
7. Zeitpunkt der Wertberechnung .....	305
8. Kosten .....	305
IV. Zusammenfassendes Beispiel .....	306
<b>F. Ausgleichung und deren Ausschluss in der letztwilligen Verfügung ....</b>	<b>307</b>
<b>G. Anordnungen für die Auseinandersetzung .....</b>	<b>308</b>
I. Einleitung .....	308
II. Abgrenzung .....	309
III. Vorausvermächtnis .....	310
IV. Reine (nicht wertverschiebende) Teilungsanordnung .....	311
V. Überquotale Teilungsanordnung .....	312
VI. Übernahmerecht .....	313
<b>H. Schiedsklauseln und -vereinbarungen .....</b>	<b>314</b>
I. Einleitung .....	314
II. Schiedsgutachten .....	315
1. Einleitung .....	315
2. Anordnung .....	315
III. Schiedsgerichtsbarkeit .....	315
1. Einleitung .....	315
2. Anordnung und Vereinbarung .....	316
<b>I. Testamentsvollstreckung .....</b>	<b>317</b>
I. Einleitung .....	317
II. Allgemeine Grundsätze .....	318
III. Testamentsvollstreckung durch einen Dritten .....	319
1. Einleitung .....	319
2. Anordnung .....	319
3. Person des Testamentvollstreckers .....	320
4. Abwicklungs- und Dauertestamentsvollstreckung .....	321
5. Vollmacht .....	322
6. Vergütung .....	323
7. Zusammenfassung .....	324
IV. Testamentsvollstreckung durch einen Miterben .....	325
1. Einleitung .....	325
2. Minderjährigenproblematik .....	326
3. Vorüberlegung zur Gestaltung .....	327

4. Auseinandersetzungsvollstreckung bei minderjährigen Abkömmlingen .....	327
5. Dauervollstreckung bei minderjährigen Abkömmlingen .....	328
a) Nutzungsrecht .....	329
b) Auseinandersetzungsausschluss .....	330
c) Testamentsvollstreckung .....	330
d) Zusammenfassung .....	331
<b>J. Gesellschaftsrechtliche Lösungen und Stiftungen .....</b>	<b>332</b>
I. Einleitung .....	332
II. Ansatz bei der Unternehmensnachfolge .....	332
III. Familienpool .....	333
IV. Stiftung .....	334
<b>§ 10 Gebühren und Kosten .....</b>	<b>337</b>
<b>A. Erhöhung der Gebühren nach Nr. 1008 VV RVG bei Auftrag-           gebermehrheit .....</b>	<b>337</b>
I. Allgemeines .....	337
II. Dieselbe Angelegenheit .....	337
III. Ausgleich des Mehraufwands .....	339
<b>B. Beratung .....</b>	<b>340</b>
I. Allgemeines .....	340
II. Erstes Beratungsgespräch .....	341
III. Besonderheiten durch die Neuregelung .....	341
1. Keine Erhöhung gem. Nr. 1008 VV RVG .....	341
2. Keine Einigungsgebühr .....	341
3. Post- und Telekommunikationsentgelte .....	342
IV. Gutachten und Mediation .....	342
<b>C. Bestimmung der Höhe der Rahmengebühren .....</b>	<b>343</b>
I. Ermessensausübung .....	343
II. Billigkeit und Unbilligkeit .....	344
III. Bestimmung des Rahmens .....	344
1. Allgemeines .....	344
2. Umfang der anwaltlichen Tätigkeit .....	345
3. Schwierigkeit der anwaltlichen Tätigkeit .....	346
4. Bedeutung der Angelegenheit für den Auftraggeber .....	346
5. Einkommens- und Vermögensverhältnisse des Auftrag- gebers .....	347
6. Besonderes Haftungsrisiko des Rechtsanwalts .....	347
IV. Höhe der Geschäftsgebühr bei Beteiligung einer Erben- gemeinschaft oder Miterben .....	348
<b>D. Gestaltung .....</b>	<b>349</b>
I. Testament .....	349
II. Erbvertrag und Erbauseinandersetzungsvertrag .....	350
1. Erbvertrag .....	350
2. Erbauseinandersetzungsvertrag .....	350
a) Vertretung .....	351
b) Vertretung und Vergleichsabschluss .....	352
c) Terminsgebühr im außergerichtlichen Mandat .....	352
d) Hebegebühr .....	353

<b>E. Haftung für Kosten und Gebühren .....</b>	<b>353</b>
<b>F. Einzelfälle .....</b>	<b>353</b>
I. Erbenstellung erreichen oder verteidigen .....	353
II. Entwurf eines Verfügungsvertrages über einen Erbteil, § 2033 BGB .....	354
III. Vertretung bei Geltendmachung eines Vorkaufsrechts nach § 2034 BGB .....	354
IV. Forderung der Erbengemeinschaft, § 2039 BGB .....	354
V. Auseinandersetzungsklage – Teilungsklage .....	355
<b>Teil 3 Besonderer Teil .....</b>	<b>357</b>
<b>§ 11 Minderjährige in der Erbengemeinschaft .....</b>	<b>357</b>
<b>A. Willensbildung und Handeln .....</b>	<b>357</b>
I. Abstimmung .....	357
II. Gerichtliche Genehmigung .....	359
III. Verpflichtungs- und Verfügungsgeschäfte hinsichtlich des Nachlasses .....	360
1. Verpflichtungsgeschäfte .....	360
2. Verfügungsgeschäfte .....	362
3. Notverwaltungsgeschäfte .....	363
4. Ergebnis: Kein Genehmigungserfordernis .....	364
<b>B. Auseinandersetzung .....</b>	<b>365</b>
I. Auseinandersetzung nach der gesetzlichen Regelung .....	365
1. Vertretung der Minderjährigen .....	365
2. Genehmigungspflichten .....	366
a) Teilung entsprechend der gesetzlichen Teilungsregeln .....	366
b) Überflüssiger Auseinandersetzungsvertrag bei Teilung nach Gesetz .....	367
c) Erbteilung nach Teilungsanordnungen des Erblassers .....	367
d) Überflüssiger Auseinandersetzungsvertrag bei Teilung nach Teilungsanordnung des Erblassers .....	367
II. Freie Vereinbarung über die Auseinandersetzung .....	368
III. Erbteilungsklage .....	369
IV. Erbteilsveräußerung .....	370
V. Erbteilerwerb .....	371
VI. Persönliche Teilauseinandersetzung durch Abschichtung .....	372
1. Minderjähriger verbleibt in der Gemeinschaft .....	373
2. Minderjähriger scheidet aus der Gemeinschaft aus .....	374
VII. Sachliche Teilauseinandersetzung .....	375
VIII. Aufschub der Auseinandersetzung .....	377
<b>§ 12 Betreuung und Vorsorgevollmacht .....</b>	<b>379</b>
<b>A. Einleitung .....</b>	<b>379</b>
<b>B. Betreuung .....</b>	<b>380</b>
I. Einleitung .....	380
II. Betreuung und Geschäftsfähigkeit .....	380
1. Abgrenzung .....	380
2. Betreuungsbedürftiger Miterbe .....	380

3. An wen wenden: Betreuer oder Betreuten? .....	381
III. Annahme und Ausschlagung .....	382
1. Einleitung .....	382
2. Annahme .....	382
3. Ausschlagung .....	382
4. Unklare Situationen .....	383
IV. Veräußerung des Erbteils .....	383
V. Erwerb des Erbteils .....	384
VI. Vorkaufsrecht .....	384
VII. Verwaltung der Erbengemeinschaft .....	384
1. Einleitung .....	384
2. Miterbe als Betreuer: Ausschluss der Vertretung? .....	385
a) Einleitung .....	385
b) „Parallele“ Erklärungen nach Außen .....	385
c) Abstimmungen .....	385
d) Abstimmen bei eigenen Angelegenheiten .....	386
3. Genehmigungspflichten .....	387
a) Abstimmungen .....	387
b) Umsetzung .....	387
VIII. Einziehung von Forderungen .....	389
IX. Erfüllung von Verbindlichkeiten, insbesondere Vermächtnis- erfüllung .....	389
X. Auseinandersetzung .....	389
<b>C. Vorsorgevollmacht .....</b>	<b>390</b>
I. Einleitung .....	390
II. Geltung einer Vollmacht über den Tod hinaus .....	390
III. Miterbe als Bevollmächtigter .....	391
IV. Widerruf der Vollmacht .....	392
1. Einleitung .....	392
2. Widerruf gegenüber Dritten .....	393
3. Widerruf gegenüber bevollmächtigtem Miterben .....	395
4. Praktische Umsetzung des Widerrufs .....	396
V. Auskunft und Rechenschaft .....	396
<b>§ 13 Testamentvollstreckung .....</b>	<b>399</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>399</b>
I. Testamentvollstrecker als Treuhänder .....	399
II. Erblasser als Treuhandbegründer .....	399
III. Miterben als Treuhandbegünstigte .....	400
<b>B. Miterben als Testamentvollstrecker .....</b>	<b>400</b>
I. Einzelner Miterbe als Testamentvollstrecker .....	400
II. Mehrere Miterben als Testamentvollstrecker .....	400
III. Bestimmung des Testamentvollstreckers durch die Erben .....	401
<b>C. Erbteilstamentvollstreckung .....</b>	<b>401</b>
I. Anordnung der Testamentvollstreckung durch den Erblasser .....	401
II. Teilannahme des Amtes durch den Testamentvollstrecker .....	402
III. Andere Gründe für das Entstehen einer Erbteilstamentvollstreckung .....	402
<b>D. Eintragung der Testamentvollstreckung im Erbschein .....</b>	<b>403</b>



<b>E. Testamentsvollstrecker und Miterben</b>	403
I. Testamentsvollstreckung bzgl. aller Miterben	403
1. Gesetzliches Schuldverhältnis	403
2. Freigabeanspruch der Erben	404
3. Einwilligungspflicht der Erben	404
4. Nachlassverzeichnis	404
5. Rechte aus § 2218 BGB	405
6. Haftung des Testamentsvollstreckers	405
II. Besonderheiten bei der Erbteilstvollstreckung	405
1. Vor Auseinandersetzung des Nachlasses	405
a) Bindung an die Kompetenzordnung der Erbengemeinschaft	405
b) Ausübung des Vorkaufsrechts aus § 2034 BGB	406
c) Verfügung über den Erbteil	406
d) Erstellung eines Nachlassverzeichnisses	406
2. Auseinandersetzung des Nachlasses	406
3. Nach Auseinandersetzung des Nachlasses	407
<b>F. Prozessführungsbefugnis des Testamentsvollstreckers</b>	407
I. Regel- und Erbteilstestamentsvollstreckung	407
II. Aktivprozesse	408
III. Passivprozesse	408
IV. Rechtskraft und Zwangsvollstreckung	408
<b>G. Auseinandersetzung des Nachlasses durch den Testamentsvollstrecker</b>	409
I. Erbauseinandersetzungsvertrag	409
II. Auseinandersetzungsplan	409
<b>H. Aufwendungsersatz und Vergütung des Testamentsvollstreckers</b>	410
I. Regeltestamentsvollstreckung	410
II. Erbteilstestamentsvollstreckung	410
III. Gebührentabellen	411
<b>I. Beendigung der Testamentsvollstreckung</b>	412
I. Abschütteln des Testamentsvollstreckers durch Veräußerung des Erbteils	412
II. Entlassung des Testamentsvollstreckers	412
III. Teilentlassung	413
<b>J. Pfändung eines Erbteils durch Eigengläubiger eines Miterben</b>	414
I. Regelvollstreckung	414
II. Erbteilstestamentsvollstreckung	414
<b>§ 14 Nachlasspflegschaft</b>	417
<b>A. Allgemeines</b>	417
I. Sicherungspflegschaft	417
II. Klagepflegschaft	417
III. Teilnachlasspflegschaft	417
1. Anfängliche Teilnachlasspflegschaft	417
2. Nachträgliche Teilnachlasspflegschaft	418
<b>B. Verfahren</b>	418
I. Anordnung und Bestellung	418

II. Rechtsbehelfe .....	419
<b>C. Rechtsstellung des Nachlasspflegers .....</b>	<b>419</b>
I. Allgemeines .....	419
II. Gesetzliches Schuldverhältnis Nachlasspfleger – Erben .....	420
III. Anspruch des Nachlasspflegers auf Vergütung und Aufwendungsersatz .....	420
<b>D. Beendigung der Pflegschaft .....</b>	<b>420</b>
I. Aufhebung .....	420
II. Entlassung .....	421
III. Herausgabe- und Rechenschaftspflicht .....	421
IV. Entlastung des Pflegers .....	421
V. Rechtsmittel .....	422
<b>§ 15 Landwirtschaftserbrecht .....</b>	<b>423</b>
<b>A. Grundlagen .....</b>	<b>423</b>
<b>B. Landguterbrecht des BGB .....</b>	<b>424</b>
I. Definition des Landguts .....	424
II. Anordnung der Übernahme durch einen Erben .....	426
1. Übernahme .....	426
2. Übernehmer .....	427
3. Form der Anordnung .....	427
4. Rechtsnatur und Wirkung der Anordnung .....	428
III. Bestimmung des Landgutwertes .....	428
1. Ertragswertberechnung .....	429
2. Zubehör .....	429
3. Wohnungswert .....	429
4. Sonstiges Vermögen .....	430
IV. Nachabfindungsanspruch .....	430
<b>C. Hofzuweisung nach dem Grundstücksverkehrsgesetz .....</b>	<b>431</b>
I. Voraussetzungen für die Zuweisung .....	431
II. Person des Zuweisungsempfängers .....	431
III. Rechtsfolgen der Zuweisung .....	432
IV. Haftung für Nachlassverbindlichkeiten .....	432
V. Nachabfindungsansprüche .....	432
VI. Genehmigungspflicht .....	432
<b>D. Sondererbfolge nach Landesrecht .....</b>	<b>432</b>
I. Voraussetzungen für die Anwendung der Höfeordnung .....	433
1. Land- und forstwirtschaftliche Besitzung .....	433
2. Hofstelle .....	434
3. Alleineigentum oder gemeinschaftliches Eigentum .....	434
4. Wirtschaftswert .....	434
5. Hofvermerk .....	434
II. Allgemeine Rechtsfolgen der Hofeigenschaft .....	434
III. Folgen für die Erbengemeinschaft .....	435
1. Hoferbe .....	435
a) Bestimmung des Hoferben durch den Erblasser .....	435
b) Gesetzliche Hoferbenordnung .....	436
c) Besonderheit beim Ehegattenhof .....	437

d) Wirtschaftsfähigkeit des Hoferben .....	437
e) Vererbung mehrerer Höfe .....	437
f) Fehlender Hoferbe .....	437
2. Abfindung der Miterben .....	438
a) Rechtsnatur des Abfindungsanspruchs .....	438
b) Hofeswert .....	438
c) Nachlassverbindlichkeiten .....	439
d) Berechnung der Abfindungsansprüche .....	440
e) Verjährung .....	440
3. Nachabfindungsansprüche .....	441
4. Gerichtliches Verfahren .....	441
a) Feststellung des Hoferben .....	441
b) Erbschein und Hoffolgezeugnis .....	442
c) Gerichtliche Zuständigkeit und Verfahrensvorschriften ....	442
<b>§ 16 Gesellschaftsrecht .....</b>	<b>445</b>
<b>A. Einführung .....</b>	<b>446</b>
<b>B. Personengesellschaften .....</b>	<b>446</b>
I. BGB-Gesellschaft .....	447
1. Sondererbfolge .....	447
2. Stellung der Erben untereinander .....	448
a) Auseinandersetzung bei einfacher Nachfolgeklausel .....	449
b) Auseinandersetzung bei qualifizierter Nachfolgeklausel ....	449
3. Stellung der Erben gegenüber den übrigen Gesellschaftern ....	450
a) Einzelne Zulässigkeitsfragen zur obligatorischen Gruppenvertretung .....	451
b) Binnenverfassung der durch obligatorische Gruppenvertretung zusammengefassten Gruppe .....	452
4. Stellung der Erben gegenüber Dritten .....	453
a) Stellung gegenüber dem Testamentsvollstrecker .....	453
b) Stellung der Erben gegenüber Gesellschaftsgläubigern ....	455
aa) Haftung aus gesellschaftsrechtlicher Sicht .....	455
bb) Haftung aus erbrechtlicher Sicht .....	460
II. OHG .....	463
1. Stellung der Erben gegenüber den übrigen Gesellschaftern ....	464
a) Obligatorische Gruppenvertretung .....	464
b) Umwandlungswahlrecht des § 139 HGB .....	465
2. Stellung der Erben gegenüber Dritten .....	466
a) Stellung gegenüber Gläubigern der Gesellschaft .....	466
aa) Haftung für Altschulden und Zwischenneuschulden ..	466
(1) Haftung gem. §§ 128, 130 HGB .....	466
(2) Haftung gem. § 173 HGB .....	467
bb) Haftung für Neuschulden .....	467
(1) Art und Weise des Erwerbs des Gesellschaftsanteils bei Umwandlung des Gesellschaftsanteils gem. § 139 Abs. 1 HGB .....	468
(2) Folgen der Art und Weise des Erwerbs des Gesellschaftsanteils .....	468
b) Stellung gegenüber Testamentsvollstrecker .....	470
III. KG .....	470

1. Stellung gegenüber dem Testamentsvollstrecker .....	471
2. Stellung gegenüber Gesellschaftsgläubigern .....	475
a) Haftung für Altschulden .....	475
b) Haftung für Neuschulden .....	477
aa) Haftung gem. §§ 171, 172 HGB .....	477
bb) Haftung gem. § 176 Abs. 2 HGB .....	477
3. Obligatorische Gruppenvertretung .....	478
IV. GmbH & Co KG .....	478
1. Folgen des Erbfalles bei Gesellschafteridentität zwischen GmbH und KG .....	479
2. Gestaltungsmöglichkeiten zur Nachfolge in der GmbH & Co KG .....	479
a) Vertreterklausel zur obligatorischen Gruppenvertretung ...	479
b) Einheits-GmbH & Co KG .....	479
c) Qualifizierte Nachfolge .....	480
V. Partnerschaftsgesellschaft .....	480
1. Besondere Nachfolgeklauseln für die Partnerschaftsgesellschaft .....	481
2. Haftung der Erben des Partners .....	482
3. Testamentsvollstreckung über Gesellschaftsanteile einer Partnerschaftsgesellschaft .....	482
VI. Exkurs: Nachfolgeklauseln in Personengesellschaftsverträgen .....	483
1. Fortsetzungsklausel .....	483
2. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel .....	483
3. Erbrechtliche Nachfolgeklausel .....	483
a) Einfache erbrechtliche Nachfolgeklausel .....	483
b) Qualifizierte erbrechtliche Nachfolgeklausel .....	484
aa) Missglückte Nachfolge .....	485
bb) Erbauseinandersetzung .....	485
cc) Steuerrecht .....	486
4. Eintrittsklausel .....	486
<b>C. Kapitalgesellschaften</b> .....	487
I. GmbH .....	487
1. Auseinandersetzung .....	488
2. Stellung der Erben untereinander .....	489
a) Gemeinschaftlich zu treffende Maßnahmen .....	489
b) Maßnahmen aufgrund Mehrheitsbeschluss .....	490
c) Maßnahmen die ein Miterbe allein treffen darf .....	490
3. Stellung der Erben gegenüber den übrigen Gesellschaftern und der Gesellschaft .....	490
a) § 18 GmbHG .....	490
b) Obligatorische Gruppenvertretung .....	491
4. Stellung der Erben gegenüber Gläubigern .....	491
a) Beteiligung der Erbengemeinschaft an Gründung oder Kapitalerhöhung .....	491
b) Erwerb von Geschäftsanteilen vor Eintragung .....	492
c) Erwerb von Geschäftsanteilen nach Eintragung .....	492
5. Stellung der Erben gegenüber dem Testamentsvollstrecker ....	493
a) Kapitalerhöhung (persönliche Verpflichtung der Erben) ...	493

aa) Erblasser hatte bereits die erhöhte Stammeinlage übernommen .....	493
bb) Kapitalerhöhung wird erst nach dem Erbfall be- trieben .....	494
b) Andere Ausübung des Stimmrechts in Gesellschafter- versammlungen (unentgeltliche Verfügung) .....	495
c) Satzungsänderungen (Kernbereich der Mitgliedschaft) .....	496
II. AG .....	497
1. Aktien .....	497
a) Stellung der Erben gegenüber Dritten .....	497
aa) Stellung gegenüber dem Testamentsvollstrecker .....	497
bb) Stellung gegenüber Gesellschaftsgläubigern .....	498
b) Stellung der Erben gegenüber den übrigen Aktionären .....	498
aa) § 69 Abs. 1 AktG .....	498
bb) Obligatorische Gruppenvertretung .....	499
2. Aktienderivat .....	499
a) Bedingungen zum Erwerb der Aktien sind noch nicht eingetreten .....	500
b) Bedingungen zum Erwerb der Aktien sind eingetreten .....	501
III. Genossenschaft .....	501
1. Verhältnis zum Testamentsvollstrecker .....	503
2. Verhältnis zum Gläubiger .....	503
IV. KGaA .....	504
V. Limited (nach englischem Recht) .....	504
1. Vererbbarkeit von Gesellschaftsrechten .....	504
2. Anwendbares materielles Erbrecht .....	505
3. Nachlassverfahrensrecht .....	505
VI. Exkurs: Nachfolgeklauseln bei Kapitalgesellschaften .....	506
1. Einziehung .....	507
2. Abtretung .....	508
3. Kombination aus Einziehungs- und Abtretungsklausel .....	508
VII. Verein .....	509
<b>D. Erbengemeinschaft und Handelsgesellschaft .....</b>	<b>509</b>
I. Rechtsfähigkeit der Erbengemeinschaft .....	509
II. Erbengemeinschaft als Unternehmensträger .....	510
1. Entscheidung des BGH vom 8.10.1984 und Entwicklung .....	511
2. Haftung bei Fortführung des Handelsunternehmens .....	511
III. Erbengemeinschaft und stille Gesellschaft .....	513
<b>E. Umwandlungsrecht .....</b>	<b>514</b>
I. Umwandlung der Erbengemeinschaft .....	514
II. Umwandlung von zum Nachlass gehörenden Beteiligungen .....	514
1. Umwandlungsbeschluss durch die Erben .....	514
2. Umwandlungsbeschluss durch den Testamentsvollstrecker ....	515
a) Umwandlung auf eine Kapitalgesellschaft .....	516
b) Umwandlung auf eine Personengesellschaft .....	517
<b>§ 17 Steuerrecht .....</b>	<b>521</b>
<b>A. Erbschaftsteuerrecht .....</b>	<b>521</b>
I. Rechtslage bis zum 31.12.2008 .....	521

II. Rechtslage ab dem 1.1.2009 .....	521
1. Wie wird die Steuerbefreiung auf heterogene Erben- gemeinschaften angewendet? .....	522
2. Welche Auswirkung hat ein unterschiedliches Nutzungs- verhalten einzelner Mitglieder der Erbengemeinschaft? .....	523
<b>B. Ertragsteuern .....</b>	<b>523</b>
I. Einkommensteuer .....	523
1. Vor der Erbauseinandersetzung .....	524
a) Zusammensetzung der Erbengemeinschaft ändert sich nicht .....	524
aa) Gewinneinkünfte .....	524
bb) Überschusseinkünfte .....	524
cc) Abweichende Zurechnung der Einkünfte .....	524
(1) Durch Vereinbarung der Miterben .....	524
(2) Bei Teilungsanordnung .....	525
(3) Bei Vermächtnissen .....	525
b) Zusammensetzung der Erbengemeinschaft ändert sich durch Übertragung eines Erbteils .....	525
aa) Unentgeltliche Übertragung eines Erbteils .....	525
(1) Nachlass besteht aus Betriebsvermögen .....	525
(2) Nachlass besteht aus Privatvermögen .....	526
bb) Entgeltliche Übertragung eines Erbteils .....	526
(1) Nachlass mit Betriebsvermögen .....	526
(2) Nachlass mit Privatvermögen .....	526
(3) Nachlass mit Mischvermögen .....	527
c) Zusammensetzung der Erbengemeinschaft ändert sich durch Ausscheiden eines Miterben .....	527
2. Nach der Erbauseinandersetzung .....	528
3. Erbauseinandersetzung selbst .....	529
a) Auseinandersetzung ohne Abfindung .....	529
aa) Betriebsvermögen .....	529
bb) Privatvermögen .....	529
cc) Mischnachlass .....	530
b) Auseinandersetzung mit Abfindung .....	530
aa) Betriebsvermögen .....	531
bb) Privatvermögen .....	531
(1) § 17 EStG .....	532
(2) § 23 EStG .....	532
(3) § 21 UmwStG .....	532
cc) Mischnachlass .....	532
c) Erbauseinandersetzung durch Veräußerung des Nach- lasses .....	533
aa) Nachlass enthält nur Betriebsvermögen .....	533
bb) Nachlass enthält nur Privatvermögen .....	534
cc) Nachlass enthält Mischvermögen .....	534
4. Teilerbauseinandersetzung .....	534
a) Entnahmen .....	534
b) Umgekehrte Abfindung .....	534
5. Besonderheiten .....	535
a) Vermächtnis .....	535

b) Teilungsanordnung .....	536
c) Beteiligung des Erblassers an einer Personengesellschaft ...	537
aa) Fortsetzungsklausel .....	537
bb) Auflösungsklausel .....	537
cc) Eintrittsklausel .....	537
dd) Einfache Nachfolgeklausel .....	538
ee) Qualifizierte Nachfolgeklausel .....	538
II. Gewerbesteuer .....	539
III. Umsatzsteuer .....	540
IV. Grunderwerbsteuer .....	540
V. Verfahrensrecht .....	541
1. Bestimmtheit von Steuerbescheiden an die Erbengemein-	
schaft .....	541
2. Zusammenveranlagung nach dem Tod des Ehegatten .....	542
3. Grundlagenbescheide .....	542
<b>§ 18 Mietrecht .....</b>	<b>543</b>
<b>A. Einführung .....</b>	<b>543</b>
<b>B. Hauptpflichten des Mietvertrags, § 535 BGB .....</b>	<b>545</b>
I. Gegenstand des Mietvertrags .....	545
II. Überlassungspflicht .....	545
III. Mietzins .....	546
1. Zahlung an die Erbengemeinschaft .....	546
2. Ungewissheit über Gläubigerstellung der Mietzins-	
forderung .....	546
<b>C. Abschluss eines Mietvertrags, Schriftform, § 550 BGB .....</b>	<b>546</b>
I. Anwendungsbereich .....	547
II. Abschluss über längere Zeit als ein Jahr .....	547
III. Schriftliche Form .....	547
<b>D. Kündigung des Mietverhältnisses und seine Form .....</b>	<b>549</b>
I. Allgemeine Regeln .....	549
II. Schriftform der Kündigung, § 126 BGB .....	549
III. Kündigung durch die Erbengemeinschaft .....	549
1. Kündigung als Verfügung i.S.d. § 2040 BGB .....	550
2. Kündigung durch Stellvertretung .....	550
3. Testamentsvollstrecker .....	551
<b>E. Eintrittsrecht bei Tod des Mieters, § 563 BGB .....</b>	<b>551</b>
I. Allgemeines .....	551
II. Anwendungsbereich .....	552
III. Eintritt in das Mietverhältnis .....	552
1. Tod des Mieters .....	552
2. Eintritt des Ehegatten, § 563 Abs. 1 S. 1 BGB .....	552
3. Eintritt des Lebenspartners, § 563 Abs. 1 S. 2 BGB .....	553
4. Eintritt der Kinder, § 563 Abs. 2 S. 1 BGB .....	553
5. Eintritt anderer Familienangehöriger, § 563 Abs. 2 S. 3 BGB ...	553
6. Eintritt sonstiger Personen, § 563 Abs. 2 S. 4 BGB .....	553
IV. Rangfolge der eintretenden Personen .....	553
V. Ablehnungsrecht .....	554
1. Erklärung gegenüber dem Vermieter .....	554

2. Berechnung der Monatsfrist .....	554
VI. Kündigungsrecht des Vermieters .....	555
1. Form und Frist der Kündigung .....	555
2. Kündigungsgrund .....	556
VII. Rechtsfolgen des Eintritts .....	556
VIII. Besonderheit: Vorkaufsrecht .....	556
IX. Zwischenablesung .....	557
<b>F. Fortsetzung mit überlebenden Mietern, § 563a BGB .....</b>	<b>557</b>
I. Allgemeines .....	557
II. Regelungsinhalt, § 563a Abs. 1 BGB .....	557
III. Regelungsinhalt, § 563a Abs. 2 BGB .....	558
IV. Abweichende Regelung .....	558
<b>G. Haftung bei Eintritt oder Fortsetzung, § 563b BGB .....</b>	<b>558</b>
I. Allgemeines .....	558
II. Regelungsinhalt, § 563b Abs. 1 BGB .....	558
III. Regelungsinhalt, § 563b Abs. 2 BGB .....	559
IV. Regelungsinhalt, § 563b Abs. 3 BGB .....	559
<b>H. Mietverhältnis mit den Erben, § 564 BGB .....</b>	<b>559</b>
I. Allgemeines .....	559
II. Regelungsinhalt, § 564 S. 1 BGB .....	560
1. Anwendungsbereich .....	560
2. Haftung der Erbengemeinschaft .....	560
III. Regelungsinhalt, § 564 S. 2 BGB .....	560
IV. Besondere Fragen .....	561
1. Mehrere Mitmieter .....	561
2. Überlassung der Wohnung innerhalb der Familie .....	562
3. Legitimation der Erben .....	563
4. Wem gegenüber ist die Kündigung zu erklären? .....	564
5. Verhältnis zwischen Kündigung und Ausschlagung .....	564
6. Mietverhältnisse auf Lebenszeit .....	564
7. Unbekannter Erbe .....	564
a) Erbenermittlung .....	565
b) Nachlassgericht .....	565
c) Anfrage Standesamt .....	565
d) Nachlassgegenstände .....	565
<b>I. Eigenbedarfskündigung der Erbengemeinschaft .....</b>	<b>566</b>
<b>J. Verwertungskündigung, § 573 Abs. 2 Nr. 3 BGB .....</b>	<b>567</b>
I. Allgemeines .....	567
II. Erwerb der Immobilie im Erbgang .....	567
III. Zulässigkeit der Verwertungskündigung .....	568
<b>K. Mietkaution, § 551 BGB .....</b>	<b>568</b>
I. Allgemeines .....	568
II. Anlage der Sicherheitsleistung .....	569
III. Haftung für die Sicherheitsleistung .....	569
1. Aussonderungspflicht .....	569
2. Nachforderung .....	570
3. Abrechnung und Rückzahlung .....	570
4. Aufrechnungserklärung .....	570



5. Haftung für die Kautions bei Veräußerung der Immobilie, §§ 551, 566a BGB .....	570
<b>L. Mieterhöhungsverlangen, § 558 BGB</b> .....	571
<b>M. Kündigung bei Tod des Mieters, § 580 BGB</b> .....	572
I. Allgemeines .....	572
II. Regelungsinhalt .....	572
III. Fortführung eines Handelsgeschäfts .....	572
<b>N. Prozessuale Besonderheiten</b> .....	573
<b>§ 19 Versicherungsrecht</b> .....	575
<b>A. Einleitung</b> .....	575
<b>B. Nicht beendete Versicherungen</b> .....	575
I. Kraftfahrtversicherung (Haftpflcht- bzw. Kaskoversicherung) ....	575
1. Sonderkündigungsrecht .....	576
2. Qualifizierte Mahnung .....	576
3. Obliegenheiten im Schadenfall .....	576
a) Krafthaftpflchtversicherung .....	577
b) Kaskoversicherung .....	577
4. Übertragung des Schadenfreiheitsrabattes .....	578
5. Besonderheiten beim sicherungsübereigneten Fahrzeug .....	579
II. Hausratversicherung .....	579
1. Obliegenheiten der Erben .....	581
2. Ermittlung und Auszahlung der Versicherungssumme .....	582
III. Wohngebäudeversicherung .....	584
1. Entstehung des Anspruchs .....	585
2. Unterversicherungseinwand gegenüber der Erbengemeinschaft .....	585
3. Obliegenheiten .....	586
4. Regressansprüche gegen Erben aus dem Versicherungsvertrag .....	586
<b>C. Mit dem Tod endende Versicherungen</b> .....	587
I. Allgemeine Haftpflchtversicherung (Berufshaftpflcht-, Vermögensschadenhaftpflcht-, Privathaftpflchtversicherung) .....	587
II. Rechtsschutzversicherung .....	587
<b>D. Lebensversicherungen</b> .....	589
I. Obliegenheiten der Erbengemeinschaft .....	590
II. Auszahlungsvoraussetzungen .....	590
III. Bezugsberechtigte .....	591
1. Mehrere Bezugsberechtigte .....	591
2. Unbestimmte Bezugsberechtigte .....	592
3. Alle Bezugsberechtigten sind verstorben .....	593
IV. Schenkung .....	593
V. Pflichtteilsergänzungsansprüche gegen den Bezugsberechtigten ...	594
<b>§ 20 Arbeitsrecht</b> .....	597
<b>A. Einleitung</b> .....	597
I. Arbeitsverhältnis .....	597
II. Persönliche Leistungsverpflichtung .....	598

<b>B. Tod des Arbeitnehmers</b>	598
I. Lohnzahlungen	599
II. Abfindungen	599
1. Grundsatz	599
2. Übergang auf die Erben	600
a) Vertragliche Ansprüche	600
b) Abfindung nach § 1a KSchG	601
c) Abfindung nach §§ 9, 10 KSchG	601
d) Sozialplanabfindung	602
3. Zusammenfassung	603
III. Urlaubsansprüche	603
IV. Wettbewerbsverbote und Karenzentschädigung	604
V. Herausgabe von Unterlagen	604
VI. Gratifikationen	605
VII. Kündigungsschutzklage	605
1. Kündigung vor Tod des Arbeitnehmers	605
2. Tod des Arbeitnehmers nach Einreichung der Kündigungsschutzklage	605
VIII. Arbeitszeitkonten	605
1. Flexible Arbeitszeit	606
2. Vererblichkeit des Arbeitszeitguthabens	606
IX. Tarifvertragliche Ausschlussfristen	607
<b>C. Tod des Arbeitgebers</b>	607
I. Fortführung des Arbeitsverhältnisses	608
II. Haftung für Arbeitsentgelt	608
III. Kündigung des Arbeitsverhältnisses	608
1. Form der Kündigung	608
2. Kündigungsfrist des § 626 BGB	609
IV. Aufhebungsvertrag	609
V. Arbeitszeugnis	610
<b>§ 21 Strafrecht</b>	611
A. Einleitung	611
B. Allgemeines Strafrecht und die Erbengemeinschaft	613
I. Straftaten innerhalb der Erbengemeinschaft	613
1. Einleitung	613
2. Deliktstypik	613
a) Urkundsdelikte, §§ 267 ff. StGB	613
aa) Urkundenfälschung	614
bb) Urkundenunterdrückung	618
cc) Mittelbare Falschbeurkundung	619
b) Vermögensdelikte	619
aa) Diebstahl, Unterschlagung	619
bb) Hausfriedensbruch, Sachbeschädigung, Nötigung	623
cc) Hehlerei/Geldwäsche – Auswirkung der Vortat des Erblassers	625
dd) Betrug	630
ee) Untreue	632
II. Strafprozessuale Aspekte	634

1. Exkurs: Strafantrag .....	634
2. Zielsetzung im Ermittlungsverfahren .....	636
<b>C. Steuerdelikte vor und nach dem Erbfall .....</b>	<b>638</b>
I. Einleitung .....	638
II. Steuerberichtigungspflicht und steuerliche Auswirkungen eines Steuerdelikts .....	640
1. Situation der Erbengemeinschaft angesichts laufender Ermittlungen vor dem Erbfall .....	640
2. Exkurs: Akteneinsichtsrecht der Erben in die Steuerfahndungsakte des Erblassers .....	642
3. Steuerliche Berichtigungspflicht der Erben ohne laufendes Ermittlungsverfahren .....	642
4. Steuerliche Auswirkungen der Steuerstraftat für die Erbengemeinschaft .....	646
a) Durchbrechung der Änderungssperre, § 173 Abs. 2 AO ....	646
b) Verlängerung der Festsetzungsfrist, § 169 Abs. 2 S. 2 AO ..	646
c) Hinterziehungszinsen, § 235 AO .....	647
<b>D. Selbstanzeige .....</b>	<b>648</b>
I. Einleitung .....	648
II. Anwendungsbereich .....	650
III. Anwendungsvoraussetzungen .....	651
1. Grundsatz der Materiallieferung .....	651
2. Gestufte Selbstanzeige .....	652
3. Ausschlussgründe .....	652
<b>E. Besonders schwere Fälle der Steuerhinterziehung § 370 Abs. 3 AO n.F. als Geldwäschevortat .....</b>	<b>654</b>
<b>F. Ordnungswidrigkeitenrecht .....</b>	<b>658</b>
I. Einleitung .....	658
II. Erbenprivileg im Waffenrecht .....	658
III. Erbengemeinschaft und Pflichtenübertragung – Exkulpationsgrenzen im Ordnungswidrigkeitenrecht .....	660
<b>§ 22 Auslandsberührung .....</b>	<b>663</b>
<b>A. Einleitung .....</b>	<b>663</b>
<b>B. Ermittlung des anwendbaren Rechts .....</b>	<b>664</b>
I. Auslandsbezug .....	664
II. Erbstatut .....	664
1. Staatsvertragliche Regelungen .....	664
2. Gesetzliche Bestimmung (Art. 25 Abs. 1 EGBGB) .....	666
3. Die Staatsangehörigkeit des Erblassers (Personalstatut) .....	666
4. Gesamtverweisung .....	668
5. Rück- und Weiterverweisung (renvoi) .....	668
6. Nachlassspaltung .....	670
a) Staatsvertragliche Sonderregelung .....	670
b) Rechtswahl (Art. 25 Abs. 2 EGBGB) .....	671
c) Vorrang eines Sonderstatuts („Einzelstatut bricht Gesamtstatut“) .....	671
d) Gespaltene Verweisung .....	672

e) Funktionelle Nachlassspaltung .....	673
f) Tatsächliche (faktische) Nachlassspaltung .....	674
g) Nachlasskonflikt .....	675
7. Vorfragen .....	676
a) Allgemeines .....	676
b) Familienrechtliche Beziehungen zum Erblasser .....	677
c) Umfang des Nachlasses .....	678
d) Erbfähigkeit .....	680
8. Wahl des Erbstatuts (Art. 25 Abs. 2 EGBGB) .....	680
a) Wahlmöglichkeiten .....	681
b) Begriff des unbeweglichen Vermögens .....	681
c) Form und Bindung an die Rechtswahl .....	682
d) Wirkung der Rechtswahl .....	682
9. Reichweite des Erbstatuts .....	685
10. Erbstatut und Erbengemeinschaft (IPR) .....	686
a) Entstehung der Erbengemeinschaft .....	687
b) Struktur der Erbengemeinschaft .....	690
c) Verfügungsbefugnis und Form .....	691
d) Vorkaufsrecht .....	693
e) Vertretung der Erbengemeinschaft .....	695
f) Verwaltung der Erbengemeinschaft im Innenverhältnis ....	695
g) Auskunft- und Rechenschaftspflichten .....	696
h) Auseinandersetzung der Erbengemeinschaft .....	696
aa) Allgemeines .....	696
bb) Auseinandersetzungsvertrag .....	697
cc) Vermittlungsverfahren (§§ 86 ff. FGG; ab 1.9.2009: §§ 363 ff. FamFG) .....	698
dd) Auseinandersetzungsklage .....	699
i) Ausgleichung von Vorempfängen .....	700
j) Haftung .....	701
aa) Allgemeines .....	701
bb) Haftungsbeschränkung .....	702
cc) Nachlassspaltung .....	704
k) Teilungsanordnungen („Auseinandersetzungsanordnungen“) .....	706
l) Eintragung im Grundbuch .....	707
11. Ordre Public (Art. 6 EGBGB) .....	708
III. Formstatut .....	710
1. Anknüpfung .....	710
2. Statutenwechsel .....	711
<b>C. Auslandsberührungen einer Erbengemeinschaft .....</b>	<b>711</b>
I. Ausländischer Miterbe .....	711
1. Erbstatut .....	711
2. Familienrechtliche Vorfragen .....	712
3. Güterrechtsstatut (Ehegattenerbrecht) .....	712
4. Erwerbsbeschränkungen .....	715
II. Erbengemeinschaft deutschen Rechts mit Nachlassteilen im Ausland .....	716
1. Erbstatut .....	716
a) Nachlasseinheit .....	716

b) Nachlassspaltung .....	716
c) Erbengemeinschaft bei Nachlassspaltung .....	717
2. Grundstücke .....	718
3. Bankkonten und Wertpapierdepots .....	720
a) Allgemeines .....	720
b) Bankkonten und Wertpapierdepots in Österreich .....	720
c) Bankkonten und Wertpapierdepots in der Schweiz .....	721
III. Erbengemeinschaft ausländischen Rechts mit Nachlassbestand- teilen in Deutschland .....	722
1. Erbstatut .....	722
2. Grundstücke .....	722
3. Bankkonten und Wertpapierdepots .....	723
<b>D. Verfahrensrechtliche Besonderheiten .....</b>	<b>723</b>
I. Internationale Zuständigkeit .....	723
II. Erbschein .....	724
1. Deutscher Erblasser .....	724
2. Ausländischer Erblasser .....	724
3. Testamentsvollstreckerzeugnis .....	725
4. Testamentsvollstreckung und Erbschein .....	725
III. Zwangsversteigerung von Nachlassbestandteilen durch die Miterben .....	726
1. Erbengemeinschaft deutschen Rechts mit Nachlass im Ausland .....	726
2. Erbengemeinschaft ausländischen Rechts mit Nachlass in Deutschland .....	728
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>729</b>