

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Literatur	19
§ 1 Allgemeines zur Testamentsvollstreckung	23
I. Prinzip und Zweck der Testamentsvollstreckung	23
II. Stellung des Testamentsvollstreckers	23
III. Verhältnis Testamentsvollstrecker – Nachlassgericht	24
§ 2 „Vor dem Erbfall“ – Überlegungen und Vorgaben durch den Erblasser im Rahmen letztwilliger Verfügungen	26
I. Anordnung der Testamentsvollstreckung	26
1. Anordnung durch Erblasser	26
2. Anordnung durch letztwillige Verfügung	27
3. Kollision mit § 2306 BGB (aF)	27
II. Verschiedene Arten einer Testamentsvollstreckung	28
1. Abwicklungsvollstreckung	29
2. Verwaltungsvollstreckung	29
3. Dauervollstreckung	30
4. Nacherbenvollstreckung	32
5. Vermächtnisvollstreckung	33
6. Testamentsvollstreckung über Erbteile	34
7. Gegenständlich beschränkte Testamentsvollstreckung	34
III. Bestimmung der Person des Testamentsvollstreckers	34
1. Bestimmung durch den Erblasser selbst	35
2. Ernennung durch Dritte	36
3. Ermächtigung des Testamentsvollstreckers	39
4. Bestimmung durch das Nachlassgericht	40
a) Ersuchen des Erblassers	40
b) Entscheidung des Gerichts	42
c) Zuständigkeit	42
d) Kosten	42
e) Beschwerde	43
5. Auswahl der Person des Testamentsvollstreckers	43
a) „Ungeeigneter Personenkreis“	44
b) „Geeigneter Personenkreis“	45
IV. Ergänzende Vollmachten	49
1. Vollmachten durch Erblasser	49
2. Widerruf erteilter Vollmacht	49
3. Vollmacht für Testamentsvollstrecker	50
V. Verwaltungsanordnungen des Erblassers	51
1. Vorgaben durch Erblasser	51

Inhaltsverzeichnis

2. „Behindertentestament“	52
3. Schuldrechtliche Wirkung	54
4. Außerkraftsetzung	54
5. Dingliche Beschränkungen	56
6. Selbstkontrahieren	57
7. Erweiterte Verpflichtungsbefugnis	58
VI. Regelungen zur Vergütung	58
1. Vergütungsausschluss durch Erblasser	59
2. Vergütungsregelungen durch Erblasser	59
3. Angemessene Vergütung	61
a) „Grobgliederung“ nach Art der Testamentsvollstreckung	61
b) „Feinabstimmung“ – nach Besonderheiten des Einzelfalls	62
c) Bruttonachlasswert	62
d) Vergütungstabellen	62
e) Prüfung auf „offensichtliche Unangemessenheit“	67
f) Honorarabrechnung nach Zeitaufwand	68
g) Zusammenfassung	68
4. Verweisung auf Tabellen	69
5. Überhöhte Vergütung	70
6. Fälligkeit	71
7. Schuldner	71
8. Umsatzsteuer	72
9. Vereinbarung mit Erben	73
10. Auslagenersatz neben Vergütung	73
VII. Die Testamentsvollstreckung im Handels- und Gesellschaftsrecht	74
1. Problemstellung	74
2. Testamentsvollstreckung bei Einzelunternehmen	75
a) Ersatzlösung 1 – die „Treuhandslösung“	75
b) Ersatzlösung 2 – die „Vollmachtslösung“	76
c) Alternative: Umwandlungsanordnung	77
d) Alternative: Beaufsichtigende Testamentsvollstreckung	77
e) Alternative: Weisungsgeberlösung	78
3. Testamentsvollstreckung bei Personengesellschaften	78
a) Nachlasszugehörigkeit des Anteils	78
b) Gesellschaftsanteil persönlich haftender Gesellschafter	79
aa) Problem bei Dauertestamentsvollstreckung	79
bb) Ersatzlösungen: „Vollmachtslösung“ und „Treuhandslösung“	80
c) Testamentsvollstreckung an Kommanditbeteiligung	81
4. Testamentsvollstreckung bei Kapitalgesellschaften	82
VIII. Testamentsvollstreckung mit Auslandsbezug	82
1. Anwendbares Recht	82
2. Vollmachten	83
3. Deutsches Nachlassgericht bei ausländischem Recht	84
4. Ausländische Testamentsvollstreckung im Inland	84

IX. Mehrere Testamentsvollstrecker	85
1. Mitvollstrecker	85
2. Ernennung	85
3. Vorteil/Nachteil	85
4. Amtsführung	85
5. Nebenvollstrecker	86
6. Haftung	86
7. Wegfall eines Mitvollstreckers	86
8. Nachlassgericht	87
§ 3 „Nach dem Erbfall“ – Durchführung der Testamentsvollstreckung	88
I. Annahme und Ablehnung des Amtes	88
1. Beginn des Amtes	88
2. Erklärung des Testamentsvollstreckers	88
3. Fristsetzung zur Erklärung	90
4. Verjährungsfrist	91
5. Prüfung des Nachlassgerichts	91
6. Kosten	91
7. Grundbuchamt	91
8. Rechtsgeschäfte vor Amtsbeginn	92
II. Nachweis des Testamentsvollstreckeramtes – das Testamentsvollstreckerzeugnis	92
1. Legitimation	92
2. Antrag	93
3. Antragsinhalt	94
4. Zuständigkeit	96
5. Beteiligte	96
6. Verfahren	96
7. Entscheidung des Nachlassgerichts	97
8. Rechtsmittel	98
9. Inhalt des Testamentsvollstreckerzeugnisses	99
10. Arten von Testamentsvollstreckerzeugnissen	100
11. Wirkungen des Testamentsvollstreckerzeugnisses	100
12. Kosten	101
13. Grundbuchamt	102
14. Finanzamt	102
15. Einziehung des Testamentsvollstreckerzeugnisses	102
16. Kraftloserklärung des Testamentsvollstreckerzeugnisses	104
17. Kraftlos gewordene Testamentsvollstreckerzeugnisse	104
III. Verhältnis Testamentsvollstreckung – Erbschein	104
IV. Verhältnis Testamentsvollstreckung – Grundbuch	106
V. Verhältnis Testamentsvollstreckung – Handelsregister	108
VI. Inbesitznahme der Nachlassgegenstände	108
1. Maßnahme der Nachlasssicherung	108

Inhaltsverzeichnis

2. Anspruch auf Besitzeinräumung	108
VII. Weitere „Erste Schritte“ des Testamentsvollstreckers	110
1. Überprüfung des eigenen Versicherungsschutzes	110
2. Anlegen einer Abwicklungsakte	111
3. Anlegen eines Abwicklungskontos	111
4. Einrichten eines Postnachsendeauftrags	111
5. Ermittlung des Erblasservermögens	112
a) Banken	112
b) Lebensversicherungen	113
6. Mitteilung an Rentenstelle	114
VIII. Kontaktaufnahme mit den Erben	115
IX. Beendigung von Vertragsverhältnissen	116
1. Kündigung von Mietverträgen	116
2. Beendigung von Versicherungen	118
a) Kfz-Haftpflicht und -Kaskoversicherung	118
b) Hausratversicherung	118
c) Wohngebäudeversicherung	118
d) Allgemeine Haftpflichtversicherung	118
e) Rechtsschutzversicherung	118
f) Unfall- und Krankenversicherung	119
g) Vereine	119
X. Auflistung des Nachlassbestandes – Das Nachlassverzeichnis	119
1. Wesentliche Pflicht des Testamentsvollstreckers	119
2. Mitteilung an Erben	120
3. Inhalt des Verzeichnisses	120
4. „Unverzügliche“ Erstellung	122
5. Maßgeblicher Stichtag	123
6. Hinzuziehung/Amtliche Aufnahme	124
7. Betreuung/Minderjährige	125
8. Folgen bei Nichterstellung des Nachlassverzeichnisses	125
XI. Nachlassverwaltung	127
1. Nachlassverwaltung nach § 2205 Satz 1 BGB	127
a) Verwaltungsrecht des Testamentsvollstreckers	127
b) Verwaltungspflicht des Testamentsvollstreckers	128
c) Verwaltung des gesamten Nachlasses	128
d) Minderjährige	128
e) Nachlassgericht	129
2. Grundsatz der ordnungsgemäßen Verwaltung	129
a) Anordnungen des Erblassers	129
b) Keine Erblasseranordnung	130
aa) Funktionsbezogene Betrachtung	130
bb) Objektiver Maßstab	130
cc) „Dynamischer Geschäftsführer“	131
c) Nicht ordnungsgemäße Verwaltung	131
3. Besonderheiten im Pflichtteilsrecht/Vermächtnis	134

a) Pflichtteilsrecht	134
aa) Anrechnung	134
bb) Pflichtteilsergänzung	135
cc) Gesetz zur Änderung des Erb- und Verjährungsrechts	136
b) Vermächtniserfüllung	139
XII. Verpflichtungs- und Verfügungsbefugnis	140
1. Verpflichtungsbefugnis	140
a) Berechtigung zur Verfügung	141
b) Gutgläubiger Vertragspartner	141
c) Erweiterte Verpflichtungsbefugnis durch Erblasser	142
d) Einwilligung des Erben	143
2. Verfügungsbefugnis	144
a) Umfassende Verfügungsbefugnis	144
b) Keine unentgeltlichen Verfügungen	145
aa) Subjektive Komponente erforderlich	145
bb) Erfüllung von Verbindlichkeiten	145
cc) Sittliche Pflicht/Anstandsschenkungen	146
dd) Schwebende Unwirksamkeit	146
ee) Grundbuchverkehr	147
c) § 181 BGB	147
XIII. Informationspflichten des Testamentsvollstreckers (Benachrichtigung, Auskunft, Rechnungslegung)	148
1. Benachrichtigungspflicht	149
a) Unaufgeforderte Information	149
b) Keine Form	149
c) Berufsspezifische Pflichten	149
d) Nicht einklagbar	150
2. Auskunftspflicht	150
a) Auskunft auf Verlangen	150
b) Bestandsverzeichnis	151
c) Keine Form	151
d) Miterben	151
e) Zurückbehaltungsrecht	152
f) Klage vor Prozessgericht	152
3. Rechnungslegungspflicht	152
a) Rechnungslegung auf Verlangen	152
b) Darstellung der Einnahmen-/Ausgabenentwicklung	153
c) Nach Ausführung des „Auftrags“	153
d) Jährliche Rechnungslegung	153
e) Klage vor Prozessgericht	154
XIV. Testamentsvollstreckung und Steuerrecht	155
1. Allgemeines	155
2. Steuern des Erblassers	156
a) Allgemein	156
b) Steuerarten	157

Inhaltsverzeichnis

c) Abgabe der Steuererklärung	157
d) Richtigstellung falscher Steuererklärungen	158
e) Steuerbescheid	158
f) Rechtsbehelf	159
g) Steuerzahlung	159
h) Haftung des Testamentsvollstreckers	159
3. Durch den Erbfall entstandene Steuer – die Erbschaftsteuer	160
a) Steuerschuldner	160
b) Entstehungszeitpunkt	160
c) Anzeigepflichten	161
d) Erbschaftsteuererklärung	161
e) Erbschaftsteuerbescheid	163
f) Rechtsbehelf	165
g) Einspruchsentscheidung	166
h) Steuerzahlungen	166
i) Steuererstattung	167
j) Haftung des Testamentsvollstreckers	167
k) Bezüge zum Ausland	168
4. Reform des Erbschaft- und Schenkungsteuerrechts zum 1.1.2009 ...	169
a) Allgemeine Änderungen des Erbschaftsteuergesetzes	170
aa) Persönliche Freibeträge	170
bb) Steuersätze	171
cc) § 25 ErbStG	172
dd) Wahlrecht	172
b) Änderungen des Bewertungsgesetzes mit geänderten Verschonungsregelungen im ErbStG	173
aa) Bewertung und Verschonung des Grundvermögens	173
(1) Unbebaute Grundstücke	173
(2) Bebaute Grundstücke	174
(a) Zum Vergleichswertverfahren	175
(b) zum Ertragswertverfahren	176
(c) Zum Sachwertverfahren	179
(3) Verschonungsregelungen für Grundvermögen	181
(a) Zu Wohnzwecken vermietete Grundstücke	181
(b) Lebzeitige Übertragung von Familienheim	182
(c) Wohneigentum bei Erwerb von Todes wegen (Ehegatte und Lebenspartner)	182
(d) Wohneigentum bei Erwerb von Todes wegen (Kinder) ..	183
bb) Bewertung und Verschonung des Betriebsvermögens	183
(1) Die Bewertungsmethoden	183
(2) Verschonungsregelungen	186
(a) Verwaltungsvermögen	186
(b) Begünstigungsregelungen für Betriebsvermögen	187
5. Steuer nach dem Erbfall	189
a) Besonderheiten bei Unternehmensfortführung	190

aa) Einzelunternehmen	190
bb) Personengesellschaft	191
cc) Kapitalgesellschaften	192
b) Steuererklärungen	192
c) Steuerbescheid	193
d) Rechtsbehelfe	193
e) Steuerzahlung	193
f) Informations- und Aufzeichnungspflichten des Testamentsvollstreckers	193
6. Verhältnis Testamentsvollstrecker – Erbe	194
7. Steuerliche Abzugsfähigkeit der Testamentsvollstreckerkosten	195
a) Bei der Erbschaftsteuer	195
b) Bei der Einkommensteuer	195
c) Bei der Gewerbesteuer	196
d) Bei der Umsatzsteuer	196
8. Besteuerung der Vergütung des Testamentsvollstreckers	196
a) Sonstige Einkünfte nach § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG	196
b) Einkünfte nach § 18 Abs. 1 Nr. 1 EStG	197
c) Vervielfältigungstheorie	197
d) Mitunternehmerschaft	197
XV. Haftung des Testamentsvollstreckers	198
1. Haftungsnormen	198
2. Haftungsgläubiger	199
a) Erbe	199
b) Vermächtnisnehmer	199
c) Dritte	200
3. Zeitliche Dimension	200
4. Haftungsvoraussetzungen	200
a) Objektive Pflichtverletzung	200
b) Verschulden	201
c) Kausalität	202
d) Schaden	202
e) Haftungseinschränkung	203
f) Mehrere Testamentsvollstrecker	203
g) Prozess	204
XVI. Beendigung des Testamentsvollstreckeramts	205
1. Die Entlassung des Testamentsvollstreckers	205
a) Entlassungsgründe	206
aa) Unfähigkeit	206
bb) Grobe Pflichtverletzung	207
cc) Misstrauen	208
b) Ermessen	208
c) Verfahren	209
aa) Antrag	209
bb) Anhörung	211

cc) Maßnahmen des Gerichts	212
d) Rechtsbehelf	212
e) Einstweilige Anordnungen	213
f) Kosten	213
g) Wirkung auf das Testamentsvollstreckerzeugnis	214
2. Kündigung durch den Testamentsvollstrecker	214
a) Kündigungsfrist/-grund	214
b) Erklärungsempfänger	214
c) Zuständiges Gericht	215
d) Vereinbarungen	215
e) Teilkündigung	216
f) Rechtsfolge	216
3. Weitere Beendigungsgründe	216
a) Tod des Testamentsvollstreckers	216
b) Geschäftsunfähigkeit/Betreuung	217
c) Erledigung der Testamentsvollstreckeraufgaben	217
d) Kein Aktivvermögen	217
e) Tod des Erben	217
f) Zeitablauf	218
4. Folgen der Beendigung des Testamentsvollstreckeramtes	218
XVII. Prozesse und Verfahren im Rahmen der Testamentsvollstreckung	219
1. Aktivprozesse bei Testamentsvollstreckung	219
a) Klage des Testamentsvollstreckers	219
b) Klage des Erben	220
c) Gewillkürte Prozessstandschaft	220
d) Klagebefugnis des Testamentsvollstreckers	221
e) Kosten	222
2. Passivprozesse bei Testamentsvollstreckung	222
a) Klage gegen den Erben	222
b) Klage gegen den Testamentsvollstrecker	223
c) Klage gegen Testamentsvollstrecker und Erben	223
3. Besonderheiten bei Pflichtteilsansprüchen	224
4. Sonstiges zum Prozessrecht	225
a) Gerichtsstand	225
b) Tod des Erblassers	225
c) Ende des Testamentsvollstreckeramtes während Prozess	226
d) Prozesskosten	226
5. Persönliche Prozesse des Testamentsvollstreckers	226
6. Eigengläubiger des Erben bei Testamentsvollstreckung	227
7. Zwangsvollstreckung	228
a) Erblasser als Gläubiger	228
b) Erblasser als Schuldner	228
c) Umschreibung von Testamentsvollstreckertiteln	229
8. Insolvenzverfahren	229
a) Testamentsvollstrecker in der Insolvenz	229

b) Nachlass in der Insolvenz	229
XVIII. Auseinandersetzung des Nachlasses	230
1. Pflicht des Testamentsvollstreckers	230
2. Allgemeine Regeln für die Auseinandersetzung	231
3. Auseinandersetzungsplan/Auseinandersetzungsvertrag	231
4. Verfahren zur Auseinandersetzung	232
a) Berichtigung von Nachlassverbindlichkeiten	232
b) Auseinandersetzungsregeln	232
aa) Teilbare/unteilbare Gegenstände	232
bb) Ausgleichung nach §§ 2050 ff BGB	235
c) Der Auseinandersetzungsplan	239
aa) Anhörung der Erben	239
bb) Gerichtliche Verfahren	240
cc) Vollzug des Auseinandersetzungsplans	242
d) Teilung durch Auseinandersetzungsvertrag	244
aa) Ersetzung des Aufteilungsplans	244
bb) Genehmigungen	246
XIX. Überlassung von Nachlassgegenständen an Erben	246
1. Überlassung mit Amtsbeendigung	246
2. Vorzeitige Freigabe von Nachlassgegenständen	246
a) Freigabefähige Nachlassgegenstände	247
b) „Offenbar“ nicht benötigte Nachlassgegenstände	247
c) Freigabeverlangen	247
d) Kostentragung bei unterlassener Freigabe	248
e) Rechtsnatur	248
f) Form	249
g) Unberechtigte Freigabe	249
h) Nutzungen	249
i) Freigabe gegen Sicherheitsleistung	250
j) Freigaberecht des Testamentsvollstreckers?	251
k) Prozess	251
XX. Vergütung ohne Erblasserregelung	251
1. Vergütung des vermeintlichen Testamentsvollstreckers	252
2. Geltendmachung des Vergütungsanspruchs	252
3. Fälligkeit der Vergütung	253
4. Schuldner der Vergütung	253
5. Entnahme	253
Stichwortverzeichnis	255