

## Inhaltsverzeichnis

<b>I. Einleitung und Problemstellung.....</b>	<b>15</b>
<b>II. Bisherige Lösungsansätze.....</b>	<b>24</b>
<b>1. Auflösend bedingte Vollerbschaft in Verbindung mit einer sich anschließenden aufschiebend bedingten Vorerbschaft.....</b>	<b>24</b>
a) Darstellung der zu den Wiederverheirathungsklauseln geführten Diskussion .....	27
aa) Herrschende Meinung.....	27
bb) Ansicht von Musielak und anderen .....	29
cc) Ansicht, die die Rechtsfigur eines auflösend bzw. aufschiebend bedingten Erben neben dem Vor- bzw. Nacherben ablehnt .....	32
b) Stellungnahme.....	33
aa) Geltung der §§ 2113 ff. BGB bzw. von § 161 BGB .....	33
aaa) Anwendbarkeit der §§ 2113 ff. BGB .....	33
bbb) Unmittelbare oder analoge Anwendung von § 161 BGB.....	34
ccc) Zwischenergebnis.....	35
bb) Auflösend bedingte Voll- und aufschiebend bedingte Vorerbschaft .....	36
aaa) Auflösende Bedingung gem. § 2075 BGB .....	36
bbb) Aufschiebende Bedingung gem. § 2108 Abs. 2 S. 2 BGB.....	37
ccc) Argument einer rechtlichen Notwendigkeit.....	39
ddd) Argument einer wirtschaftlichen Notwendigkeit.....	40
eee) Zwischenergebnis.....	41
cc) Argument einer Identität von bedingter bzw. befristeter Erbinsetzung mit dem Rechtsinstitut der Vor- und Nacherbschaft .....	42
aaa) Systematik .....	42
bbb) Motive .....	43
ccc) Die gesetzlichen Auslegungsregeln der §§ 2104, 2105 BGB.....	44
ddd) Vereinbarkeit der Auffassung von Musielak u.a. mit der Bedingungslehre.....	44
eee) Begriff des auflösend bedingten "Vollerben" .....	47
fff) Zusammenfassung.....	47
<b>2. Beschwerung des Nacherben durch Auflage oder Vermächtnis .....</b>	<b>49</b>
a) Meinungsstand .....	49

aa) Beschwerung des Nacherben mit einer Auflage .....	49
bb) Beschwerung des Nacherben mit einem Vermächtnis .....	50
cc) Ansicht, die eine Genehmigungspflicht des Nacherben durch Vermächtnis ablehnt.....	50
dd) Vermittelnde Ansicht.....	50
b) Stellungnahme .....	51
aa) „Auflagenlösung“ .....	51
bb) „Vermächtnislösung“.....	53
aaa) Zulässiger Vermächtnisinhalt .....	53
bbb) Argument der „Gesetzesumgehung“ .....	54
ccc) Nacherbe als Beschwerer .....	55
(1) Verpflichtung des Nacherben, unentgeltliche Verfügungen zu genehmigen.....	57
(2) Verpflichtung des Nacherben, Maßnahmen der Zwangsvollstreckung zuzustimmen .....	58
(3) Verpflichtung des Nacherben auf eine Inventarerstellung und die Feststellung des Zustandes des Nachlasses zu verzichten .....	62
ddd) Zusammenfassung .....	63
<b>3. Vorerbe als Nacherbenvollstrecker gem. § 2222 BGB.....</b>	<b>64</b>
a) Dingliche Surrogation .....	65
b) Verbot unentgeltlicher Verfügungen.....	65
c) Zwangsverfügungen gegen den Vorerben.....	66
d) Verzeichnis der Erbschaftsgegenstände .....	67
e) Feststellung des Zustands der Erbschaft .....	67
f) Zusammenfassung .....	67
<b>4. Bevollmächtigung des Vorerben über den Tod des Erb- lassers hinaus .....</b>	<b>68</b>
a) Erteilung der postmortalen Vollmacht .....	69
b) Zulässigkeit der Bevollmächtigung eines Dritten zur Ausübung der Nacherbenrechte .....	70
aa) Ansicht des Kammergerichtes .....	70
bb) Ablehnende Ansicht .....	71
cc) Stellungnahme .....	71
aaa) Vollmacht zur Vertretung des Nacherben.....	71
bbb) Erteilung einer unwiderruflichen Vollmacht .....	73
ccc) Faktischer Ausschluß des Vollmachtswiderrufs.....	75
dd) Zusammenfassung .....	78
c) Bevollmächtigung des Vorerben .....	78
aa) Rechtsprechung des Kammergerichts .....	78
bb) Herrschende Meinung.....	79
cc) Stellungnahme .....	80

dd) Zusammenfassung .....	81
---------------------------	----

## **5. Vollerbschaft und aufschiebend bedingtes oder befristetes**

<b>Vermächtnis des Überrestes .....</b>	<b>83</b>
---	-----------

a) Darstellung der Konstruktion .....	83
b) Zulässigkeit eines aufschiebend bedingten Vermächtnisses des Überrestes .....	84
aa) Vereinbarkeit mit § 2103 BGB .....	84
bb) Vereinbarkeit mit § 2087 Abs. 1 BGB .....	85
cc) Vereinbarkeit mit § 2137 Abs. 1 BGB .....	87
dd) Zwischenergebnis .....	87
c) Die Stellung des Vermächtnisnehmers .....	88
aa) Aufschiebend bedingtes bzw. befristetes Vermächtnis konkret bestimmter Nachlaßgegenstände .....	89
bb) Vermächtnis „des Überrestes“ .....	91

## **6. Vor- und Nacherbschaft i.V.m. einem Vorausvermächtnis zugunsten des Vorerben und einem aufschiebend beding- ten Vermächtnis zugunsten des Nacherben .....**

95

## **III. Das bedingte oder befristete Vorausvermächtnis zugunsten**

<b>des Vorerben .....</b>	<b>97</b>
---------------------------	-----------

### **1. Das Vorausvermächtnis .....**

98

a) Historische Entwicklung des Vorausvermächtnisses .....	98
aa) Vorausvermächtnis zugunsten eines Miterben .....	98
bb) Vorausvermächtnis zugunsten eines Alleinvorerben .....	99
b) Erwerb und Rechtswirkungen eines Vorausvermächtnisses zugunsten eines Vorerben .....	100
aa) Vorausvermächtnis zugunsten eines Alleinvorerben .....	100
aaa) Erwerb des Vorausvermächtnisses durch einen Alleinvorerben .....	100
(1) Vindikationslegat .....	100
(2) Gegenständlich beschränkte Vollerbschaft .....	101
(3) Erwerb gem. § 1922 Abs. 1 BGB kraft Erbenrechts .....	101
(4) Stellungnahme .....	102
bbb) Rechtswirkungen des Vorausvermächtnisses zugunsten eines Alleinvorerben .....	105
bb) Vorausvermächtnis zugunsten eines Mitvorerben .....	106
aaa) Erwerb des Vorausvermächtnisses durch einen Mitvorerben .....	106
(1) Erbauseinandersetzung und Nacherbrecht .....	107
(a) Herrschende Meinung .....	108
(b) Ansicht von Beck .....	108
(c) Stellungnahme .....	109

(2) Vorausvermächtnis und Nacherbrecht .....	110
(3) Zusammenfassung .....	115
bbb) Rechtswirkungen des Vorausvermächtnisses	
zugunsten eines Mitvorerben .....	116
(1) Beschwerung .....	116
(2) Pflichtteilsansprüche .....	117
(3) Relevanz für die Höhe des Erbteils eines Mitvorerben .....	118
(4) Überschuldung des Nachlasses .....	118
(5) Durchsetzung des Anspruchs .....	119
cc) Zusammenfassung .....	121
dd) Exkurs: Von § 2110 Abs. 2 BGB abweichender Erblasserwille .....	122
aaa) Ansicht von Kuetgens .....	125
bbb) Ansicht von Flad .....	125
ccc) Stellungnahme .....	127
(1) Nicht anzurechnendes Vorausvermächtnis zugunsten eines Mitvorerben .....	128
(2) Vorausvermächtnis zugunsten eines Alleinvorerben .....	131
(3) Anzurechnendes Vorausvermächtnis zugunsten eines Mitvorerben .....	132
(4) Zusammenfassung .....	133
<b>2. Das auflösend bedingte oder befristete Vermächtnis .....</b>	<b>133</b>
<b>3. Rechtswirkungen eines auflösend bedingten oder befristeten   Vorausvermächtnisses .....</b>	<b>137</b>
a) Alleinvorerbe .....	137
aa) Unterschiedliche Bedingungen .....	137
bb) Identität der Bedingungen .....	139
b) Mitvorerbe .....	141
aa) Noch ausstehende Erfüllung des Vorausvermächtnisses bei Eintritt der Bedingung .....	142
bb) Erfüllung des Vorausvermächtnisses vor Eintritt der Bedingung .....	143
aaa) Unterschiedliche Bedingungen .....	144
bbb) Identität der Bedingungen .....	147
c) Zusammenfassung .....	149
<b>4. Das aufschiebend bedingte oder befristete Vorausver-   mächtnis .....</b>	<b>150</b>
a) Rechtswirkungen eines aufschiebend bedingten oder befris- teten Vorausvermächtnisses zugunsten eines Alleinvorerben .....	151

- b) Rechtswirkungen eines aufschiebend bedingten oder befristeten Vorausvermächtnisses zugunsten eines Mitvorerben ..... 153

## **5. Zulässigkeit des bedingten oder befristeten Vorausvermächtnisses..... 154**

- a) Vereinbarkeit des aufschiebend bedingten Vorausvermächtnisses mit § 2065 BGB ..... 154
- aa) Verstoß gegen § 2065 Abs. 1 BGB ..... 154
- bb) Verstoß gegen § 2065 Abs. 2 BGB ..... 157
- b) Beschränkung des aufschiebend bedingten Vorausvermächtnisses i.S.d. §§ 2151 ff. BGB ..... 158
- c) Zulässigkeit eines bedingten oder befristeten Grundstücksvermächtnisses ..... 159
- aa) Unmittelbare Anwendung von § 925 Abs. 2 BGB..... 159
- bb) Analoge Anwendung von § 925 Abs. 2 BGB ..... 161
- d) Umgehung von § 2136 BGB ..... 162

## **6. Anwendungsbereiche des bedingten oder befristeten Vorausvermächtnisses mit Formulierungsvorschlägen..... 168**

## **7. Erbschein ..... 171**

- a) Inhalt ..... 171
- b) Muster eines Erbscheins für einen Alleinvorerben ..... 172
- aa) (Universal-) Vorausvermächtnis, auflösend bedingt durch den Eintritt des Nacherbfalls ..... 172
- bb) Vorausvermächtnis über Aktien, das auflösend bedingt durch ein vom Nacherbfall verschiedenes Ereignis (z.B. Wiederverheiratung) ist ..... 173
- cc) Grundstücksvermächtnis, aufschiebend bedingt durch eine unentgeltliche Verfügung zugunsten der gemeinsamen Abkömmlinge ..... 173
- b) Muster eines Erbscheins für einen Mitvorerben ..... 174
- aa) Teilerbschein gem. § 2353 BGB für einen Mitvorerben, dem ein durch den Eintritt des Nacherbfalls auflösend bedingtes Vorausvermächtnis über ein Sparguthaben zugewendet ist ..... 174
- bb) Gemeinschaftlicher Erbschein gem. § 2357 BGB für eine Erbengemeinschaft bei Zuwendung eines durch ein vom Nacherbfall verschiedenes Ereignis (z.B. Wiederverheiratung) auflösend bedingten (Universal-)Vorausvermächtnisses an einen Mitvorerben ..... 174

## **8. Grundbucheintragung..... 175**

## **IV. Zusammenfassung..... 178**