

# Inhaltsübersicht

Abkürzungen	21
Einleitung	22
A. Zur Notwendigkeit der Arbeit	23
B. Gang der Untersuchung	24
C. Die Erbfälle Springer und Bosch als praktisches Beispiel	25
Kapitel 1: Ausgangslage	38
A. Gesetzliche Regelung	38
B. Vorverständnis	39
C. Bearbeitungsstand in Wissenschaft und Rechtsprechung	51
D. Konkrete offene Fragen	81
E. Zusammenfassung der offenen Fragen	87
F. Resümee zu Kapitel 1	89
Kapitel 2: Szenarien	90
A. Erstes Szenario: Fehlen jeglicher Regelungen	90
B. Zweites Szenario: Regelungen durch den Erblasser	186
C. Drittes Szenario: Regelungen zwischen den Testamentsvollstreckern	255
Kapitel 3: Fazit	293
A. Synoptische Zusammenfassung	293
B. Nutzen der Testamentsvollstreckung durch mehrere Testamentsvollstrecker	299
Literaturverzeichnis	305
Verzeichnis der zitierten Rechtsprechung	321
A. Zivilgerichtsbarkeit	321
B. Verfassungs- und Verwaltungsgerichtsbarkeit	328

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungen	21
Einleitung	22
A. Zur Notwendigkeit der Arbeit	23
B. Gang der Untersuchung	24
C. Die Erbfälle Springer und Bosch als praktisches Beispiel	25
I. Der Erbfall Robert Bosch	26
1. Quellenlage	26
2. Hintergrund	26
3. Ausgestaltung der Testamentsvollstreckung	27
4. Probleme der Testamentsvollstreckung	29
5. Fazit	30
II. Der Erbfall Axel Springer	30
1. Quellenlage	30
2. Hintergrund	31
3. Ausgestaltung der Testamentsvollstreckung	32
4. Probleme der Testamentsvollstreckung	34
5. Fazit	36
Kapitel 1: Ausgangslage	38
A. Gesetzliche Regelung	38
B. Vorverständnis	39
I. Gründe für die Ernennung mehrerer Testamentsvollstrecker	39
II. Grundlagen für eine historisch-genetische Auslegung	42
1. Historische Grundlagen	42
a) Tatsächliches Vorkommen	43
b) Frühe Kodifikationen	44
2. Genetische Grundlagen	46
III. Normzweck und Telos des § 2224 BGB	47
1. Folgerungen zum Normzweck des § 2224 BGB	48
2. Telos des § 2224 BGB	50

<b>C. Bearbeitungsstand in Wissenschaft und Rechtsprechung</b>	<b>51</b>
I. Wissenschaftlicher Bearbeitungsstand	51
1. Vorliegen und Ernennung mehrerer Testamentsvollstrecker	51
2. Zur Amtsführung mehrerer Testamentsvollstrecker	53
a) Amtsführung	53
b) Gemeinschaftlichkeit	54
3. Abschluss von Rechtsgeschäften	55
4. Prozessuale Behandlung	56
a) Aktivprozess	56
b) Passivprozess	58
5. Notverwaltungsrecht	59
6. Umgang mit Meinungsverschiedenheiten	61
7. Haftung	63
8. Wegfall und Verhinderung eines Testamentsvollstreckers	65
9. Vergütung mehrerer Testamentsvollstrecker	66
10. Zwischenergebnis	66
II. Probleme der Rechtsprechung	67
1. Entscheidungen zum Regelungsgehalt des § 2224 BGB	68
2. Mehrere Testamentsvollstrecker bei Gericht	68
3. Grundsatzfragen	69
4. Verhältnisfragen	70
a) BGH NJW 1975, 54	70
b) RG JW 1913, 495	72
c) OLG Schleswig NJOZ 2007, 423	73
d) RFH JW 1925, 2038	76
e) FG Schleswig-Holstein, Urt. v. 27.10.1993 – Az. II 170/88, juris	77
f) FG Hamburg	78
aa) Beschl. v. 01.06.1999 und v. 01.07.1999 – Az. V 70/99, juris	79
bb) Urt. v. 27.02.2001 – Az. V 148/00, juris	79
5. Zwischenergebnis	80
<b>D. Konkrete offene Fragen</b>	<b>81</b>
I. Gemeinschaftliche Amtsführung	81
II. Interne Willensbildung	82
1. Vorbereitung der Beschlussfassung	83
2. Beschlussfassung	84
3. Beschluss und Beschlussmängel	84
III. Rechtsschutz zwischen den Testamentsvollstreckern	84

IV. Auftreten nach Außen im Rechtsverkehr	85
V. Haftung mehrerer Testamentsvollstreckter	86
E. Zusammenfassung der offenen Fragen	87
F. Resümee zu Kapitel 1	89
 Kapitel 2: Szenarien	90
A. Erstes Szenario: Fehlen jeglicher Regelungen	90
I. Möglichkeiten der Einordnung	91
1. Mehrere Testamentsvollstreckter als GbR	92
a) Grundverständnis der GbR	92
b) Innen- oder Außen-GbR?	95
aa) Auftreten mehrerer Testamentsvollstreckter nach außen	95
bb) Ansicht Linshöfts zur Gesamthandseigenschaft	96
cc) Überdies: Zirkelschlussargument	98
dd) Zwischenergebnis	98
c) Voraussetzungen der GbR	99
aa) Vertraglicher Zusammenschluss	100
bb) Gemeinsamer Zweck	102
cc) Zweckförderungspflichten	107
d) Übertragung auf mehrere Testamentsvollstreckter	107
aa) Vertragsschluss bei mehreren Testamentsvollstreckern	108
bb) Der gemeinsame Zweck mehrerer Testamentsvollstreckter	110
(1) In Betracht kommender Zweck	110
(2) Problem: Bereits miteinander verbundene Gesellschafter	111
(a) Bisheriger Erkenntnisstand	111
(aa) 1. Beispiel: Ungeteilte Miterbengemeinschaft	112
(bb) 2. Beispiel: Ehegatten	114
(cc) 3. Beispiel: Bruchteilsgemeinschaft	115
(dd) Schlussfolgerung/ dogmatische Verankerung	116
(b) Übertragung auf mehrere Testamentsvollstreckter	117
(aa) Argument 1: Zusammenschluss <i>ipso iure</i>	117

(bb) Argument 2: Fehlende Handlungsorganisation	118
(cc) Argument 3: Kein ausreichender gemeinsamer Zweck	119
cc) Zwischenergebnis	120
dd) Gegenprobe	121
e) Treuhand-GbR nach Helmut Coing	121
2. Zwischenergebnis	123
II. Probleme im Verlauf der Testamentsvollstreckung	123
1. Reichweite der gemeinsamen Amtsführung	123
a) Schuldnerkumulation	125
b) Gesamtschuld versus gemeinschaftliche Schuld	126
aa) Gesamtschuldnereigenschaft mehrerer Testamentsvollstrecker	126
bb) Gemeinschaftliche Schuld	126
(1) Voraussetzungen	126
(2) Rechtsfolge	128
(3) Ausnahme für Auskunftsansprüche?	128
(a) Allgemeine Gebotenheit einer Ausnahme	128
(b) Vergleich mit anderen Auskunftsansprüchen	131
(aa) AG	131
(bb) GmbH	131
(cc) Miterbengemeinschaft	133
c) Zwischenergebnis	136
2. Zurechnungsfragen	137
a) Zugang von Willenserklärungen	137
aa) Ausgangspunkt	137
bb) Einschränkung aufgrund des Kollektivcharakters	139
(1) Allgemeiner Rechtsgrundsatz bei der Passivvertretung	139
(2) Übertragung auf mehrere Testamentsvollstrecker	140
cc) Zwischenergebnis	142
b) Wissenszurechnung	142
aa) Grundlage der Wissenszurechnung	143
bb) Direkte Anwendung des § 166 BGB	144
cc) Analoge Anwendung des § 166 BGB	145
(1) Analogie zur Regelung bei Gesamtvertretern	146
(a) Voraussetzungen der Analogie	146

(aa) Bestehen einer Regelungslücke	146
(bb) Planwidrigkeit der Regelungslücke	147
(cc) Wertungsgleichheit	148
(dd) Zwischenergebnis	151
(b) Rechtsfolge/ Anwendungsbereich der Analogie	151
(c) Zwischenergebnis	153
(2) Testamentsvollstrecker als Wissensvertreter	153
dd) Zwischenergebnis	154
c) Verschuldenszurechnung	154
aa) Die Haftung mehrerer Testamentsvollstrecker	155
bb) Verschuldenszurechnung	157
(1) § 278 BGB	157
(a) Grundfall gemeinschaftlicher Amtsführung	158
(b) Vertretungskonstruktionen	158
(2) § 31 BGB analog	159
cc) Zwischenergebnis	159
d) Konsequenzen	160
3. Willensbildung und Beschlussfassung	160
a) Erforderlichkeit eines Willensbildungsprozesses	161
b) Quantität und Modalitäten der Versammlung	161
aa) Quantität	162
bb) Modalitäten	162
c) Beschlussfassung	163
aa) Ablauf	163
bb) Vertretungsmöglichkeiten	163
(1) Ausgangspunkt	164
(2) Problemstellung	165
(3) Eigener Lösungsansatz	166
d) Zwischenergebnis	168
4. Umgang mit Blockaden	168
a) Problemstellung	169
b) Lösungsmöglichkeiten	169
aa) Alleinhandlungsmöglichkeiten	170
(1) Wegfall eines Mitvollstreckers, § 2224 Abs. 1 S. 2 BGB	170
(2) Notverwaltungsrecht, § 2224 Abs. 2 BGB	171
(3) Zwischenergebnis	171

bb) Untätigkeitsklage	172
(1) Durch die Erben	172
(2) Durch die Mitvollstreckter	172
(a) Rechtsgrundlage	173
(aa) Bisheriger Lösungsansatz	173
(bb) Stellungnahme	174
(cc) Abgrenzungsprobleme	175
(b) Anspruchsberechtigter	176
(3) Problem: Eingeschränkte Wirkung der gerichtlichen Entscheidung	177
cc) Haftung und Entlassung	177
dd) Zwischenergebnis	178
c) Auswirkungen auf die Haftung mehrerer Testamentsvollstreckter	178
d) Zwischenergebnis	180
5. Probleme bei Änderungen im Bestand mehrerer Testamentsvollstreckter	180
a) Ausgangslage	181
b) Besonderheiten bei mehreren Testamentsvollstreckern	182
aa) Bei der Bestimmung des Nachfolgers	182
bb) In der Zwischenzeit	182
cc) Nach Amtsannahme des Nachfolgers	184
c) Zwischenergebnis	185
III. Resümee	185
B. Zweites Szenario: Regelungen durch den Erblasser	186
I. Umfang der Testierfreiheit	186
1. Reichweite im Allgemeinen	187
2. Konkrete Ausgestaltung der Testamentsvollstreckung als Teil der Testierfreiheit?	188
a) Systematische Betrachtung	188
b) Differenzierung nach Holtz	190
c) Zusammenführung der Ansichten	191
d) Zwischenergebnis	192
3. Negative Grenzen der Gestaltung	192
4. Zwischenergebnis	194
II. Abgrenzung zur Nebenvollstreckung	194

<b>III. Klärung der offenen Fragen durch den Erblasser</b>	<b>196</b>
1. Anwendungserklärung vorhandener gesetzlicher Regelungen	197
a) Anwendung der Regeln über die GmbH-Gesamtgeschäftsführung	197
b) Anwendung der Regelungen über die GmbH-Gesellschafterversammlung	198
c) Zwischenergebnis	200
2. Regelung der konkreten Fragen durch den Erblasser	200
a) Rechtsnatur mehrerer Testamentsvollstreckter	200
b) Reichweite der gemeinschaftlichen Amtsführung	201
c) Blockaden durch Mitvollstreckter	202
aa) Problemstellung	202
bb) Lösungsmöglichkeiten	204
(1) Vermeidung von Blockaden	204
(a) Bezuglich persönlicher Gründe	204
(b) Bezuglich sachlicher Gründe	206
(c) Bezuglich systemischer Gründe	207
(d) Zwischenergebnis	208
(2) Umgang mit Blockaden	209
cc) Zwischenergebnis	210
d) Zurechnungsfragen	210
e) Interne Willensbildung	210
aa) Einberufung	212
(1) Person des Einberufenden	212
(2) Modalitäten der Versammlung	213
(3) Recht, die Einberufung zu verlangen	213
(4) Form und Frist der Einberufung	216
bb) Durchführung	217
(1) Versammlungsleitung	217
(2) Beschlussfähigkeit	217
(3) Stimmgewicht	218
(4) Vertretung	219
(5) Protokollierung	219
(6) Sonstige Regelungen	220
cc) Beschlussmängel	221
f) Änderungen im Bestand der Testamentsvollstreckter	222
aa) Austausch von Testamentsvollstreckern	222
bb) Ersatzloser Wegfall von Testamentsvollstreckern	223
(1) Geschäftsbereiche	223

(2) Mehrheitsprinzip	224
g) Haftung mehrerer Testamentsvollstrecker	225
3. Zwischenergebnis	226
IV. Wirkung der Anordnungen des Erblassers	226
1. Überblick	227
a) Mögliche Rechtsgrundlagen	227
b) Problemstellung	227
2. Voraussetzungen der möglichen Rechtsgrundlagen	229
a) § 2224 Abs. 1 S. 3 BGB	229
aa) Bisheriger Erkenntnisstand	229
bb) Darüber hinausgehende Anordnungen	231
(1) Wortlaut	231
(2) Systematik	232
(3) Historie	234
(4) Telos	235
cc) Zwischenergebnis	236
b) § 2216 Abs. 2 BGB	236
aa) Ausgangspunkt	237
bb) Vergleich mit anerkannten Fallgruppen	237
c) Verhältnis von § 2216 Abs. 2 BGB zu § 2224 Abs. 1 S. 3 BGB	240
d) Zwischenergebnis	241
3. Rechtsfolgen der Einordnung	241
a) Folgen der Einordnung unter § 2216 Abs. 2 BGB	241
b) Folgen der Einordnung unter § 2224 Abs. 1 S. 3 BGB	242
aa) Ausgangspunkt: Grundsatz der Beschlussnichtigkeit	242
(1) Problemstellung beim Mehrheitsbeschluss	242
(2) Lösung de lege lata	243
bb) Auswirkung im Innenverhältnis	245
cc) Auswirkungen im Außenverhältnis	246
dd) Schutz des Rechtsverkehrs bei unwirksamen Beschlüssen	248
(1) Lösungsansatz 1: Anscheinsvollmacht	249
(2) Lösungsansatz 2: Allgemeine Vertrauenshaftung	251
(3) Lösungsansatz 3: falsus procurator	251
ee) Zwischenergebnis	253
4. Folgen dieser dogmatischen Verankerung	253
V. Resümee zu Szenario 2	254

<b>C. Drittes Szenario: Regelungen zwischen den Testamentsvollstreckern</b>	<b>255</b>
I. Interessenlage	256
II. Mittel der Regelungen	256
III. Mögliche Regelungsinhalte	257
1. Regelungen zur Rechtsnatur	257
2. Reichweite der gemeinsamen Amtsführung	258
3. Zurechnungsfragen	259
4. Ausgestaltung der internen Willensbildung	260
a) Inhalt	260
b) Wirkung	260
aa) Außenwirkung	261
bb) Innenverhältnis	262
c) Zwischenergebnis	262
5. Blockaden	263
a) Bezuglich sachlicher Gründe	263
aa) Fachliche Qualifikation	263
bb) Schlechte Informationsflüsse	264
(1) Mögliche Regelungen	265
(2) Wirkungen	267
cc) Vergütungsfragen	267
(1) Zulässigkeit abweichender Vereinbarungen	268
(2) Möglicher Regelungsinhalt	269
b) Bezuglich systemischer Gründe	270
c) Bezuglich persönlicher Gründe	271
aa) Grundlose Verweigerung der Mitwirkung	271
bb) Vorübergehende Verhinderung	272
(1) Regelung bei zugelassener Stellvertretung	272
(a) Ausgestaltung	273
(b) Rechtliche Konstruktion	274
(aa) Dogmatischer Ansatz	274
(bb) Praktischer Ansatz	275
(c) Zwischenergebnis	276
(2) Regelungen bei nicht zugelassener Stellvertretung	276
d) Zwischenergebnis	277
6. Stimmrechtsdisposition	277

7. Änderungen im Bestand der Testamentsvollstrecker	279
a) Regelungen bzgl. des Ausscheidens	279
aa) Kündigungsbeschränkungen	279
(1) Zulässigkeit	280
(2) Wirkung	281
bb) Kündigungsverpflichtung	284
b) Regelungen bzgl. des Eintritts	286
aa) Einflussnahme auf die Person des Nachfolgers	286
bb) Bindung des eintretenden Testamentsvollstreckers	287
c) Zwischenergebnis	288
IV. Folgefragen für die Testamentsvollstreckerpflichten	289
 Kapitel 3: Fazit	 293
A. Synoptische Zusammenfassung	293
B. Nutzen der Testamentsvollstreckung durch mehrere Testamentsvollstrecker	299
I. Vorteile des Einsatzes mehrerer Testamentsvollstrecker	299
II. Nachteile beim Einsatz mehrerer Testamentsvollstrecker	302
III. Schlussfolgerungen	303
 Literaturverzeichnis	 305
Verzeichnis der zitierten Rechtsprechung	321
A. Zivilgerichtsbarkeit	321
I. Höchstrichterliche Rechtsprechung	321
1. BGH	321
2. RG	323
II. Obergerichtliche Entscheidungen	324
1. BayObLG	324
2. Kammergericht	324
3. OGHBrZ	325
4. OLG Brandenburg	325
5. OLG Colmar	325
6. OLG Dresden	325
7. OLG Düsseldorf	325
8. OLG Hamburg	325
9. OLG Hamm	326
10. OLG Karlsruhe	326
11. OLG Koblenz	326

12. OLG Köln	326
13. OLG München	326
14. OLG Naumburg	326
15. OLG Nürnberg	326
16. OLG Saarbrücken	327
17. OLG Schleswig	327
18. OLG Zweibrücken	327
III. Erstinstanzliche Entscheidungen	327
IV. Finanzgerichtsbarkeit	327
1. Höchstrichterliche Entscheidungen	327
2. Erstinstanzliche Entscheidungen	327
B. Verfassungs- und Verwaltungsgerichtsbarkeit	328
I. BVerfG	328
II. BayVerfGH	328
III. VGH	328