

# 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<br>Testamentsvollstreckern       | 255 |
| Kapitel 3: Fazit  | 293 |
| A. Synoptische Zusammenfassung  | 293 |
| B. Nutzen der Testamentsvollstreckung durch mehrere<br>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 |

|   |    |
|---|----|
| C. Bearbeitungsstand in Wissenschaft und Rechtsprechung             | 51 |
| 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 |
| D. Konkrete offene Fragen   | 81 |
| 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 Testamentsvollstrecker                 | 86     |
| E. Zusammenfassung der offenen Fragen                      | 87     |
| F. Resümee zu Kapitel 1                                    | 89     |
| <br>Kapitel 2: Szenarien                                   | <br>90 |
| A. Erstes Szenario: Fehlen jeglicher Regelungen            | 90     |
| I. Möglichkeiten der Einordnung                            | 91     |
| 1. Mehrere Testamentsvollstrecker als GbR                  | 92     |
| a) Grundverständnis der GbR                                | 92     |
| b) Innen- oder Außen-GbR?                                  | 95     |
| aa) Auftreten mehrerer Testamentsvollstrecker 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 Testamentsvollstrecker          | 107    |
| aa) Vertragsschluss bei mehreren Testamentsvollstreckern   | 108    |
| bb) Der gemeinsame Zweck mehrerer Testamentsvollstrecker   | 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 Testamentsvollstrecker         | 117    |
| (aa) Argument 1: Zusammenschluss ipso iure                 | 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) Gesamtschuldnergemeinschaft 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 Mitvollstrecke  | 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 Testamentsvollstrecke                      | 178 |
| d) Zwischenergebnis   | 180 |
| 5. Probleme bei Änderungen im Bestand mehrerer Testamentsvollstrecke                | 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 |

|   |     |
|---|-----|
| III. Klärung der offenen Fragen durch den Erblasser                 | 196 |
| 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 Testamentsvollstrecker                      | 200 |
| b) Reichweite der gemeinschaftlichen Amtsführung                    | 201 |
| c) Blockaden durch Mitvollstrecker                                  | 202 |
| aa) Problemstellung   | 202 |
| bb) Lösungsmöglichkeiten  | 204 |
| (1) Vermeidung von Blockaden  | 204 |
| (a) Bezüglich persönlicher Gründe                                   | 204 |
| (b) Bezüglich sachlicher Gründe                                     | 206 |
| (c) Bezüglich 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 Testamentsvollstrecker                 | 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 |

|  |     |
|--|-----|
| C. Drittes Szenario: Regelungen zwischen den Testamentsvollstreckern | 255 |
| 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) Bezüglich 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) Bezüglich systemischer Gründe                                     | 270 |
| c) Bezüglich 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. Höchststrichterliche Entscheidungen         | 327 |
| 2. Erstinstanzliche Entscheidungen             | 327 |
| B. Verfassungs- und Verwaltungsgerichtsbarkeit | 328 |
| I. BVerfG                                      | 328 |
| II. BayVerfGH                                  | 328 |
| III. VGH                                       | 328 |