

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XXIII
Kapitel 1: Grundlagen	1
I. Einleitung.....	1
1. Einführung (Problemstellung und Ziele der Arbeit).....	1
2. Methode der Untersuchung	4
3. Gang der Arbeit.....	5
II. Einführung zum Erbrecht	7
1. Der erbrechtliche Grundsatz	7
a. Gewillkürte Erbfolge.....	8
b. Intestaterbrecht.....	12
aa. Wichtigkeit des Intestaterbrechts in der Praxis.....	13
bb. Im Hintergrund stehendes Grundprinzip (Theorie der säkularen Rechtsordnungen).....	16
cc. Absolutes Erbrecht	17
2. Funktionen des Erbrechts.....	19
3. Grundzüge des Erbschaftsteuerrechts	21
4. Internationales Erbrecht	23
a. Funktion	23
b. Rechtliche Problematik des IER	24
c. Rechtsquellen des IER	27
Kapitel 2: Die gesetzliche Erbfolge im syrischen Recht	29
I. Historischer Überblick.....	29
II. Grundlegende Bestimmungen	31
1. Gründe der Erbschaft (arab. <i>asbāb al-irf</i>).....	31
a. Verwandtschaft	31

aa. Erbrecht eines Kindes der Unzucht.....	32
bb. Erbrecht des Verwünschungskindes.....	32
b. Ehe	33
2. Die Grundlagen der Erbschaft (arab. <i>arkān al-irt</i>)	35
a. Der Erblässer (arab. <i>al-muwarrit</i>).....	35
b. Das Vererzte (arab. <i>tarika</i>)	35
c. Der Erbe (<i>al-wārit</i>).....	36
3. Die Voraussetzungen der Erbschaft (arab. <i>šurūt al-mīrāt</i>).....	36
a. Tod des Erblässers	36
aa. Kommorienten.....	37
bb. Todeskrankheit (Spannungsverhältnis zwischen Art. 445 und Art. 877 syr. ZGB).....	37
b. Überleben des Erben	40
aa. Erbrecht des <i>Nasciturus</i>	40
bb. Das gesetzliche Testament (arab. <i>al-wāsiya al-wāgiba</i>)	42
4. Erbhindernisse (arab. <i>mawāni` al-irt</i>)	43
5. Verschiedene Bestimmungen.....	44
a. Erbrecht des Verschollenen	44
b. Erbrecht des Hermaphroditen	46
III. Das System der gesetzlichen Erbfolge.....	47
1. Die koranischen Erben (arab. <i>ashāb al-forūd</i> , Art. 265–273)	50
a. Der Vater (Art. 266 i. V. m. Art. 280)	50
b. Die Mutter (Art. 271).....	51
c. Der Großvater (266 i. V. m. 280, 279 n. F.)	51
d. Die Großmutter (Art. 272).....	53
e. Der Ehemann (268 Abs. 1)	54
f. Die Ehefrau (Art. 268 Abs. 2 u. 3 i. V. m. Art. 116).....	55
g. Die Tochter (Art. 269)	55

h. Die Tochter des Sohnes (Art. 269 Abs. 2 u. 3).....	56
i. Die vollbürtige Schwester (Art. 270 i. V. m. Art. 277, 278 u. 280).....	57
j. Die halbbürtige Schwester väterlicherseits (Art. 270 i. V. m. Art. 277, 278 u. 280)	58
k. Die halbbürtigen Geschwister mütterlicherseits (Art. 267).....	59
2. Die agnatischen Resterben (arab. <i>al- 'aşabāt</i> , Art. 274-280)	60
a. Agnatische Resterben durch sich selbst (arab. <i>'aşaba bi-n-nafs</i> , Art. 274, Abs. 2 lit. a).....	61
aa. Klassen der Agnaten durch sich selbst (arab. <i>ğihāt al- 'uṣūba</i> , Art. 275).....	61
bb. Grad der Verwandtschaft (arab. <i>darağat al-qarāba</i> , Art. 276 Abs. 1)	62
cc. Stärke der Verwandtschaft (arab. <i>quwwat al-qarāba</i> , Art. 276 Abs. 2)	63
b. Agnatische Resterben durch andere (arab. <i>'aşaba bi-l-ǵair</i> , Art. 274 Abs. 2 lit. b)	63
c. Agnatische Resterben neben anderen (arab. <i>'aşaba min-l-ǵair</i> , Art. 278).....	64
3. Die Kognaten (arab. <i>dawū al-arḥām</i> , Art. 289-297)	65
4. Methoden der Erbschaft (Quotenminderung, Quotenerhöhung und Ausschluss)	70
a. Quotenminderung (arab. <i>al- 'aul</i> , Art. 273).....	71
b. Quotenerhöhung (arab. <i>ar-radd</i> , Art. 288).....	71
c. Ausschluss (arab. <i>al-hağb</i> , Art. 281-287).....	72
Kapitel 3: Die gesetzliche Erbfolge im deutschen Recht	73
I. Historischer Überblick.....	73
1. Bis zum Inkrafttreten des BGB.....	73
2. Entwicklung der gesetzlichen Erbfolge nach Inkrafttreten des BGB.....	77
II. Grundlagen	79

1. <i>Ipso juri</i> -Erwerb	79
2. Gesamtrechtsnachfolge	79
a. Höfe- oder Anerbenrecht	81
b. Gesetzliche Erbfolge und Unternehmensnachfolge	81
3. Familien- und Fiskuserbrecht (Gründe der gesetzlichen Erbfolge).....	83
III. System der gesetzlichen Erbfolge	86
1. Verwandtenerbrecht	86
a. Grundlagen	86
b. Parentel- und Gradualsystem	87
c. Stamm- und Liniensystem	88
2. Ehegattenerbrecht.....	92
a. Umfang.....	93
b. Auswirkung des Güterrechts auf das Ehegattenerbrecht.....	94
aa. Die Zugewinngemeinschaft	94
bb. Gütertrennung	97
cc. Gütergemeinschaft	98
c. Stärkung der erbrechtlichen Position des überlebenden Ehegatten?	98
3. Erbrecht des Staates	101
Kapitel 4: Hintergründe des Intestaterbrechts im syr. und dt. Recht (die gesellschaftlichen Hintergründe)	103

I. Erbrechtliche Unterschiede.....	103
1. Universalsukzession.....	103
a. Haftung der Erben für die Nachlassverbindlichkeiten.....	103
b. Einsetzung auf bestimmte Gegenstände	106
2. Anerbenrecht	106
a. Historischer Ursprung	107
aa. Kultivierung eines Ödlandes (arab. <i>iḥyā' al-mawāṭ</i>).....	108
bb. Das Lehen (arab. <i>al-iqtā'</i>)	111

b. <i>Mīrī</i> -Ländereien im syr. Recht (Art. 86 Abs. 3 ZGB).....	112
3. System der gesetzlichen Erbfolge.....	113
a. Aufbau des Systems	113
b. Konkurrenz der Erben.....	115
aa. Ehegattenerbrecht vs. Verwandtenerbrecht	115
bb. Verwandtenerbrecht.....	117
c. Umfang der Erbberechtigung.....	117
4. Gleichstellungsfragen.....	118
II. Die Hintergründe	120
1. Intestaterbrecht des syr. PSG	120
a. Ökonomischer Aspekt.....	121
aa. Das Vermögen im Islam (Überblick).....	122
bb. Das Individualeigentum im Islam	124
b. Soziale Gerechtigkeit.....	126
aa. Einschränkungen des Individualeigentums.....	127
aaa. Soziale Gerechtigkeit innerhalb der Familie (Zersplitterung des Vermögens)	128
aaaa. Schutz der Familienmitglieder vor Schaden	128
bbbb. Umgehung des islam. (Intestat-)Erbrechts.....	130
(1) Stiftungserrichtung (arab. <i>al-waqf</i>)	130
(2). Die Schenkung (arab. <i>hiba</i>).....	131
(3). Empfohlene Lösung.....	132
bbb. Soziale Gerechtigkeit außerhalb der Familie	133
c. Soziokultureller Aspekt.....	135
aa. Die arab. Gesellschaft in der vorislamischen Zeit	136
bb. Auswirkung der arab. Traditionen auf das islam. (Intestat-)Erbrecht.....	139
cc. Exkurs: Rechtspolitische Rolle im islam. (Intestat-)Erbrecht	148

2. Intestaterbrecht des dt. BGB	151
a. Wandel der soziokulturellen Werte (moderne Familie bzw. Verwandtschaftsverständnis)	151
aa. Gleichbehandlung der Abkömmlinge	152
aaa. Gleichstellung von Söhnen und Töchtern und Abschaffung des Primogeniturerbrechts	153
bbb. Anerkennung erbrechtlicher Ansprüche nichtehelicher Kinder (moderne Familie statt des Ja-Worts)	153
bb. Das Erbrecht des überlebenden Ehegatten	156
b. Politischer Faktor und Erbrecht (Abschaffung der Fideikomisse)...	158
aa. Grundlagen.....	158
bb. Fideikommiss im 19. Jahrhundert	159
cc. Abschaffung des Fideikommisses.....	160
c. Soziale Gerechtigkeit	161
aa. Umverteilung durch das Intestaterbrecht	162
bb. Erbschaftssteuer	164
aaa. Anlass und Legitimierung der Erbbesteuerung (soziale Probleme)	164
bbb. Fiskalischer Bedarf des Reichs (Einführung der Erbschaftssteuer)	167
Kapitel 5: Auswirkung der Unterschiede im Intestaterbrecht auf die Anwendung jedes Rechts im anderen Land	171
I. Das Intestaterbrecht des PSG vor deutschen Gerichten	171
1. Einführung	171
a. Internationale Zuständigkeit	171
aa. Begriff und Aufgabe	171
bb. Rechtsquellen vor Inkrafttreten der europäischen Erbrechtsverordnung (EuErbVO).....	173
aaa. Staatsverträge	173

bbb. Autonomes Recht	174
aaaa. Streitige Gerichtsbarkeit.....	174
bbbb. Freiwillige Gerichtsbarkeit.....	175
b. Erbstatut vor Inkrafttreten der EuErbVO	176
aa. Begriff und Umfang	176
bb. Objektive Anknüpfung	176
aaa. Heimatrecht des Erblassers	176
bbb. Nachlasseinheit.....	176
cc. Rechtswahl	177
aaa. Form	177
bbb. Materielle Wirksamkeit	178
2. Die europäische Erbrechtsverordnung	179
a. Einführung zu der EuErbVO	179
aa. Überblick (Inhalt und Ziele)	179
bb. Entwicklungsgeschichte	180
b. Anwendungsbereich.....	182
aa. Sachlicher Anwendungsbereich.....	182
aaa. Erbrechtliche Natur	182
bbb. Abgrenzung zu ausgenommenen Materien	182
aaaa. Spannungsverhältnis zwischen Erbstatut und Güterstatut	183
(1) Die Problematik unter Geltung des autonomen IPR	183
(1. 1) Qualifikation.....	184
(1. 2) Erbrechtliche Qualifikation	185
(1. 3) Erb- und güterrechtliche Qualifikation	185
(1. 4) Güterrechtliche Qualifikation.....	186
(2) Qualifikation des Anspruchs auf Zugewinnausgleich nach Inkrafttreten der EuErbVO und vor der EuGH- Entscheidung <i>Mahnkopf</i>	188

(2.1) <i>Contra</i> güterrechtliche Qualifikation	188
(2. 2) <i>Pro</i> güterrechtliche Qualifikation.....	188
(2. 3) Stellungnahme	189
(3) EuGH-Entscheidung <i>Mahnkopf</i> (alte Fragen gelöst, neue Probleme ausgelöst)	191
(3. 1) Auswirkung der Entscheidung <i>Mahnkopf</i>	192
(3.1.1) Deutsches Erbrecht neben ausländischem Güterrecht	192
(3. 1. 2) Ausländisches Erbrecht neben deutschem Güterrecht	195
bbbb. Rechtsgeschäfte unter Lebenden	196
cccc. Gesellschaftsrechtliche Beziehungen.....	197
dddd. Sachenrechtliche Verhältnisse.....	198
(1) Problematik.....	198
(2) Sinn und Zweck der EuErbVO (Stellungnahme)	198
(3) EuGH-Entscheidung <i>Kubicka</i> und ihre Auswirkung auf die Grundbuchsordnung in Deutschland.....	200
bb. Räumlicher Anwendungsbereich.....	201
cc. Persönlicher Anwendungsbereich.....	202
dd. Zeitlicher Anwendungsbereich.....	202
c. Die internationale Zuständigkeit der deutschen Gerichte hinsichtlich des Nachlasses syrischer Staatsangehöriger nach Maßgaben der EuErbVO	202
aa. Allgemeine und subsidiäre Zuständigkeit der EuErbVO (Art. 4, 10)	203
aaa. Zuständigkeit gem. Art 4.....	203
aaaa. Begriff des gewöhnlichen Aufenthalts.....	203
bbbb. Kritik am Aufenthaltsprinzip	205
cccc. Vorteile	205
bbb. Zuständigkeit gem. Art. 10 (Subsidiäre Zuständigkeit)	206

bb. Abweichung im Falle einer Rechtswahl des Erblassers (Art. 7 i. V. m. Art. 5 u. 6).....	207
aaa. Grundlagen	207
bbb. <i>forum non conveniens-doctrine</i> (Art. 7 lit. a i. V. m. Art. 6 lit. a)	208
ddd. Gerichtsstandvereinbarung (Art. 7 lit. b i. V. m. Art. 5)	209
aaaa. Voraussetzung	209
bbbb. Erweiterung der Gerichtsstandvereinbarung gem. Art. 5?....	210
cc. Rügelose Einlassung (Art. 9)	211
dd. Notzuständigkeit (Art. 11).....	212
ee. Beschränkung auf in der EU befindliche Gegenstände (Art. 12) ...	212
ff. Empfang bestimmter erbrechtlicher Erklärungen (Art. 13).....	213
d. Das Erbstatut unter Geltung der europäischen Erbrechtsverordnung	213
aa. Allgemeine Kollisionsnorm (Art. 21).....	214
aaa. Objektive Anknüpfung (Art. 21 Abs. 1)	214
bbb. Ausweichklausel (Art. 21 Abs. 2)	214
bb. Rechtswahl (Art. 22).....	215
aaa. Staatsangehörigkeit als Anknüpfungsmerkmal.....	216
aaaa. Bestimmung der Staatsangehörigkeit.....	217
bbbb. Doppelstaater, Mehrstaater.....	217
cccc. Staatenlose und Geflüchtete	218
dddd. Exkurs: syrische Schutzsuchende	218
(1) Einführung	218
(2) Geflüchtete.....	219
(2. 1) Genfer Flüchtlingskonvention (Überblick)	219
(2. 2) Die Verfasser des Übereinkommens wissen besser, was geeigneter für Geflüchtete ist (ein fragwürdiges Anknüpfungsmoment)	221

(2. 3) <i>Personae coniunctae</i>	224
(3) Kollisionsrechtliche Lage von subsidiär Schutz- berechtigten (Analogie zu Art. 12 Abs. 1 GFK?).....	225
ffff. Mehrrechtsstaaten	226
bbb. Vollzug der Rechtswahl	227
aaaa. Ausdrückliche Rechtswahl.....	227
bbbb. Konkludente Rechtswahl.....	228
cccc. Form	229
dddd. Exkurs: Formgültigkeit einer Verfügung von Todes wegen (Art. 27, 28 EuErbVO; Haager Übereinkommen)	229
cc. Rück- und Weiterverweisung (Art. 34)	231
dd. Vorfrage	231
aaa. Einführung.....	231
bbb. Anknüpfung von Vorfragen unter Geltung der EuErbVO	232
ee. Kommorienten (Art. 32)	233
ff. <i>Ordre public</i> -Vorbehalt (Art. 35)	234
gg. Exkurs: Art. 6 EGBGB (Überblick)	235
aaa. Voraussetzung	235
aaaa. „Wesentliche Grundsätze“	235
bbbb. „Offensichtliche Unvereinbarkeit“.....	236
cccc. Inlandsbezug.....	236
bbb. Rechtsfolgen des Verstoßes.....	237
aaaa. Lückenfüllung durch <i>lex causae</i>	237
bbbb. Lückenfüllung durch <i>lex fori</i>	238
3. Das gesetzliche Ehegatten- und Verwandtenerbrecht syrischer Staatsangehöriger nach syrischem Erbrecht und Betroffenheit des deutschen <i>ordre public</i>	238
a. Ehegattenerbrecht.....	238
aa. Im Inland nur Gestaltungsurteil	239

bb. Ist die Ungleichbehandlung ein Verstoß gegen den ordre public?	240
cc. Erbverbot wegen der Religionsverschiedenheit.....	241
b. Verwandtenerbrecht.....	243
aa. Diskriminierung wegen des Geschlechtes	243
bb. Erbverbot wegen Religionsverschiedenheit	244
cc. Ausschluss eines nichtehelichen Kindes.....	244
c. Rechtfertigung des Erbverbots durch den Willen des Erblassers	245
aa. Das Motiv des Erblassers.....	246
bb. Pflichtteil nach PSG?	247
d. Exkurs: Letztwillige Verfügung nach PSG	248
4. Anerkennung und Vollstreckung syr. Entscheidungen vor dt. Gerichten	249
a. Anerkennung und Vollstreckung unter Geltung der EuErbVO.....	250
aa. Anerkennung (Art. 39).....	250
aaa. Grundlagen	250
bbb. Das Dilemma von nationalen Erbscheinen unter Geltung der EuErbVO	251
aaaa. Die Entscheidung <i>Oberle</i> (Belastung für die EU-Bürger statt Erleichterung)	252
bbbb. Die Entscheidung WB	253
(1) Nationaler Erbschein als Entscheidung i. S. d. Art. 39 Abs. 1 EuErbVO?	253
(2) Annahme als öffentliche Urkunde i. S. d. Art. 59 EuErbVO?	254
bb. Vollstreckung (Art. 43).....	255
b. Anerkennung und Vollstreckung im autonomen deutschen Recht	256
aa. Anerkennung	257
aaa. syr. Erbescheine	260

bbb. syr. Erbscheine im Grundbuchrecht	260
bb. Vollstreckung.....	262
II. Das deutsche Intestaterbrecht vor syr. Gerichten.....	263
1. Das internationale Privatrecht Syriens im Überblick (der allgemeine Teil)	263
a. Grundlagen.....	263
b. Fakultatives Kollisionsrecht	267
2. Internationales Intestaterbrecht sowie IZVR Syriens in erbrechtlichen Fällen	268
a. IZVR	269
aa. Einführung (IZVR im Allgemeinen)	269
bb. Internationale Zuständigkeit in erbrechtlichen Fällen.....	270
aaa. Persönlicher Faktor	270
bbb. Kumulativer Faktor	271
ccc. Subsidiärer Faktor	271
ddd. Rügelose Einlassung.....	271
b. Internationales Intestaterbrecht (Art. 18 ZGB).....	271
aa. Nachlasseinheit	272
bb. Erbstatut	272
cc. Geltungsbereich (erfasste Bereiche)	273
dd. Erbenlose Nachlässe in Syrien (<i>bona vacantia</i>).....	274
3. Die Anwendung des Intestaterbrechts Deutschlands vor syr. Gerichten (<i>ordre public</i> -Fragen)	276
a. Absolute Unvereinbarkeit mit dem syr. Recht.....	277
aa. Erbrecht unehelicher Kinder	277
bb. Erbrecht trotz Religionsverschiedenheit.....	278
aaa. Anwendung des PSG.....	278
bbb. Die Anwendung der IPR-Normen.....	281
aaaa. Grundsatz	281

bbbb. Entscheidung des Kassationsgerichts, Nr. 1138 (der allgemeine islam. <i>ordre public</i>)	282
cc. Eingetragene Lebenspartnerschaft bzw. gleichgeschlechtliche Ehe.....	283
b. Andere Fälle.....	284
aa. Gleichheitsprinzip	284
bb. Parentelsystem	286
cc. Güterrecht.....	286
aaa. Zugewinngemeinschaft	287
aaaa. Exkurs: Qualifikation der Zugewinngemeinschaft im Falle der Scheidung	287
bbbb. Qualifikation der Zugewinngemeinschaft im Todesfall (§§ 1363, 1371 Abs. 1 i. V. m. 1931 Abs. 3 BGB)?	290
bbb. Qualifikation der Gütergemeinschaft bzw. der fortgesetzten Gütergemeinschaft	292
c. Exkurs: Erbeisetzungen (§§ 2087 ff. BGB).....	294
d. Vollstreckung deutscher Entscheidungen.....	296
aa. Grundlagen.....	296
bb. Voraussetzung der Vollstreckung (Art. 308, Art. 310 syr. ZPO)...	297
aaa. Gegenseitigkeitsprinzip (Art. 308 syr. ZPO)	298
bbb. Voraussetzungen des Art. 310 syr. ZPO	299
aaaa. Internationale Zuständigkeit (Art. 310 lit. a)	299
(1) Vollstreckbare ausländische Entscheidung	299
(2) Zuständigkeit der Gerichte des Entscheidungsstaats	299
bbbb. Rechtliches Gehör (Art. 310 lit. b).....	301
cccc. Keine Kollision unvereinbarer Entscheidungen (Art. 310 lit. g)	301
dddd. Kein Verstoß gegen <i>ordre public</i> (Art. 310 lit. d)	302
ccc. Vollstreckung dt. Erbscheine?	303

Kapitel 6: Schlussbetrachtung	305
I. Ergebnisse des 1. Kapitels	305
II. Ergebnisse des 2., 3. und 4. Kapitels.....	307
III. Ergebnisse des 5. Kapitels	310
Anhang I: Das Erbrecht des PSG.....	313
Anhang II: <i>Al-marsūm</i> Nr. 76 v.26.09.2010 hinsichtlich der Reform des Art. 308 PSG	325
Literaturverzeichnis und Materialien	327
I. Literatur.....	327
II. Materialien.....	353