

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	17
Abkürzungsverzeichnis	23
A. Einführung	27
I. Grundlagen der Zugewinnngemeinschaft	27
1. Gemeinschaftsrecht, §§ 741 ff. BGB	27
2. Gesellschaftsrecht, §§ 735 ff. BGB	27
3. Eigene Regelungen, §§ 1363 ff. BGB	28
a) Prinzip der Bilanzierung (Stichtagsprinzip)	28
b) Bilanzstichtage	28
aa) Anfangsvermögen	28
bb) Endvermögen	29
cc) Besonderheit: Vermögen bei Trennung	29
c) Fälligkeit des Ausgleichsanspruchs	30
II. Problemstellung und Gang der Darstellung	30
B. Der Zeitfaktor als Voraussetzung für die Scheidung	33
I. Zusammenhang mit dem Güterrecht	33
II. Die allgemeinen Voraussetzungen der Scheidung	34
1. Aufhebung der ehelichen Lebensgemeinschaft	35
a) Gesetzliche Regelung	35
b) Darlegungs- und Beweislast	35
2. Prognoseentscheidung	35
III. Der Zeitfaktor	36
1. Die Scheidung nach Ablauf des Trennungsjahres	36
a) Notwendige Wartezeit	36
aa) Gesetzliche Regelung	37
(1) § 1565 Abs. 1 BGB	37
(2) § 1566 BGB	37
(3) § 1565 Abs. 2 BGB	37
bb) Rechtsprechung	38
b) Begriff des Getrenntlebens	39

aa) Aufhebung der häuslichen Gemeinschaft	39
bb) Äußerung des Trennungswillens	40
cc) Zusammenleben über kürzere Zeit	41
dd) Darlegungs- und Beweislast	41
c) Die einverständliche Scheidung	42
d) Die streitige Scheidung	43
e) Darlegungs- und Beweislast	43
2. Die vorzeitige Scheidung	44
a) Trennung	44
b) Unzumutbarkeit der Fortsetzung der Ehe	44
aa) Begriff der Fortsetzung der Ehe	44
bb) Unzumutbarkeit	45
(1) Ausgangslage	45
(a) Liberalisierung	46
(b) Einzelfallprüfung	46
(2) Allgemeiner Maßstab	46
(3) Rechtsprechung	47
(a) Ehebruch	47
(b) Misshandlungen	49
(c) Sonstige Fälle	50
(4) Darlegungs- und Beweislast	50
(5) Zusammenfassung	51
3. Scheidung nach drei Jahren Trennung	52
IV. Die Härteklausel	52
1. Kinderschutzklausel	53
2. Ehegattenschutzklausel	53
V. Der verfrühte Scheidungsantrag	54
1. Gründe	54
a) Verfahrensdauer	54
b) Manipulation	55
aa) Versorgungsausgleich	55
bb) Unterhalt	56
cc) Güterrecht	56
2. Zurückweisung des Scheidungsantrages	57
a) Rechtslage	57
b) Handhabung in der Praxis	57
3. Aussetzung des Verfahrens	58
a) Voraussetzungen	58
b) Sinn und Zweck der Norm	59
c) Folge der Aussetzung	60

d) Rechtsbehelf	60
e) Stellungnahme	61
4. Kostentragungspflicht	61
a) Problemstellung	61
b) Rechtsprechung	62
c) Stellungnahme	64
5. Schadensersatzanspruch	65
a) § 826 BGB	66
aa) Ansatz	66
bb) Stellungnahme	66
b) § 823 Abs. 1 BGB	67
aa) Ansatz	67
bb) Stellungnahme	67
(1) Verletzung der Gesundheit	67
(2) Verletzung eines sonstiges Rechts	68
c) § 823 Abs. 2 BGB	68
aa) Ansatz	68
bb) Stellungnahme	69
d) Zwischenergebnis	69
6. Erweiterter Begriff des Stichtages	70
a) Rechtsprechung	70
b) Literatur	70
aa) Immobilie	70
bb) Wertpapierdepot	71
c) Stellungnahme	72
7. Stichtagsverschiebung	73
a) Gesetzeslage	73
b) Rechtsprechungsansätze	73
c) Stellungnahme	75
8. Argumentum ex § 140 Abs. 2 FamFG	75
9. Zusammenfassung	76
VI. Die Verzögerung des Scheidungsverfahrens	77
1. Verbundanträge	78
a) Grundlage	78
b) Frist	78
aa) Regelungsinhalt	78
(1) Allgemein	78
(2) Termin zur mündlichen Verhandlung	79
(3) Besonderheit: § 3 Abs. 3 VersAusglG	79
bb) Sinn und Zweck der Frist	80

cc) Stellungnahme	80
2. Abtrennung	81
a) Beteiligung Dritter	82
aa) Regelung	82
bb) Bewertung	82
b) Unmöglichkeit der Entscheidung	83
aa) Regelung	83
bb) Bewertung	83
c) Anhängigkeit eines anderen Verfahrens	83
aa) Regelung	83
bb) Bewertung	83
d) Fragen des Kindeswohls	84
aa) Regelung	84
bb) Bewertung	84
e) Dreimonatsregelung	84
aa) Regelung	84
bb) Bewertung	85
f) Verzögerungsregelung	86
aa) Außergewöhnliche Verzögerung	86
(1) Rechtsprechung	86
(2) Literatur	86
(a) Zustimmungende Auffassung	86
(b) Ablehnende Auffassung	87
(3) Eigene Ansicht	87
bb) Unzumutbare Härte	87
VII. Bewertung	88
C. Das Anfangsvermögen	91
I. Anfangsvermögen nach § 1374 Abs. 1 BGB	91
1. Stichtag des Anfangsvermögens	91
a) Gesetzeslage	91
b) Rechtsprechung	92
c) Literatur	93
d) Stellungnahme	94
aa) Anspruch dem Grunde nach	94
bb) Anspruch der Höhe nach	96
2. Begriff des Anfangsvermögens	97
3. Negatives Anfangsvermögen	97
a) Gesetzesänderung zum 01.09.2009	97
b) Stellungnahme zur Gesetzesänderung	98

aa) Kritik	98
bb) Vorherrschende Ansicht	98
cc) Eigene Ansicht	98
4. Auskunfts- und Beleganspruch	99
a) Auskunftsanspruch	99
b) Eidesstattliche Versicherung	100
c) Beleganspruch	100
5. Anspruch auf Wertermittlung	101
6. Kaufkraftschwund	102
a) Allgemein	102
aa) Grundlage	102
bb) Stellungnahme	103
b) Aktiv- und Passivvermögen	104
c) Indexbestimmung	104
aa) Verbraucherpreisindex	104
bb) Baukostenindex	105
(1) Problemstellung	105
(2) Stellungnahme	106
cc) Auslandsvermögen	106
(1) Problemstellung	106
(2) Stellungnahme	107
7. Echte Wertsteigerungen	108
a) Gesetz und Rechtsprechung	108
b) Kritik	108
c) Eigene Ansicht	109
8. Darlegungs- und Beweislast	110
a) Ausgangslage	110
b) Vorherrschende Ansicht	111
c) Kritik	111
d) Lösungsvorschlag	112
II. Privilegiertes Anfangsvermögen	114
1. Allgemein	114
2. Zu berücksichtigende Vermögenszuflüsse	115
a) Erwerb von Todes wegen	115
b) Erwerb mit Rücksicht auf ein künftiges Erbrecht	115
c) Erwerb durch Schenkung	116
aa) Begriff der Schenkung	116
bb) Schenkungen unter Ehegatten	116
(1) Frühere Begründung	117
(2) Heutige Begründung	117

(3) Eigene Ansicht	117
cc) Schenkungen Dritter	119
(1) Allgemein	119
(2) Eigene Familie	120
(3) Familie des anderen Ehegatten	120
(a) Zuwendung als Schenkung	120
(b) <i>Erstattungsanspruch</i>	121
(c) Güterrechtliche Folgen	122
(d) Bewertung	124
d) Erwerb als Ausstattung	125
e) Nach den Umständen keine Einkünfte	126
aa) Allgemein	126
bb) Begriff der Einkünfte	126
cc) Beispiele	127
3. Weitere Anwendung	127
a) Rechtsprechung des BGH	128
aa) Ausgangsfall	128
bb) § 1374 Abs. 2 BGB analog	128
cc) Erweiterte Anwendung des § 1374 Abs. 2 BGB	129
dd) Ergebnis	129
b) Literatur	130
c) Eigene Ansicht	131
aa) Erweiternde Auslegung	131
bb) Analoge Anwendung	132
cc) Einschränkende Anwendung	132
dd) Zusammenfassung	133
d) Fallgruppen	133
aa) Lebensversicherung	134
bb) Lottogewinn	134
(1) Ansicht des BGH	134
(2) Ansicht der Literatur	135
(3) Eigene Ansicht	135
cc) Schmerzensgeld	136
(1) Ansicht des BGH	136
(2) Ansicht der Literatur	137
(3) Eigene Ansicht	138
dd) Unfallabfindung	139
(1) Ansicht des BGH	139
(2) Ansicht der Literatur	140
(3) Eigene Ansicht	140

ee) Heiraterstattung	141
(1) Ansicht des BGH	141
(2) Ansicht der Literatur	142
(3) Eigene Ansicht	142
ff) Wiederverheiratungsabfindung	143
(1) Ansicht des BGH	143
(2) Ansicht der Literatur	143
(3) Eigene Ansicht	144
gg) Restitutionsansprüche	144
(1) Ansicht des BGH	145
(2) Ansicht der Literatur	146
(3) Eigene Ansicht	146
e) Zusammenfassung	147
4. Indexierung	148
5. Darlegungs- und Beweislast	149
III. Saldierung	149
D. Das Vermögen zum Zeitpunkt der Trennung	151
I. Allgemein	151
II. Bestimmung des Trennungszeitpunktes	152
1. Grundlagen	152
2. Bestimmbarkeit	153
a) Generelle Bestimmbarkeit	153
b) Formelle Bestimmbarkeit	154
3. Darlegungs- und Beweislast	154
4. Bewertung der Neuregelung	155
a) Meinungsstand	155
b) Stellungnahme	155
III. Auskunftsanspruch	157
IV. Vermögensentwicklung nach Trennung	157
1. Die Systematik des § 1375 Abs. 2 Satz 2 BGB	158
a) Gesetzliche Regelung	158
b) Stellungnahme	159
2. Saldierungsprobleme	160
a) Problemstellung	160
b) Stellungnahme	161
aa) Auslegung	161
bb) Bewertung	162
3. Problem der Einkünfte	162
a) Problemstellung	162

b) Gesetzeslösung	163
c) Bewertung	163
4. Der Zeitrahmen	164
a) Anfangszeitpunkt	164
b) Endzeitpunkt	165
c) Stellungnahme	165
5. Fälle der Illoyalität	165
a) Unentgeltliche Zuwendung	166
aa) Verfügung	166
bb) Sittliche Pflicht und Anstand	166
b) Vermögensverschwendung	167
c) Handeln in Benachteiligungsabsicht	167
6. Darlegungs- und Beweislast	168
a) Bis zur Trennung	168
b) Nach der Trennung	168
aa) Ansicht der Literatur	168
bb) Eigene Ansicht	169
7. Rechtsfolge	169
a) Allgemein	169
b) Befristung des Anspruchs	169
c) Ausschluss des Anspruchs	170
V. Stellungnahme	170
VI. Ersatzanspruch gegen Dritte	172
 E. Das Endvermögen	 175
I. Berechnungszeitpunkt	175
1. Materielles Recht	175
a) Gesetzeslage	175
aa) Zustellung des Scheidungsantrages	175
bb) Sonstige Konstellation	176
b) Rechtsprechung	176
c) Stellungnahme	176
2. Verfahrensrecht	177
a) Zustellungsprobleme	177
aa) Gesetzeslage	178
(1) Unbekannter Aufenthalt	178
(2) Aufenthalt im Ausland	178
bb) Rechtsprechung	178
(1) Unbekannter Aufenthalt	178
(2) Aufenthalt im Ausland	179

cc) Eigene Ansicht	180
(1) Unbekannter Aufenthalt	180
(2) Aufenthalt im Ausland	180
b) Gegenseitiger Scheidungsantrag	181
aa) Rechtsprechung	182
bb) Literatur	182
cc) Eigene Ansicht	183
c) Ruhen des Verfahrens	184
aa) Rechtsprechung	185
bb) Stellungnahme	185
II. Kritik an der Stichtagsbestimmung	186
1. Praktikabilität	186
2. Notwendigkeit	187
3. Vermögensveränderungen	188
4. Wahl des Stichtags	188
a) Rechtsprechung	189
b) Literatur	189
aa) Befürworter einer Stichtagsverlegung	189
bb) Eingeschränkte Vorverlegung	191
c) Eigene Ansicht	192
aa) Richtiger Zeitpunkt	193
bb) Zeitpunktbestimmung	195
(1) Frühere Scheidung	195
(2) Früherer Scheidungsantrag	196
(3) Trennungserklärung	197
(4) Gerichtliche Trennungsfeststellung	197
(5) Stellungnahme	198
cc) Zusammenfassung	198
F. Regelungen zum Zugewinn	199
I. Allgemein	199
II. Negativer Zugewinn	199
1. Allgemeine Ansicht	199
2. Stellungnahme	200
III. Vorzeitiger Zugewinnausgleich	200
1. Tatbestände des § 1385 BGB	201
a) Dreijährige Trennungszeit	201
aa) Allgemein	201
bb) Besonderheit	201
cc) Bedeutung	201

dd) Stellungnahme	202
b) Handlungen nach § 1365 oder § 1375 BGB	202
aa) Allgemein	202
bb) Gefährdung	202
cc) Stellungnahme	203
c) Nichterfüllung wirtschaftlicher Verpflichtungen	203
aa) Allgemein	203
bb) Tatsächliche Nichterfüllung	204
cc) Stellungnahme	204
d) Auskunftsverweigerung	204
aa) Allgemein	204
bb) Umfang der Auskunftspflicht	205
(1) Weite Auslegung	205
(2) Enge Auslegung	205
(3) Eigene Ansicht	206
cc) Beharrliches Weigern	206
dd) Nachträgliche Auskunft	207
ee) Stellungnahme	207
2. Vorläufiger Rechtsschutz	207
3. Bewertung	208
IV. Vorzeitige Aufhebung der Zugewinnngemeinschaft	208
1. Allgemein	208
2. Praxisrelevanz der Norm	209
V. Begrenzung der Ausgleichsforderung	210
1. Regelungsinhalt	210
2. Kritik	211
a) Literatur	211
b) Stellungnahme	211
VI. Billigkeitsregelung nach § 1381 BGB	213
1. Regelungsinhalt	213
2. Ausnahmecharakter	213
3. Kritik	213
a) Literatur	213
b) Stellungnahme	214
G. Übergangsrecht	217
I. Gesetzesformulierung	217
II. Problemstellung	217
III. Lösungsvorschläge	218
1. Uneingeschränkte Anwendung	218

2. § 1374 BGB a.F. nach dem 1.9.2009	218
3. Altes Recht nach dem 1.9.2009	218
4. Eigene Ansicht	219
H. Zusammenfassung und Vorschlag	221
I. Zusammenfassung	221
II. Vorschlag	222