

NomosProzessHandbuch

Bonefeld | Kroiß | Tanck [Hrsg.]

Der Erbprozess

mit Erbscheinsverfahren
und Teilungsversteigerung

6. Auflage



Nomos

NomosProzessHandbuch

Dr. Michael Bonefeld | Prof. Dr. Ludwig Kroiß
Dr. Manuel Tanck [Hrsg.]

Der Erbprozess

mit Erbscheinsverfahren
und Teilungsversteigerung

6. Auflage

Birte Anderson, Rechtsanwältin, München | **Dr. Michael Bonefeld**, Rechtsanwalt, Fachanwalt für Erbrecht und für Familienrecht, München | **Stefan Geiselmann**, Dipl.-Rpf. (FH), Ulm | **Katrin Heindl**, Rechtsanwältin, Fachanwältin für Erbrecht und für Familienrecht, München | **Jaane Kind**, Rechtsanwältin, Mannheim | **Prof. Dr. Ludwig Kroiß**, Präsident des Landgerichts, Traunstein | **Nina Lenz-Brendel**, Rechtsanwältin und Fachanwältin für Erbrecht, Mannheim | **Julia Roglmeier**, LL.M., Rechtsanwältin und Fachanwältin für Erbrecht, Wirtschaftsmediatorin, München | **Dr. Manuel Tanck**, Rechtsanwalt und Fachanwalt für Erbrecht, Mannheim | **Elmar Uricher**, Rechtsanwalt, Konstanz



Nomos

Zitervorschlag: Bonefeld/Kroiß/Tanck Erbprozess/Bearbeiter § ... Rn. ...

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-7560-0273-3

Die Auflagen 1–5 sind beim Zerb Verlag in Bonn erschienen.

6. Auflage 2023

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2023. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

Vorwort zur 6. Auflage

Rund sechs Jahre sind seit dem Erscheinen der 5. Auflage des Buches „Der Erbprozess“ vergangen, so dass eine vollständige Überarbeitung des Werkes angezeit war.

Wir haben zahlreiche Wünsche und Hinweise aus der Leserschaft erhalten und diese selbstverständlich in der nunmehr vorliegenden 6. Auflage berücksichtigt. So wurde etwa § 1 um Darstellungen zum Thema „Rund um das Sachverständigengutachten“ erweitert, um die für die den Anwalt so wichtige Frage der kritischen Auseinandersetzung mit Sachverständigengutachten näher zu beleuchten. Gerade im nachlassgerichtlichen Verfahren hat die Bedeutung von Sachverständigengutachten zur Frage der Testierunfähigkeit stark zugenommen. Dabei wird nicht selten das Ergebnis des Sachverständigen mit den floskelhaften Worten durchgewunken, das Gutachten sei für das Gericht „nachvollziehbar und überzeugend“. Insoweit war es dringend notwendig, sich in dieser Neuauflage kritisch mit den Anforderungen und der notwendigen Überprüfung von Sachverständigengutachten auseinanderzusetzen.

Selbstverständlich wurden in der Neuauflage neue Gesetze und die aktuelle Rechtsprechung berücksichtigt. Gerade die Entwicklung der Rechtsprechung zeigt, dass sich die Schwerpunkte der erbrechtlichen Beratung durch Rechtsanwälte immer mehr in Richtung Erbprozess verschoben haben. Das Erbrecht ist prozessanfälliger geworden, und wir beobachten seit Jahren eine Zunahme von Verfahren. Auch hierauf hat das Autorenteam durch die Aufnahme von zahlreichen weiteren Formulierungsbeispielen für den Praxisalltag reagiert.

Neu im Autorenteam dürfen wir Frau Rechtsanwältin Birte Anderson begrüßen, die das Kapitel zur Prozessfinanzierung vom Kollegen Max Klessinger übernommen hat.

Die Herausgeber wünschen sich, ebenso wie sämtliche Autoren, auch zur Neuauflage Anregungen und Vorschläge aus der Erbrechtspraxis, damit diese in einer weiteren Neuauflage Berücksichtigung finden können.

Das Buch richtet sich gerade an den praktischen Rechtsanwender und wurde daher freundlicherweise von den Gerichten und vielen Anwälten positiv aufgenommen. Auch in der Zukunft soll dieses Werk *aus der Praxis für die Praxis* eine wertvolle Hilfestellung bieten.

München, Traunstein, Mannheim,
im Dezember 2022

Dr. Michael Bonefeld
Prof. Dr. Ludwig Kroiß
Dr. Manuel Tanck

Bearbeiterverzeichnis

Birte Anderson, Rechtsanwältin, München (§ 15 Prozessfinanzierung im Erbrecht)

Dr. Michael Bonefeld, Rechtsanwalt, Fachanwalt für Erbrecht, Fachanwalt für Familienrecht, München (§ 1 Einleitung – Erbrecht und die ZPO, § 8 Aktiv- und Passivprozess des Testamentsvollstreckers, § 11 Zwangsvollstreckung in Erbsachen)

Stefan Geiselmann, Dipl.-Rpfl. (FH), Ulm (§ 13 Teilungsversteigerung)

Katrin Heindl, Rechtsanwältin, Fachanwältin für Erbrecht, Fachanwältin für Familienrecht, München (§ 9 Erbenhaftung (der Prozess der Gläubiger))

Jaane Kind, Rechtsanwältin, Mannheim (§ 2 Durchsetzung der erbrechtlichen Ansprüche des Alleinerben, (§ 6 Geltendmachung von Vermächtnisansprüchen [gemeinsam mit *Tanck*])

Prof. Dr. Ludwig Kroiß, Präsident des Landgerichts, Traunstein (§ 4 Ansprüche des Erben – Vorerbe, § 5 Ansprüche des Erben – Nacherbe, § 12 Erbscheinsverfahren, § 14 Internationales Erbrecht)

Nina Lenz-Brendel, Rechtsanwältin, Fachanwältin für Erbrecht, Mannheim (§ 7 Geltendmachung von Pflichtteilsansprüchen)

Julia Roglmeier LL.M., Rechtsanwältin, Fachanwältin für Erbrecht, Wirtschaftsmediatorin, München (§ 3 Der Miterbe)

Dr. Manuel Tanck, Rechtsanwalt, Fachanwalt für Erbrecht, Mannheim (§ 6 Geltendmachung von Vermächtnisansprüchen [gemeinsam mit *Kind*])

Elmar Uricher, Rechtsanwalt, Konstanz (§ 10 Kosten in Erbsachen)

Inhaltsübersicht

Vorwort zur 6. Auflage	5
Bearbeiterverzeichnis	7
Musterverzeichnis	13
Literaturverzeichnis	23
Abkürzungsverzeichnis	25
§ 1 Einleitung – Erbrecht und die ZPO	27
A. Stillstand des Prozesses durch Tod der Partei oÄ	28
B. Gerichtsstände des Erbprozesses	46
C. Problematik der Streitgenossenschaft nach §§ 59 ff. ZPO in Erbsachen	51
D. Problematik des § 2039 BGB – Aktivprozess des einzelnen Erben	63
E. Verhinderung des Eintritts der Verjährung	72
F. Beweislast und Beweiserleichterung	82
G. Einstweiliger Rechtsschutz im Erbrecht	87
H. Sachverständigengutachten	99
§ 2 Durchsetzung der erbrechtlichen Ansprüche des Alleinerben	117
A. Feststellung des Erbrechts	119
B. Auskunftsansprüche des Alleinerben	163
C. Herausgabeansprüche des Alleinerben	174
§ 3 Der Miterbe	193
A. Gesamtrechtsnachfolge	201
B. Einzelne Auskunftsansprüche der Miterben	227
C. Berichtigung des Grundbuchs auf die Miterben	238
D. Verwaltung des Nachlasses	251
E. Einvernehmliche Erbauseinandersetzung	279
F. Erbteilungsklage	300
G. Erbauseinandersetzung durch einen Testamentsvollstrecker	312
H. Erbauseinandersetzung durch Vermittlung des Nachlassgerichts	315
I. Erbteilungsklage vor dem Schiedsgericht	315
J. Materiellrechtliche Regeln der Nachlassauseinandersetzung	322
K. Besonderheiten des Landwirtschaftserbrechts	349
L. Vorerbengemeinschaft	355
M. Fälle mit Auslandsberührung	355
§ 4 Ansprüche des Erben – Vorerbe	357
A. Einleitung	358
B. Allgemeines zur Rechtsstellung des Vorerben im Prozess	359
C. Klagen des Vorerben auf Feststellung des Erbrechts	360

Inhaltsübersicht

	D. Klagen des Vorerben gegen den Nacherben während der Zeit der Vorerbschaft	369
	E. Klagen des Vorerben gegen den Nacherben nach Eintritt des Nacherbfalles	379
§ 5	Ansprüche des Erben – Nacherbe	387
	A. Einleitung	388
	B. Rechtskrafterstreckung auf den Nacherben	389
	C. Zugriff der Gläubiger des Vorerben auf den Nachlass	391
	D. Klagen des Nacherben während der Zeit der Vorerbschaft	393
	E. Klagen des Nacherben nach dem Eintritt des Nacherbfalles	412
	F. Schenkungen des Vorerben an Dritte	427
	G. Unterhaltsanspruch der Mutter des ungeborenen Nacherben gegen den Nachlass	431
§ 6	Geltendmachung von Vermächtnisansprüchen	433
	A. Vermächtnis	435
	B. Vermächtnisanspruch	442
	C. Geltendmachung und Erfüllung des Vermächtnisanspruchs (außergerichtlich)	457
	D. Prozessuale Durchsetzung des Vermächtnisanspruchs	473
§ 7	Geltendmachung von Pflichtteilsansprüchen	505
	A. Allgemeines	508
	B. Kein Verlust des Pflichtteilsanspruchs	509
	C. Berechnung des Pflichtteilsanspruchs	516
	D. Berechnung des ordentlichen Pflichtteilsanspruchs (§§ 2303 ff. BGB)	522
	E. Berechnung des Pflichtteilsrestanspruchs nach § 2305 BGB	524
	F. Berechnung des Ausgleichspflichtteilsanspruchs nach §§ 2050, 2316 BGB	525
	G. Berechnung des Anrechnungspflichtteilsanspruchs nach § 2315 BGB	527
	H. Berechnung des Pflichtteilergänzungsanspruchs (§ 2325 BGB)	529
	I. Prozessuale Geltendmachung des Pflichtteilsanspruchs	538
§ 8	Aktiv- und Passivprozess des Testamentsvollstreckers	587
	A. Aktivprozess des Testamentsvollstreckers	588
	B. Passivprozess des Testamentsvollstreckers	606
	C. Klagen gegen den Testamentsvollstrecker persönlich	616
	D. Klage des Testamentsvollstreckers persönlich gegen den Erben	630
	E. Entlassungsverfahren nach § 2227 BGB	635
	F. Testamentsvollstrecker im weiteren FamFG-Verfahren	644
	G. Übersicht Kostenfolgen und Gerichtsstand bei Klagen des oder gegen den Testamentsvollstrecker	649

	H. Exkurs: Nachlasspfleger und Aktiv- bzw. Passivprozess	650
	I. Feststellungsklage des Testamentsvollstreckers	652
§ 9	Erbenhaftung (der Prozess der Gläubiger)	655
	A. Allgemeines	658
	B. Nachlassverbindlichkeiten	669
	C. Die Haftungsbeschränkungsmöglichkeiten des Alleinerben	690
	D. Sonderregeln für die Erbengemeinschaft	725
	E. Prozessrecht	743
§ 10	Kosten in Erbsachen	757
	A. Allgemeines	758
	B. Erbrechtliche Beratung und Rechtsschutzversicherung	776
	C. Erbrechtliches Mandat	783
§ 11	Zwangsvollstreckung in Erbsachen	801
	A. Zwangsvollstreckung mit Titel gegen den Erblasser	802
	B. Zwangsvollstreckung mit Titel gegen den Erben	807
	C. Zwangsvollstreckung mit Titel gegen Testamentsvollstrecker, Nachlasspfleger o.Ä.	812
	D. Besondere Zwangsvollstreckungsmaßnahmen	817
	E. Zwangsvollstreckung mit Titel für Erblasser	853
	F. Anhang	861
§ 12	Erbscheinsverfahren	867
	A. Überblick über die gesetzliche Regelung	869
	B. Grundsätzliches zur Funktion und Wirkung des Erbscheins	869
	C. Voraussetzungen für die Erteilung des Erbscheins	871
	D. Ablauf des Erbscheinsverfahrens	880
	E. Einziehung des Erbscheins, § 2361 BGB, § 353 FamFG	898
	F. Rechtsmittel im Erbscheinsverfahren	905
§ 13	Teilungsversteigerung (Zwangsversteigerung zum Zwecke der Aufhebung der Gemeinschaft an Grundstücken und grundstücksgleichen Rechten gem. §§ 180 ff. ZVG)	917
	A. Einführung	918
	B. Mandatserteilung	923
	C. Vorbemerkung zum Verfahren	925
	D. Anordnungs-/Beitrittsverfahren	926
	E. Anordnungsbeschluss	929
	F. Verfahrenseinstellungen	931
	G. Wertermittlungsverfahren	934
	H. Bestimmung des Versteigerungstermins	938
	I. Bietestunde	962

Inhaltsübersicht

J.	Verhandlung über den Zuschlag/die Entscheidung	965
K.	Verteilungsverfahren (Verteilungstermin)	972
L.	Teilungsplan	975
M.	Abschlusshandlungen des Vollstreckungsgerichts	985
N.	Taktische Möglichkeiten	986
O.	Wiederversteigerung	990
P.	Rechtsmittel/Rechtsbehelfe (allgemein)	991
Q.	Kosten	994
§ 14	Internationales Erbrecht	997
A.	Allgemeines	998
B.	Die Ermittlung des anwendbaren Erbrechts	998
C.	Anhang: Formblatt Antrag auf Ausstellung des Europäischen Nachlasszeugnisses	1046
§ 15	Prozessfinanzierung im Erbrecht	1055
A.	Das Grundprinzip der gewerblichen Prozessfinanzierung	1056
B.	Wirtschaftlicher Hintergrund und Einordnung	1057
C.	Ablauf einer Prozessfinanzierung	1061
D.	Der Prozessfinanzierungsvertrag und seine wesentlichen Regelungen	1067
E.	Mehrwert der Prozessfinanzierung	1071
F.	Prozessfinanzierung im Erbrecht	1074
G.	Anhang: Muster Prozessfinanzierungsvertrag	1081
	Stichwortverzeichnis	1093