

Handbuch der Testamentsvollstreckung

Herausgegeben von

Prof. Dr. Manfred Bengel
Notar a. D.

Prof. Dr. Wolfgang Reimann
Notar a. D.

6. Auflage 2017



Inhaltsübersicht

Bearbeiterverzeichnis	V
Vorwort zur 6. Auflage	VII
Verzeichnis der Formulierungsvorschläge	XIII
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur	XXV

§ 1 Das Amt des Testamentsvollstreckers

I. Das Wesen der Testamentsvollstreckung	2
II. Rechtsstellung des Testamentsvollstreckers	4
III. Testamentsvollstreckung und postmortale Vollmacht	8
IV. Aufgaben und Wirkungskreis des Testamentsvollstreckers	15
V. Schutz des Nachlasses durch Testamentsvollstreckung	39
VI. Der vermeintliche Testamentsvollstrecker	41

§ 2 Die Anordnung der Testamentsvollstreckung. Die Ernennung zum Testamentsvollstrecker. Der Beginn der Testamentsvollstreckung und des Testamentsvollstreckeramtes. Der Nachweis des Amtes

I. Anordnung der Testamentsvollstreckung	47
II. Ernennung zum Testamentsvollstrecker	77
III. Beginn des Amtes	99
IV. Nachweis des Amtes	102

§ 3 Die Konstituierung des Nachlasses

I. Nachlassverzeichnis	116
II. Sonstige Verpflichtungen und Obliegenheiten	132
III. Der Testamentsvollstrecker im Nachlassverfahren	143

§ 4 Rechtsfragen und Probleme bei der Durchführung einer Testamentsvollstreckung im Normalfall

I. Vorbemerkung	149
II. Allgemeiner Inhalt des Verwaltungsrechts	149
III. Durchführung der Inbesitznahme des Nachlasses und der Nachlassgegenstände	150
IV. Die (einfache) Verwaltung	151
V. Verpflichtungsgeschäfte des Testamentsvollstreckers	162
VI. Verfügungen des Testamentsvollstreckers über Nachlassgegenstände	170
VII. Auseinandersetzung des Nachlasses	187
VIII. Nachlassverwaltung und Insolvenzverfahren über den Nachlass	195
IX. Betreuung und Testamentsvollstreckung	197

§ 5 Die Ausführung des Amtes bei besonderen typischen Situationen

I. Nachlass mit Grundbesitz	208
II. Testamentsvollstreckung im Handels- und Gesellschaftsrecht	228
III. Testamentsvollstreckung und Stiftungsrecht	275
IV. Sonderfälle der Testamentsvollstreckung	282
V. Testamentsvollstreckung in familienbezogenen Angelegenheiten	310
VI. Testamentsvollstreckung im Prozess	315
VII. Testamentsvollstreckung und Insolvenzverfahren	322

VIII. Vermögensanlage durch den Testamentsvollstrecker	333
§ 6 Auskunftspflicht, Rechnungslegung, Herausgabe des Nachlasses	
I. Gesetzliches Schuldverhältnis zwischen Testamentsvollstrecker und Erben	349
II. Benachrichtigung des Erben	359
III. Auskunftspflicht	365
IV. Herausgabepflichten	380
V. Rechnungslegung	394
§ 7 Die Beendigung des Amtes	
I. Allgemeines	419
II. Beendigung des konkreten Testamentsvollstreckeramtes	420
III. Beendigung der Testamentsvollstreckung insgesamt	428
IV. Partielle Beendigung der Testamentsvollstreckung	438
V. Vereinbarungen zwischen Erben und Testamentsvollstrecker über die Beendigung der Testamentsvollstreckung	441
VI. Folgen der Beendigung	442
§ 8 Testamentsvollstreckung im Steuerrecht	
I. Allgemeines	453
II. Vor dem Erbfall entstandene Steuern (Steuern des Erblassers)	455
III. Durch den Erbfall entstandene Steuer (Erbschaftsteuer)	461
IV. Nach dem Erbfall entstehende Steuern	476
V. Innenverhältnis Testamentsvollstrecker – Erbe	485
VI. Abzugsfähigkeit der Testamentsvollstrecker-Gebühren	489
VII. Internationale Aspekte	492
§ 9 Internationale Testamentsvollstreckung	
I. Statutfragen der Testamentsvollstreckung	503
II. Verfahrensrecht	528
III. Checkliste für Erbrechtsfälle	545
IV. Formulierungsvorschläge	548
V. Länderberichte	550
§ 10 Die Vergütung des Testamentsvollstreckers und ihre Besteuerung	
I. Gesetzliche Grundlage – § 2221 BGB/mögliche Gesetzesanalogie zur InsVV	659
II. Die von Rechtsprechung und Literatur zur Feststellung der angemessenen Vergütung entwickelten Gesichtspunkte	668
III. Das Verhältnis von Aufwendungsersatz und Vergütung	719
IV. Fälligkeit der Vergütung	721
V. Verjährung, Herabsetzung, Verwirkung der Vergütung	722
VI. Schuldner der Vergütung und des Aufwendungsersatzes	723
VII. Anspruchsverfolgung bzw. -durchsetzung	727
VIII. Sonderprobleme	732
IX. Besteuerung der Vergütung	736
X. Schlussfolgerungen für die Praxis	762
§ 11 Rechtsanwälte, Notare, Steuerberater, Wirtschaftsprüfer, vereidigte Buchprüfer und Kreditinstitute als Testamentsvollstrecker	
I. Einführung	770
II. Rechtsanwälte als Testamentsvollstrecker	770
III. Notare als Testamentsvollstrecker	774
IV. Steuerberater, Steuerbevollmächtigte und Steuerberatungsgesellschaften als Testamentsvollstrecker	780

V.	Wirtschaftsprüfer und vereidigte Buchprüfer als Testamentsvollstrecker	783
VI.	Sonstige Personen als Testamentsvollstrecker	784
VII.	Kreditinstitute als Testamentsvollstrecker	785

§ 12 Die Haftung des Testamentsvollstreckers

I.	Überblick	789
II.	Die Tatbestandsmerkmale des § 2219 Abs. 1 BGB im Einzelnen	791
III.	Rechtsfolgen des § 2219 BGB – Testamentsvollstreckerhaftung und Testamentsvollstreckervergütung	799
IV.	Beispiele aus der Rechtsprechung	799
V.	Der Haftpflichtprozess	803
VI.	Versicherungsschutz gegen Haftpflichtrisiken des Testamentsvollstreckers	806
	Sachverzeichnis	813

Verzeichnis der Formulierungsvorschläge

Abwicklungsvollstreckung beim Vermächtnis	§ 5 356
Anhörung der Erben zum Auseinandersetzungsplan	§ 4 238
Anhörung des Erben bei Erteilung eines Testamentsvollstreckerzeugnisses	§ 2 305
Anmeldung der Testamentsvollstreckung beim Handelsregister des Einzelunternehmens (Treuhandlösung).	§ 5 122
Anmeldung der Testamentsvollstreckung zum Handelsregister	§ 5 216
Annahme des Amtes	§ 2 265
Anordnung einer Nacherbentestamentsvollstreckung im Rahmen eines gemeinschaftlichen Testaments	§ 5 339
Anordnung einer Testamentsvollstreckung im Testament bei BGB-Gesellschaft	§ 5 224
Anordnung einer Testamentsvollstreckung im Testament bei einer KG-Beteiligung	§ 5 209
Anordnung eines Quotennießbrauchs und Testamentsvollstreckung.	§ 5 377
Anordnung und Ernennung	§ 2 5
Anordnung von Unternehmensnießbrauch und Testamentsvollstreckung im Testament.	§ 5 386
Antrag auf Außerkrafttreten von Erblasseranordnungen	§ 4 43
Antrag auf ergänzende Auskunft und Abgabe der eidesstattlichen Versicherung.	§ 6 135
Antrag auf Erteilung eines Testamentsvollstreckerzeugnisses.	§ 2 303
Auflage im Testament zur Umstrukturierung eines einzelkaufmännischen Unternehmens.	§ 5 144
Auflage im Testament zur Umstrukturierung eines Unternehmens durch den Testamentsvollstrecker	§ 5 290
Aufschiebend bedingte Abtretung zur Wahrung des Zuflussprinzips bei entgeltlicher Verfügung	§ 4 139
Auseinandersetzungshindernis	§ 2 82
Auseinandersetzungsverbot	§ 2 80
Auskunfts- und Herausgabeklage des Testamentsvollstreckers gegen den Erben (Stufenklage).	§ 4 14
Aussetzen der Auflassung zur Wahrung des Zuflussprinzips bei entgeltlicher Verfügung	§ 4 137
Ausübung von Gesellschaftsrechten, wenn Testamentsvollstrecker von der Ausübung von Gesellschaftsrechten ausgeschlossen ist.	§ 2 73
Bedingung, Befristung, Beschränkung.	§ 2 7
Befreiung von § 181 BGB allgemein.	§ 2 67
Befreiung von § 181 BGB im Stiftungsrecht.	§ 2 74
Befreiung von § 181 BGB im Unternehmensbereich	§ 2 71
Behindertenerbvertrag mit nicht befreiter Vorerbschaft und Testamentsvollstreckung.	§ 5 436
Berichtigung des Testamentsvollstreckerzeugnisses	§ 2 317
Bestätigung der Amtsannahme	§ 2 268
Bestimmung des Unternehmensnachfolgers durch einen Testamentsvollstrecker	§ 5 288
Bevollmächtigungsbeschränkung.	§ 2 246
Checkliste für Fälle mit Auslandsberührung	§ 9 150 ff.
Dauertestamentsvollstreckung während der Vor- und Nacherbschaft	§ 5 337

Verzeichnis der Formulierungsvorschläge

Einigung mit allen Erben	§ 6 221, 222
Eintragung im Handelsregister.	§ 2 340
Eintragung im Grundbuch	§ 2 333
Einverständniserklärung von Erben und Vermächtnisnehmer	§ 12 37
Entgeltlicher Vergleich.	§ 4 157
Entlassungsbeschluss.	§ 7 36
Ernennung durch das Nachlassgericht.	§ 2 194
Ernennung durch den Erblasser.	§ 2 147
Ernennung durch den Testamentsvollstrecker.	§ 2 183
Ernennung durch einen Dritten	§ 2 166
Freigabe auf Verlangen	§ 6 219, 220
Freigabe gegen Sicherheitsleistung.	§ 6 227
Freigabeerklärung	§ 6 219 ff.;
	§ 7 116
Freigabeerklärung in Briefform	§ 6 226
Fristsetzung durch das Nachlassgericht	§ 2 174
Fristsetzung zur Annahmeerklärung	§ 2 271
Grundstücksfreigabe	§ 6 223, 224
Herausgabeklage des Testamentsvollstreckers gegen den Erben.	§ 4 11
Klage auf Zustimmung des Erben zu Verpflichtungsgeschäften des Testamentsvollstreckers.	§ 4 112
Kombination von Nießbrauch und Testamentsvollstreckung im Rahmen eines gemeinschaftlichen Testaments.	§ 5 373
Kündigungserklärung	§ 7 17
Letztwillige Schiedsgerichtsklausel.	§ 2 137, 248,
	139
Löschungsantrag wegen Veräußerung	§ 7 122
Mehrere Testamentsvollstrecker.	§ 2 243
Minderjährigenvollstreckung.	§ 2 92
Nacherbenvollstreckung	§ 2 91
Nachlassverzeichnis.	§ 3 55 ff.
Obligatorische Gruppenvertretung (Vertreterklausel).	§ 2 111
Rechenschaftsablegung	§ 6 318 ff.
Rechtswahl nach IPR.	§ 9 169 ff.
Testament bei überschuldetem Abkömmling	§ 5 448
Testament bei überschuldetem Ehegatten	§ 5 445
Testamentarische Bestimmung eines Testamentsvollstreckers als Schiedsrichter	§ 5 485
Testamentsvollstreckervermerk	§ 3 87
Testamentsvollstreckerzeugnis mit Beschränkungen	§ 2 314
Testamentsvollstreckung über die Dauer der Nacherbschaft	§ 5 335
Testamentsvollstreckung im Rahmen eines Stiftungsgeschäfts von Todes wegen	§ 5 328
Testamentsvollstreckung im Unternehmensbereich.	§ 2 95
Testamentsvollstreckung zur Vermächtniserfüllung	§ 2 89
Übertragung weiterer Aufgaben außerhalb der Testamentsvollstreckung.	§ 2 77
Umwandlung von Gesamthandseigentum in Bruchteilseigentum	§ 6 225
Vergütung des Testamentsvollstreckers	
– testamentarische Regelung.	§ 10 4a
– Vereinbarungen über die Vergütung betreffend die Konstituierung und projektorientierte Abwicklung.	§ 10 1a

– vertragliche Vereinbarungen zur besonderen Auseinandersetzungsvergütung	§ 10 90b
– Regelung in Anlehnung an eine vergleichbare sonstige geschäftliche oder berufliche Tätigkeit	§ 10 102
– Zuschläge	§ 10 107
– Abschläge	§ 10 109b
– Fälligkeit	§ 10 126a
– Aufteilung der Vergütungslast zwischen den Erben	§ 10 140
– Vereinbarungen betreffend die Entnahme eines Einzelgegenstandes und zur Umsatzsteuer.	§ 10 147
Verlautbarung einer beschränkten Testamentsvollstreckung im Erbschein	§ 2 290
Verlautbarung im Erbschein.	§ 2 280
Vermächtnisflankierende Testamentsvollstreckung.	§ 5 359
Vermächtnisvollstreckung bei Auflage.	§ 5 361
Vertragliches Rücktrittsrecht für Testamentsvollstrecker des Vorerben . .	§ 4 204
Vertragsangebot zur Wahrung des Zuflussprinzips bei entgeltlicher Verfügung.	§ 4 141
Verwaltungsvollstreckung (möglichst lange).	§ 2 86
– Verwaltungsvollstreckung (befristet)	§ 2 85
Verwaltungsvollstreckung, Auseinandersetzungsvollstreckung und Befreiung von § 2206 BGB	§ 2 64
Vollmacht im Testament zur Ausübung der Testamentsvollstreckerrechte bei einem einzelkaufmännischen Unternehmen	§ 5 141
Vollmacht im Testament zur Ausübung der Testamentsvollstreckerrechte bei persönlich haftender Beteiligung.	§ 5 175
Vor- und Nacherbschaft	§ 2 99
Zulassung einer Testamentsvollstreckung im Gesellschaftsvertrag	§ 5 210