

# Das Erbrecht - praktische Hinweise



**Jus|tiz**, die; - [zu lat. iustitia = Gerechtigkeit, Recht]: 1. *Rechtswesen, -pflege; Rechtsprechung; rechtsprechende Gewalt in einem Staat.* 2. *Behörde, Gesamtheit der Behörden, die für die Ausübung der Justiz verantwortlich ist.*



Baden-Württemberg  
JUSTIZMINISTERIUM

**Das Erbrecht  
- praktische Hinweise**

## Verteilerhinweis

Diese Informationsschrift wird von der Landesregierung in Baden-Württemberg im Rahmen ihrer verfassungsmäßigen Verpflichtung zur Unterrichtung der Öffentlichkeit herausgegeben. Sie darf weder von Parteien noch von deren Kandidaten oder Helfern während eines Wahlkampfes zum Zwecke der Wahlwerbung verwendet werden. Dies gilt für alle Wahlen.

Missbräuchlich ist insbesondere die Verteilung auf Wahlveranstaltungen, an Informationsständen der Partei sowie das Einlegen, Aufdrucken oder Aufkleben parteipolitischer Informationen oder Werbemittel.

Untersagt ist auch die Weitergabe an Dritte zur Verwendung bei der Wahlwerbung. Auch ohne zeitlichen Bezug zu einer bevorstehenden Wahl darf die vorliegende Druckschrift nicht so verwendet werden, dass dies als Parteinahme des Herausgebers zugunsten einzelner politischer Gruppen verstanden werden könnte. Diese Beschränkungen gelten unabhängig vom Vertriebsweg, also unabhängig davon, auf welchem Wege und in welcher Anzahl diese Informationsschrift dem Empfänger zugegangen ist.

Erlaubt ist es jedoch den Parteien, die Informationsschrift zur Unterrichtung ihrer Mitglieder zu verwenden.


Herausgeber: Justizministerium  
Baden-Württemberg

Satz+Druck: JVA Heilbronn  
JuM-08 2007

## VORWORT

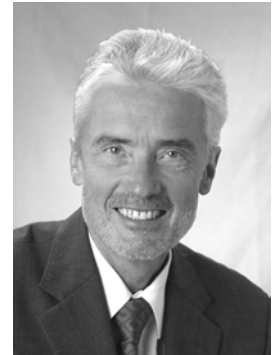
Nichts ist gewisser als der Tod,  
nichts ungewisser als seine Stunde.

Anselm von Canterbury (1033-1109), engl. Philosoph u. Theologe


 In der Tat ist jedem von uns bewusst, dass eines Tages unser Leben hier zu Ende gehen wird. In den allermeisten Fällen geschieht dies zu früh und Fragen der Vermögensnachfolge sind nicht rechtzeitig gestellt worden. Dies mag seinen Grund darin haben, dass häufig innere Widerstände bestehen, wenn es um die Auseinandersetzung mit der eigenen Endlichkeit und in diesem Zusammenhang auch um erbrechtliche Fragen geht.

Die vorliegende Broschüre soll Ihnen dabei helfen, solche Widerstände abzubauen. Schnell kann man - auch als junger Mensch - eine Krankheit oder einen Unfall erleiden und oftmals verbleibt dann keine Möglichkeit mehr, Regelungen im Hinblick auf die Vererbung des eigenen Vermögens zu treffen. Es ist daher unbedingt zu empfehlen, sich bei Zeiten Gedanken darüber zu machen, ob für die eigene Lebenssituation die Errichtung eines Testaments oder Erbvertrages sinnvoll ist. Um dies beurteilen zu können, ist es erforderlich, sicher zu wissen, welche erbrechtlichen Folgen nach dem Gesetz eintreten, wenn keine solche Verfügung von Todes wegen existiert.

Mit Hilfe dieser Broschüre sollen Sie daher zunächst einen Überblick über die gesetzliche Erbfolge erhalten, die eintritt, falls Sie zu Lebzeiten keine Regelung treffen. Sodann wird erläutert, wie Sie durch Ihr Testament oder Ihren Erbvertrag Ihre Vermögensnachfolge gestalten können. Dabei kann und will die Broschüre keinesfalls eine auf Ihre persönliche Situation abgestimmte Beratung durch einen Rechtsanwalt oder Notar ersetzen. Gerade bei der Erstellung eines Testaments oder Erbvertrags kommt es auf die Besonderheiten des jeweiligen Einzelfalles an. Eine umfangliche, klar und eindeutig ausgestaltete Regelung des Erblassers hilft jedoch in vielen Fällen, erbrechtliche Streitigkeiten nach dem Tod vor den Gerichten zu vermeiden.



Vor diesem Hintergrund soll die Broschüre einen Überblick über die einschlägigen Vorschriften verschaffen und Antworten auf Fragen geben, die besonders häufig gestellt werden.

Ich wünsche, dass die Broschüre für Sie insofern von Nutzen sein wird. 

*U. Goll*

Prof. Dr. Ulrich Goll Mdl  
Justizminister des Landes Baden-Württemberg

## INHALTSVERZEICHNIS

<b>VORWORT</b> .....	3
<b>A. EINFÜHRUNG - DAS ERBRECHT</b> .....	7
<b>B. DIE GESETZLICHE ERBFOLGE</b> .....	8
1. Einführung .....	8
2. Wer erbt im Fall gesetzlicher Erbfolge? .....	8
3. Gesetzliche Erben erster Ordnung .....	9
4. Gesetzliche Erben zweiter Ordnung .....	10
5. Gesetzliche Erben dritter Ordnung .....	11
6. Gesetzliche Erben vierter und entfernterer Ordnung .....	12
7. Das Ehegattenerbrecht und das Erbrecht des eingetragenen Lebenspartners .....	12
8. Das Erbrecht des Staates .....	14
<b>C. DIE GEWILLKÜRTE ERBFOLGE</b> .....	15
1. Der Vorrang der gewillkürten Erbfolge gegenüber dem gesetzlichen Erbrecht .....	15
2. Das Testament .....	15
a) Testierfähigkeit .....	15
b) Die Form des Testament .....	16
aa) Das eigenhändige Testament .....	16
• Eigenhändig geschriebene und unterschriebene Erklärung .....	16
• Angabe von Datum und Ort der Errichtung .....	17
• Aufbewahrung des eigenhändigen Testaments .....	17
• Eröffnung des eigenhändigen, amtlich verwahrten Testaments .....	17
bb) Das öffentliche Testament .....	17
c) Der Widerruf eines Testaments .....	18
aa) Das Widerrufstestament .....	18
bb) Widerruf durch Vernichtung .....	18
cc) Widerruf eines öffentlichen Testaments .....	19
dd) Widerruf durch Neuerrichtung eines anderen Testaments .....	19
d) Die Anfechtung eines Testaments .....	19
3. Der Erbvertrag .....	21
4. Das gemeinschaftliche Testament .....	22
a) Formerleichterungen .....	22
b) Bindungswirkung .....	22

5. Der Inhalt einer Verfügung von Todes wegen .....	24
a) Einsetzung eines oder mehrerer Erben .....	24
b) Bestimmung von Ersatzerben .....	24
c) Anordnung von Vor- und Nacherbschaft .....	25
d) Enterbung .....	26
e) Vermächtnis und Teilungsanordnung .....	26
f) Auflage .....	27
g) Anordnung der Testamentsvollstreckung .....	27
<b>D. DAS PFLICHTTEILSRECHT .....</b>	<b>28</b>
<b>E. DIE HAFTUNG DES ERBEN FÜR NACHLASSVERBINDLICHKEITEN .....</b>	<b>32</b>
1. Was sind Nachlassverbindlichkeiten? .....	32
2. Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung .....	32
<b>F. ANNAHME UND AUSSCHLAGUNG DER ERBSCHAFT .....</b>	<b>34</b>
<b>G. DIE MITERBENGEMEINSCHAFT .....</b>	<b>35</b>
<b>H. DER ERBSCHIN .....</b>	<b>36</b>
<b>I. AUSLÄNDISCHES ERBRECHT .....</b>	<b>38</b>
<b>J. DAS ERBSCHAFTSTEUERRECHT .....</b>	<b>39</b>


## A. EINFÜHRUNG - DAS ERBRECHT

Das Erbrecht ist im Wesentlichen im fünften Buch des Bürgerlichen Gesetzbuches geregelt. Es schützt den Erhalt des privaten Vermögens und dient insofern auch volkswirtschaftlichen Interessen. Unsere Verfassung, das Grundgesetz, gewährleistet in Artikel 14 neben dem privaten Eigentum auch das Erbrecht. Als logische Konsequenz des Privateigentums ist somit auch die Weitergabe dieses Privateigentums nach dem Tod des Erblassers von Verfassungs wegen geschützt.

Die drei wesentlichen Grundpfeiler unseres Erbrechts sind die Testierfreiheit, das Prinzip der Gesamtrechtsnachfolge und der Grundsatz des „Vonselbsterwerbs“.

Unter der **Testierfreiheit** ist das Recht einer natürlichen Person zu verstehen, nach freiem Belieben und ohne Angabe von Gründen Verfügungen von Todes wegen zu errichten, also rechtsgeschäftliche Anordnungen zu treffen, die erst mit dem Tod des Verfügenden wirksam werden.

Nach dem **Prinzip der Gesamtrechtsnachfolge** rückt der Erbe in die gesamte Rechtsstellung des Erblassers ein, so wie sie zur Zeit des Erbfalls bestand. Der Nachlass geht als Ganzes auf den Erben über. Eine Sonderrechtsnachfolge im Sinne einer Vererbung einzelner Gegenstände, etwa eines PKW oder eines Gemäldes, ist dem deutschen Erbrecht grundsätzlich fremd.<sup>1</sup> Es ist aber möglich, mehreren Erben Bruchteile des Nachlasses zuzuwenden.

Der **Grundsatz des „Vonselbsterwerbs“** besagt, dass es nach dem Todesfall keines gesonderten Übertragungsaktes bedarf. Stirbt also der Erblasser, so wird der Erbe in diesem Moment automatisch Rechtsnachfolger, also Eigentümer der in den Nachlass fallenden Gegenstände und Schuldner der Verbindlichkeiten des Erblassers. 

<sup>1</sup> Denkbar ist es jedoch, solche einzelnen Vermögenswerte zum Gegenstand eines Vermächtnisses zu machen, zum Vermächtnis ausführlich unten Teil C. 5.e).

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## B. DIE GESETZLICHE ERBfolge

### 1. Einführung

☞ Es gibt zwei Möglichkeiten, nach denen sich die Vermögensnachfolge nach Ihrem Tode richten kann: Sie können zum einen zu Lebzeiten eine sog. **Verfügung von Todes wegen** treffen. Unter diesem Begriff werden das **Testament**, der **Erbvertrag** und das von Ehegatten errichtete **gemeinschaftliche Testament** zusammengefasst.

Eine solche Verfügung von Todes wegen hat immer Vorrang vor dem Gesetz.

Wenn dies nicht der Fall ist, Sie also keinerlei Regelung in diesem Sinne getroffen haben, tritt die **gesetzliche Erbfolge** ein.

Auf diese Weise stellt das Gesetz sicher, dass niemand ohne Erben stirbt.

Im Folgenden lernen Sie zunächst die Grundsätze der gesetzlichen Erbfolge kennen. Anschließend finden Sie Erläuterungen zu den unterschiedlichen Formen einer Verfügung von Todes wegen (Testament, Erbvertrag, gemeinschaftliches Testament) im Teil C.

### 2. Wer erbt im Falle gesetzlicher Erbfolge?

Nach der gesetzlichen Erbfolge erben **grundsätzlich nur Verwandte**, also Kinder, Enkel, Eltern, Großeltern und Personen, die gemeinsame Eltern, Großeltern, Urgroßeltern oder noch entferntere gemeinsame Vorfahren haben. Es wird auf die Blutsverwandtschaft abgestellt. Daher rühren auch die altdeutschen Sprichworte „Erben werden geboren, nicht gekoren.“, „Das Gut rinnt wie das

Blut.“ oder „Wer will wohl und selig sterben, lass sein Gut den rechten Erben“.

Im Rahmen der gesetzlichen Erbfolge nicht berücksichtigt werden also Verschwägerete, wie beispielsweise die Schwiegermutter und der Schwiegersohn, sowie der Stiefvater oder die Stieftochter.

Ausnahmsweise genügt jedoch auch eine rechtliche Verwandtschaft, wie z. B. nach einer **Adoption** (Annahme als Kind). Die Adoption hat grundsätzlich die umfängliche Gleichstellung des Adoptivkindes mit den leiblichen Verwandten zur Folge.

Eine weitere Ausnahme von dem Grundsatz, dass gesetzliche Erben nur Blutsverwandte sein können, besteht für **Ehepartner** und **Partner/Partnerinnen einer eingetragenen Lebenspartnerschaft**. Auch diesen gewährt das Gesetz in Bezug auf den jeweiligen Partner ein gesetzliches Erbrecht.

Seit 1. April 1998 werden auch **nichteheliche Kinder** gesetzliche Erben ihrer Väter und Verwandten väterlicherseits. Ausgeklammert bleiben jedoch die vor dem 1. Juli 1949 geborenen nichtehelichen Kinder der alten Bundesländer. Diesen steht kein gesetzliches Erbrecht zu.

Das gesetzliche Erbrecht der Verwandten richtet sich nach dem sog. **Parentel- oder Ordnungssystem**. Der Begriff „Parentelsystem“ kommt aus dem Lateinischen (parens = Elternteil). Er macht deutlich, dass das Bürgerliche Gesetzbuch bei der Gliederung der Verwandtschaft auf einen gemeinsamen Elternteil bzw. ein Elternpaar abstellt.

Das Parentelsystem hat zwei wichtige Folgen:

Zum einen werden die Verwandten je nach Abstammung in unterschiedliche Ordnungen eingeteilt. Zum anderen schließen Verwandte der vorhergehenden Ordnung Verwandte einer nachfolgenden Ordnung von der Erbfolge aus.

### 3. Gesetzliche Erben erster Ordnung

Erben der ersten Ordnung sind die Abkömmlinge des Verstorbenen, also seine Kinder, Enkel, Urenkel und so weiter.

Gibt es jemanden, der zu dieser Gruppe der besonders nahen Verwandten gehört, so erbt dieser und alle entfernteren Verwandten sind von der Erbfolge ausgeschlossen.

Dies lässt sich am besten an Beispielen verdeutlichen:

#### Beispiel 1:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B), der wiederum einen Sohn Julius (J) hat. Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn A stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

B ist hier als Sohn des Erblassers Erbe erster Ordnung. Entferntere Verwandte, wie hier der Enkelsohn J des Erblassers, sind daher von der gesetzlichen Erbfolge ausgeschlossen. B wird Alleinerbe und J erhält nichts.

#### Beispiel 2:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B) und eine Schwester Ulrike (U), die allerdings bei einem Verkehrsunfall ums Leben gekommen ist. Sie hinterließ eine Tochter Claudia (C). Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn A stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

Hier gilt das gleiche wie im Beispiel 1: B ist der einzige Verwandte erster Ordnung. Er schließt auch die Nichte C des Erblassers A von der gesetzlichen Erbfolge aus. Auch hier wird also B Alleinerbe und C erhält nichts.

Existieren mehrere Erben der ersten Ordnung der gleichen Generation, hat also beispielsweise der Erblasser mehrere Kinder, so erben diese untereinander zu gleichen Teilen.

#### Beispiel 3:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hinterlässt einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S), sowie die Enkeltochter (Tochter der S) Claudia (C). Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn A stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

B und S sind als Kinder des Erblassers beide Erben erster Ordnung. Die entferntere verwandte Enkeltochter C ist damit wiederum von der gesetzlichen Erbfolge ausgeschlossen. B und S erben hier zu gleichen Teilen, sie werden also Miterben zu je 1/2.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Ist vor dem Erbfall ein Kind weggefallen, so geht sein Anteil auf dessen Abkömmlinge über.

## Beispiel 4:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hat drei Kinder, den Sohn Bernd (B), die Tochter Susanne (S) und die Tochter Nicole (N). Die Tochter Susanne ist bei einem Verkehrsunfall um Leben gekommen. Sie hinterlässt zwei Kinder, nämlich die Tochter Claudia (C) und den Sohn Max (M). Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn A stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

In diesem Beispiel existieren mit den drei Kindern des Anton drei Erben erster Ordnung. Kinder als Erben der ersten Ordnung schließen Verwandte jeder entfernteren Ordnung gänzlich von der gesetzlichen Erbfolge aus. Würden die drei Kinder allesamt noch leben, so würden sie also alle entfernteren Verwandten ausschließen und untereinander zu gleichen Teilen, also zu je  $\frac{1}{3}$ , erben.

S ist aber bei einem Verkehrsunfall ums Leben gekommen. An dieser Stelle greift bei Verwandten erster Ordnung das sog. **Stammesprinzip** ein: Danach bildet jedes Kind des Erblassers mit seinen Nachkommen (also den Enkelkindern und Urenkelkindern usw. des Erblassers) einen Stamm. Untereinander erhält jeder Stamm den gleichen Erbteil. Innerhalb eines Stammes schließen lebende Stammeltern jeweils die durch sie mit dem Erblasser verwandten Abkömmlinge von der Erbfolge aus. Beim Tod der Stammeltern rücken deren Kinder nach.

Das Drittel des S fällt also an ihre beiden Kinder Claudia und Max, die ihrerseits wiederum untereinander zu gleichen Teilen, also zu je  $\frac{1}{6}$ , erben. Gesetzliche Erben des Anton im Beispielsfall sind also Bernd und Nicole zu je  $\frac{1}{3}$  sowie Claudia und Max zu je  $\frac{1}{6}$ .

## 4. Gesetzliche Erben zweiter Ordnung

Sind keine Erben der ersten Ordnung (Kinder, Enkel, Urenkel usw.) des Erblassers vorhanden, so erben die Verwandten der **zweiten Ordnung**. Das sind die Eltern des Verstorbenen und deren Kinder und Kindeskindern, also die Geschwister und die Neffen und Nichten des Erblassers.

Innerhalb der zweiten Ordnung erfolgt das sog. **Erbrecht nach Linien**. Der Nachlass wird auf die beiden Elternteile des Erblassers zu gleichen Teilen aufgeteilt. Leben diese noch zum Zeitpunkt des Erbfalles, erben sie allein, d.h. die Geschwister des Erblassers sind von der Erbfolge durch die Eltern ausgeschlossen.

Dies soll wiederum an Beispielen verdeutlicht werden.

## Beispiel 5:

Der ledige Erblasser Karsten (K) hat keine Kinder. Sein Vater ist bereits verstorben, seine Mutter Marta (M) lebt noch. Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn K stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

In diesem Beispiel gibt es keine Erben erster Ordnung. Gesetzliche Erben werden folg-

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

lich die Erben zweiter Ordnung. Einziger lebender Verwandter zweiter Ordnung ist hier M, die folglich Alleinerbin nach K wird.

## Beispiel 6:

Der ledige Erblasser Karsten (K) hat keine Kinder. Sein Vater Victor (V) und seine Mutter Marta (M) leben noch. Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn K stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

Wiederum sind als gesetzliche Erben die Verwandten zweiter Ordnung berufen, da K keine Abkömmlinge hat. V und M erben als Erben gleicher Ordnung untereinander zu gleichen Teilen, also zu je 1/2.

Leben der Vater oder die Mutter nicht mehr, so treten an deren Stelle die Abkömmlinge (also die Geschwister, evtl. Neffen und Nichten des Erblassers).

## Beispiel 7:

Der ledige Erblasser Karsten (K) hat keine Kinder, aber einen Bruder Benno (B). Sein Vater Victor (V) und seine Mutter Marta (M) sind beide bereits verstorben. M hatte aus erster Ehe einen Sohn Paul (P), der ebenfalls noch lebt. Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn K stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

K hat keine Erben erster Ordnung, da er kinderlos geblieben ist. Es erben also die Erben zweiter Ordnung. Das wären sein Vater V und

seine Mutter M zu gleichen Teilen, also zu je 1/2, wenn sie noch leben würden (vgl. Beispiel 6).

Wie jedes Kind des Erblassers mit seinen Nachkommen (also den Enkelkindern und Urenkelkindern usw. des Erblassers) einen Stamm bildet (vgl. Beispiel 4), so bildet jeder Erbe der zweiten Ordnung mit seinen Nachkommen eine Linie. Innerhalb der Linie gilt das gleiche Prinzip wie bei Erben erster Ordnung, d. h. beim Tod eines Elternteils rücken dessen Kinder nach. Der auf den verstorbenen Elternteil entfallende Erbteil wird unter dessen Abkömmlingen aufgeteilt.

Im Beispiel erhält somit der noch lebende Sohn von V und M und Bruder des Erblassers Benno (B) zunächst vollumfänglich den Anteil seines Vaters V (1/2), da er dessen einziger noch lebender Abkömmling ist. M dagegen hat neben dem Erblasser K noch zwei Kinder, aus erster Ehe den Sohn P und gemeinsam mit V den Sohn B. Die andere Hälfte der Mutter des Erblassers wird daher zu gleichen Teilen unter diesen beiden noch lebenden Kindern der Mutter des Erblassers verteilt. Im Ergebnis werden also B und P zu Miterben. B erbt  $1/2 + 1/4 = 3/4$  und P 1/4.

## 5. Gesetzliche Erben dritter Ordnung

Gesetzliche Erben der **dritten Ordnung** sind die Großeltern und deren Kinder und Kindeskinde (Tante, Onkel, Cousin, Cousine usw.).

Auch hier erfolgt das Erbrecht nach Linien. Der Nachlass wird also auf die vier Großeltern zu gleichen Teilen aufgeteilt. Ist ein Großelternanteil vorverstorben, so fällt dessen Erbteil auf seine Abkömmlinge.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Hier ergeben sich keine Besonderheiten zu den in den vorangegangenen Beispielen dargestellten Regeln.

## 6. Gesetzliche Erben vierter und noch entfernterer Ordnung

Die Erben der **vierten und noch entfernteren Ordnungen** sind die Urgroßeltern und ferneren Voreltern des Verstorbenen. Ab der vierten Ordnung gilt allerdings das Parentelsystem nicht mehr. Es wird durch das sog. Gradualsystem, für das der Grad der Verwandtschaft entscheidend ist, ersetzt. Nach dem Gradualsystem erbt also die Person, die mit dem Erblasser dem Grad nach näher verwandt ist. Der Grad der Verwandtschaft zweier Personen bestimmt sich dabei nach der Zahl der sie vermittelnden Geburten.

## 7. Das Ehegattenerbrecht und das Erbrecht des eingetragenen Lebenspartners

In den vorangegangenen Beispielen haben wir gesehen, dass immer Blutsverwandte gesetzliche Erben geworden sind. Ausnahmen vom diesem Grundsatz, dass im Wege der gesetzlichen Erbfolge stets die Verwandten des Erblassers als seine Erben eintreten, stellen das **Ehegattenerbrecht** und das **Erbrecht des eingetragenen Lebenspartners** dar.

Das gesetzliche Erbrecht der Verwandten wird nämlich durch das Erbrecht des überlebenden Ehegatten/eingetragenen Lebenspartners eingeschränkt.

Im Einzelnen ist die Höhe des Ehegattenerbrechts davon abhängig, in welchem Güterstand die Eheleute zur Zeit des Erbfalls gelebt haben

und welcher Ordnung die miterbenden Verwandten des Erblassers angehören. Es gilt folgendes:

Unabhängig vom Güterstand erbt der Ehegatte zunächst

- neben Erben der **ersten Ordnung** (also Kindern, Enkeln, Urenkeln usw.) zu 1/4 und
- neben Erben der **zweiten Ordnung** (Eltern und deren Kinder und Kindeskinde, also Geschwister und Neffen und Nichten) zu 1/2.

Darüber hinaus kommt es auf den Güterstand der Eheleute an. Haben die Ehegatten keinen besonderen Güterstand in einem Ehevertrag vereinbart, so gilt der gesetzliche Güterstand der **Zugewinnngemeinschaft**. In diesem Fall erhöhen sich die eben dargestellten gesetzlichen Erbteile des überlebenden Ehegatten pauschal nochmals **um 1/4**, wenn die Erbschaft nicht ausgeschlagen wird.<sup>2</sup>

Entsprechendes gilt für Partner/Partnerinnen einer eingetragenen Lebenspartnerschaft, die den Vermögensstand der Ausgleichsgemeinschaft vereinbart haben.

Die Erhöhung des gesetzlichen Erbteils um 1/4 ist unabhängig davon, ob die Eheleute tatsächlich einen Zugewinn erzielt haben und ob dem überlebenden Ehegatten überhaupt ein Ausgleichsanspruch zustünde.

<sup>2</sup> Vgl. ausführlich zur Ausschlagung einer Erbschaft unten Teil F.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## Beispiel 8:

Der Erblasser Anton (A) lebt mit seiner Frau Franziska (F) im gesetzlichen Güterstand der Zugewinnngemeinschaft. A und F haben eine Tochter Susanne (S). Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn A stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

Hier hat A einen Erben erster Ordnung, nämlich seine Tochter S. Seine Frau F erbt also zunächst neben dieser  $1/4$ . Dieser Erbteil wird pauschal um ein weiteres Viertel erhöht, da die Eheleute im gesetzlichen Güterstand der Zugewinnngemeinschaft gelebt haben. F erbt somit  $1/2$ . Die andere Hälfte des Erbes, ebenfalls  $1/2$ , erbt S.

## Beispiel 9:

Der Erblasser Anton (A) lebt mit seiner Frau Franziska (F) im gesetzlichen Güterstand der Zugewinnngemeinschaft. A und F haben einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S), die bei einem Verkehrsunfall um Leben gekommen ist. S hat zwei Kinder: die Tochter Claudia (C) und den Sohn Max (M). Weitere Verwandte gibt es nicht. Wer erbt, wenn A stirbt und die gesetzliche Erbfolge eintritt?

A hat hier zwei Erben erster Ordnung, nämlich seinen Sohn B und seine Tochter S. Seine Frau F erbt also zunächst neben diesen  $1/4$ . Dieser Erbteil wird pauschal um ein weiteres Viertel erhöht, da die Eheleute im gesetzlichen Güterstand der Zugewinnngemeinschaft gelebt haben.

F erbt somit  $1/2$ . Die andere Hälfte des Nachlasses würden B und S untereinander zu gleichen Teilen, also zu je  $1/4$ , erben. S ist aber bei einem Verkehrsunfall ums Leben gekommen. Ihr Viertel fällt damit an ihre beiden Kinder Claudia und Max, die ihrerseits wiederum untereinander zu gleichen Teilen, also zu je  $1/8$ , erben. Gesetzliche Erben des Anton im Beispielsfall sind also seine Frau F zu  $1/2$ , sein Sohn B zu  $1/4$  und seine Enkel C und M zu je  $1/8$ .

## Beispiel 10:

Im Beispiel 10 haben A und F Gütertrennung vereinbart. Im Übrigen sind die Verhältnisse wie im Beispiel 9.

F erbt zunächst neben Verwandten der ersten Ordnung  $1/4$ . Eine pauschale Erhöhung dieses Erbteils der F um ein weiteres Viertel findet nicht statt, weil die Eheleute Gütertrennung vereinbart haben. Das restliche Erbe ( $3/4$ ) würde zwischen B und S untereinander zu gleichen Teilen, also zu je  $3/8$ , aufgeteilt, wenn beide noch lebten. Nach dem Tod der S aber fällt deren Erbteil - wiederum zu gleichen Teilen - an C und M. Gesetzliche Erben des Anton in diesem Beispiel sind also seine Frau F zu  $1/4$ , sein Sohn B zu  $3/8$  und seine Enkel C und M zu je  $3/16$ .

Sie sehen an diesen letzten drei Beispielen, dass bei der Ermittlung der gesetzlichen Erbfolge immer zunächst der Erbteil des Ehegatten bzw. des eingetragenen Lebenspartners ermittelt werden muss, bevor die Erbteile der Verwandten bestimmt werden können.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Neben Verwandten der **zweiten Ordnung** oder neben Großeltern erhält der überlebende Ehegatte zusätzlich die zum Haushalt gehörenden Gegenstände, soweit sie nicht Zubehör eines Grundstücks sind sowie die Hochzeitsgeschenke als sog. **Voraus**. Neben Verwandten der **ersten Ordnung** gilt dies nur, soweit diese Gegenstände zur Führung eines angemessenen Haushalts benötigt werden.


Hat der Erblasser keine Verwandten der **ersten** oder **zweiten Ordnung** und auch keine Großeltern, so wird der überlebende Ehepartner bzw. der eingetragene Lebenspartner Alleinerbe.

**Ausgeschlossen** ist das **gesetzliche Erbrecht des Ehegatten**, wenn im Zeitpunkt des Erbfalls die Voraussetzungen für eine Scheidung gegeben waren oder wenn der Erblasser bereits die Scheidung beantragt oder dem Scheidungsantrag zugestimmt hat.

## 8. Das Erbrecht des Staates

Sind keine Verwandten vorhanden, so wird der **Fiskus** des Bundeslandes, in dem sich der Erblasser zuletzt und nicht nur vorübergehend aufgehalten hatte, gesetzlicher Erbe. Das Gesetz vermeidet auf diese Weise eine „herrenlose“ Erbschaft. Gleiches gilt, wenn zwar ein Verwandter oder ein Ehegatte als gesetzlicher Erbe vorhanden ist, diese aber das Erbe ausschlagen (vgl. zur Ausschlagung einer Erbschaft unten Teil F.). Dem Land als gesetzlichem Erbe steht ein solches Ausschlagungsrecht nicht zu. Es muss also das Erbe antreten und die Nachlassangelegenheiten besorgen. Auf diese Weise ist sichergestellt, dass jeder Bürger einen Erben erhält, der sich um seinen Nachlass und seine Beerdigung bemüht. Allerdings übernimmt das Land keinerlei Schulden des Erblassers. 🐉

## C. DIE GEWILLKÜRTE ERBfolge

 Im vorherigen Abschnitt haben Sie die Regelungen der gesetzlichen Erbfolge kennengelernt. Nehmen Sie sich nun ein wenig Zeit und ein Blatt Papier zur Hand. Skizzieren Sie Ihre Verwandtschaftsverhältnisse. Berücksichtigen Sie Ihren Ehepartner oder Ihren eingetragenen Lebenspartner und wenden Sie dann die eben dargestellten Regelungen einmal auf Ihre persönliche Situation an. Stellen Sie sich die Frage, wer Erbe sein würde, wenn heute in Ihrem Falle die gesetzliche Erbfolge einträte. Überprüfen Sie, ob das gefundene Ergebnis Ihren Vorstellungen entspricht. Falls ja, besteht für Sie persönlich kein Anlass, eine Verfügung von Todes wegen, also ein Testament oder einen Erbvertrag, zu errichten. Anderenfalls erscheint es für Sie empfehlenswert, die gesetzliche Erbfolge durch eine persönliche Gestaltung auszuschließen oder zu modifizieren. Was Sie dabei beachten können und müssen, soll in den nächsten Abschnitten dargestellt werden.

### 1. Der Vorrang der gewillkürten Erbfolge gegenüber dem gesetzlichen Erbrecht

**Zunächst ist zu beachten, dass die gewillkürte Erbfolge der gesetzlichen immer vorgeht.**

Soweit ein Erblasser also in einem Testament oder einem Erbvertrag Anordnungen trifft, die mit der gesetzlichen Erbfolge nicht in Einklang stehen, sind durch diese Verfügung von Todes wegen die gesetzlichen Regelungen ausgeschlossen. Dies ist Ausfluss der bereits eingangs erwähnten Testierfreiheit, die von Verfassungen wegen geschützt ist. Sie ermöglicht es einem Erblasser, jede beliebige Person ohne Angabe von

Gründen als Erbe einzusetzen. Jeder kann die Verteilung und Verwaltung seines Vermögens nach seinem Tod frei festlegen. Diese Testierfreiheit kann auch nicht durch einen Vertrag eingeschränkt werden. Ein solcher Vertrag wäre nichtig.

Einschränkungen der Testierfreiheit ergeben sich lediglich aus dem Pflichtteilsrecht (dazu später unten Teil D.) und aus allgemeinen Vorschriften: So darf ein Testament oder ein Erbvertrag selbstverständlich nicht gegen ein gesetzliches Verbot verstoßen oder sittenwidrig sein.

### 2. Das Testament

Im Folgenden erfahren Sie, wer ein Testament errichten kann und in welcher Form dies geschehen muss. Daran anschließend wird dargestellt, wie Sie ein wirksam errichtetes, aber nicht mehr Ihrem Interesse entsprechendes Testament widerrufen können und was Sie alles in einem Testament oder einem Erbvertrag regeln können.

#### a) Testierfähigkeit

Die Errichtung eines Testaments setzt zunächst die **Testierfähigkeit** voraus. Testierfähig ist jede volljährige Person, die nicht an einer krankhaften Störung der Geistestätigkeit, an Geistesschwäche oder an Bewusstseinsstörung leidet. Wer ein Testament errichtet, muss dabei in der Lage sein, die Bedeutung der von ihm abgegebenen Erklärung einzusehen und nach dieser Einsicht zu handeln.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Die Anordnung einer Betreuung bleibt auch dann ohne Auswirkung auf die Testierfreiheit, wenn ein sog. Einwilligungsvorbehalt angeordnet wurde. Einzelheiten finden sich insofern in unserer Broschüre „Das Betreuungsrecht - praktische Hinweise“, dort Seite 9.

Minderjährige können ohne Zustimmung des gesetzlichen Vertreters ein Testament durch mündliche Erklärung vor dem Notar errichten, wenn sie das 16. Lebensjahr vollendet haben.

## b) Die Form des Testaments

Bei der Errichtung eines Testaments sind bestimmte, strenge **Formerfordernisse** zu beachten. Genügt das Testament diesen Erfordernissen nicht, so ist es nichtig. Die vermögensrechtlichen Folgen nach dem Tod richten sich dann nicht nach den eigentlich gewollten, aber formnichtigen Regelungen des Testaments, sondern nach dem gesetzlichen Erbrecht.

Ein Testament kann auf verschiedene Weise errichtet werden:

Die verbreitetste Testamentsform ist das eigenhändige Testament. Neben diesem gibt es noch die sog. öffentlichen, zur Niederschrift eines Notars errichteten Testamente sowie die - nur in bestimmten Ausnahmesituationen zulässigen - Not- und Seetestamente.

### aa) Das eigenhändige Testament

Das **eigenhändige Testament** setzt eine **eigenhändig geschriebene und unterschriebene Erklärung** des Erblassers voraus.

- Eigenhändig geschriebene und unterschriebene Erklärung

**Eigenhändigkeit** liegt nur vor, wenn der Erblasser das Testament persönlich abgefasst und in seiner eigenen Schrift geschrieben hat. Ein mechanisch abgefasstes Testament (z.B. mit Schreibmaschine oder Computer) genügt also nicht den Formerfordernissen.

Die ganze Erklärung muss eigenhändig abgefasst sein. Wird in einem solchen Testament auf andere Schriftstücke Bezug genommen, so ist Voraussetzung, dass auch diese anderen Schriftstücke ebenfalls eigenhändig geschrieben und unterschrieben sind.

Bei der Fertigung eines eigenhändigen Testaments ist die Unterstützung durch eine fremde Person nur in Fällen zulässig, in denen der Testierwillige wegen körperlicher Gebrechlichkeit nicht mehr selbst zur Erstellung in der Lage ist. Eine zulässige Unterstützung ist aber nur dann anzunehmen, wenn der Erblasser einverstanden war und am Schreibvorgang mitgewirkt hat, keinesfalls dagegen, wenn er völlig unter der Herrschaft und Leitung des Helfers stand.

Die **Unterschrift des Erblassers** muss die Erklärung abschließen. Ein später noch unterhalb der Unterschrift angefügter Zusatz (P.S.) kann unwirksam sein. Entscheidend kommt es hier darauf an, ob der Zusatz eine neue Verfügung beinhaltet oder lediglich das Voranstehende erläutert oder ergänzt. Im letzteren Fall ist der Zusatz als wirksam anzusehen.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

- Angabe von Datum und Ort der Errichtung

Die **Angabe von Datum und Ort** der Testamentserrichtung ist dagegen keine zwingende Voraussetzung. Dennoch empfiehlt sich eine solche aus Gründen der Beweiserleichterung unbedingt. Vor allem dann, wenn mehrere Testamente existieren, kann die Datums- und Ortsangabe in der Testamentsurkunde entscheidend sein, da vorrangig immer dasjenige Testament gilt, das zuletzt errichtet wurde.

- Aufbewahrung des eigenhändigen Testaments

Nach der Errichtung können Sie das Testament an jedem beliebigen Ort **aufbewahren**. Beispielsweise können Sie es bei sich zu Hause in einer Schreibtischschublade oder an einem anderen geschützten Ort deponieren. Wenn Sie allerdings befürchten, dass Ihr Testament dort nach Ihrem Tod nicht oder nicht rechtzeitig aufgefunden wird oder bereits zuvor verloren oder in Vergessenheit gerät, sollten Sie es besser in amtliche Verwahrung geben. Zuständig hierfür sind in Baden-Württemberg die Notariate. Hier ist Ihr Testament bestmöglich vor Verlust oder Verfälschung geschützt.

- Eröffnung des eigenhändigen, amtlich verwahrten Testaments

Die amtliche Verwahrung des eigenhändigen Testaments hat darüber hinaus einen weiteren Vorteil: Beim Tod des Erblassers wird nämlich das Nachlassgericht beim Notariat<sup>3</sup> automatisch benachrichtigt und bestimmt dann von Amts wegen Termin zur **Eröffnung des Testaments**, zu dem die

gesetzlichen Erben des Erblassers und die sonstigen Beteiligten geladen werden sollen. Diejenigen Beteiligten, die bei der Eröffnung der Verfügung vom Tode wegen nicht anwesend sind, setzt das Nachlassgericht von dem sie betreffenden Inhalt in Kenntnis. Für die Eröffnung einer Verfügung vom Tode wegen durch das Nachlassgericht fallen Gebühren an.

Gelangen Sie - auf welchem Wege auch immer - in den Besitz eines Testaments, das nicht in besondere amtliche Verwahrung gebracht ist, so sind Sie verpflichtet, es unverzüglich, nachdem Sie vom Tode Erblassers Kenntnis erlangt haben, an das Nachlassgericht abzuliefern.

## bb) Das öffentliche Testament

Neben dem eigenhändigen handschriftlichen Testament kann ein Testament auch **in öffentlicher Form** errichtet werden. Dies geschieht, indem der Erblasser entweder dem Notar gegenüber mündlich seinen letzten Willen erklärt oder aber eine selbst zuvor hand- oder maschinenschriftlich abgefasste Erklärung dem Notar übergibt und diesem mitteilt, dass die Schrift seinen letzten Willen enthalte. In diesem Fall kann die Schrift offen oder verschlossen übergeben werden. Auch braucht sie nicht vom Erblasser selbst handgeschrieben zu sein.

Wenn Sie sich dazu entschließen, Ihr Testament in öffentlicher Form zu errichten, so hat dies - neben der Möglichkeit der sicheren Verwahrung - den weiteren Vorteil, dass der Notar verpflichtet ist, Ihnen bei der Abfassung und Formulierung zu helfen und Sie zu beraten.

<sup>3</sup> In Baden-Württemberg ist das Notariat als Nachlassgericht zuständig; im übrigen Bundesgebiet das Amtsgericht.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Für ein solches notarielles Testament fallen **Gebühren** an, die sich nach dem Wert des Vermögens, das Sie vererben, richtet. Diese Kosten sollten Sie aber nicht davon abhalten, ein notarielles Testament zu errichten. Denn möglicherweise ist dies gut investiertes Geld: Vielfach lässt sich nämlich in der Praxis nach dem Todesfall einer ohne rechtliche Beratung erstellten Erklärung eines Erblasser der gewollte Inhalt im Wege der Auslegung nicht mit Sicherheit entnehmen. So sind langwierige und häufig wesentlich kostenintensivere gerichtliche Auseinandersetzungen vorprogrammiert.

Beträgt beispielsweise der Wert des Nachlasses 100.000 Euro, so fallen für die Beurkundung eines Testaments beim Notar Gebühren i.H.v. 207,- Euro an. Beläuft sich der Nachlasswert auf 250.000 Euro, so kostet das notarielle Testament 432,- Euro. Zusätzlich fällt ein weiteres 1/4 dieser Gebühr an, wenn das Testament in amtliche Verwahrung genommen werden soll.

Schließlich ersetzt ein notarielles Testament im Zusammenhang mit der Niederschrift über seine Eröffnung einen Erbschein, wenn nach dem Todesfall ein Grundstück auf die Erben überschrieben werden soll. Auf diese Weise kann also ein Erblasser den späteren Erben Kosten ersparen.

## c) Der Widerruf eines Testaments

Sowohl ein handschriftlich errichtetes als auch ein öffentliches Testament können Sie jederzeit und ohne Angabe von Gründen **widerrufen**. Die Testierfreiheit gewährleistet nämlich nicht nur das Recht des Erblassers, eine beliebige von der gesetzlichen Erbfolge abweichende Verfügung von Todes wegen zu errichten, sondern auch die

Möglichkeit, eine einmal getroffene Regelung wieder rückgängig zu machen. Für den Widerruf eines Testaments gibt es mehrere Möglichkeiten.

## aa) Das Widerrufstestament

Zum ersten können Sie ein **Widerrufstestament** errichten. Ein solches braucht keine andere Verfügung als den Widerruf des bisherigen Testaments zu enthalten. Auch das Widerrufstestament muss den Formerfordernissen eines Testaments genügen, also entweder vom Erblasser eigenhändig geschrieben und unterschrieben oder in öffentlicher Form errichtet sein. Allerdings muss das Widerrufstestament nicht in derselben Form errichtet werden wie das widerrufenen Testament. Möglich ist also beispielsweise der Widerruf eines notariellen Testaments durch ein eigenhändig geschriebenes und unterschriebenes Widerrufstestament.

Liegt ein wirksames Widerrufstestament vor, so kommt dem ursprünglichen Testament keine Bedeutung mehr zu und es tritt die gesetzliche Erbfolge ein.

## bb) Widerruf durch Vernichtung

Ferner können Sie die ursprüngliche Testamentsurkunde **vernichten oder verändern**. Im Fall der Veränderung sollten Sie aber darauf achten, dass Ihr Aufhebungswille deutlich erkennbar wird. Denkbar ist z.B., dass Sie den ursprünglichen Text durchstreichen oder handschriftlich einen Zusatz wie „ungültig“ oder „aufgehoben“ auf das ursprüngliche Testament schreiben.

Keine Vernichtung stellt dagegen der nicht willentliche Verlust eines Testaments dar. Auch

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

bei bloßer Unauffindbarkeit der Testamentsurkunde bleibt diese wirksam. Ihr Inhalt kann dann im Prozess beispielsweise durch Zeugenaussage nachgewiesen werden.

## cc) Widerruf eines öffentlichen Testaments

Ein öffentliches Testament kann durch **Rücknahme aus der amtlichen Verwahrung beim Notar** widerrufen werden. Dieser ist dabei verpflichtet, Sie über die Folgen dieser Rückgabe zu belehren. Anderes gilt für handschriftliche Testamente, die nicht zuhause aufbewahrt, sondern in amtliche Verwahrung beim Notar gegeben wurden. Zwar kann auch hier jederzeit Rückgabe verlangt werden. Die bloße Rückgabe hat in diesem Fall allerdings auf die Wirksamkeit des Testaments keinen Einfluss.

## dd) Widerruf durch Neuerrichtung eines anderen Testaments

Schließlich kann ein Testament auch dadurch widerrufen werden, dass ein **neues Testament mit anderem Inhalt errichtet** wird, der zum ursprünglichen Inhalt des ersten Testaments in Widerspruch steht. Insofern ist es wichtig, in einem Testament das Datum der Errichtung anzugeben. Auf diese Weise lässt sich feststellen, welches von mehreren Testamenten das jüngste und damit das gültige ist.

Widerspricht das neue Testament nur zu einem Teil, so bleibt der Rest des früheren Testaments gültig.

## Beispiel 11:

Der Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S). In einem formwirksamen Testament aus dem Jahr 1980 hat er seinen langjährigen Schulfreund Kuno (K) zum Alleinerben eingesetzt. Als er 2006 bei einer Urlaubsreise Julia (J) kennenlernt, errichtet er ein zweites, ebenfalls formwirksames Testament, in dem er J zu einem 1/4 als Erbin einsetzt. Im Jahr 2007 stirbt A. Wer erbt in welcher Höhe?

Beide Testamente sind wirksam errichtet. Es sind zunächst die Regelungen des zeitlich später errichteten Testaments aus dem Jahr 2006 maßgeblich. Dieses allerdings regelt die Erbfolge nur unvollständig. J wird hiernach Erbin zu 1/4. Nur insofern sind durch das Testament aus dem Jahr 2006 die Regelungen des Testaments aus dem Jahr 1980 widerrufen. Hinsichtlich der übrigen 3/4 schweigt sich das Testament aus dem Jahr 2006 aus. Teilweise verbleibt es daher bei den 1980 getroffenen Anordnungen. K wird also Erbe zu 3/4. Da die beiden Testamente zusammen die Erbfolge nach dem Tod des A umfänglich regeln, ist die gesetzliche Erbfolge ausgeschlossen. B und S, die bei gesetzlicher Erbfolge als Erben erster Ordnung zu je 1/2 berufen wären, erben nichts.<sup>4</sup>

## d) Die Anfechtung eines Testaments

Unter bestimmten Voraussetzungen kann ein **Testament angefochten** werden. Ziel einer Testamentsanfechtung ist es, dem wirklichen Willen des Erblassers im Rahmen der Vermögensnachfolge so weit wie möglich Geltung zu ver-

<sup>4</sup> B und S könnten in diesem Beispiel lediglich Pflichtteilsansprüche gegen die Erben geltend machen, dazu unten Teil D.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

schaffen. Anfechtbarkeit bedeutet, dass ein vorhandener Willensmangel, etwa ein Irrtum des Testierenden über einen wichtigen Umstand oder ein Schreibversehen, nicht bereits kraft Gesetzes zur Nichtigkeit der abgegebenen Erklärung führt, sondern erst dann, wenn der Anfechtungsberechtigte von seinem Anfechtungsrecht Gebrauch macht.

Dabei ist zu beachten, dass der sich irrende Erblasser grundsätzlich selbst nicht anfechtungsberechtigt ist. Bemerkt er nach Errichtung des Testaments seinen Irrtum, so kann er - wie eben dargestellt - auf unterschiedliche Weise sein Testament widerrufen und irrtumsfrei neu testieren. Eines zusätzlichen Anfechtungsrechts bedarf es daher in diesem Fall nicht.

**Anfechtungsberechtigt** sind vielmehr diejenigen Personen, denen die Aufhebung des irrtumsbehafteten Testaments unmittelbar zustatten kommen würde, die also z.B. im Fall der Aufhebung selbst erben würden.

Voraussetzung für eine wirksame Anfechtung ist das Vorliegen eines **Anfechtungsgrundes**. Ein Anfechtungsgrund liegt zunächst vor, wenn sich der Erblasser bei der Abfassung seines Testaments in einem Inhalts- oder Erklärungsirrtum befunden hat.

Ein **Inhaltsirrtum** liegt vor, wenn sich der Erblasser über den Inhalt seiner Erklärung im Irrtum befand. Ein **Erklärungsirrtum** ist gegeben, wenn sich der Erblasser in seinem Testament verschreibt oder, bei einem öffentlichen Testament, verspricht.

Zudem ist ein Anfechtungsgrund gegeben, wenn sich der Erblasser bei der Abfassung des Testaments in einem **Motivirrtum** befunden hat. Hinsichtlich dieses Irrtums ist erforderlich, dass der Erblasser irrige Erwartungen und Vorstellungen bei der Testamentserrichtung tatsächlich gehegt hat und diese Erwartungen ein bestimmendes Motiv für die Testamentserrichtung darstellten. Das spätere Aufkommen irriger Vorstellungen hingegen rechtfertigt keine Anfechtung. So ist z.B. das Vergessen einer früheren Testamentserrichtung unerheblich. Hat aber beispielsweise der Erblasser testamentarisch seine nichteheliche Lebensgefährtin als Alleinerbin bedacht, weil er sich zu diesem Zeitpunkt sicher war, dass sie gemeinsam den Lebensabend verbringen werden, und kommt es kurz darauf zunächst zur Trennung und dann zum Tod des Erblassers, ohne dass dieser sein Testament noch widerrufen konnte, so sind die gesetzlichen Erben im Zweifelsfall anfechtungsberechtigt.

Ein Sonderfall des Motivirrtums ist gegeben, wenn der Erblasser in seinem Testament einen **Pflichtteilsberechtigten übergeht**, von dessen Existenz er bei Errichtung des Testaments nichts wusste oder nichts wissen konnte. Häufige Anwendungsfälle in der Praxis sind hier etwa die Wiederverheiratung oder das Hinzukommen weiterer Kinder.

Schließlich ist ein Testament anfechtbar, wenn der Erblasser durch eine **widerrechtliche Drohung** zur Errichtung des Testaments bestimmt wurde.

Die Anfechtung ist **fristgebunden**. Die Anfechtungsfrist beträgt ein Jahr und beginnt in

dem Zeitpunkt, in welchem der Anfechtungsberechtigte Kenntnis vom Anfechtungsgrund erlangt.

**Erklärt** werden muss die Anfechtung in Baden-Württemberg **gegenüber dem Notariat als Nachlassgericht**. Lediglich in den Fällen der Anfechtung eines Vermächtnisses oder einer Teilungsanordnung ist die Anfechtung gegenüber dem entsprechend Begünstigten zu erklären.

### 3. Der Erbvertrag

Wie das Testament ist auch der **Erbvertrag** eine Verfügung von Todes wegen. Aus dem vertraglichen Charakter ergibt sich allerdings im Unterschied zum Testament eine **stärkere Bindungswirkung** und damit eine Einschränkung der Testierfreiheit.

Da ein Testament - wie eben gesehen - durch den Erblasser jederzeit und ohne Angabe von Gründen frei widerrufen werden kann, kann ein Erbvertrag die geeignete Gestaltungsform sein, wenn eine sofortige Bindungswirkung für alle Beteiligten gewünscht ist. Eine solche lässt sich mit einem Einzeltestament allein nicht erreichen.

Beispielsweise liegt der Abschluss eines Erbvertrages nahe, wenn sich im Vermögen des Erblassers ein Unternehmen befindet und der Erblasser möchte, dass eines oder mehrere seiner Kinder in seinem Unternehmen mitarbeiten. Hier kann in einem Erbvertrag bindend für alle vereinbart werden, dass sich die Kinder im elterlichen Unternehmen einbringen, wenn sie umgekehrt als Erben eingesetzt werden. Ein Erbvertrag ist ferner regelmäßig zu erwägen, wenn in einer einheitlichen Urkunde gleichzeitig ein Ehevertrag oder ein

Lebenspartnerschaftsvertrag oder auch die Änderung des bestehenden Güterstandes vereinbart werden soll.

Erforderlich für den Abschluss eines Erbvertrages ist zunächst die unbeschränkte Geschäftsfähigkeit des Erblassers. Sodann muss der Erblasser (nicht aber sein Vertragspartner!) den Erbvertrag höchstpersönlich abschließen. Eine Stellvertretung ist also in seinem Fall nicht möglich. Schließlich muss der Erbvertrag zur Niederschrift beim Notar bei gleichzeitiger Anwesenheit beider Vertragspartner geschlossen werden.

Die Besonderheit des Erbvertrages im Vergleich zum Testament besteht darin, dass eine in einem Erbvertrag getroffene **vertragsmäßige Verfügung**, etwa die dargestellte Einsetzung der Kinder als Erben, grundsätzlich **nicht mehr** wie ein handschriftliches oder ein öffentliches Testament **widerrufen werden kann**. Vielmehr sind sowohl frühere als auch spätere Verfügungen von Todes wegen, die eine andere Regelung als die im Erbvertrag getroffene vorsehen, unwirksam, soweit sie das Recht des Vertragspartners beeinträchtigen.

Weitestgehend unbeschränkt bleibt allerdings das Recht des Erblassers, über sein Vermögen durch Rechtsgeschäfte **zu Lebzeiten** zu verfügen. Der Erbvertrag bewirkt eine rein erbrechtliche Bindung. Das Gesetz schützt den Vertragspartner lediglich, wenn der Erblasser durch Verfügungen zu Lebzeiten sein Verfügungsrecht missbraucht. So kann der Vertragserbe, nachdem ihm kraft Erbvertrages die Erbschaft angefallen ist, die Herausgabe einer Schenkung verlangen, das der Erblasser einem anderen in der

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Absicht gemacht hat, ihn zu beeinträchtigen. Eine solche Beeinträchtigung liegt allerdings nicht vor, soweit der Erblasser ein Geschenk an einen Pflichtteilsberechtigten macht, das geeignet ist, dessen Pflichtteil zu decken, da Pflichtteilsansprüche vorab zu erfüllen sind.<sup>5</sup>

Nur in wenigen Fällen kann die erbvertragsliche Bindungswirkung durchbrochen werden:

So können die Vertragsparteien den Erbvertrag aufheben oder einen anderweitigen Erbvertrag abschließen. Erforderlich ist aber die Mitwirkung beider Vertragsparteien. Eine einseitige Abänderung oder Aufhebung durch den Erblasser ist nicht möglich. Nur unter eng begrenzten Voraussetzungen kann der Erblasser einen Erbvertrag anfechten oder von ihm zurücktreten.

## 4. Das gemeinschaftliche Testament

Ein **gemeinschaftliches Testament** ist die Zusammenfassung von gemeinschaftlich getroffenen, letztwilligen Verfügungen von Eheleuten bzw. Partnern oder Partnerinnen einer eingetragenen Lebenspartnerschaft. Hier liegen also immer zwei Verfügungen von Todes wegen vor, da die Eheleute zwar zusammengefasst in einer Urkunde verfügen, hierbei aber jeder für sich über sein Vermögen.

Die Besonderheiten des gemeinschaftlichen Testaments bestehen zum einen in **Erleichterungen bei der Form** und zum anderen in einer **stärkeren Bindungswirkung** im Vergleich zu zwei getrennt errichteten Einzeltestamenten.

<sup>5</sup> Vgl. zum Pflichtteilsrecht unten Teil D.

### a) Formerleichterungen

Das Gesetz sieht zunächst für Eheleute bzw. Partner/Partnerinnen einer eingetragenen Lebenspartnerschaft **Formerleichterungen** vor. So genügt es, dass einer der Ehegatten bzw. Lebenspartner den letzten Willen beider eigenhändig schreibt und unterschreibt. Der andere muss dann lediglich die Erklärung noch mit seinem Namen unterschreiben. Dabei sollte zu Beweis Zwecken der mitunterzeichnende Ehegatte bei seiner Unterschrift angeben, zu welcher Zeit und an welchem Ort er seine Unterschrift beigefügt hat.

Verlobte oder Partner einer nichtehelichen Lebensgemeinschaft und alle sonstigen Personen können kein gemeinschaftliches Testament errichten. Ihnen bleiben lediglich die Möglichkeiten getrennter handschriftlicher oder öffentlicher Einzeltestamente oder eines Erbvertrages.

### b) Bindungswirkung

Inhaltlich können die Ehegatten oder eingetragenen Lebenspartner in einem gemeinschaftlichen Testament alle Verfügungen treffen, die sie sonst in Einzeltestamenten treffen würden.

Die Besonderheit des gemeinschaftlichen Testaments besteht in der Möglichkeit, sog. **wechselseitige Verfügungen** zu treffen.

Hierunter versteht man Verfügungen, die ein Ehegatte oder Lebenspartner ohne die Verfügung des anderen nicht getroffen hätte. Entscheidend ist also, dass die Verfügung des einen eine innere Abhängigkeit zur Verfügung des anderen aufweist. Wenn eine solche innere

Abhängigkeit bei beiden Ehegatten bzw. Lebenspartnern, die ein gemeinschaftliches Testament errichten, gewollt ist, tritt eine **stärkere Bindungswirkung** ein, als dies bei zwei getrennten Einzeltestamenten der Fall wäre.

Zum einen hat die **Nichtigkeit der einen Verfügung automatisch** auch die **Nichtigkeit der anderen** zur Folge. Verstößt also beispielsweise die Verfügung eines Ehegatten gegen ein gesetzliches Verbot oder ist sie sittenwidrig, so ist nicht nur sie, sondern automatisch auch die gerade im Hinblick auf sie abgegebene Verfügung des anderen Ehegatten unwirksam.

Zum anderen bestehen **Abweichungen zum Einzeltestament**, wenn es um Fragen des **Widerrufs** einer wirksam getroffenen, aber später aus welchen Gründen auch immer nicht mehr gewollten Verfügung von Todes wegen in einem gemeinschaftlichen Testament geht.

**Zu Lebzeiten der beiden Ehegatten bzw. eingetragenen Lebenspartner** ist ein Widerruf solcher wechselseitiger Verfügungen zwar noch uneingeschränkt möglich. Allerdings setzt der Widerruf hier eine notariell beurkundete Erklärung gegenüber dem anderen Ehegatten bzw. eingetragenen Lebenspartner voraus, um sicherzustellen, dass dieser seine eigene Verfügung der veränderten Situation anpassen kann.

**Stirbt dagegen einer der Ehegatten bzw. eingetragenen Lebenspartner**, so erlischt damit das Widerrufsrecht des Überlebenden. Dieser ist nunmehr endgültig an die im gemeinschaftlichen Testament getroffenen Regelungen gebunden.

Will er diese Bindung nicht, so bleibt in dieser Konstellation als eine Möglichkeit die Ausschlagung der Erbschaft, die ihm durch den Erstverstorbenen zugewendet wurde. Schlägt der Überlebende das ihm von seinem Ehegatten bzw. eingetragenen Lebenspartner Zugewendete aus, so verliert er seine Stellung als Erbe, kann aber danach seine eigene Verfügung von Todes wegen aufheben und eine andere Regelung treffen. Auf das Recht zur Ausschlagung einer Erbschaft werden wir nachher noch ausführlich eingehen (unten Teil F).

Daneben wird einem überlebenden Ehegatten nach dem Tod des anderen hinsichtlich seiner eigenen wechselbezüglichen Verfügungen ein Anfechtungsrecht eingeräumt. Die Anfechtung der eigenen Verfügung setzt allerdings das Vorliegen eines Anfechtungsgrundes voraus [s. dazu im einzelnen oben Teil C. 2d)]. In der Praxis von großer Bedeutung ist hier die Anfechtung wegen Übergehens eines Pflichtteilsberechtigten, wenn der überlebende Ehegatte wieder heiratet.

Ein häufiger Anwendungsfall in der Praxis für ein gemeinschaftliches Testament ist das sog. Berliner Testament. Das **Berliner Testament** ist ein gemeinschaftliches Testament, in dem sich die Ehegatten zunächst gegenseitig und danach einen Dritten (meist die Kinder) als Erben des Längerlebenden einsetzen. Nach dem Tod des erstversterbenden Elternteils erbt also zunächst der überlebende Ehepartner alles allein. Erst nach dessen Tod sind die Kinder als Erben berufen. Wenn der überlebende Ehepartner in diesem Fall zunächst als Vollerbe eingesetzt wird, ist er grundsätzlich berechtigt, zu Lebzeiten über den Nachlass seines vorverstorbenen Ehegatten frei zu verfügen. Alternativ kann dem überlebenden

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Ehegatten auch eine Stellung als Vorerbe<sup>6</sup> eingeräumt werden. Dann unterliegt er weitergehenden Beschränkungen. Im Einzelnen sind in einer solchen Konstellation viele unterschiedliche Regelungen denkbar. Sofern eine derartige Gestaltung für Sie in Betracht kommt, sollten Sie einen Rechtsanwalt oder Notar zu Rate ziehen.

## 5. Der Inhalt einer Verfügung von Todes wegen

Bislang haben Sie erfahren, in welcher unterschiedlicher Form eine letztwillige Verfügung von Todes wegen getroffen und widerrufen werden kann. Denkbar sind das eigenhändig geschriebene und unterschriebene Einzeltestament, das öffentliche Testament oder der Erbvertrag und für Ehegatten oder eingetragene Lebenspartner gibt es die weitere Möglichkeit des gemeinschaftlichen Testaments.

Eine Verfügung von Todes wegen kann vielfältige und unterschiedliche Regelungen zum Inhalt haben, die im Rahmen dieser Broschüre nicht alle aufgezählt werden können. Sie können grundsätzlich frei bestimmen, wer nach Ihrem Tod was und unter welchen Umständen aus Ihrem Vermögen erhalten soll. Nachfolgend finden Sie einige Regelungsmöglichkeiten, die Eingang in ein Einzeltestament, ein gemeinschaftliches Testament oder in einen Erbvertrag finden können:

### a) Einsetzung eines oder mehrerer Erben

Naheliegender und in der Praxis besonders häufig ist die **Bestimmung eines oder mehrerer Erben** in einer Verfügung von Todes wegen. In der Mehrzahl der Fälle bildet sicherlich der Wunsch,

eine Erbeinsetzung abweichend von der gesetzlichen Erbfolge vorzunehmen, den Hauptgrund für die Errichtung eines Testaments. Dabei können Sie nicht nur natürliche Personen bedenken. Auch eine Gesellschaft, eine wohltätige Organisation oder die Kirche können testamentarisch als Erben eingesetzt werden.

### b) Bestimmung von Ersatzerben

Daneben können Sie in Ihrer Verfügung von Todes wegen einen oder mehrere **Ersatzerben** bestimmen. Ersatzerbe ist, wer von einem Erblasser für den Fall als Erbe eingesetzt wird, dass ein anderer Erbe vor oder nach dem Eintritt des Erbfalles wegfällt. Der Ersatzerbe erbt also nicht zwingend. Er ist nur unter der Bedingung zum Erben eingesetzt, dass der zunächst Berufene nicht Erbe wird.

Einen gesetzlichen Ersatzerben gibt es nicht. Der Ersatzerbe muss also durch Testament oder Erbvertrag vom Erblasser eingesetzt sein.

#### Beispiel 12:

Der Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S). Zu seinem langjährigen Schulfreund Kuno (K) und dessen Sohn Ulrich (U) unterhält Anton nach wie vor engen Kontakt. In einem formwirksamen Testament hat er daher bereits vor vielen Jahren K zum Alleinerben und U als Ersatzerbe eingesetzt. Kuno kommt 2006 bei einem Verkehrsunfall ums Leben. Im Jahr 2007 stirbt A. Wer erbt nach A in welcher Höhe?

<sup>6</sup> Vgl. zur Anordnung von Vor- und Nacherbschaft unter Teil C. 5. c).

Würde K noch leben, so würde er kraft des von Anton errichteten Testaments Alleinerbe. K ist aber bereits vorverstorben. Alleinerbe des A ist damit der Ersatzerbe U.

Hätte Anton keinen Ersatzerben bestimmt, so wäre die Regelung seines Testaments wegen des Todes des K im Jahr 2006 bedeutungslos. Mangels anderweitiger Regelung wären dann im Wege gesetzlicher Erbfolge B und S Miterben zu je 1/2 geworden.

## c) Anordnung von Vor- und Nacherbschaft

In einem Testament oder Erbvertrag kann eine **Vor- und Nacherbschaft** angeordnet werden.

Als Erblasser können Sie bestimmen, dass eine Person (Nacherbe) erst dann Ihr Erbe wird, nachdem eine andere Person (Vorerbe) zuvor Ihr Erbe geworden ist. Das heißt, Vor- und Nacherbe sind beide Rechtsnachfolger ein und desselben Erblassers, aber eben nicht gleichzeitig und nebeneinander, sondern zeitlich hintereinander. Mit dem Tod des Erblassers wird zunächst der Vorerbe zum Erben. Der Nacherbe erbt erst mit Eintritt des Nacherbfalls, etwa dem Tod des Vorerben.

Allerdings erwirbt auch der Nacherbe bereits mit dem Tod des Erblassers eine rechtlich gesicherte Position. Der **Vorerbe** kann nämlich in der Zwischenzeit nach dem Erbfall und vor dem Nacherbfall zwar grundsätzlich über die zur Erbschaft gehörenden Gegenstände verfügen. Seine **Verfügungsbefugnis beschränkt** das Gesetz jedoch zum Schutz des Nacherben bei bestimmten Verkäufen und bei Schenkungen. So sind beispielsweise Verfügungen des Vorerben über ein zur Erbschaft gehörendes Grundstück oder unent-

geltliche Verfügungen, wenn also nach wirtschaftlichen Gesichtspunkten eine in den Nachlass zu erbringende Gegenleistung fehlt, unwirksam. Auf diese Weise will das Gesetz verhindern, dass der Vorerbe die Erbschaft zu Lebzeiten zu wesentlichen Teilen verbraucht oder schmälert, so dass schließlich für den Nacherben nichts mehr oder deutlich weniger übrig bleibt.

Mit dem Eintritt des Nacherbfalls wird der Nacherbe dann Erbe des ursprünglichen Erblassers. Dabei kann der Erblasser frei regeln, wann dieser Nacherbfall eintreten soll. Denkbar ist etwa eine zeitliche Begrenzung. So kann der Erblasser verfügen, dass der Nacherbfall 10 Jahre nach seinem Tod eintreten soll. Möglich ist auch die Anknüpfung an ein bestimmtes Ereignis, beispielsweise eine Wiederverheiratung des Vorerben. Trifft der Erblasser in dieser Hinsicht keine besondere Regelung, tritt nach dem Gesetz im Zweifel mit dem Tod des Vorerben der Nacherbfall ein. In dieser Konstellation wird also der Nacherbe erst dann Erbe des ursprünglichen Erblassers, wenn der Vorerbe stirbt.

Der Vorteil für den Erblasser bei Anordnung einer Vor- und Nacherbfolge besteht also darin, dass er auf diese Weise auf längere Zeit in die Zukunft die Zuordnung des Vermögens zu bestimmten Personen seinem Willen entsprechend bestimmen kann. Beispielsweise kann ein Ehemann seine Ehefrau als Vorerbin und die Kinder als Nacherben einsetzen, um auf diese Weise das Familienvermögen länger in die Zukunft zu erhalten.

Das Gesetz lässt es dabei zu, dass der Erblasser den Vorerben von einem Teil der Beschränkungen und Verpflichtungen, die ihm zu Gunsten des Nacherben auferlegt sind, befreit.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## d) Enterbung

Der Erblasser kann durch eine Verfügung von Todes wegen einen Verwandten, den Ehegatten oder den Lebenspartner von der gesetzlichen Erbfolge ausschließen, also **enterben**, ohne einen Erben einzusetzen. Rechtsfolge einer solchen Enterbung ist, dass die Erbschaft demjenigen anfällt, der Erbe geworden wäre, wenn der Enterbte zur Zeit des Erbfalls nicht gelebt hätte. Unberührt von der Enterbung bleibt allerdings der Anspruch auf den Pflichtteil, vorausgesetzt, der Enterbte gehört zum pflichtteilsberechtigten Personenkreis (vgl. zum Pflichtteilsrecht sogleich unten Teil D.).

## e) Vermächtnis und Teilungsanordnung

Durch eine Verfügung von Todes wegen, also durch ein Testament oder einen Erbvertrag, kann ein Erblasser auch ein **Vermächtnis** anordnen.

Das Vermächtnis ist von der Erbeinsetzung zu unterscheiden: Mit dem Erbfall wird der Erbe im Wege der Gesamtrechtsnachfolge Eigentümer des Nachlasses. Zudem haftet der Erbe auch entsprechend seines Erbteils für die Schulden des Erblassers (siehe dazu ausführlich unten Teil E.). Die Erbeinsetzung ist immer auf den Nachlass als Ganzes oder auf einen bestimmten Bruchteil des Nachlasses, nicht aber auf einzelne Gegenstände (etwa eine Wohnung, einen PKW oder ein Gemälde) bezogen. Im Gegensatz dazu ist Gegenstand eines Vermächtnisses immer ein einzelner Nachlassgegenstand oder ein bestimmter Geldbetrag.

Im Einzelfall kann es unklar sein, ob der Erblasser jemanden als Erbe oder als Vermächtnisnehmer einsetzen wollte, insbesondere dann, wenn sich seine Verfügung von Todes wegen auf einen sehr wertvollen Gegenstand bezieht, etwa eine Wohnung, die den größten Teil des Nachlasses ausmacht. Hier muss der Wille des Erblassers im Wege der Auslegung ermittelt werden. Dabei ist der Umstand, ob der Erblasser in seiner Verfügung das Wort „Erbe“ oder das Wort „Vermächtnis“ verwendet hat, nicht allein maßgebend. Verbleiben bei der Auslegung Zweifel, so ist von einer Erbeinsetzung auszugehen, wenn der Erblasser über sein Vermögen als Ganzes oder einen Bruchteil seines Vermögens verfügt und von einem Vermächtnis, wenn einzelne Gegenstände hinterlassen werden. Testiert der Erblasser z.B.: „Ich vermache mein Einfamilienhaus meinem Freund Fritz. Den Rest soll meine Tochter Susanne erhalten.“ und stellen das Einfamilienhaus und der Rest etwa gleich große Teile des Nachlasses dar, dann ist trotz der gewählten Formulierung nicht von einem Vermächtnis, sondern von einer Erbeinsetzung zu Gunsten des Fritz auszugehen. Fritz und Susanne werden daher Miterben. Die Festlegung des Erblassers, welche Vermögensgegenstände an wen fallen sollen, hier also das Einfamilienhaus an Fritz und der Rest an Susanne, ist rechtlich als Teilungsanordnung auszulegen (vgl. näher zur Teilungsanordnung sogleich).

Auch diejenigen Gegenstände, die der Erblasser durch Vermächtnis einem Dritten, dem Vermächtnisnehmer, zuwendet, fallen zunächst in den Nachlass. Sie sind Teil des Nachlasses. Auch an ihnen erwirbt also zunächst der Erbe das Eigentum. Allerdings begründet das Vermächtnis ein Schuldverhältnis zwischen dem Vermächtnis-

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

nehmer und dem mit dem Vermächtnis Beschwerten, in der Regel dem Erben. Der Vermächtnisnehmer kann also den Gegenstand des Vermächtnisses herausverlangen. Gibt der Erbe den Gegenstand nicht freiwillig heraus, so muss der Vermächtnisnehmer seinen Anspruch gerichtlich durchsetzen.

Vom Vermächtnis ist die **Teilungsanordnung** zu unterscheiden. Bei einer Teilungsanordnung (gelegentlich auch Auseinandersetzungsanordnung genannt) legt der Erblasser in einer Verfügung von Todes wegen, also in einem Testament oder in einem Erbvertrag, fest, dass bei der Auseinandersetzung des Nachlasses unter mehreren Erben bestimmte Nachlassgegenstände bestimmten Miterben zufallen sollen. Diese Teilungsanordnung verändert nicht die Höhe des Erbteils der einzelnen Miterben. Sie verleiht lediglich einen Anspruch auf Erbauseinandersetzung, bei der die einzelnen Miterben untereinander schuldrechtlich verpflichtet sind, den Nachlass entsprechend der Anordnung aufzuteilen.

Grundsätzlich muss eine durch ein Vermächtnis bedachte Person zur Zeit des Erbfalls noch leben, andernfalls wird das Vermächtnis unwirksam. Der Erblasser kann allerdings für den Fall des vorzeitigen Ablebens des durch das Vermächtnis Begünstigten einen Ersatzvermächtnisnehmer bestimmen.

## f) Auflage

Ein Testament oder ein Erbvertrag kann eine **Auflage** enthalten. Die Auflage ist eine Anordnung des Erblassers, die - anders als das Vermächtnis - keinem Begünstigten ein Recht auf etwas zuwendet. Typischerweise dient eine

Auflage der Umsetzung von Anweisungen des Erblassers zur Bestattung und Grabpflege oder zur Versorgung von Haustieren. Mit einer Auflage kann aber beispielsweise auch die Nichtvermietung eines vererbten Hauses geregelt werden.

## g) Anordnung der Testamentsvollstreckung


Durch letztwillige Verfügung kann der Erblasser anordnen, dass ein **Testamentsvollstrecker** seine Verfügungen von Todes wegen ausführen soll. Auf diese Weise kann der Erblasser den Erben also in bestimmtem Umfang die Möglichkeit, über den Nachlass zu verfügen, entziehen.

Inhalt und Umfang der Tätigkeit des Testamentsvollstreckers bestimmen sich aus den testamentarischen Festlegungen des Erblassers. Wenn dieser keine besonderen Regelungen getroffen hat, so gehört zu den Aufgaben des Testamentsvollstreckers die Ausführung der letztwilligen Verfügungen des Erblassers und - bei mehreren Erben - die Auseinandersetzung unter den Miterben.

Testamentsvollstrecker kann jede natürliche Person, auch ein Miterbe, sowie jede juristische Person, etwa eine Bank oder eine Treuhandgesellschaft, sein. 🐾

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## D. DAS PFLICHTTEILSRECHT

 Im vorangegangenen Abschnitt haben Sie die unterschiedlichen Formen und Inhalte einer Verfügung von Todes wegen (handschriftliches Testament, öffentliches Testament, Erbvertrag und gemeinschaftliches Testament) kennengelernt und erfahren, dass die gewillkürte Erbfolge die Regelungen der gesetzlichen Erbfolge ausschließt.

Diese Möglichkeiten eines Erblassers, über sein Vermögen nach seinem Tod frei und unbeschränkt zu verfügen, findet im **Pflichtteilsrecht** Grenzen.

Zwar können auch nächste Angehörige durch Testament enterbt werden.

Das Gesetz geht aber davon aus, dass überlebende Ehepartner, Kinder und Kindeskindern oder Eltern, die ohne die testamentarische Enterbung gesetzliche Erben geworden wären, trotz der Enterbung etwas erhalten sollen.

Zwar verbleibt es im Falle der Enterbung dabei, dass die Genannten keine Stellung als Erbe erlangen. Das Pflichtteilsrecht garantiert ihnen aber dennoch eine wirtschaftliche Teilnahme am Nachlass in Form eines schuldrechtlichen Anspruches (Pflichtteilsanspruch). Es handelt sich dabei um einen **reinen Geldanspruch**. Bestimmte Nachlassgegenstände kann ein Pflichtteilsberechtigter nicht fordern.

Hinter diesen Regelungen steht der Gedanke, dass den Erblasser über den Tod hinaus eine Fürsorgepflicht für seine nächsten Angehörigen trifft.

Der **Kreis der Pflichtteilsberechtigten** ist eng gezogen. Hierunter fallen lediglich die Abkömmlinge, also die Kinder und Kindeskindern, sowie die Eltern und der Ehegatte des Erblassers. Allerdings bestehen Pflichtteilsansprüche zu deren Gunsten nur, wenn sie ohne die Enterbung gesetzliche Erben geworden wären.

### Beispiel 13:

Der veritwete Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S). In einem formwirksamen Testament hat er seinen langjährigen Schulfreund Kuno (K) zum Alleinerben eingesetzt. Außerdem lebt noch die Mutter Marta (M) des Anton. Im Jahr 2007 stirbt A. Wer erbt in welcher Höhe?

Hier wird kraft testamentarischer Anordnung K zum Alleinerben. Im Falle der gesetzlichen Erbfolge wären die beiden Kinder des Anton B und S als Erben erster Ordnung zu Miterben zu je 1/2 berufen gewesen. Sie hätten die Mutter M als Verwandte zweiter Ordnung von der Erbfolge ausgeschlossen. Im Beispiel könnten also B und S, nicht aber M einen Pflichtteilsanspruch geltend machen.

Die **Höhe des Anspruches eines Pflichtteilsberechtigten** auf Geldzahlung beläuft sich auf **die Hälfte des Wertes des gesetzlichen Erbteils**.

## Beispiel 14:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B). In einem formwirksamen Testament hat er seinen langjährigen Schulfreund Kuno (K) zum Alleinerben eingesetzt. Im Jahr 2007 stirbt A. Wer erbt in welcher Höhe?

Auch in diesem Beispiel erbt K kraft Testaments allein. Im Falle der gesetzlichen Erbfolge wäre der Sohn B des Anton als Erbe erster Ordnung Alleinerbe geworden. Durch das Testament hat ihn der Anton indes wirksam enterbt. B hat daher lediglich einen Pflichtteilsanspruch in Höhe der Hälfte des gesetzlichen Erbteils, er kann also von K eine Geldzahlung in Höhe von 50% des Wertes des Nachlasses fordern.

Auf einen Pflichtteilsanspruch ist allerdings anzurechnen, was der Erblasser dem Pflichtteilsberechtigten bereits zu Lebzeiten zugewendet hat, wenn der Erblasser dies in einer entsprechenden Anrechnungsbestimmung erklärt.

## Beispiel 15:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S). In einem formwirksamen Testament hat er seinen langjährigen Schulfreund Kuno (K) zum Alleinerben eingesetzt. 2004 hat Anton seinem Sohn B seinen PKW im Wert von 20.000 Euro und seiner Tochter S ein Gemälde im Wert von 40.000 Euro zugewendet und dabei jeweils bestimmt, dass diese Zuwendungen auf die Pflichtteile angerechnet werden sollen. Im Jahr 2007 stirbt A. Der Wert seines Nachlasses beträgt im Zeitpunkt des Todes 100.000 Euro. Wer erbt in welcher Höhe?

Alleinerbe wird kraft Testaments in diesem Beispiel der K. Im Falle der gesetzlichen Erbfolge wären B und S als Erben erster Ordnung Miterben zu je 1/2 geworden und sie sind durch das Testament des Anton enterbt. Ihnen stehen daher Pflichtteilsansprüche zu. Diese würden sich ohne Berücksichtigung der Zuwendungen der Höhe nach jeweils auf die Hälfte des fiktiven gesetzlichen Erbteils, also hier auf je 25.000 Euro (50.000 Euro x 1/2 = 25.000 Euro), belaufen. Diesen Betrag könnten B und S von K verlangen.

Im Fall des Sohnes B sind die 20.000 Euro für den 2004 zugewendeten PKW anzurechnen. Allerdings wird dieser Betrag nicht einfach von den 25.000 Euro abgezogen. Vielmehr ist zunächst in einer fiktiven Berechnung der Wert der Zuwendung dem Nachlass hinzuzurechnen. Bei dem sich so ergebenden fiktiven Nachlass mit einem Wert von 100.000 Euro + 20.000 Euro = 120.000 Euro, würde B einen Pflichtteilsanspruch in Höhe von 30.000 Euro (60.000 Euro x 1/2) gel-

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

tend machen können. Von diesen 30.000 Euro sind nun die 20.000 Euro (Wert des PKW) abzuziehen. B kann also noch einen Pflichtteilsanspruch gegen den K i.H.v. 10.000 Euro geltend machen.

In gleicher Weise ist im Falle der S zu verfahren. Hier beträgt der fiktive Nachlasswert 140.000 Euro (100.000 Euro + 40.000 Euro). S könnte also einen Pflichtteilsanspruch in Höhe von 35.000 Euro (70.000 Euro x 1/2) geltend machen. In ihrem Fall übersteigt also das bereits zu Lebzeiten zugewendete Gemälde (Wert: 40.000 Euro) den Pflichtteilsanspruch. Sie erhält daher nichts mehr. Den bereits erhaltenen „Überschuss“ in Höhe von 5.000 Euro muss sie grundsätzlich nicht wieder herausgeben, es sei denn, es hat sich bei der Zuwendung um eine **Schenkung** gehandelt. Dann kommen zugunsten der Pflichtteilsberechtigten ohne oder mit geringerem Vorempfang sog. **Pflichtteilsergänzungsansprüche** (siehe dazu sogleich) in Betracht.

Ein Erblasser kann die Regelungen des Pflichtteilsrechts nicht dadurch umgehen, dass er einen Pflichtteilsberechtigten zu einem geringen Bruchteil zum Erben einsetzt. Ist nämlich der durch Verfügung von Todes wegen (Testament oder Erbvertrag) einem Pflichtteilsberechtigten zugewendete Erbteil geringer, als es sein Pflichtteil wäre, so kann der Pflichtteilsberechtigte einen sogenannten **Pflichtteilsrestanspruch** in Höhe der Differenz zwischen dem Wert des Erbteils und dem des Pflichtteils geltend machen.

Hätte also im Beispiel 15 Anton seiner Tochter Susanne zu Lebzeiten kein Gemälde zugewendet und sie testamentarisch zu 1/20 neben K als Erbin eingesetzt, hätte dieses 1/20 bei einem

Nachlasswert von 100.000 Euro wertmäßig lediglich 5.000 Euro, also weniger als der Pflichtteil (25.000 Euro), betragen. S hätte also neben ihrem Erbteil noch einen Pflichtteilsanspruch in Höhe von 20.000 Euro gegen den K geltend machen können.

Daneben sieht das Gesetz eine weitere Sicherung des Pflichtteilsberechtigten vor:

Die Höhe des Pflichtteilsanspruches bemisst sich immer nach dem Nachlasswert im Zeitpunkt des Erbfalles. Der Erblasser könnte also durch Schenkungen zu Lebzeiten den Wert seines Nachlasses verringern und auf diese Weise den Pflichtteilsanspruch des Pflichtteilsberechtigten entwerten. Hier greift das Institut des Pflichtteilsergänzungsanspruches ein. Hat ein Erblasser zu Lebzeiten einem Dritten eine Schenkung gemacht und dadurch das Vermögen verringert, so kann der Pflichtteilsberechtigte nach dem Tod des Erblassers als Ergänzung des Pflichtteils denjenigen Betrag verlangen, um den sich sein Pflichtteil erhöhen würde, wenn der verschenkte Gegenstand noch dem Nachlass zugehören würde. Das gilt jedoch dann nicht mehr, wenn zwischen der Schenkung und dem Erbfall mehr als 10 Jahre liegen.

Der Pflichtteilsanspruch **verjährt** ab Kenntniserlangung vom Erbfall in drei Jahren, spätestens in 30 Jahren.

Unter sehr engen Voraussetzungen kann das **Pflichtteilsrecht entzogen** werden. Die Gründe, die dies zulassen, sind abschließend im Gesetz aufgeführt. Erforderlich sind schwere Verfehlungen des Pflichtteilsberechtigten gegen

# Das Erbrecht - praktische Hinweise


den Erblasser oder dessen Ehegatten (beispielsweise vorsätzliche körperliche Misshandlung oder ein nach dem Leben trachten).

Im Zusammenhang mit dem gemeinschaftlichen Testament haben Sie vorhin das sog. **Berliner Testament** kennen gelernt [oben Teil C. 4.b)]. Setzen sich hier zum Beispiel zwei Ehepartner wechselseitig zu Alleinerben und nach dem Tod des länger Lebenden das gemeinsame Kind als Schlusserben ein, so wird das Kind nach dem Tod des Erstversterbenden nicht Erbe. Vielmehr ist es insofern enterbt, wäre aber im Falle gesetzlicher Erbfolge neben dem überlebenden Ehegatten Miterbe geworden. Das Kind kann also in dieser Konstellation einen Pflichtteil verlangen. Der Umstand, dass das Kind im gemeinschaftlichen Berliner Testament der Ehegatten als Schlusserbe eingesetzt ist, ändert daran grundsätzlich nichts.

In aller Regel wird diese Rechtsfolge aber der Intention und dem Willen der Ehegatten widersprechen, die ja zunächst sich nach dem Tod des früher Versterbenden gegenseitig und erst nach dem beiderseitigen Ableben das Kind als Erbe einsetzen wollen. Daher werden in ein Berliner Testament häufig sog. Strafklauseln aufgenommen, die den Schlusserben davon abhalten sollen, den ihm rechtlich nach dem Tod des vorversterbenden Ehegatten zustehenden Pflichtteil einzufordern. Gebräuchlich und von der Rechtsprechung als zulässig angesehen ist etwa eine Klausel, wonach ein Kind, das beim Tod des Erstversterbenden seinen Pflichtteil verlangt, nach dem Tod des anderen Ehegatten ebenfalls nur den Pflichtteil erhalten soll. Das bedeutet, dass das Kind, das nach dem Tod des ersten Elternteils den Pflichtteil verlangt, seine Stellung als Erbe nach dem Tod des zweiten Elternteils verliert. Wenn eine solche Regelung für Sie in Betracht kommt, sollten Sie unbedingt zur näheren Beratung einen Rechtsanwalt oder Notar aufsuchen. 🐾

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## E. DIE HAFTUNG DES ERBEN FÜR NACHLASSVERBINDLICHKEITEN

 Grundsätzlich rückt der Erbe in vollem Umfang in die vermögensrechtliche Position des Erblassers ein. Er erwirbt also nicht nur das Eigentum an sämtlichen zum Nachlass gehörenden Gegenständen, sondern er hat darüber hinaus auch für die **Nachlassverbindlichkeiten** einzustehen. Es ist also nicht möglich, die im Nachlass vorhandenen Gegenstände zu behalten, gleichzeitig aber die Schulden des Erblassers nicht zu übernehmen. **Wer als Erbe berufen ist, muss auch für alle Schulden des Erblassers gerade stehen.**

### 1. Was sind Nachlassverbindlichkeiten?

Die Haftung bezieht sich dabei sowohl auf die sog. Erblasserschulden als auch auf die sog. Erbfallschulden.

**Erblasserschulden** sind Schulden, die vom Erblasser herrühren, beispielsweise der noch nicht oder noch nicht ganz gezahlte Kaufpreis für einen PKW oder die offene Restforderung eines durch den Erblasser in Anspruch genommenen Kredits.

**Erbfallschulden** sind Verbindlichkeiten, die erst mit dem Erbfall entstehen. Hierzu gehören die Pflichtteilsansprüche sowie Vermächtnisansprüche, aber auch Kosten, die im Zusammenhang mit dem Todesfall entstehen, wie etwa Beerdigungskosten.

Die Haftung des Erben ist vom Gesetz streng ausgestaltet. Der Erbe haftet nämlich für die genannten Nachlassverbindlichkeiten nicht nur mit dem Nachlass, sondern mit seinem gesamten Vermögen. Die Nachlassgläubiger haben also

nicht nur Zugriff auf das ererbte Vermögen, sondern auch auf das private Eigenvermögen des Erben.

Wenn also „unter dem Strich“ mehr Schulden als positive Vermögenswerte im Nachlass sind, kann eine Erbschaft ein Minusgeschäft darstellen.

In solchen Fällen sollten Sie an die Möglichkeit der Ausschlagung der Erbschaft denken (dazu näher unten Teil F).

### 2. Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung

Das Gesetz sieht neben der Ausschlagung einer Erbschaft aber auch andere Handlungsmöglichkeiten vor:

So kann die Haftung für die geerbten Schulden auf den Nachlass beschränkt werden. Folge einer solchen Haftungsbeschränkung ist, dass sich Gläubiger, denen der Erblasser noch etwas schuldete, zwar an den Nachlass halten, nicht aber auf das Eigenvermögen des Erben zugreifen können.


Eine solche Haftungsbeschränkung setzt voraus, dass der Erbe die **Nachlassverwaltung** beim Nachlassgericht (in Baden-Württemberg: Notariat) oder das **Nachlassinsolvenzverfahren** beim Amtsgericht als Insolvenzgericht beantragt. Wird eine Nachlassverwaltung angeordnet oder ein Nachlassinsolvenzverfahren durchgeführt, so darf der Erbe während dieser Zeit keinerlei Gegenstände aus dem Nachlass verkaufen oder

verbrauchen. Wenn sich am Ende herausstellt, dass etwas übrig bleibt, so steht dies dem Erben zu.

Die Durchführung einer Nachlassverwaltung oder eines Nachlassinsolvenzverfahrens löst allerdings Kosten aus. Ist der Wert des Nachlasses so gering, dass nicht einmal diese Kosten gedeckt sind, bleibt dennoch für den Erben eine Möglichkeit der Haftungsbeschränkung: In diesem Fall kann er einem Gläubiger, der ihm gegenüber Ansprüche geltend macht, die sog. **Dürftigkeitseinrede** erheben. Der Erbe muss dann zwar an den Gläubiger herausgeben, was im Nachlass vorhanden ist. Darüber hinaus kann er aber mit Erfolg Zahlungen verweigern. Sein privates Eigenvermögen muss der Erbe also dann nicht angreifen.

Von den genannten Möglichkeiten einer generellen Haftungsbeschränkung auf den Nachlass ist die Möglichkeit einer Haftungsbeschränkung gegenüber nur einem einzelnen Gläubiger zu unterscheiden. Eine solche tritt

gegenüber Gläubigern ein, die sich entweder in einem **Aufgebotsverfahren** nicht melden oder die ihre Forderungen nicht binnen fünf Jahren nach dem Erbfall geltend machen. In einem Aufgebotsverfahren werden die Gläubiger zur Anmeldung ihrer Forderungen aufgefordert. Versäumt ein Gläubiger hier die Anmeldung, so kann er im Nachhinein seine Forderung gegenüber dem Erben nicht mehr geltend machen.

Umgekehrt verliert der Erbe die Möglichkeit einer Haftungsbeschränkung, wenn ihn das Notariat als Nachlassgericht auf Antrag eines Nachlassgläubigers zur Errichtung eines **Inventars** binnen einer bestimmten Frist aufgefordert hat und er diese Frist verstreichen lässt, ohne ein Inventar errichtet zu haben. Ein Inventar ist ein vollständiges Verzeichnis des Nachlasses. Im Inventar hat der Erbe also alle vorhandenen Nachlassgegenstände und sämtliche Nachlassverbindlichkeiten aufzulisten. Dabei sind die einzelnen Gegenstände genau zu beschreiben und ihr Wert ist anzugeben. 

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## F. ANNAHME UND AUSSCHLAGUNG DER ERBSCHAFT

☞ Mit dem Erbfall geht die Erbschaft automatisch entweder im Wege der gesetzlichen Erbschaft oder entsprechend einer Verfügung von Todes wegen (Testament oder Erbvertrag) auf den oder die Erben über. **Einer besonderen Annahmeerklärung des Erben bedarf es nicht.**

Allerdings kann es Konstellationen geben, in denen der Erbe eine Erbschaft gar nicht annehmen will. Dies mag - wie Sie gerade gesehen haben - etwa der Fall sein, wenn der Nachlass erkennbar überschuldet ist.

Will der Erbe vor diesem Hintergrund die Erbschaft nicht antreten, so besteht die Möglichkeit, diese **auszuschlagen**. Die Ausschlagung hat in Baden-Württemberg gegenüber dem Notariat als Nachlassgericht zu erfolgen. Die **Erklärung** ist entweder **zur Niederschrift des Nachlassgerichts oder in öffentlich beglaubigter Form** abzugeben. Bei öffentlicher Beglaubigung vermerkt ein Notar auf der Urkunde, welche Person die dortige Unterschrift oder das Handzeichen vollzogen oder anerkannt hat.

Zudem ist die Ausschlagung **fristgebunden**. Grundsätzlich bleiben nur sechs Wochen, in denen ein Erbe für sich prüfen und überlegen


muss, ob er die Ausschlagung erklärt. Die Frist beginnt mit dem Zeitpunkt, in welchem der Erbe vom Anfall der Erbschaft Kenntnis erlangt hat.

Die Ausschlagung ist in der Regel nicht mehr möglich, wenn der Erbe die Erbschaft - und sei es durch schlüssiges Handeln - **angenommen** hat. Hier ist Vorsicht geboten: Bereits die Verfügung über einen einzelnen Gegenstand aus dem Nachlass kann im Einzelfall als schlüssige Annahme ausgelegt werden und so eine Ausschlagung unmöglich machen.

Wird die Ausschlagung der Erbschaft erklärt, so verliert der Erbe in vollem Umfang die Rechtsstellung, die er durch den Erbfall inne gehabt hätte. Die Erbschaft fällt demjenigen an, der anstelle des ausschlagenden Erben berufen gewesen wäre, wenn der Ausschlagende zur Zeit des Erbfales nicht gelebt hätte. Auch der neue Erbe hat dann wiederum die Möglichkeit, die Erbschaft auszuschlagen. Für ihn läuft wiederum ab Kenntnisnahme die Sechs-Wochen-Frist.

Die Entscheidung, eine Erbschaft auszuschlagen, kann nur unter eng begrenzten Voraussetzungen angefochten und damit rückgängig gemacht werden. ☞

## G. DIE MITERBENGEMEINSCHAFT

 In vielen Fällen fällt der Nachlass nicht nur an einen, sondern an mehrere Erben. Es entsteht dann eine sog. **Miterbengemeinschaft**. Dabei ist zu beachten, dass nicht jedem einzelnen Miterben bestimmte Gegenstände allein zustehen. Vielmehr wird der gesamte Nachlass gemeinschaftliches Vermögen aller Miterben.

Aus diesem Grund ist auch die **Verfügungsbefugnis** der Miterben **eingeschränkt**. Sie können grundsätzlich nur gemeinschaftlich über einzelne Gegenstände des Nachlasses verfügen.

Befindet sich also z. B. im Nachlass ein wertvolles Gemälde, für das die Miterben keine Verwendung haben, so kann ein einzelner Miterbe dieses Gemälde nicht verkaufen. Vielmehr bedarf er hierzu der Mitwirkung aller übrigen Miterben.

Auch die **Verwaltung** der Erbschaft erfolgt im Grundsatz gemeinsam durch alle Miterben.

In der Praxis kann dies Schwierigkeiten bereiten, etwa wenn sich die Miterben untereinander nicht einig sind oder verstreut an verschiedenen Orten leben.

Aus diesem Grund kann grundsätzlich jeder Miterbe jederzeit die **Aufhebung der Erbengemeinschaft** verlangen. Man spricht hier von der **Auseinandersetzung** der Miterbengemeinschaft. Die Erbengemeinschaft ist grundsätzlich darauf angelegt, den Nachlass durch ihre Auseinandersetzung zu verteilen und dadurch die Erbengemeinschaft zu beendigen. Zur Auseinandersetzung gehört insbesondere die Befriedigung der Nachlassgläubiger, wenn der Erblasser noch

Schulden hatte, und die Verteilung des Nachlasses unter den Miterben.


Erst im Rahmen der Verteilung des Nachlasses unter den Miterben werden die einzelnen Nachlassgegenstände in die einzelnen Privatvermögen der betreffenden Miterben übertragen.

Eine Ausnahme gilt, wenn der Erblasser im Testament oder im Erbvertrag die Teilung des Nachlasses insgesamt oder im Hinblick auf einzelne Nachlassgegenstände ausgeschlossen hat, etwa um ein Familienunternehmen in die Zukunft hinein zu erhalten. In diesem Fall existiert die Miterbengemeinschaft gegebenenfalls noch auf Jahre hin unauseinandergesetzt fort.

Für das Verfahren bei der Auseinandersetzung sind verschiedene Möglichkeiten denkbar:


Der Erblasser kann zunächst in einer Verfügung von Todes wegen (Testament oder Erbvertrag) einen Testamentsvollstrecker einsetzen, zu dessen Aufgaben auch die Auseinandersetzung des Nachlasses unter den Miterben gehört.

Wurde kein Testamentsvollstrecker eingesetzt, so können die Miterben untereinander einen Auseinandersetzungsvertrag schließen. Wenn sie sich dabei nicht auf bestimmte Regelungen einigen, kann in Baden-Württemberg die Hilfe des Notariats als Nachlassgericht in Anspruch genommen werden (sog. Vermittlungsverfahren).

Scheitert ein solches Vermittlungsverfahren, so kann ein Miterbe auf Zustimmung zu seinem Auseinandersetzungsplan klagen. 

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

## H. DER ERBSCHHEIN

 Wenn Sie Erbe geworden sind und die Erbschaft angenommen haben, werden Sie im Geschäftsverkehr vielfach zum Nachweis Ihres Erbrechts einen **Erbschein** benötigen, beispielsweise wenn Sie ein Grundstück im Grundbuch auf Ihren eigenen Namen umschreiben lassen wollen oder bei Bankgeschäften, etwa wenn Sie ein Konto des Erblassers auflösen oder das Guthaben übertragen lassen wollen, von einem Konto des Erblassers Überweisungen tätigen oder Geld abheben wollen.

Der Erbschein ist ein vom Nachlassgericht (in Baden-Württemberg: Notariat) ausgestelltes Zeugnis, das die Person des Erben, den Umfang seines Erbrechts sowie die Anordnung einer Nacherbfolge oder Testamentsvollstreckung angibt. Er wird auf **Antrag** erteilt. **Antragsberechtigt** ist insbesondere der Erbe, und zwar sowohl der Alleinerbe als auch der Miterbe einer Miterbengemeinschaft. Das Notariat als Nachlassgericht darf bei der Erteilung des Erbscheins nicht vom Antrag abweichen.

### Beispiel 16:

Der verwitwete Erblasser Anton (A) hat einen Sohn Bernd (B) und eine Tochter Susanne (S). Ein Testament oder ein Erbvertrag existiert nicht. Im Jahr 2007 stirbt A. B beantragt die Erteilung eines Erbscheins als Alleinerbe. Wie entscheidet das Nachlassgericht?

Da weder ein Testament noch ein Erbvertrag existiert, tritt gesetzliche Erbfolge ein. B und S sind als Erben erster Ordnung Miterben

zu je 1/2. Das Notariat als Nachlassgericht hat daher den Antrag des B zurückzuweisen. Dem B wird auch kein Erbschein als Miterbe ausgestellt. Vielmehr muss er einen neuen Antrag auf Erteilung eines Erbscheins als Miterbe zu 1/2 stellen.

Der Antrag auf Erteilung eines Erbscheins **muss verschiedene Angaben enthalten**. Im Falle gesetzlicher Erbfolge sind insbesondere der Zeitpunkt des Todes des Erblassers sowie das Verhältnis anzugeben, auf dem das Erbrecht des Erben beruht. Zudem muss der Antrag eine Erklärung enthalten, ob ein Rechtsstreit über das Erbrecht anhängig ist. Wer die Erteilung eines Erbscheins aufgrund einer Verfügung von Todes wegen (Testament oder Erbvertrag) beantragt, muss im Antrag die jeweilige Verfügung bezeichnen, auf der sein Erbrecht beruht. Zudem ist in diesem Fall die Angabe erforderlich, ob und welche sonstigen Verfügungen des Erblassers von Todes wegen vorhanden sind.


Diese Angaben **sind durch öffentliche Urkunden nachzuweisen**. Zudem hat der Antragsteller vor dem Notariat als Nachlassgericht **an Eides statt zu versichern**, dass ihm nichts bekannt ist, was der Richtigkeit seiner Angaben entgegensteht. Zuständig ist das Notariat, an dem der Erblasser seinen letzten Wohnsitz hatte.

Für die Beurkundung der Angaben des Antragstellers und für die Erteilung des Erbscheins fallen **Kosten** an. Die Höhe der Gebühr richtet sich dabei nach dem Wert des Nachlasses nach Abzug der Nachlassverbindlichkeiten.

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Im Einzelfall erteilt Ihnen das Notariat Auskünfte darüber, welche Urkunden Sie dem Antrag auf Erteilung eines Erbscheins beifügen müssen und welche Erklärungen Sie abzugeben haben.

Aus dem Erbschein geht hervor, wer Erbe des Verstorbenen ist. Wenn das Notariat als Nachlassgericht nach der Erteilung des Erbscheins allerdings die Überzeugung gewinnt, dass dieser unrichtig ist, so kann und muss es durch Beschluss dessen Einziehung anordnen oder, wenn der unrichtige Erbschein nicht sofort erlangt werden kann, ihn durch Beschluss für kraftlos erklären.

Bereits bei Zweifeln an der Richtigkeit eines Erbscheins hat das Notariat als Nachlassgericht, das den Erbschein erteilt hat, von Amts wegen die erforderlichen Ermittlungen anzustellen. Eines Antrags auf Einleitung eines solchen Verfahrens bedarf es nicht. Sind Sie allerdings durch einen unrichtigen Erbschein beeinträchtigt, etwa weil Sie und nicht die im Erbschein bezeichnete Person rechtmäßiger Erbe sind, können Sie jedoch die Einziehung des Erbscheins beim Nachlassgericht anregen. 

# Das Erbrecht - praktische Hinweise


## I. AUSLÄNDISCHES ERBRECHT

Die vorstehenden Ausführungen dieser Broschüre beziehen sich allesamt auf das in der Bundesrepublik Deutschland geltende Erbrecht, wie es im Wesentlichen im Bürgerlichen Gesetzbuch niedergelegt ist. Die deutschen Regelungen kommen allerdings nicht immer zur Anwendung. So kann es beispielsweise sein, dass ein Erblasser oder der Ehegatte eines Erblassers nicht deutscher Staatsangehöriger ist oder dass sich Vermögen, z. B. ein Grundstück, im Ausland

befindet. In solchen Konstellationen ist zu beachten, dass das **Erbrecht anderer Länder**, auch unserer Nachbarländer, **erhebliche Unterschiede zum deutschen Erbrecht** aufweist.

Es ist daher in solchen Fällen dringend zu empfehlen, sich bei einem Rechtsanwalt oder einem Notar beraten zu lassen, welche Regelungen eingreifen und welche Auswirkungen diese für Ihre persönliche Situation haben.

## J. DAS ERBSCHAFTSTEUERRECHT

 Der Erwerb von Vermögen durch Erbfall kann dazu führen, dass die Erben **Erbschaftsteuer** bezahlen müssen.

Ob und in welcher Höhe Erbschaftsteuer zu entrichten ist, richtet sich zum einen **nach dem Verwandtschaftsverhältnis des Erben zum Erblasser** und zum anderen **nach der Höhe der Erbschaft**. Je näher der Erbe dem Erblasser familiär steht, desto geringer ist der Steuersatz.

Zunächst wird der Nettowert des erworbenen Vermögens ermittelt. Dies gilt unabhängig davon, ob jemand als Erbe eingesetzt ist, ihm ein Vermächtnis zugewandt wurde oder er Pflichtteilsansprüche geltend macht.

Wichtig ist dabei, dass vom Wert des erworbenen Vermögens **Freibeträge** abzuziehen sind, die den steuerpflichtigen Erwerb im Einzelfall erheblich vermindern können.

Grundsätzlich erfolgt die **Bewertung der einzelnen Gegenstände nach dem gemeinen Wert (Verkehrswert)**.

Bei der Ermittlung dieses Verkehrswerts für **Grundstücke** gelten Besonderheiten. Hier hat das Bundesverfassungsgericht im November 2006<sup>7</sup> entschieden, dass das Erbschaftsteuerrecht in seiner derzeitigen Ausgestaltung verfassungswidrig ist.

Die Berechnung der Erbschaftsteuer bei Betriebsvermögen, Grundvermögen und Anteilen an Kapitalgesellschaften verstößt nach dieser Entscheidung gegen den Gleichheitssatz der Verfassung, da bislang an Werte angeknüpft wird, die teilweise erheblich unter dem gemeinen Wert dieser Vermögensgegenstände liegen. Das Bundesverfassungsgericht hat dem Gesetzgeber aufgegeben, bis zum 31. Dezember 2008 eine verfassungsgemäße Neuregelung zu treffen. Bis zu diesem Zeitpunkt gilt das bisherige Recht weiter.

Im Einzelnen berechnet sich die Erbschaftsteuer wie folgt:

**Je nach Verwandtschaftsgrad** zwischen dem Erblasser und dem Erben werden **drei Steuerklassen** unterschieden:

In die **Steuerklasse I** fallen Ehegatten, Kinder (einschließlich Stiefkinder), Enkel, Eltern und Großeltern. Die **Steuerklasse II** gilt für Geschwister, Neffen und Nichten, Schwiegerkinder, Stief- und Schwiegereltern sowie für geschiedene Ehepartner. In die **Steuerklasse III** schließlich fallen alle übrigen Personen (z. B. Lebensgefährten, Freunde und auch eingetragene Lebenspartner).

Jedem Erben steht ein persönlicher **Freibetrag** zu. Dieser Freibetrag gilt im Übrigen nicht nur für den Erwerb von Todes wegen, sondern auch für Schenkungen unter Lebenden. Er kann alle zehn Jahre erneut genutzt werden. Sind also zwischen dem Zeitpunkt der Schenkung und dem Zeitpunkt des Todes mehr als zehn Jahre verstrichen, so unterliegt der geschenkte Gegenstand nicht mehr der Steuerpflicht.

<sup>7</sup> BVerfG, Beschluss vom 7. November 2006, Az. 1 BvL 10/02, veröffentlicht im Internet unter <http://www.bundesverfassungsgericht.de/entscheidungen>

# Das Erbrecht - praktische Hinweise

Die Freibeträge für den steuerfreien Erwerb betragen:


- für Ehegatten 307.000 Euro
- für Kinder im Sinne der Steuerklasse I 205.000 Euro
- für übrige Personen der Steuerklasse I 51.200 Euro
- für Personen der Steuerklasse II 10.300 Euro und
- für Personen der Steuerklasse III 5.200 Euro.

Dem **überlebenden Ehegatten** wird zusätzlich ein **besonderer Versorgungsfreibetrag** in Höhe von 256.000 Euro gewährt. Dieser besondere Versorgungsfreibetrag ist jedoch um den Barwert erbschaftsteuerfreier Versorgungsbezüge zu kürzen. Darunter fallen u.a. Renten aus der gesetzlichen Rentenversicherung und sämtliche Versorgungsleistungen aus einem Dienstverhältnis (betriebliche Altersvorsorge).

Bei der Ermittlung des zu versteuernden Wertes des Nachlasses ist zudem zu berücksichtigen, dass Nachlassverbindlichkeiten abziehbar sind. Unter Nachlassverbindlichkeiten fallen sowohl die vom Erblasser herrührenden Schulden als auch Verbindlichkeiten aus Vermächtnissen

und geltend gemachten Pflichtteilen, sowie die Kosten der Bestattung des Erblassers (vgl. dazu im Einzelnen oben Teil E.). Schließlich sieht das Gesetz verschiedene weitere Steuerbefreiungen, etwa für Gegenstände des Hausrates, bis zu einer Betragsgrenze von 41.000 Euro vor. Grundbesitz oder Teile von Grundbesitz sowie Kunstgegenstände kommen nur mit 60% ihres Wertes in Ansatz, wenn die Erhaltung dieser Gegenstände wegen ihrer Bedeutung für Kunst, Geschichte oder Wissenschaft im öffentlichen Interesse liegt.

Die einzelnen Steuertarife sind abhängig vom Wert des Nachlasses. Beträgt beispielsweise der Wert des Vermögens abzüglich des Freibetrages eines Erben der Steuerklasse I bis zu 52.000 Euro, so beläuft er sich auf 7%. Bei höherem Wert des Nachlasses kann er bis zu 30% ansteigen. Im Falle eines Erben der Steuerklasse II beträgt er zwischen 12% und 40%, im Falle eines Erben der Steuerklasse III zwischen 17% und 50%.

In diesem Zusammenhang verweisen wir auf die Broschüre „Steuertipps für Erbschaften und Schenkungen“, die über das Finanzministerium Baden-Württemberg erhältlich ist. In ihr finden Sie detaillierte Informationen mit Berechnungsbeispielen. 

Herausgeber:  
Justizministerium Baden-Württemberg  
Pressestelle  
Schillerplatz 4, 70173 Stuttgart  
Telefon 07 11 / 279-2108 · Fax 2106  
E-Mail: pressestelle@jum.bwl.de

Gestaltung:  
Design Partner, Stuttgart

Satz und Druck:  
Justizvollzugsanstalt Heilbronn  
Steinstr. 21, 74072 Heilbronn  
Telefon u. Fax 07131 / 798-174  
E-Mail: druckerei@jvaheilbronn.justiz.bwl.de

Stand: August 2007

**Schnell, aktuell und rund um die Uhr können  
Sie sich auf unserer Internetseite informieren**

**[www.justiz-bw.de](http://www.justiz-bw.de)**



**Baden-Württemberg**  
**JUSTIZMINISTERIUM**