

STAUDINGER
BGB

§§ 2197-2228

Testament 2

Sellier
de Gruyter

J. von Staudingers
Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch
mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen

Buch 5
Erbrecht
§§ 2197–2228
(Testament 2)

Neubearbeitung 2012
von
Wolfgang Reimann

Redaktor
Christian Baldus



Sellier – de Gruyter · Berlin

Die Kommentatorinnen und Kommentatoren

Neubearbeitung 2012
WOLFGANG REIMANN

Neubearbeitung 2003
WOLFGANG REIMANN

Dreizehnte Bearbeitung 1996
WOLFGANG REIMANN

12. Auflage
WOLFGANG REIMANN (1979)

11. Auflage
Oberstlandesgerichtsrat OTTMAR DITTMANN
(1960)

Sachregister

Rechtsanwältin Dr. MARTINA SCHULZ,
Pohlheim

Zitierweise

STAUDINGER/REIMANN (2012) Vorbem 1 zu
§§ 2197 ff

STAUDINGER/REIMANN (2012) § 2197 Rn 1

Zitiert wird nach Paragraph bzw Artikel
und Randnummer.

Hinweise

Das Abkürzungsverzeichnis befindet
sich auf www.staudingerbgb.de.

Der Stand der Bearbeitung ist jeweils
mit Monat und Jahr auf den linken Seiten
unten angegeben.

Am Ende eines jeden Bandes befindet
sich eine Übersicht über den aktuellen Stand
des „Gesamtwerk STAUDINGER“.

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

ISBN 978-3-8059-1118-4

© Copyright 2012 by Dr. Arthur L. Sellier &
Co. – Walter de Gruyter GmbH & Co. KG,
Berlin. – Printed in Germany.

Dieses Werk einschließlich aller seiner Teile ist
urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung
außerhalb der engen Grenzen des Urheber-
rechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Ver-
lages unzulässig und strafbar. Das gilt insbe-
sondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen,
Mikroverfilmungen und die Einspeicherung
und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Satz: fidus Publikations-Service, Nördlingen.

Druck: H. Heenemann GmbH & Co., Berlin.

Bindarbeiten: Buchbinderei Bruno Helm,
Berlin.

Umschlaggestaltung: Bib Wies, München.

⊗ Gedruckt auf säurefreiem Papier,
das die DIN ISO 9706 über Haltbarkeit
erfüllt.

J. von Staudingers
Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch
mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen
Buch 5 · Erbrecht
§§ 2197–2228
(Testament 2)

Kommentatorinnen und Kommentatoren

Dr. Karl-Dieter Albrecht
Vorsitzender Richter am Bayerischen
Verwaltungsgerichtshof, München

Dr. Christoph Althammer
Professor an der Universität Konstanz

Dr. Georg Annuß
Rechtsanwalt in München, Außerplan-
mäßiger Professor an der Universität
Regensburg

Dr. Christian Armbrüster
Professor an der Freien Universität Berlin,
Richter am Kammergericht

Dr. Martin Avenarius
Professor an der Universität zu Köln

Dr. Wolfgang Baumann
Notar in Wuppertal, Professor an
der Bergischen Universität Wuppertal

Dr. Winfried Bausback
Professor a. D. an der Bergischen
Universität Wuppertal, Mitglied des
Bayerischen Landtags

Dr. Roland Michael Beckmann
Professor an der Universität
des Saarlandes, Saarbrücken

Dr. Detlev W. Belling, M.C.L.
Professor an der Universität Potsdam

Dr. Andreas Bergmann
Professor an der Fernuniversität Hagen

Dr. Werner Bienwald
Professor an der Evangelischen
Fachhochschule Hannover, Rechtsanwalt
in Oldenburg

Dr. Claudia Bittner, LL.M.
Außerplanmäßige Professorin
an der Universität Freiburg i. Br.,
Richterin am Sozialgericht Frankfurt a. M.

Dr. Dieter Blumenwitz †
Professor an der Universität Würzburg

Dr. Reinhard Bork
Professor an der Universität Hamburg

Dr. Elmar Bund †
Professor an der Universität
Freiburg i. Br.

Dr. Jan Busche
Professor an der Universität Düsseldorf

Dr. Georg Caspers
Professor an der Universität
Erlangen-Nürnberg

Dr. Tiziana Chiusi
Professorin an der Universität
des Saarlandes, Saarbrücken

Dr. Michael Coester, LL.M.
Professor an der Universität München

**Dr. Dagmar Coester-Waltjen,
LL.M.**
Professorin an der Universität Göttingen,
Direktorin des Lichtenberg-Kollegs,
Göttingen

Dr. Heinrich Dörner
Professor an der Universität Münster

Dr. Christina Eberl-Borges
Professorin an der Universität Mainz

**Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke,
LL.M.**
Professor an der Universität Heidelberg

Dr. Volker Emmerich
Professor an der Universität Bayreuth,
Richter am Oberlandesgericht
Nürnberg a. D.

Dipl.-Kfm. Dr. Norbert Engel
Ministerialdirigent im Thüringer Landtag,
Erfurt

Dr. Helmut Engler
Professor an der Universität
Freiburg i. Br., Minister
in Baden-Württemberg a. D.

Dr. Cornelia Feldmann
Rechtsanwältin in Freiburg i. Br.

Dr. Karl-Heinz Fezer
Professor an der Universität Konstanz,
Honorarprofessor an der Universität
Leipzig, Richter am Oberlandesgericht
Stuttgart

Dr. Philipp S. Fischinger, LL.M.
Akad. Rat a. Z. an der Universität
Regensburg

Dr. Johann Frank
Notar in Amberg

Dr. Rainer Frank
Professor an der Universität
Freiburg i. Br.

**Dr. Robert Freitag,
Maître en droit**
Professor an der Universität Erlangen-
Nürnberg

Dr. Bernhard Großfeld, LL.M.
Professor an der Universität Münster

Dr. Beate Gsell
Professorin an der Universität München

Dr. Karl-Heinz Gursky
Professor an der Universität Osnabrück

Dr. Martin Gutzeit
Professor an der Universität Gießen

Dr. Ulrich Haas
Professor an der Universität Zürich

Norbert Habermann
Weiterer aufsichtsführender Richter
bei dem Amtsgericht Offenbach

Dr. Stefan Habermeier
Professor an der Universität Greifswald

Dr. Martin Häublein
Professor an der Universität Innsbruck

Dr. Johannes Hager
Professor an der Universität München

Dr. Rainer Hausmann
Professor an der Universität Konstanz

Dr. Jan von Hein
Professor an der Universität Trier

Dr. Tobias Helms
Professor an der Universität Marburg

**Dr. Dr. h. c. mult. Dieter
Henrich**
Professor an der Universität Regensburg

Dr. Reinhard Hepting
Professor an der Universität Mainz

Christian Hertel, LL.M.
Notar in Weilheim i. OB.

Dr. Stephanie Herzog
Rechtsanwältin in Würselen

Joseph Hönle
Notar in Tittmoning

Dr. Bernd von Hoffmann †
Professor an der Universität Trier

Dr. Heinrich Honsell
Professor an der Universität Zürich,
Honorarprofessor an der Universität
Salzburg

Dr. Norbert Horn
Professor an der Universität zu Köln,
Vorstand des Arbitration Documentation
and Information Center e.V., Köln

Dr. Peter Huber, LL.M.
Professor an der Universität Mainz

Dr. Rainer Hüttemann
Professor an der Universität Bonn

Dr. Florian Jacoby
Professor an der Universität Bielefeld

Dr. Rainer Jagmann
Vorsitzender Richter am Oberlandes-
gericht Karlsruhe

Dr. Ulrich von Jeinsen
Rechtsanwalt und Notar in Hannover,
Honorarprofessor an der Universität
Hannover

Dr. Joachim Jickeli
Professor an der Universität zu Kiel

Dr. Dagmar Kaiser
Professorin an der Universität Mainz

Dr. Bernd Kannowski
Professor an der Universität Freiburg i. Br.

Dr. Rainer Kanzleiter
Notar in Neu-Ulm, Professor
an der Universität Augsburg

Dr. Sibylle Kessal-Wulf
Richterin des Bundesverfassungsgerichts,
Karlsruhe

Dr. Fabian Klinck
Professor an der Universität Bochum

Dr. Frank Klinkhammer
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

Dr. Hans-Georg Knothe
Professor an der Universität Greifswald

Dr. Jürgen Kohler
Professor an der Universität Greifswald

Dr. Stefan Koos
Professor an der Universität
der Bundeswehr München

Dr. Heinrich Kreuzer
Notar in München

Dr. Hans-Dieter Kutter
Notar in Nürnberg

Dr. Gerd-Hinrich Langhein
Notar in Hamburg

Dr. Martin Löhnig
Professor an der Universität Regensburg

Dr. Dr. h. c. Manfred Löwisch
Professor an der Universität Freiburg i. Br.,
Rechtsanwalt in Stuttgart, vorm. Richter
am Oberlandesgericht Karlsruhe

Dr. Dirk Looschelders
Professor an der Universität Düsseldorf

Dr. Stephan Lorenz
Professor an der Universität München

Dr. Peter Mader
Professor an der Universität Salzburg

Dr. Ulrich Magnus
Professor an der Universität Hamburg,
Richter am Hanseatischen Oberlandes-
gericht zu Hamburg a. D.

Dr. Peter Mankowski
Professor an der Universität Hamburg

Dr. Heinz-Peter Mansel
Professor an der Universität zu Köln

Dr. Peter Marburger
Professor an der Universität Trier

Dr. Wolfgang Marotzke
Professor an der Universität Tübingen

**Dr. Dr. Dr. h. c. mult. Michael
Martinek, M.C.J.**
Professor an der Universität
des Saarlandes, Saarbrücken, Honorar-
professor an der Universität Johannesburg,
Südafrika

**Dr. Annemarie Matusche-
Beckmann**
Professorin an der Universität
des Saarlandes, Saarbrücken

Dr. Jörg Mayer
Notar in Simbach am Inn

Dr. Dr. Detlef Merten
Professor an der Deutschen Hochschule
für Verwaltungswissenschaften Speyer

Dr. Rudolf Meyer-Pritzl
Professor an der Universität zu Kiel,
Richter am Schleswig-Holsteinischen
Oberlandesgericht in Schleswig

Dr. Peter O. Mülbart
Professor an der Universität Mainz

Dr. Dirk Neumann
Vizepräsident des Bundesarbeitsgerichts
a. D., Kassel, Präsident des Landes-
arbeitsgerichts Chemnitz a. D.

Dr. Ulrich Noack
Professor an der Universität Düsseldorf

Dr. Hans-Heinrich Nöll
Rechtsanwalt in Hamburg

Dr. Jürgen Oechsler
Professor an der Universität Mainz

Dr. Hartmut Oetker
Professor an der Universität zu Kiel,
Richter am Thüringer Oberlandesgericht
in Jena

Wolfgang Olshausen
Notar in Rain am Lech

Dr. Dirk Olzen
Professor an der Universität Düsseldorf

Dr. Sebastian Omlor, LL.M.
Akad. Rat an der Universität
des Saarlandes, Saarbrücken

Dr. Gerhard Otte
Professor an der Universität Bielefeld

Dr. Hansjörg Otto
Professor an der Universität Göttingen

Dr. Holger Peres
Rechtsanwalt in München

Dr. Lore Maria Peschel-Gutzeit
Rechtsanwältin in Berlin, Senatorin
für Justiz a. D. in Hamburg und Berlin,
Vorsitzende Richterin am Hanseatischen
Oberlandesgericht zu Hamburg i. R.

Dr. Frank Peters
Professor an der Universität Hamburg,
Richter am Hanseatischen Oberlandes-
gericht zu Hamburg a. D.

Dr. Axel Pfeifer
Notar in Hamburg

Dr. Jörg Pirrung
Richter am Gericht erster Instanz
der Europäischen Gemeinschaften i. R.,
Professor an der Universität Trier

Dr. Ulrich Preis
Professor an der Universität zu Köln

Dr. Manfred Rapp
Notar in Landsberg am Lech

Dr. Thomas Rauscher
Professor an der Universität Leipzig,
Dipl. Math.

Dr. Peter Rawert, LL.M.
Notar in Hamburg, Professor an der
Universität Kiel

Eckhard Rehme
Vorsitzender Richter am Oberlandes-
gericht Oldenburg

Dr. Wolfgang Reimann
Notar a. D., Professor
an der Universität Regensburg

Dr. Tilman Repgen
Professor an der Universität Hamburg

Dr. Dieter Reuter
Professor an der Universität zu Kiel,
Richter am Schleswig-Holsteinischen
Oberlandesgericht in Schleswig a. D.

Dr. Reinhard Richardi
Professor an der Universität Regensburg,
Präsident des Kirchlichen Arbeitsgerichts-
hofs der Deutschen Bischofskonferenz,
Bonn

Dr. Volker Rieble
Professor an der Universität München,
Direktor des Zentrums für Arbeitsbezie-
hungen und Arbeitsrecht

Dr. Anne Röthel
Professorin an der Bucerius Law School,
Hamburg

Dr. Christian Rolfs
Professor an der Universität zu Köln

Dr. Herbert Roth
Professor an der Universität Regensburg

Dr. Rolf Sack
Professor an der Universität Mannheim

Dr. Ludwig Salgo
Professor an der Fachhochschule Frankfurt
a. M., Apl. Professor an der Universität
Frankfurt a. M.

Dr. Renate Schaub, LL.M.
Professorin an der Universität Bochum

Dr. Martin Josef Schermaier
Professor an der Universität Bonn

Dr. Gottfried Schiemann
Professor an der Universität Tübingen

Dr. Eberhard Schilken
Professor an der Universität Bonn

Dr. Peter Schlosser
Professor an der Universität München

Dr. Dr. h. c. mult. Karsten
Schmidt
Vizepräsident der Bucerius Law School,
Hamburg

Dr. Martin Schmidt-Kessel
Professor an der Universität Bayreuth

Dr. Günther Schotten
Notar in Köln, Professor
an der Universität Bielefeld

Dr. Robert Schumacher, LL.M.
Notar in Köln

Dr. Roland Schwarze
Professor an der Universität Hannover

Dr. Maximilian Seibl
Wiss. Mitarbeiter an der Universität
Göttingen

Dr. Hans Hermann Seiler
Professor an der Universität Hamburg

Dr. Reinhard Singer
Professor an der Humboldt-Universität
Berlin, vorm. Richter am Oberlandes-
gericht Rostock

Dr. Dr. h. c. Ulrich Spellenberg
Professor an der Universität Bayreuth

Dr. Sebastian Spiegelberger
Notar in Rosenheim

Dr. Ansgar Staudinger
Professor an der Universität Bielefeld

Dr. Malte Stieper
Professor an der Universität
Halle-Wittenberg

Dr. Markus Stoffels
Professor an der Universität Osnabrück

Dr. Hans-Wolfgang Strätz
Professor an der Universität Konstanz

Dr. Dr. h. c. Fritz Sturm
Professor an der Universität Lausanne

Dr. Gudrun Sturm
Assessorin, Wiss. Mitarbeiterin

Burkhard Thiele
Präsident des Oberlandesgerichts Rostock

Dr. Karsten Thorn
Professor an der Bucerius Law School,
Hamburg

Dr. Gregor Thüsing, LL.M.
Professor an der Universität Bonn

Dr. Barbara Veit
Professorin an der Universität Göttingen

Dr. Bea Verschraegen, LL.M.
Professorin an der Universität Wien

Dr. Klaus Vieweg
Professor an der Universität Erlangen-
Nürnberg

Dr. Markus Voltz
Notar in Lahr

Dr. Reinhard Voppel
Rechtsanwalt in Köln

Dr. Günter Weick
Professor an der Universität Gießen

Gerd Weinreich
Vorsitzender Richter am Oberlandes-
gericht Oldenburg

Dr. Birgit Weitemeyer
Professorin an der Bucerius Law School,
Hamburg

Dr. Olaf Werner
Professor an der Universität Jena, Richter
am Thüringer Oberlandesgericht Jena a. D.

Dr. Daniel Wiegand, LL.M.
Rechtsanwalt in München

Dr. Wolfgang Wiegand
Professor an der Universität Bern

Dr. Susanne Wimmer-
Leonhardt
Bürgermeisterin der Stadt Kaiserslautern,
Privatdozentin an der Universität
des Saarlandes

Dr. Peter Winkler von
Mohrenfels
Professor an der Universität Rostock a. D.,
Richter am Oberlandesgericht Rostock
a. D., Rechtsanwalt in Rostock

Dr. Hans Wolfsteiner
Notar a. D., Rechtsanwalt in München

Heinz Wöstmann
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

Dr. Michael Wurm
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

Redaktorinnen und Redaktoren

Dr. Christian Baldus

Dr. Dr. h. c. mult. Christian
von Bar, FBA

Dr. Michael Coester, LL.M.

Dr. Heinrich Dörner

Dr. Helmut Engler

Dr. Karl-Heinz Gursky

Norbert Habermann

Dr. Johannes Hager

Dr. Dr. h. c. mult. Dieter
Henrich

Dr. Dr. h. c. Manfred Löwisch

Dr. Ulrich Magnus

Dr. Peter Mankowski

Dr. Peter Marburger

Dr. Dr. Dr. h. c. mult. Michael
Martinek, M.C.J.

Dr. Jörg Mayer

Dr. Gerhard Otte

Dr. Lore Maria Peschel-
Gutzeit

Dr. Manfred Rapp

Dr. Peter Rawert, LL.M.

Dr. Dieter Reuter

Dr. Volker Rieble

Dr. Herbert Roth

Dr. Wolfgang Wiegand

Inhaltsübersicht

| | Seite* |
|--|--------|
| Buch 5 · Erbrecht Abschnitt 3 · Testament | |
| Titel 6 · Testamentsvollstreckung _____ | 1 |
| Sachregister _____ | 389 |

* Zitiert wird nicht nach Seiten, sondern nach Paragraph bzw Artikel und Randnummer; siehe dazu auch S VI.

Titel 6

Testamentsvollstrecker

Vorbemerkungen zu §§ 2197–2228

Schrifttum

Zum früheren Recht s 10./11. Aufl Vorbem zu §§ 2197 ff Fn 1; zum ausländischen und internationalen Rechts ebd Fn 2 und Literaturhinweise zu Art 24 ff EGBGB; weiteres Schrifttum bei § 2203 und § 2221.

ADAMS, Interessenskonflikte des Testamentsvollstreckers über ein Vorvermächtnis (1997)
APP, Überblick über die Rechtstellung des Anwalts als Testamentsvollstrecker, JurBüro 1991, 6, 749

BAUR, Der Testamentsvollstrecker als Unternehmer, in: FS Dölle I (1963) 249

BENGEL/REIMANN, Handbuch der Testamentsvollstreckung (4. Aufl 2010) (zit: BEARBEITER, in: BENGEL/REIMANN, HbTV)

BEST, Steuerberater als Testamentsvollstrecker, DStR 2000, 2000

BOEDICKER, Grundsätze der Testamentsvollstreckung bei Verfügungen zugunsten gemeinnütziger Stiftungen, s & s 2006, 22

BONEFELD, Probleme bei Dauervollstreckung, in: FS Damrau (2007) 313

ders, Betreuer oder gesetzlicher Vertreter und Testamentsvollstreckung, ZErB 2007, 2

BRANDNER, Das Einzelkaufmännische Unternehmen unter Testamentsvollstreckung, in: FS Stimpel (1985) 991

BUND, Aufgaben und Risiko des Testamentsvollstreckers, JuS 1966, 60

DAMRAU, Pflegschaft für den unbekanntesten Testamentsvollstrecker, in: FS H Lange (1992) 797

ders, Auswirkungen des Testamentsvollstreckeramtes auf elterliche Sorge, Vormundschaft und Betreuung, ZEV 1994, 1

ders, Der Nachlaß vor Beginn des Testamentsvollstreckeramtes, ZEV 1996, 81

ders, Das Ende der Testamentsvollstreckung über ein Vorvermächtnis, in: FS A Kraft (1998) 37

DAUNER-LIEB, Unternehmen im Sondervermögen: Haftung und Haftungsbeschränkung; zugleich ein Beitrag zu Unternehmen im Erbgang (1998)

DIETERICH, Testamentsvollstreckung zur Ausübung der Rechte des Nachvermächtnisnehmers vor Anfall des Nachvermächtnisses, NJW 1971, 2017

EIBL, Die Erbteilvollstreckung (2002)

EVERTS, Heimgesetz und Testamentsvollstreckung, ZEV 2006, 544

FENSTERER, Die Testamentsvollstreckung (2003)

FRIEDRICH, Die Abziehbarkeit der Testamentsvollstreckerkosten bei der Einkommensbesteuerung, DB 1978, 1901

GARLICH, Passivprozesse des Testamentsvollstreckers (1996)

ders, Der Testamentsvollstrecker privat, ZEV 1996, 447

ders, Die Übertragbarkeit der Alleinerbschaft bei Testamentsvollstreckung, MittBayNot 1998, 149

ders, Die Befugnis zur Vollstreckungserinnerung bei Testamentsvollstreckung, Rpfleger 1999, 60

GRANICKY, Anordnung der Testamentsvollstreckung in einem gemeinschaftlichen Testament, NJW 1957, 407

GRUNSKY/HOHMANN, Die Teilbarkeit des Testamentsvollstreckeramtes, ZEV 2005, 41

GRUNSKY/THEISS, Testamentsvollstreckung durch Banken, WM 2006, 1561

HAEGELE, Der Testamentsvollstrecker im Landwirtschaftsrecht, RdL 1954, 144

- ders, Familienrechtliche Fragen um den Testamentsvollstrecker bei Konkurs, Vergleich und Anfechtung außerhalb des Konkurses, KTS 1969, 158
- ders, Einzelfragen der Testamentsvollstreckung, BWNotZ 1974, 109
- HARTMANN, Testamentsvollstreckung und Nießbrauch zur Sicherung der Nachfolge des Einzelunternehmers im Zivil- und Steuerrecht (2. Aufl 1983)
- HÄUSSERMANN, Überlassung von Nachlassgegenständen durch den Testamentsvollstrecker, BWNotZ 1967, 234
- HORN, Ist die Testamentsvollstreckung nach Entlassung des namentlich benannten Testamentsvollstreckers beendet?, ZEV 2007, 521
- JACOBY, Das private Amt (2007)
- JESS, Die ordnungsgemäße Verwaltung iSd § 2216 Abs 1 BGB als Grundlage der rechtlichen Befugnisse des verwaltenden Testamentsvollstreckers (2005)
- JOHANNSEN, Rechtsprechung des BGH auf dem Gebiete des Erbrechts 3. Teil, WM 1969, 1402, und 1. Teil, WM 1973, 530, 535 und WM 1985, Sonderbeil 1, 3
- ders, Führung von Handelsgeschäften und Verwaltung von Geschäftsanteilen einer Handelsgesellschaft durch den Testamentsvollstrecker, WM 1970, 570
- JUNG, Unentgeltliche Verfügungen des Testamentsvollstreckers und des befreiten Vorerben, Rpfleger 1999, 204
- KAPP, Die rechtliche Stellung des Testamentsvollstreckers zum Erben, BB 1981, 113
- ders, Rechte und Pflichten des Testamentsvollstreckers im Besteuerungsverfahren, DStR 1985, 725
- KEIM, Befugnisse des Nacherbentestamentsvollstreckers bei Verfügungen über Nachlassgegenstände, ZErB 2008, 5
- KESSLER, Der Testamentsvollstrecker im Prozeß, DRiZ 1967, 299
- KIRCHNER, Zur Erforderlichkeit eines Ergänzungspflegers bei (Mit-)Testamentsvollstreckung durch den gesetzlichen Vertreter des Erben, MittBayNot 2002, 368
- KLEINE-COSACK, Testamentsvollstreckung durch Steuerberater und Banken: Plädoyer gegen ein Anwaltsmonopol, BB 2000, 109
- KLINGELHÖFFER, Vermögensverwaltung in Nachlasssachen (2003)
- ders, Testamentsvollstreckung und Pflichtteilsrecht – Anmerkungen zu § 2213 I 3 BGB, ZEV 2000, 305
- KLUMPP, Handlungsspielraum und Haftung bei Vermögensanlagen durch den Testamentsvollstrecker, ZEV 1994, 65
- KNAUSS, Der Testamentsvollstrecker (2008)
- KREPPPEL, Der Testamentsvollstrecker und die Erben des Gesellschafters, DStR 1996, 430
- KÜHN, Entgeltliche Amtsbeendigungsvereinbarungen bei Dauertestamentsvollstreckung, ZErB 2009, 140
- LANGE, Die Rechtsmacht des Testamentsvollstreckers und ihre Grenzen, JuS 1970, 101
- LAUER, Der Testamentsvollstrecker in der Grauzone rechtlicher Befugnisse (1999)
- LORZ, Testamentsvollstreckung und Unternehmensrecht (1995, zit: LORZ)
- LÖWISCH, Kann der Testamentsvollstrecker Prozesse über das Erbrecht bestimmter Personen führen?, DRiZ 1971, 273
- MAYER, Der Prozeßkostensatz des unterlegenen Testamentsvollstreckers, WürtZ 1954, 1
- MAYER/BONEFELD, Praxishandbuch Testamentsvollstreckung (3. Aufl 2011, zit: MAYER/BONEFELD)
- MERKEL, Die Anordnung der Testamentsvollstreckung – Auswirkungen auf eine postmortale Bankvollmacht?, WM 1987, 1001
- MEYDING, Erbvertrag und nachträgliche Auswechslung des Testamentsvollstreckers, ZEV 1994, 98
- MÖHRING/BEISSWINGERT/KLINGELHÖFFER, Vermögensverwaltung in Vormundschafts- und Nachlasssachen (7. Aufl 1999)
- MOLITORIS, Die Verwaltung des Nachlasses durch mehrere Testamentsvollstrecker (2005)
- VMORGEN/GOETTING, „Gesplante“ Testamentsvollstreckung bei gesamtdeutschen Nachlässen, DtZ 1994, 199
- MUSCHELER, Die Haftungsordnung der Testamentsvollstreckung (1994, zit: MUSCHELER, Haftungsordnung)
- ders, Testamentsvollstreckung über Erbteile, AcP 195 (1995) 35
- ders, Die Entlassung des Testamentsvollstreckers, AcP 197 (1997) 226

Testamentsvollstrecker

- ders, Der Pflichtteilsberechtigte als Beteiligter im Sinne des § 2227 BGB, ZErB 2009, 54
- ders, Testamentsvollstreckung und Vermächtnis, ZEV 2011, 230
- NIEDER/KÖSSINGER, Handbuch der Testamentsgestaltung (4. Aufl 2011)
- OFFERGELD, Die Rechtsstellung des Testamentsvollstreckers (1995)
- PICKEL, Die Haftung des Testamentsvollstreckers und seine Versicherung (1987)
- PINKERNELLE/SPREEN, Das Internationale Nachlaßverfahrensrecht, DNotZ 1967, 195, 206
- PLANK, Testamentsvollstreckung und Handelsregister (1998)
- vPREUSCHEN, Testamentsvollstreckung für Erbteile, FamRZ 1993, 1390
- REHMANN, Die Beschränkung der postmortalen Vollmacht durch eine angeordnete Testamentsvollstreckung am Beispiel der Bankvollmacht, BB 1987, 213
- ders, Testamentsvollstreckung an Gesellschaftsanteilen, BB 1985, 297
- REIMANN, Testamentsvollstreckung in der Wirtschaftspraxis (3. Aufl 1998)
- ders, Notare als Testamentsvollstrecker, DNotZ 1994, 659
- ders, Die Kontrolle des Testamentsvollstreckers, FamRZ 1995, 588
- ders, Gesamtschuldnerische Haftung sukzessiv tätiger Testamentsvollstrecker, ZEV 2004, 234
- ders, Vereinbarungen zwischen Testamentsvollstreckern und Erben über die vorzeitige Beendigung der Testamentsvollstreckung, NJW 2005, 789
- ders, Die „rules against perpetuities“ im deutschen Erbrecht, NJW 2007, 3034
- REITHMANN, Testamentsvollstreckung und postmortale Vollmacht als Instrumente der Kautelarjurisprudenz, BB 1984, 1394
- ROHLFF, Nießbraucher und Vorerbe als Testamentsvollstrecker, DNotZ 1971, 518
- ROTT/KORNAU/ZIMMERMANN, Testamentsvollstreckung (2008)
- RÖTHEL, Testierfreiheit und Testiermacht AcP 210 (2010) 32, 759
- SARRES, Die Auskunftspflichten des Testamentsvollstreckers, ZEV 2000, 90
- SCHEUREN-BRANDES, Auseinandersetzungsverbot und Dauervollstreckung gemäß § 2209 BGB, ZEV 2007, 306
- SCHILD, Das unbesetzte Testamentsvollstrekkeramt (1998)
- SCHMIDL, Entlastung, Haftungsfreizeichnung und -beschränkung des Anwalts als Testamentsvollstrecker, ZEV 2009, 123
- SCHMITZ, Kapitalanlageentscheidungen des Testamentsvollstreckers (2003)
- ders, Interessenkollision bei der Anlage von Nachlassvermögen durch Kreditinstitute bei Testamentsvollstreckung, ZErB 2005, 74
- SCHMUCKER, Testamentsvollstrecker und Erbe: Begründung, Wirkung und Beendigung der Testamentsvollstreckung (2002)
- SCHURIG, Das internationale Erbrecht wird europäisch – Bemerkungen zur kommenden Europäischen Verordnung, in: FS Spellenberg (2010) 343
- SCHWARZ, Testamentsvollstrecker (2010)
- SKIBBE, Zur Kumulation von Testamentsvollstreckeraufgaben in einer Hand, in: FS Brandner (1996) 769
- STRACKE, Die geschäftsmäßige Rechtsberatung durch Testamentsvollstrecker (2000)
- THEISS/BOGER, Testamentsvollstreckung durch Banken und Sparkassen, BKR 2006, 401
- TIEDTKE, Der Testamentsvollstrecker als gesetzlicher oder gewillkürter Prozeßstandscharakter, JZ 1981, 429
- ULMER, Die Sonderzuordnung des vererbten OHG-Anteils, in: FS Schilling (1973) 79
- VINKEN, Der Steuerberater als Testamentsvollstrecker, Nachlaßverwalter und vermögensrechtlicher Betreuer, Steuerberaterkongreß-Report 1998, 353
- VORTMANN, Banken als Testamentsvollstrecker, WM 1995, 1745 und ZBB 1994, 259
- WACKE, Die Testamentsvollstreckung im deutschen und europäischen Recht, Jura 1989, 577
- WÄLZHOLOZ, Die Besteuerung unangemessen hoher Vergütung für Testamentsvollstrecker, ZErB 2005, 247
- WENNINGER, Der Testamentsvollstrecker in der Umwandlung (2002)
- WERKMÜLLER, Der Unternehmensverkauf durch den Testamentsvollstrecker, ZEV 2006, 401
- WERNER, Wie man einen Testamentsvollstrecker los wird, ZEV 2010, 126

WINKLER, Testamentvollstrecker (20. Aufl 2010, zit: WINKLER)

ZEISING, Pflichten und Haftung des Testamentvollstreckers bei der Verwaltung von Großvermögen (2004)

ZEUNER, Zur Stellung des wirklichen und des vermeintlichen Testamentvollstreckers gegenüber Nachlaß und Erben, in: FS Mühl (1981) 721

ZIMMER, Testamentvollstrecker. Ratgeber für Testamentvollstrecker, Erben und Erblas- ser (1989)

ZIMMERMANN, Die Testamentvollstreckung (3. Aufl 2008), zit: ZIMMERMANN

ders, Testamentvollstreckung und Betreuung, in: FS Schwab (2005) 1099

ders, Die Auswahl von Testamentvollstreckern, Nachlasspflegern und Nachlassverwaltern durch das Nachlassgericht, ZEV 2007, 313

ders, Testamentvollstreckung durch Banken, ZErb 2007, 278

ders, Testamentvollstreckung im FamFG, ZERb 2009, 86.

Systematische Übersicht

| | | | |
|---|----|--|-----|
| I. Geschichtliche Entwicklung der Ein- richtung des Testamentvollstreckers | 1 | 5. Familienrechtliche Beschränkungen des Testamentvollstreckers | 41 |
| II. Gesetzliche Systematik | 3 | 6. Die Kontrolle des Testamentvoll- streckers | 43 |
| III. Das Wesen der Testaments- vollstreckung | | V. Testamentvollstreckung, transmor- tale und postmortale Vollmacht | |
| 1. Grundsätzliches | 4 | 1. Allgemeines | 53 |
| 2. Wesen und Wirkung der Testaments- vollstreckung | 6 | 2. Die Erteilung von trans- und post- mortalen Vollmachten | 55 |
| 3. Gründe für die Anordnung der Testamentvollstreckung | 8 | 3. Form der Erteilung | 61 |
| 4. Die Aufgaben eines Testamentvoll- streckers | 10 | 4. Wirkung der trans- bzw postmortalen Vollmacht | 62 |
| IV. Die Rechtsstellung des Testaments- vollstreckers | | 5. Widerruf durch den Erben | 71 |
| 1. Der Testamentvollstrecker als Träger eines Amtes | 14 | 6. Generalvollmacht über den Tod hin- aus oder auf den Todesfall | 74 |
| 2. Das Verhältnis des Testamentvoll- streckers zu den Erben | 16 | 7. Vollmacht an den Testamentvoll- strecker | 76 |
| 3. Das Verhältnis des Testamentvoll- streckers zum Nachlaßgericht | 20 | 8. Postmortale Vollmacht des Vorerben und Nacherbfolge | 78 |
| a) Allgemeines | 20 | VI. Der Nachweis des Amtes | |
| b) Vom Gesetz ausschließlich vor- gesehene Tätigkeiten des Nachlaß- gerichts | 23 | 1. Grundsatz | 79 |
| c) Die Folgen einer Aufsichtsord- nung | 31 | 2. Bekanntmachung im Erbschein | 81 |
| d) Berührungen von Testamentvoll- strecker und Nachlaßgericht | 32 | 3. Bekanntmachung im Grundbuch, Schiffs- und Luftfahrzeugregister | 93 |
| 4. Einwirkung des Prozeßgerichts auf die Testamentvollstreckung | 39 | 4. Handelsregister | 102 |
| | | 5. Testamentvollstreckerzeugnis | 106 |
| | | VII. Zeitliche und räumliche Geltung | |
| | | 1. Zeitliche Geltung | 109 |
| | | 2. Räumliche Geltung (Internationales Privatrecht) | 110 |
| | | 3. Recht der ehem DDR | 113 |

Alphabetische Übersicht

| | | | |
|---|------------------|---------------------------------------|-------------------|
| Amtsstellung | 14 f | Gespaltene Testamentsvollstreckung | 115 |
| Amtstheorie | 14 | Grundbuch | 64, 93 ff |
| Aufgaben | 10 ff | – Beschwerde | 99 |
| Auflage | 47, 77 | – Nachweis | 94 |
| Aufsicht | 20 f, 31 | – Unrichtigkeit | 100 |
| – durch Dritte | 52 | Gründe für Testamentsvollstreckung | 8 f |
| Auseinandersetzung | 37 | Grundstücksauffassung | 67 |
| Ausländisches Recht | 110 ff | Handelsregister | 102 ff |
| Auslegung des Testaments | 11 | – Anmeldung | 105 |
| Befugnis | 10 ff | – Nachweis | 103 |
| – Beschränkung | 13, 46, 89 f, 97 | Hohenzollern-Urteil | 2b |
| Beschränkungen | 41, 50 ff, 64 | Internationales Privatrecht | 111 f |
| – des Erben | 17 | Kapitalgesellschaft | 105a |
| Beschwerde | 36, 99 | Konfusion | 70 |
| Betreuungsgericht | 42 | Kontrolle des Testamentsvollstreckers | 43 ff |
| DDR | 113 ff | Kündigung | 28 |
| Demotrieklausel | 49 f | Landesrecht | 2 |
| Einschränkung der Testamentsvollstrecker- befugnisse | 13, 19 | Legitimation | 6 |
| Einstweilige Anordnung | 30 | Löschungsbewilligung | 101 |
| Entlassung | 29 f | Luftfahrzeugregister | 93, 95 |
| Erben | 16 ff | Machtbefugnisse | 12 |
| Erblasseranordnung | 26 | Mega-Vollstrecker | 51 |
| Erbrecht | 4 | Mehrere Testamentsvollstrecker | 45, 50 |
| Erbschein | 32, 79 ff | – Meinungsverschiedenheiten | 27 |
| – Herausgabeanspruch | 92 | Nacherbentestamentsvollstreckung | 85, 88 |
| – unrichtiger | 91 | Nachlaßgericht | 20 ff, 32 ff |
| Ernennung | 23, 87 | – Verhältnis zum Prozeßgericht | 40 |
| Erteilung einer Vollmacht | 55 ff | Nachlaßgerichtsverfahren | 38 |
| Erweiterung des Aufgabenkreises | 12 | Nachlaßpfleger | 33 ff |
| EU-Erbrechtsverordnung | 112 | Nachlaßsicherung | 33 f |
| Familiengericht | 42 | Nachlaßspaltung | 115 |
| Familienrechtliche Beschränkungen | 41 f | Nachweis des Amtes | 79 ff, 94, 106 ff |
| Gemeines Recht | 2 | Nichterbrechtliche Aufgaben | 5 |
| Gemeinschaftliches Testament | 17 | Öffentliches Recht | 21 |
| Genehmigung des Familiengerichts | 66 | Ordnungsstrafen | 22 |
| Generalvollmacht | 74 f | Pflegschaft | 35 |
| Gesellschafterliste | 165a | Pflichten | 18 |
| Gesetzessystematik | 3 | Postmortale Vollmacht | 53 ff |
| Gesetzliche Folgen | 7 | Privatautonomie | 2b |
| Gesetzlicher Vertreter | 15 | | |
| Gesetzliches Schuldverhältnis | 16 | | |

| | | | |
|---|----------------|---|-----------------|
| Prozeßgericht _____ | 22, 39 f | Verhältnis zum Erben _____ | 16 ff |
| Räumliche Geltung _____ | 110 ff | Vermächtnisvollstreckung _____ | 86, 98 |
| Rechtsbesorgung _____ | 49a, 66 | Vermögensrecht _____ | 4 f |
| Rechtsstellung _____ | 14 ff | Verselbständigung des Nachlasses _____ | 8 |
| Römisches Recht _____ | 2 | Verwaltungsanordnung _____ | 48 |
| Salmannen _____ | 2 | Vollmacht _____ | 53 ff |
| Schiedsgericht _____ | 52 | – Abgrenzung zur Einsetzung _____ | 54 |
| Schiffsregister _____ | 93, 95 | – Beschränkungen _____ | 68 |
| Staatsverträge _____ | 111 | – Erlöschen _____ | 67 |
| Steuerrechtliche Gründe für Testaments- | | – Nachweis _____ | 59 |
| vollstreckung _____ | 9 | – und Testamentsvollstrecker _____ | 68, 76 f |
| Streitigkeiten _____ | 22 | – des Vorerben _____ | 78 |
| Systematik _____ | 3 | – Widerruf _____ | 62, 71 ff, 75 f |
| Testament _____ | 57 ff | – Wirksamkeit _____ | 56 ff |
| Testamentsvollstreckervermerk _____ | 79 ff | – Wirkung _____ | 62 ff |
| – im Erbschein _____ | 81 ff | Vollmachtserteilung _____ | 55 ff |
| – im Grundbuch _____ | 93 ff | – Form _____ | 61 |
| – Löschung _____ | 100 f | Vollmachtsurkunde _____ | 60 |
| Testamentsvollstreckervollmacht _____ | 76 | Vorsorgevollmacht _____ | 68a |
| Testamentsvollstreckerzeugnis _____ | 25, 94, 106 ff | Wesen der Testamentsvollstreckung _____ | 4 ff |
| – öffentlicher Glaube _____ | 107 f | Wille des Erblassers _____ | 1, 6 |
| Transmortale Vollmacht _____ | 53 ff | Wirkung der Testamentsvollstreckung _____ | 7 |
| Verfahren _____ | 38 | Zeitliche Geltung _____ | 109 |
| Verfügung _____ | 63 | Zertifizierung _____ | 49a |
| – unentgeltliche _____ | 65 | ZGB-DDR _____ | 113 ff |
| Verfügungsbeschränkung _____ | 41, 104 | Zivilprozeß _____ | 39 f |
| | | Zustimmungsklausel _____ | 49 |

I. Geschichtliche Entwicklung der Einrichtung des Testamentsvollstreckers

- 1 Soweit das Erbrecht Testierfreiheit gewährt, ermöglicht es dem Erblasser, seinen Willen hinsichtlich seines Vermögens, das mit seinem Ableben zum Nachlaß wird, **über seinen Tod hinaus** fortwirken zu lassen. Um diesen Erfolg sicherzustellen, wird der Erblasser nicht selten das Bedürfnis haben, Personen seines Vertrauens zu bestimmen, die seinen letzten Willen ausführen oder vollstrecken, also Testamentsvollstreckung anzuordnen.
- 2 Dem römischen Recht war die Einrichtung des Testamentsvollstreckers fremd. Das germanische Recht kannte die Salmannen, die als Vorläufer der heutigen Testamentsvollstrecker bezeichnet werden können. Aus diesen Ansätzen hat die mittelalterliche, insbesondere die kirchliche Rechtspraxis, die Einrichtung des Testamentsvollstreckers herausgebildet (KIPP/COING § 66 I). Freilich war sie im gemeinen Recht nicht scharf umrissen und auch in den dem BGB vorhergehenden Landesgesetzen (BayLandrecht III 2 §§ 15 ff, ALR 1 12 §§ 557 ff, Code civil Art 1025 ff, SächsBGB

§§ 2230 ff) nur dürftig geregelt. Das BGB hat sich daher bemüht, „**Klarheit in ein dunkles Institut zu bringen**“ (Mot V 236).

Auch im geltenden Recht gibt es **Anwendungsprobleme** und zahlreiche ungeklärte **2a** Rechtsfragen. Das Institut der Testamentsvollstreckung hat zudem mit größer werdenden Vermögen und komplexeren Nachlässen eine erhöhte Bedeutung erlangt. Die Testamentsgestaltung hat sich in den vergangenen Jahrzehnten fortentwickelt, die Praxis bedient sich immer mehr der Möglichkeiten, welche die Anordnung der Testamentsvollstreckung bietet. Dabei ist bewußt geworden, daß die Regelung des BGB über das Recht der Testamentsvollstreckung nicht vollständig ist und sie viele Probleme nicht durch einen einfachen Blick in das Gesetz lösen lassen. Zu nennen sind hier insbesondere die Machtverteilung zwischen Erben und Testamentsvollstrecker, die Kontrolle des Testamentsvollstreckers, die höchstmögliche Dauer der Testamentsvollstreckung und die Möglichkeiten der Erben, hierüber mit dem Testamentsvollstrecker Vereinbarungen zu treffen.

Darüber hinaus erfaßt die Diskussion über die **Privatautonomie im Erbrecht** und ihre **2b** Grenzen (vgl KROPPENBERG, Privatautonomie von Todes wegen, 2009) auch das Recht der Testamentsvollstreckung. Die Anordnung der Testamentsvollstreckung unterliegt den allgemeinen Schranken der Testierfreiheit. In neuerer Zeit ist eine Tendenz der Rechtsprechung zu erkennen, die Testierfreiheit richterlich von der Testiermacht abzugrenzen. Das Verfassungsrecht als Schranke der Testierfreiheit ist dabei verstärkt zu beachten (BVerfG NJW 2004, 2000 [Hohenzollern-Urteil] = ZEV 2004, 241; vgl auch ROETHEL AcP 210 [2010], 32). In den Grundrechtsbestimmungen des Grundgesetzes verkörpert sich eine objektive Wertordnung, die als verfassungsrechtliche Grundentscheidung für alle Bereiche des Rechtes gilt und der vor allem auch bei der Interpretation zivilrechtliche Generalklauseln maßgebliche Bedeutung zukommt. Indem die §§ 138, 242 ganz allgemein auf die guten Sitten, die Verkehrssitte sowie auf Treu und Glauben verweisen, verlangen sie eine Konkretisierung am Maßstab von Wertvorstellungen, die in erster Linie von den Grundsatzentscheidungen der Verfassung bestimmt werden (BVerfGE, 206 f; 42, 143; 89, 214). Hieraus können sich im Einzelfall auch für die Anordnung der Testamentsvollstreckungen Einschränkungen ergeben.

II. Gesetzliche Systematik

Die §§ 2197 bis 2202 handeln von der Ernennung des Testamentsvollstreckers, von der **3** Annahme des Amtes und von seiner Ablehnung, die §§ 2203–2209 von den Aufgaben und Befugnissen des Testamentsvollstreckers, die §§ 2211–2214 von den Wirkungen der Testamentsvollstreckung, nämlich von der Verfügungsbeschränkung des Erben, die dem Verwaltungsrecht des Testamentsvollstreckers entspricht (§ 2211), der Befugnis zur Führung von Rechtsstreitigkeiten (§§ 2212, 2213) und dem Schutz des Nachlasses vor Eigengläubigern des Erben (§ 2214). Die §§ 2215–2220 behandeln die Rechte und Pflichten des Testamentsvollstreckers gegenüber dem Erben. § 2221 betrifft die Testamentsvollstreckervergütung, die §§ 2222 und 2223 regeln Sonderfälle der Testamentsvollstreckung (Nacherbenvollstreckung und Vermächtnisvollstreckung), § 2224 die Führung des Amtes durch mehrere Testamentsvollstrecker. In den §§ 2210 und 2225–2227 wird die (reguläre) Dauer und die (vorzeitige) Beendigung der Testamentsvollstreckung geregelt, in § 2228 das Recht zur Einsicht in gewisse Erklärungen, die mit der Testamentsvollstreckung zusammenhängen.

III. Das Wesen der Testamentsvollstreckung

1. Grundsätzliches

- 4 Die Testamentsvollstreckung ist ein erbrechtliches Institut. Sein Inhalt und seine Grenzen werden durch das **Erbrecht** bestimmt. Die Zuweisung anderer, zB familienrechtlicher Aufgaben scheidet im Rahmen der Testamentsvollstreckeranordnung ebenso aus wie die Annahme nicht-erbrechtlicher (zB familienrechtlicher) Schranken. Das Erbrecht als objektives Recht regelt die Rechtsverhältnisse des Vermögens eines Verstorbenen, es betrifft grundsätzlich nur die vermögensrechtliche Nachfolge (LANGE/KUCHINKE § 1 V 3; vgl REIMANN/BENDEL/J. MAYER A Rn 1).
- 5 Hieraus folgt für den Inhalt einer Testamentsvollstreckung, daß diese auf **vermögensrechtliche** Aufgaben beschränkt bleiben muß. So unterfallen fortwirkende Persönlichkeitsrechte nicht der Vermögenssorge des Erben, sondern der Personensorge der Familienangehörigen; Bestattungsart und -modalitäten, Umbettungen, Exhumierungen, postmortale Organentnahmen, ideeller Schutz des Namens und der Ehre sind daher an sich keine originären Aufgaben eines Testamentsvollstreckers (vgl REIMANN/BENDEL/J. MAYER A Rn 30 ff; REIMANN, in: FS Küchenhoff [1972] 341 ff). Daß für einzelne Maßnahmen (vgl § 2 FeuerbestG) die Testamentsform zugelassen ist, macht sie noch nicht zu „letztwilligen Verfügungen“ iSv § 2203, die der Testamentsvollstrecker auszuführen hat. Lediglich die Ausführung von Bestattungsanordnungen wird man wegen § 1968 originär dem Testamentsvollstrecker überantworten können (RG JW 1912, 540). Sollen derartige **nichterbrechtliche Aufgaben**, was häufig der Fall ist, gleichwohl vom Testamentsvollstrecker wahrgenommen werden, wird der Erblasser die Erben durch Auflage verpflichten müssen, entsprechende Maßnahmen zu dulden und uU Vollmachten zu erteilen. Es ist jedenfalls möglich, dem Testamentsvollstrecker (wie jedem anderen) derartige nicht-originäre Aufgaben zuzuweisen (BGH FamRZ 1992, 657), aber nicht als Testamentsvollstrecker.

2. Wesen und Wirkungen der Testamentsvollstreckung

- 6 Das Wesen der Testamentsvollstreckung erschließt sich aus den Aufgaben des Testamentsvollstreckers sowie aus den vom Gesetz angeordneten Wirkungen der Testamentsvollstreckung. Aufgabe des Testamentsvollstreckers ist es, den Willen des Erblassers auszuführen und abzusichern. Der Testamentsvollstrecker leitet also seine Legitimation, seine Rechtsposition und seinen Aufgabenbereich unmittelbar vom **Willen des Erblassers** ab (BGH NJW 2011, 1736). Dieser ist in der Lage (wenn auch im gesetzlich vorgegebenen Rahmen), den Umfang und den Aufgabenbereich der Testamentsvollstreckung und damit deren Wesen und Wirkungen im Einzelfall zu bestimmen und zu konkretisieren. Der Tätigkeit des Testamentsvollstreckers kommt somit eine schützende und vermögenserhaltende Funktion zu.
- 7 Die Testamentsvollstreckung wird – auch ohne diese Konkretisierung durch den Erblasser – in ihrem Wesen determiniert durch die vom **Gesetz ausgesprochenen** bzw. zugelassenen **Wirkungen**, nämlich die Zuweisung der Auseinandersetzungs-, Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis an den Testamentsvollstrecker (§§ 2204, 2205) und den entsprechenden Entzug der Verfügungsbefugnis des Erben (§ 2211) einerseits sowie die Absicherung des Nachlasses gegen Eigengläubiger des Erben (§ 2214)

andererseits. Diese beiden Wirkungen sind konstitutiv für die Testamentsvollstreckung und ergeben auch eine erste Antwort auf die Frage, warum Testamentsvollstreckung im Einzelfall angeordnet werden soll. Gerade durch die Verselbständigung des Nachlasses gegenüber Eigengläubigern des Erben (§ 2214) wird der vom Testamentsvollstrecker verwaltete Nachlaß zu einer Art „Sondervermögen“ (BGHZ 48, 214), der über den Erbfall vom sonstigen Vermögen des Erben getrennt wird. Dies gilt auch für die Erträge des Nachlasses, es sei denn, sie werden dem Erben zur freien Verfügung überlassen (REIMANN, Testamentsvollstreckung in der Wirtschaftsrechtspraxis Rn 13). Diese Verselbständigung des Nachlasses verhindert jedoch nicht, daß mit dem Erbfall eine Konfusion von Ansprüchen des Erben gegen den Erblasser eintritt (str. vgl. § 2214 Rn 1). Die Determinierung der Testamentsvollstreckung durch ihre Wirkungen zeigt sich auch bei den übrigen gesetzlichen Folgen, insbesondere beim Besitzrecht (§§ 2205 S 2, 854) und bei der Prozeßführungsbefugnis (§ 2212).

3. Gründe für die Anordnung der Testamentsvollstreckung

Der allgemeine Grund für die Anordnung der Testamentsvollstreckung ist die **Sorge** **8** **des Erblassers**, daß seine Erben uneins sein könnten, daß die von ihm angeordnete Verteilung nicht reibungslos über die Bühne geht, daß die Erben (noch) nicht über die für die Verwaltung des Nachlasses oder von Nachlaßteilen (zB Unternehmen, Unternehmensbeteiligungen, Auslandsbesitz) erforderliche Sachkunde und Erfahrung verfügen oder daß bei gesellschaftsrechtlichen Beteiligungen sofortiger Handlungsbedarf besteht, insbesondere bei Minderjährigkeit des Erben oder Vermächtnisnehmers (BENGEL, in: BENGEL/REIMANN, HbTV I Rn 5). Ein weiterer Grund ergibt sich aus dem Wesen der Testamentsvollstreckung. Denn die durch die Anordnung der Testamentsvollstreckung bewirkte Verselbständigung des Nachlasses macht sie zu einem Sicherungsinstrument in allen den Fällen, in denen zwar dem Erben das Vermögen des Erblassers zufallen, jedoch nicht durch Probleme, die in der Person des Erben bestehen (zB aus Anlaß von geschäftlichen Schwierigkeiten, Zugewinnausgleichsansprüchen aus Anlaß der Ehescheidung, Unterhaltsansprüchen, Sozialhilferegreßansprüche bei behinderten Kindern, etc) gefährdet werden soll. Diese vermögenssichernde Bedeutung der Testamentsvollstreckung macht sie insbesondere im Handels- und Gesellschaftsrecht zu einem wichtigen Instrument der vorsorgenden Rechtspflege. Darüber hinaus kann ihr, je nach der konkreten Sachlage, auch eine unternehmenspolitische Bedeutung zukommen (REIMANN, Testamentsvollstreckung in der Wirtschaftsrechtspraxis Rn 9 ff).

Auch **steuerrechtliche Gründe** lassen die praktische Notwendigkeit, Testamentsvollstreckung anzuordnen, weiter steigen. So hat die BFH-Rechtsprechung zur einkommensteuerlichen Behandlung der Erbaueinandersetzung die frühere Auffassung, Erbfall und Erbaueinandersetzung seien als Einheit anzusehen, aufgegeben (BFH BStBl II 1990, 837 = NJW 1991, 24; BMF-Schreiben v 14. 3. 2006 [BStBl I 2006, 253] = MittBayNot 2007, 254). Während früher bei Vorhandensein von Betriebsvermögen aus Gründen der Praktikabilität und aus Kostengründen eine Gestaltung bevorzugt wurde, nach welcher der Unternehmensnachfolger Alleinerbe und die übrigen Familienangehörigen Vermächtnisnehmer waren, wird nunmehr wegen der damit verbundenen Aufstockung des AfA-Volumens häufiger bewußt eine Erbengemeinschaft konstituiert und die Zuweisung des Unternehmens im Rahmen der Erbaueinandersetzung vorgenommen. Dann empfiehlt es sich, einen Testamentsvollstrecker einzusetzen, um