

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| A. Einleitung | 19 |
| B. Grundzüge des Pflichtteilsrechts | 22 |
| I. Verfassungsrechtlicher Status des Pflichtteilsrechts | 22 |
| 1. Ausgangslage um die Jahrtausendwende | 22 |
| 2. Entscheidung des BVerfG vom 19.04.2005 | 23 |
| a) Rezeption | 24 |
| b) Würdigung | 24 |
| c) Ausblick | 26 |
| II. Pflichtteilsberechtigter Personenkreis | 27 |
| III. Höhe des Pflichtteils | 28 |
| IV. Pflichtteilsrestanspruch und Ausschlagungsmöglichkeiten | 30 |
| V. Pflichtteilsergänzungsanspruch | 31 |
| VI. Pflichtteilsrecht und Pflichtteilsanspruch | 34 |
| VII. Ergebnis | 35 |
| C. Der Pflichtteilsverzicht | 37 |
| I. Ein kurzer Blick ins Ausland | 37 |
| 1. Erbverzichtsfeindliche Rechtsordnungen | 38 |
| 2. Erbverzichtsfreundliche Rechtsordnungen | 41 |
| II. Verhältnis von Erb- zu Pflichtteilsverzicht | 42 |
| III. Rechtsnatur | 45 |
| IV. Kausalgeschäft | 45 |
| 1. Unentgeltlicher Pflichtteilsverzicht | 46 |
| 2. Entgeltlicher Pflichtteilsverzicht | 47 |
| a) Rechtsnatur der Abfindung | 48 |
| b) Rechtliche Würdigung | 48 |
| V. Voraussetzungen | 51 |
| 1. Formelle und sachliche Voraussetzungen | 51 |
| a) Notarielle Beurkundungspflicht | 51 |
| b) Stillschweigender Verzicht | 53 |
| 2. Persönliche Voraussetzungen | 54 |
| 3. Zeitliche Voraussetzungen | 55 |
| a) Meinungsstand | 55 |
| b) Stellungnahme | 56 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| VI. Umfang und Wirkung | 58 |
| VII. Ergebnis | 61 |
| D. Sittenwidrigkeit gemäß § 138 BGB | 64 |
| I. § 138 BGB als Grenze der Vertragsfreiheit | 64 |
| 1. Lückenfüllende Funktion | 65 |
| 2. Eliminationsfunktion | 65 |
| II. Weitere Normzwecke des § 138 BGB | 66 |
| 1. Präventivfunktion | 66 |
| 2. Funktionsdreiklang nach Teubner | 68 |
| a) Rezeptionsfunktion | 68 |
| b) Transformationsfunktion | 68 |
| c) Delegationsfunktion | 69 |
| 3. Zwischenergebnis | 70 |
| III. Verhältnis zu anderen Vorschriften | 70 |
| 1. § 134 BGB | 70 |
| 2. § 123 BGB | 71 |
| 3. § 157 BGB | 72 |
| 4. § 242 BGB | 73 |
| IV. Bedeutung und Verhältnis von § 138 Abs. 1 zu Abs. 2 | 75 |
| V. Regelungsgehalt und Voraussetzungen des § 138 Abs. 1 BGB | 76 |
| 1. Rechtsgeschäft | 77 |
| 2. Die guten Sitten | 77 |
| a) Kritik an der Anstandsformel | 77 |
| b) Stellungnahme | 78 |
| 3. Verstoß | 80 |
| a) Inhaltssittenwidrigkeit | 81 |
| b) Sittenwidriger Gesamtcharakter | 82 |
| aa) Absicherung anerkannter Ordnungen | 83 |
| bb) Abwehr von Freiheitsbeschränkungen | 84 |
| cc) Vermeidung der Ausnutzung von Übermacht | 85 |
| (1) Überlegene Verhandlungsposition | 85 |
| (2) Missbrauch einer Vertrauensstellung | 86 |
| (3) Ausnutzung von Schwächen | 87 |
| (a) Zwangslage | 88 |
| (b) Unerfahrenheit | 88 |
| (c) Mangel an Urteilsvermögen | 90 |
| (d) Erhebliche Willensschwäche | 93 |
| dd) Abwehr der Schädigung Dritter | 94 |

| | |
|--|-----|
| ee) Schutz von Interessen der Allgemeinheit | 95 |
| (1) Abwendung von Gefahren | 95 |
| (2) Belastung der Sozialhilfe | 96 |
| ff) Abwehr von schweren Äquivalenzstörungen | 97 |
| gg) Schutz vor verwerflicher Gesinnung | 97 |
| 4. Subjektive Voraussetzungen | 98 |
| a) Meinungsstand | 99 |
| b) Würdigung | 100 |
| VI. Rechtsfolgen | 102 |
| 1. Grundsatz der Totalnichtigkeit | 102 |
| 2. Verfügungs- und Verpflichtungsgeschäft | 104 |
| VII. Ergebnis | 106 |
| E. Sittenwidrigkeit von Pflichtteilsverzichten | 108 |
| I. Pflichtteilsverzicht und Kausalgeschäft | 109 |
| 1. Abstraktionsprinzip | 110 |
| 2. Einheitliches Rechtsgeschäft | 111 |
| 3. Bedingungs Zusammenhang | 112 |
| 4. Zwischenergebnis | 112 |
| II. Äquivalenzstörung | 113 |
| 1. Rechtsprechung | 113 |
| a) OLG Oldenburg - Urteil vom 16. 3. 2006 | 114 |
| aa) Ausgangslage | 114 |
| bb) Entscheidung | 115 |
| cc) Rezeption | 115 |
| dd) Würdigung | 116 |
| b) LG Düsseldorf – Urteil vom 02.03.2007 | 119 |
| aa) Ausgangslage | 119 |
| bb) Entscheidung | 119 |
| cc) Würdigung | 120 |
| c) LG Düsseldorf – Urteil vom 19.1.2014 | 120 |
| aa) Ausgangslage | 120 |
| bb) Entscheidung | 121 |
| cc) Würdigung | 121 |
| d) OLG Koblenz – Beschluss vom 29.01.2015 | 122 |
| e) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse | 122 |
| 2. Literatur | 124 |
| a) Verzichts freundliche Perspektive | 124 |
| b) Verzichtskritische Perspektive | 125 |
| c) Ergebnis | 127 |

| | |
|--|-----|
| 3. Eigenständige Untersuchung | 127 |
| a) Konzeption des historischen Gesetzgebers | 127 |
| b) Pflichtteilsrecht als Erwerbschance | 128 |
| c) Altruismus im Familienverband | 129 |
| d) Festlegung eines Schwellenwerts | 130 |
| e) Ermittlung des fiktiven Pflichtteilsanspruchs | 131 |
| f) Verpflichtung zur Offenlegung des Vermögens | 132 |
| g) Die Kritik Röhels | 134 |
| aa) Höchstpersönlichkeit | 135 |
| bb) Widerrufsrecht | 136 |
| cc) Zwischenergebnis | 136 |
| 4. Ergebnis | 137 |
| III. Täuschungsähnliche Ausgangslage | 139 |
| 1. Rechtsprechung | 140 |
| a) OLG Koblenz – Beschluss vom 04.03.1993 | 140 |
| aa) Ausgangslage | 141 |
| bb) Entscheidung | 141 |
| cc) Würdigung | 142 |
| b) OLG München – Urteil vom 25.01.2006 | 143 |
| aa) Ausgangslage | 143 |
| bb) Entscheidung | 144 |
| cc) Rezeption | 145 |
| dd) Würdigung | 146 |
| (1) Arglistige Täuschung und Sittenwidrigkeit | 146 |
| (2) Kritik an der Literatur | 148 |
| c) LG Düsseldorf – Urteil vom 02.03.2007 | 150 |
| aa) Ausgangslage | 150 |
| bb) Entscheidung | 150 |
| cc) Würdigung | 151 |
| d) OLG Düsseldorf – Beschluss vom 21. 2. 2013 | 151 |
| aa) Ausgangslage | 151 |
| bb) Entscheidung | 152 |
| cc) Rezeption | 153 |
| dd) Würdigung | 153 |
| e) LG Düsseldorf – Urteil vom 19.1.2014 | 154 |
| f) OLG Hamm – Urteil vom 08.11.2016 | 155 |
| g) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse | 155 |
| 2. Literatur | 157 |
| a) Täuschungsschwelle | 157 |
| b) Verhältnis von § 123 zu § 138 BGB | 158 |
| c) Zwischenergebnis | 159 |

| | |
|--|-----|
| 3. Eigenständige Untersuchung | 160 |
| a) Konkurrenz zur arglistigen Täuschung nach § 123 BGB | 160 |
| aa) Meinungsstand | 160 |
| (1) § 123 Abs. 1 BGB als Sonderregelung zu § 138 Abs. 1 BGB | 160 |
| (2) Ablehnende Auffassung | 162 |
| bb) Erwägungen | 163 |
| (1) Unterschiedliche Regelungsbereiche und Schutzrichtungen | 163 |
| (2) Auslegung – Rechtsgeschäft und Willenserklärung | 164 |
| (3) Konsequenz der verschiedenen Ansichten | 166 |
| (a) Sonderregelung | 166 |
| (b) Keine Sonderregelung | 167 |
| (c) Ergebnis | 168 |
| (4) Keine Unterscheidungstauglichkeit bei Umstandssittenwidrigkeit | 168 |
| (5) Sittliche Anerkennung | 170 |
| cc) Zwischenergebnis | 170 |
| b) Hohes Unwirksamkeitsrisiko | 171 |
| c) Übertragbarkeit auf Drohungskonstellationen | 172 |
| 4. Ergebnis | 172 |
| IV. Übermacht- und Schwächesituationen | 174 |
| 1. Rechtsprechung | 175 |
| a) RG – Urteil vom 28.01.1907 | 175 |
| b) OLG München – Urteil vom 25.01.2006 | 176 |
| c) LG Düsseldorf – Urteil vom 02.03.2007 | 177 |
| d) OLG Hamm - Urteil vom 08.11.2016 | 178 |
| aa) Ausgangslage | 179 |
| bb) Entscheidung | 180 |
| cc) Rezeption | 182 |
| dd) Würdigung | 183 |
| (1) Geringe Bedeutung des finanziellen Ungleichgewichts | 183 |
| (2) Bezugnahme auf Röthel | 184 |
| (3) Bedingtheit der Gegenleistung | 184 |
| (4) Überrumpelung | 185 |
| (5) Außerachtlassung der Täuschung | 185 |
| (6) Einheitlichkeit gemäß § 139 BGB | 186 |
| (7) Zwischenergebnis | 186 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| e) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse | 187 |
| 2. Literatur | 189 |
| a) Kein Rechtfertigungszwang | 189 |
| b) Rationalitätsdefizite | 190 |
| c) Beurteilung der Mündigkeit | 191 |
| d) Betrachtung des Zustandekommens | 192 |
| e) Zwischenergebnis | 192 |
| 3. Eigenständige Untersuchung | 194 |
| a) Dispositivität des Pflichtteilsrechts | 194 |
| b) Merkmale für Unausgewogenheit | 195 |
| aa) Unerfahrenheit | 196 |
| (1) Notarielle Beurkundung | 196 |
| (2) Mündigkeit des Verzichtenden | 198 |
| (3) Gerichtspraxis | 199 |
| (4) Abgrenzung zur verzichtstypischen Unerfahrenheit | 200 |
| (5) Zwischenergebnis | 201 |
| bb) Ausnutzung von Vertrauen / Druckposition | 201 |
| cc) Überrumpelung | 203 |
| dd) Bedingtheit / Befristung der Gegenleistung | 204 |
| ee) Besondere Geschäftsgewandtheit | 206 |
| c) Schwelle zur Sittenwidrigkeit | 206 |
| aa) Immanente Unschärfen durch Flexibilitätsfunktion | 207 |
| bb) Subjektive Merkmale | 207 |
| cc) Verfassungsrechtliche Dogmatik | 208 |
| d) Das Problem der klaren Abgrenzung | 210 |
| e) „Undue influence“ nach anglo-amerikanischem Recht | 211 |
| aa) Übertragbarkeit der „undue influence“ | 211 |
| bb) Übertragungshindernisse | 212 |
| f) Verfahren beim Pflichtteilsverzicht | 213 |
| aa) Sittenwidrige Verfahrensgestaltung nach § 138 Abs. 1 BGB | 214 |
| bb) Risikoreduktion durch „best-practice“ | 214 |
| cc) „Best-practice“ bei Vulnerabilität | 215 |
| (1) Untersuchung der Ausgangssituationen | 216 |
| (2) Persönliche Vorbesprechung | 216 |
| (3) Erhalt eines Entwurfs | 217 |
| (4) 14-tägige Bedenkzeit | 217 |

| | |
|--|-----|
| (5) Höchstpönliche Erklärung des Verzichtenden | 218 |
| (6) Vermögensverhältnisse thematisieren | 219 |
| (7) Höhe des fiktiven Pflichtteilsanspruchs beziffern | 221 |
| (8) Verfahrensgestaltung in Urkunde vermerken | 221 |
| dd) Abfindung zum Zeitwert als sicherste Variante | 222 |
| 4. Ergebnis | 223 |
| V. Pflichtteilsverzicht zulasten der Sozialhilfe | 225 |
| 1. Terminologie | 226 |
| 2. Besonderheiten beim Verzicht durch Sozialleistungsempfänger | 227 |
| a) Übergang des Pflichtteilsanspruchs auf den Leistungsträger | 227 |
| b) Subsidiaritätsprinzip | 229 |
| 3. Rechtsprechung | 230 |
| a) BGH-Urteil vom 19.1.2011 – IV ZR 7/10 | 231 |
| aa) Ausgangslage | 231 |
| bb) Entscheidung | 232 |
| cc) Rezeption | 234 |
| dd) Würdigung | 236 |
| b) SG Stuttgart – Beschluss vom 08.03.2012 | 237 |
| aa) Ausgangslage | 237 |
| bb) Entscheidung | 237 |
| cc) Würdigung | 238 |
| c) LSG Bayern – Beschluss vom 30.07.2015 | 239 |
| aa) Ausgangslage | 239 |
| bb) Entscheidung | 239 |
| cc) Rezeption | 240 |
| dd) Würdigung | 241 |
| d) Ergebnis der Rechtsprechungsanalyse | 242 |
| 4. Literatur | 244 |
| a) Verzichtsfreundliche Perspektive | 244 |
| b) Verzichtskritische Perspektive | 245 |
| c) Zwischenergebnis | 245 |
| 5. Eigenständige Untersuchung | 246 |
| a) Negative Erbfreiheit | 246 |
| aa) Negative Freiheitsgrundrechte | 247 |
| bb) Verfassungsmäßige Verankerung | 248 |
| cc) Pflichtteilsrecht als Teil der Erbrechtsgarantie | 250 |
| dd) Tatsächliche Existenz | 250 |

| | | |
|-----|---|-----|
| ee) | Tragweite und Schranken | 251 |
| ff) | Schlussfolgerung | 252 |
| b) | Sozialrechtliches Regelungssystem | 253 |
| aa) | Leistungsreduzierung | 253 |
| bb) | Kostenerstattung | 254 |
| cc) | Überleitungsmöglichkeiten | 257 |
| dd) | Beschränkungsmöglichkeiten der negativen Erbfreiheit | 257 |
| ee) | Schlussfolgerung | 259 |
| c) | Prägekraft des Subsidiaritätsgrundsatzes | 261 |
| aa) | Durchbrechungen | 262 |
| bb) | Maßgeblichkeit | 263 |
| cc) | Schlussfolgerung | 264 |
| d) | Unterhaltsfunktion des Pflichtteilsrechts | 265 |
| e) | Maßgeblichkeit des Bedürftigkeitsanlasses | 267 |
| aa) | Parallelität der Argumentation | 268 |
| bb) | Unschärfe Trennung nach Sozialgesetzbüchern | 269 |
| cc) | Psychische Behinderungen im Bereich des SGB II | 269 |
| dd) | Außerachtlassen des Bedürftigkeitsanlasses | 270 |
| f) | Fehlende Bedürftigkeitskausalität des Verzichts | 271 |
| g) | Fürsorgebedürfnis und Kompensation | 272 |
| h) | Kein Vertrag zulasten Dritter | 273 |
| i) | Geschäftsfähigkeit und Pflichtteilsverzicht | 273 |
| j) | Ergebnis | 275 |
| 6. | Der sozialhilfebelastende Pflichtteilsverzicht im Kontext | 277 |
| a) | Behindertentestament | 277 |
| aa) | Hintergrund | 278 |
| bb) | Zielsetzung | 279 |
| cc) | Formen von Behindertentestamenten | 280 |
| (1) | Erbschaftslösung | 280 |
| (2) | Vermächtnislösung | 281 |
| dd) | Sittliche Beurteilung | 281 |
| (1) | Rechtsprechung | 281 |
| (2) | Literatur | 282 |
| (3) | Stellungnahme | 282 |
| ee) | Verhältnis zum Pflichtteilsverzicht | 283 |
| b) | Erbschaftsausschlagung | 284 |
| aa) | Rechtsprechung | 284 |
| bb) | Literatur | 285 |
| cc) | Stellungnahme | 286 |
| dd) | Verhältnis zum Pflichtteilsverzicht | 288 |

| | |
|--|-----|
| c) Erlassvertrag gemäß § 397 BGB | 289 |
| aa) Rechtsprechung | 289 |
| bb) Literatur | 290 |
| cc) Stellungnahme | 291 |
| dd) Verhältnis zum Pflichtteilsverzicht | 293 |
| d) Ergebnis zu 6. | 294 |
| 7. Pflichtteilsverzicht gegenüber Sozialleistungsempfängern | 295 |
| a) Notarkosten | 296 |
| b) Wirtschaftliches Interesse - Schonvermögen | 296 |
| aa) Grundfreibeträge | 296 |
| bb) Grundstücke | 297 |
| cc) Altersvorsorge-Freibeträge | 298 |
| dd) Kraftfahrzeug | 298 |
| ee) Weiteres Schonvermögen | 298 |
| ff) Ausmaß | 298 |
| c) Ergebnis zu 7. | 299 |
| | |
| F. Infektion des Pflichtteilsverzichts | 300 |
| I. Ausgangssituation | 300 |
| II. Vorfrage: Fernwirkung von § 1586b BGB | 300 |
| 1. Bedeutung der Fernwirkung | 300 |
| 2. Meinungsstand | 301 |
| 3. Infektionsrisiko in Abhängigkeit zur Fernwirkung | 302 |
| 4. Unwägbarkeit für den Vertragsgestalter | 303 |
| III. Gesamtschau bewirkt Gesamtnichtigkeit | 303 |
| IV. Gestaltungshinweise | 304 |
| V. Ergebnis | 305 |
| | |
| G. Fazit | 307 |
| | |
| Literaturverzeichnis | 311 |