

Studien zum vergleichenden und internationalen Recht –
Comparative and International Law Studies

Herausgeber: Bernd von Hoffmann†, Erik Jayme
und Heinz-Peter Mansel

186

Michael Nehmer

Erbunwürdigkeit
und Elternunterhalt
im Internationalen Privatrecht
Eine historisch-rechtspolitische Betrachtung

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Einleitung	1
 1. Teil – Sachnormen.....	 19
1.1 Rechtsgeschichte.....	19
1.1.1 Erbunwürdigkeit	19
1.1.1.1 Im römischen Recht	19
1.1.1.1.1 Entwicklung der Indignitätslehre.....	19
1.1.1.1.2 Wirkungen der Indignität.....	24
1.1.1.1.3 Entwicklungsstufen der Indignitätslehre	25
1.1.1.2 Erbunwürdigkeit im gemeinen Recht – Zusammentreffen mit germanischen Rechten	26
1.1.1.3 Die Erbunwürdigkeit in den Vernunftrechtsbüchern.....	30
1.1.1.3.1 Das preußische Allgemeine Landrecht.....	30
1.1.1.3.2 Der französische Code civil	31
1.1.1.3.3 Das österreichische ABGB	32
1.1.1.3.4 Präunitarische Rechte in Italien	33
1.1.1.4 Die Erbunwürdigkeit in der Pandektenwissenschaft des 19. Jahrhunderts	33
1.1.1.5 Das Sächsische BGB von 1863	34
1.1.1.6 Die Erbunwürdigkeit nach dem BGB.....	35
1.1.1.7 Zeitgenössische Kritik	37
1.1.1.8 Zusammenfassung.....	38
1.1.2 Unterhaltsverwirkung unter besonderer Berücksichtigung des Elternunterhalts	39

1.1.2.1	Im römischen Recht	40
1.1.2.2	Die Glossatoren.....	43
1.1.2.3	Die Kommentatoren und ihre Nachfolger	44
1.1.2.4	Deutsches Recht des Mittelalters	46
1.1.2.5	Naturrecht und Aufklärung.....	46
1.1.2.6	Die einzelnen Vernunftrechtsbücher	50
1.1.2.6.1	Das preußische Allgemeine Landrecht	50
1.1.2.6.2	Der französische Code civil	51
1.1.2.6.3	Das österreichische ABGB	51
1.1.2.7	Pandektistik im 19. Jahrhundert.....	52
1.1.2.8	Das Sächsische BGB.....	54
1.1.2.9	Die Vorlagen der Redaktoren für die erste Kommission zur Ausarbeitung des Entwurfs eines Bürgerlichen Gesetzbuchs	54
1.1.2.10	Kodifikation in Deutschland – BGB.....	57
1.1.2.11	Recht der früheren DDR	58
1.1.2.12	Zusammenfassung.....	58
1.1.2.13	Die Entwicklung des Elternunterhalts in der jüngeren Zeit	59
1.1.2.13.1	Aktuelle Probleme des Elternunterhaltsrechts.....	59
1.1.2.13.2	§ 1611 Abs. 1 Satz 2 BGB in der jüngeren Rechtsprechung.....	61
1.1.2.13.3	§ 1611 BGB als Billigkeitsklausel.....	62
1.1.2.13.4	Der Regelungsgehalt des § 1611 BGB	63
1.1.2.13.5	Völliger Ausschluss nach § 1611 Abs. 1 Satz 2 BGB.....	64
1.1.2.13.6	Die Verwirkung von Elternunterhalt, insbesondere unter Berücksichtigung der Rechtsprechung des BGH	64
1.1.3	Vergleichende Zusammenfassung	65
1.2	Rechtsvergleichender Überblick.....	67
1.2.1	Länderüberblick: Erbunwürdigkeitsrecht	68
1.2.1.1	Frankreich	68

1.2.1.2	Niederlande.....	71
1.2.1.3	Spanien.....	72
1.2.1.4	Portugal.....	73
1.2.1.5	Italien.....	74
1.2.1.6	Österreich.....	75
1.2.1.7	Belgien.....	76
1.2.1.8	Schweiz.....	76
1.2.1.9	Kroatien.....	76
1.2.1.10	Tschechische Republik.....	77
1.2.1.11	Recht der früheren DDR.....	77
1.2.1.12	Zusammenfassende Betrachtung.....	77
1.2.2	Elternunterhalt.....	78
1.3	Parallelen zwischen Erb- und Unterhaltsrecht.....	80
1.3.1	Die Versorgungsfunktion des Familienerbrechts.....	82
1.3.1.1	Rechtsvergleichende Betrachtungen.....	83
1.3.1.1.1	Überblick.....	83
1.3.1.1.2	Nachlassteilhalbe im englischen Recht.....	84
1.3.1.2	Erbrechtliche Vorschriften mit unterhaltsrechtlichem Charakter im BGB.....	88
1.3.1.3	Reformüberlegungen im Pflichtteilsrecht – Unterhaltsrechtliche Wertungen im Vordringen.....	89
1.3.1.4	Sozialer Wandel – Funktionsverlust des Familienerbrechts?.....	90
1.3.1.5	Fazit.....	91
1.3.2	Das Konzept der „familiären Solidarität“.....	92
1.3.2.1	Der Begriff der Solidarität.....	93
1.3.2.2	Familiensolidarität im Erbrecht.....	94
1.3.2.3	Elternunterhalt und Solidarität.....	98
1.3.2.4	§ 1618a BGB als Ausdruck des Gedankens der	

	Familiensolidarität	99
1.3.2.5	Solidarität und Gegenseitigkeit.....	102
1.3.2.6	Verfehlungen im Rahmen „gelebter Solidarität“.....	104
1.3.3	Reformüberlegungen.....	105
1.3.3.1	Inneres System der Erbunwürdigkeitsgründe.....	107
1.3.3.1.1	Wesen der Erbunwürdigkeit	107
1.3.3.1.2	Systembruch?	109
1.3.3.1.3	Zwischenergebnis	110
1.3.3.2	„Äußeres System“ – Regelung im Pflichtteilsrecht ausreichend?.....	111
1.3.4	Europäische Dimension – Diversitätsproblem	119
1.3.5	Mögliche Gestaltungsformen.....	120
1.3.5.1	Einführung konkreter Tatbestände.....	120
1.3.5.2	Generalklausel.....	121
1.3.5.3	Verweisungstechnik.....	122
1.3.6	Ergebnis	123
2.	Teil – Deutsches und Europäisches IPR	125
2.1	Die Qualifikation der Erbunwürdigkeit.....	126
2.1.1	Ausgangslage	126
2.1.2	Rechtshistorische Betrachtungen.....	127
2.1.2.1	Savignys Lehre als Grundlage des modernen IPR	127
2.1.2.2	Weitere Lösungsansätze.....	130
2.1.2.2.1	Meinungsspektrum.....	130
2.1.2.2.2	Stellungnahme.....	135
2.1.3	Geltendes Recht	138
2.1.3.1	Reichweite des Erbstatuts nach deutschem Recht	139
2.1.3.2	Qualifikationsprobleme.....	140

2.1.4	Blick in die Rechtsvergleichung	141
2.1.5	Maßgeblichkeit des Erbstatuts	143
2.1.5.1	Gesamtstatut als Wertungsprinzip	145
2.1.5.2	Internationaler Entscheidungseinklang.....	147
2.1.5.3	Rechtsinstitut der Verzeihung.....	148
2.1.5.4	Differenzierende Lösung	148
2.1.5.5	Europäische Erbrechtsverordnung.....	149
2.1.6	Entwicklung auf Europäischer Ebene –	
	Die Erbrechtsverordnung.....	149
2.1.6.1	Vorgeschichte.....	150
2.1.6.2	Eckpunkte der Verordnung	151
2.1.6.2.1	Grundsatz der Nachlassseinheit.....	151
2.1.6.2.2	Anknüpfung an den Ort des letzten gewöhnlichen Aufenthalts ...	152
2.1.6.2.3	Universelle Geltung	152
2.1.6.2.4	Beschränkte Rechtswahl	152
2.1.6.2.5	Rück- und Weiterverweisung	153
2.1.6.2.6	Gleichlauf von internationaler Zuständigkeit und anwendbarem Recht.....	153
2.1.6.2.7	Europäisches Nachlasszeugnis	154
2.1.6.3	Die Erbunwürdigkeit im Gefüge der Erbrechtsverordnung	154
2.1.6.3.1	Nachlassseinheit	154
2.1.6.3.2	Regelanknüpfung	155
2.1.6.3.3	Rechtswahlmöglichkeit.....	155
2.1.6.3.4	Partielle Rückverweisung	158
2.2	Die kollisionsrechtliche Behandlung des Unterhaltsrechts	158
2.2.1	Regelungskomplexe	159
2.2.1.1	Art. 18 EGBGB.....	159
2.2.1.2	Haager Übereinkommen	160

XIV

2.2.1.3	Die Verordnung (EG) Nr. 4/2009	161
2.2.1.3.1	Regelungsmaterie.....	162
2.2.1.3.2	Anwendbares Recht	162
2.2.1.3.2.1	Verweis auf UnthProt	162
2.2.1.3.2.2	Regelanknüpfung	163
2.2.1.3.2.3	Allseitige Geltung	163
2.2.1.3.2.4	Stärkung der lex fori	163
2.2.1.3.2.5	Rechtswahlmöglichkeiten	164
2.2.1.3.3	Erbunwürdigkeit und Unterhaltspflichtverletzung bei grenzüberschreitenden Fällen	166
2.3	Kollisionsrechtliche Probleme bei der Anwendung von ausländischen Erbunwürdigkeitsvorschriften mit „Unterhaltsbezug“	168
2.3.1	Vorfragenproblem.....	168
2.3.1.1	Die Vorfrage im Recht der Erbunwürdigkeit	169
2.3.1.1.1	Abgrenzung zu anderen Konstellationen.....	170
2.3.1.1.2	Fragestellung.....	171
2.3.1.1.3	Die Vorfragenproblematik als Problem des Allgemeinen Teils des IPR	171
2.3.1.1.4	Grundargumentationen zum Vorfragenproblem.....	173
2.3.1.1.5	Die Anknüpfung von Vorfragen – Grundlinien der Argumentation	175
2.3.1.1.6	Anknüpfung der Unterhaltsverpflichtung im Erbunwürdigkeitsrecht als Vorfrage.....	178
2.3.1.2	Vorfragenanknüpfung und Europäisches Kollisionsrecht.....	180
2.3.1.2.1	Ausgangspunkt.....	180
2.3.1.2.2	Drittstaaten	180
2.3.2	Problem der Substitution.....	183

2.3.2.1	Problemaufriss	183
2.3.2.2	Begriff der Substitution.....	185
2.3.2.3	Technik der Substitution	185
2.3.2.4	Substitution der „Unterhaltspflichtverletzung“ im ausländischen Erbunwürdigkeitsrecht	186
2.3.3	Erbunwürdigkeitsrecht und Datumtheorie.....	188
2.3.3.1	Methodischer Ansatz der Datumtheorie	189
2.3.3.2	Kritische Würdigung der Datumtheorie	190
2.3.3.3	Relevanz im Erbunwürdigkeitsrecht.....	191
2.3.4	Erbunwürdigkeit und <i>ordre public</i>	192
3.	Teil – Verfahrensrechtliche Probleme	195
3.1	Fälle aus der Praxis	195
3.1.1	OLG Düsseldorf – Beschluss vom 6. Februar 1963	195
3.1.2	LG Berlin – Entscheidung vom 23. September 1970.....	196
3.1.3	Stellungnahme.....	197
3.2	Die Anfechtungsklage nach deutschem Recht	198
3.2.1	Rechtsnatur des Urteils	199
3.2.2	Zuständigkeit des Gerichts.....	200
3.2.3	Stärkere Berücksichtigung von Drittinteressen im Erbunwürdigkeitsverfahren?.....	202
3.3	 Anfechtungsverfahren auch bei ausländischem Erbunwürdigkeitsstatut?	204
3.3.1	Problemaufriss	205
3.3.2	Lösungsmöglichkeiten	206
3.3.3	Stellungnahme.....	206
3.4	Internationale Zuständigkeit der Nachlassgerichte.....	208
3.4.1	Rechtslage vor Inkrafttreten des FamFG	209

XVI

3.4.2	Die internationale Zuständigkeit nach dem FamFG.....	210
3.4.3	Die internationale Zuständigkeit nach der EuErbVO.....	211

Zusammenfassung der Ergebnisse und Schlussbetrachtung.....	213
--	-----

Abkürzungsverzeichnis	219
-----------------------------	-----

Literaturverzeichnis.....	223
---------------------------	-----