

Juristenverein Luzern
12. März 2013

Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis

Prof. Dr. Hans Rainer Künzle
KENDRIS AG, Zürich

Inhaltsverzeichnis

- A. Literatur
- B. Vorsorgeauftrag (Art. 360 ff. ZGB)
- C. Ausrichtung eines Vermächtnisses
(Art. 484 ZGB)
- D. Einsetzung (Art. 517 ZGB)
- E. Aufgaben (Art. 518 Abs. 2 ZGB)
- F. Vertretungs- und Verfügungsmacht
(Art. 518 Abs. 2 ZGB)
- G. Annahme der Erbschaft
(Art. 571 Abs. 2 ZGB: Einmischung)
- H. Aufsicht
(Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

KENDRIS

Inhaltsverzeichnis

- I. Nicht-erbrechtliche Prozesse
(Art. 518 i.V.m. Art. 596 Abs. 1 ZGB)
- J. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)
- L. Haftung (OR)
- M. Internationales Privatrecht (IPRG)
- N. Steuern
- O. Prozessrecht (ZPO)
- P. Betreibungsverfahren (SchKG)
- Q. Sozialhilfegesetz (
- R. Strafrecht (StGB)

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 3

A. Literatur

- Bianchi, François**, Demandes de renseignements dans le cadre d'une succession: l'avocat et le notaire peuvent-ils opposer leur secret professionnel?, Not@lex 2012, 85-92.
- Fässler, Cécile**, Le secret professionnel du notaire et le droit aux renseignements des héritiers, Not@lex 2012, 108-142.
- Göksu, Tarkan**, Informationsrechte der Erben, AJP 21 (2012) 953-965.
- Greter Jürg R.**, Die Auswirkungen von Nachlässen mit amerikanischem Bezug für Schweizer Treuhänder und Willensvollstrecker, StR 2012, 119-122.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 4

A. Literatur

Hauser, Robert / Schweri, Erhard / Lieber, Viktor, GOG -
Kommentar zum zürcherischen Gesetz über die
Gerichts- und Behördenorganisation im Zivil- und
Strafprozess, Zürich 2012

Künzle, Hans Rainer , Aktuelle Praxis zur Willensvoll-
streckung (2011-2012), successio 7 (2013) 23-34.
-, Auskunftspflichten gegenüber Erben, successio 6
(2012) 256-279.

Lorandi, Franco, Erblasser, Erbengemeinschaft, Erbe(n)
und Erbschaft als Schuldner, AJP 21 (2012) 1378-1392.

Mäusli-Allenspach, Peter, Erbschafts- und Schenkungs-
steuern in der Schweiz - ein Überblick, successio 6
(2012) 184-202.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 5

A. Literatur

Rochat, Dominique / Fischer, Philipp, Compte joint et
clause d'exclusion des héritiers: de la difficulté de
servir plusieurs maîtres, successio 6 (2012) 240-255.

Stähli, Peter, Die Musterurkunde zum Vorsorgeauftrag,
in: Das neue Erwachsenenschutzrecht - insbesondere
Urteilsfähigkeit und ihre Prüfung durch die Urkunds-
person, hrsg. v. Stefan Wolf, Bern 2012, S. 124-139.

Wolf, Stefan, Erbrecht, in: Schweizerisches Privatrecht,
Band IV/1, Basel 2013.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 6

B. Vorsorgeauftrag (Art. 360 ff. ZGB)

Stähli, Mustersammlung, 136

Willensvollstrecker als Vorsorgebeauftragter

- › Bildet die Vermögenssorge Bestandteil des Vorsorgeauftrages, **ist es zu empfehlen, die damit Beauftragten auch als Willensvollstrecker einzusetzen** oder ihnen zumindest eine Vollmacht über den Tod hinaus (Art. 35 Abs. 1 OR) zu erteilen. So kann gewährleistet werden, dass das Vermögen des Auftraggebers nach dessen Tod lückenlos weiter verwaltet wird.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 7

C. Ausrichtung eines Vermächtnisses (Art. 484 ZGB)

TC VD C009.018336 vom 29.11.2011

Geltendmachung gegenüber dem Willensvollstrecker

- › „la demande tend à la délivrance d'un legs de 500'000 USD prévu par feu N. dans un document daté du 10 juillet 1996, qu'elle est **dirigée contre** les requérants H., P. et X., désignés comme **exécuteurs testamentaires d'N. ...**“.
- › „que l'intimée considère enfin que le jugement à intervenir dans la présente cause serait de toute manière opposable aux héritiers d'N., et ce quels qu'ils soient, les exécuteurs testamentaires - défendeurs à la présente cause - représentant valablement tout **héritier, même inconnu**“.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 8

C. Ausrichtung eines Vermächtnisses (Art. 484 ZGB)

TC VD C009.018336 vom 29.11.2011

Geltendmachung gegenüber dem Willensvollstrecker

- › „qu'il n'importe dès lors pas de savoir à qui sera reconnue la qualité d'héritier dans l'autre procès, **les exécuteurs testamentaires ayant valablement la qualité pour défendre** en leur propre nom dans les deux procès (ATF 116 II 131 c. 3a et les références citées)“.
- › **Ablehnung der Sistierung.**
- › Geltendmachung gegenüber dem WV erweist sich als praktisch, weil interne Auseinandersetzung der Erben nicht abgewartet werden muss.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 9

D. Einsetzung (Art. 517 ZGB)

Wolf/Genna, SPR IV/1, § 13 XI. 2.

Willensvollstrecker

- › Auch der Alleinerbe kann Willensvollstrecker sein.
- › **Was kann er „mehr“ als der Alleinerbe ?**
 - _ Ein Untervermächtnis ausrichten
 - _ Die Durchsetzung einer Auflage des Vermächtnisnehmers verlangen.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 10

D. Einsetzung (Art. 517 ZGB)

Wolf/Genna, SPR IV/1, § 13 XI. 2.

Ersatzwillensvollstrecker

- › Die Missachtung des Delegationsverbots (zur Bestimmung eines Nachfolger) führt zur Anfechtbarkeit (Art. 519 Abs. 1 Ziff. 3 ZGB), allenfalls sogar zur **Nichtigkeit** der letztwilligen Verfügung.
- › Die Ernennung eines Ersatzwillensvollstreckers ist eine **Ersatzverfügung** analog zu Art 487 ZGB.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 11

E. Aufgaben (Art. 518 Abs. 2 ZGB)

BGer. 5A_639/2012 vom 5. Dezember 2012

Schätzung

- › Der Willensvollstrecker hat gemäss Testament eine Schätzung der Liegenschaft einzuholen (Sachverhalt A. / E. 3).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 12

F. Vertretungs- und Verfügungsmacht (Art. 518 Abs. 2 ZGB)

(1) BGer. 1C_423/2011 vom 02. April 2012

Baubewilligungseingabe

- › „L'exécuteur testamentaire de l'hoirie précitée a requis pour celle-ci l'autorisation d'y construire un parking souterrain sur deux niveaux, une surface commerciale et deux chalets audessus“
(Sachverhalt A.).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 13

F. Vertretungs- und Verfügungsmacht (Art. 518 Abs. 2 ZGB)

(2) VGer. GR A 11 38 vom 13. März 2012

Vermächtnis

- › „nachdem die Beschwerdeführerin am 25. Mai 2009 kraft Verfügung des Willensvollstreckers das Eigentum an der Liegenschaft erworben hat“.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 14

F. Vertretungs- und Verfügungsmacht (Art. 518 Abs. 2 ZGB)

(3) VGer. ZH V.2011.00735 vom 26. Januar 2012

Arrest

- › „Der Erbteil des Beschwerdeführers beträgt unbestrittenerweise Fr. 120'187.95. Der Willensvollstrecker liess dem Beschwerdeführer allerdings nur eine Zahlung in der Höhe von Fr. 5'000.- zukommen; **den restlichen Betrag - Fr. 115'187.95 - überwies er** hingegen aufgrund der am 17. Oktober 2008 für abgetretene Unterhaltsbeiträge erfolgten Verarrestierung **direkt an das Betreibungsamt Zürich**“.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 15

G. Annahme der Erbschaft (Art. 571 ZGB)

BGer. 4A_145/2012 vom 19. September 2012

Einmischung durch WV nicht möglich

- › „L'immixtion instaurée par l'art. 571 al. 2 CC suppose donc que **l'héritier lui-même ait effectué un tel acte, et non l'exécuteur testamentaire désigné par le de cujus ...**“.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 16

G. Annahme der Erbschaft (Art. 571 ZGB)

VGer. GR A 11 38 vom 13. März 2012

Durch Willensvollstrecker

- › 5.12. Todestag / 8.12. neues Steuergesetz / 1.1. Inkrafttreten des neuen Steuerrechts.
- › „Nach der **Annahme der Erbschaft durch die beschwerten Erben im Frühling 2009** erfolgte vorliegend der grundbuchliche Eigentumsübergang der Parzelle Nr. 387 auf die Beschwerdeführerin auf Grund des Antrages des Willensvollstreckers am 25. Mai 2009“.
- › Die nicht vorgenommene Ausschlagung (= Gestaltungsrecht) hat zur Folge, dass **die Erbschaft am Todestag anfällt (5.12.)**.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 17

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(1) BGer. 5A_713/2011 vom 2. Februar 2012 /
Anmerkungen von Karrer, *successio* 6 (2012) 300

Legitimation des Nacherben

- › Bger: Keine Legitimation des Nacherben auf den Überrest.
- › Karrer: das BGer. erlaubt offenbar den vollständigen / einseitigen Verzehr.
- › Karrer wünscht wenigstens bei gewöhnlichen Nacherben eine Legitimation, wenn Objekte (Liegenschaften, Kunstwerke etc.) betroffen sind und Aktionen des Willensvollstreckers einen **Einfluss auf den Nacherben** haben.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 18

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(2) BGer. 5A_414/2012 vom 19. Oktober 2012

Absetzung

- › Art. 72 Abs. 2 lit. b Ziff. 5 ZPO: Beschwerde in Zivilsachen (E. 1.1).
- › Valeur litigieuse, "qui se détermine au regard de la valeur des actes accomplis ou devant être accomplis par l'exécuteur testamentaire contesté" (E. 1.1).
- › „Le recours ... est une voie de réforme (E. 1.2). Les conclusions réformatoires doivent ... indiquer exactement quelles modifications sont demandées“.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 19

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(2) BGer. 5A_414/2012 vom 19. Oktober 2012

Absetzung

- › **Bezahlung einer Anwaltsrechnung** über CHF 2,690 betreffend die Beratung von einzelnen Erben durch den Nachlass: Unparteilichkeit? (E. 3.2).
- › **Bekanntgabe eines Honorars von CHF 60,000** für die Jahre 2007 und 2008 stellt keine Verletzung der Informationspflicht dar, solange der Betrag noch nicht bezogen wurde (E. 3.3).
→ Wolf/Genna, SPR IV/1, § 13 XI. 5. Auszahlung ohne Einwilligung der Erben = „(straf)rechtliche Grauzone“
- › **Kauf eines Hauses** durch eine Gesellschaft des WV nicht zu einem zu tiefen Preis (E. 3.4).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 20

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(2) BGer. 5A_414/2012 vom 19. Oktober 2012

Absetzung

- › **Nachlass-Buchhaltung** wurde durch den Angestellten einer Firma des Willensvollstreckers erstellt: kein Problem (E. 3.5).
- › **Inventarerstellung** erst am 5. Mai 2010, obwohl er seit 2007 Zeit dafür hatte (und das Inventar erst an die Hand nahm, als die Aufsichtsbehörde intervenierte), war 2012 (als der Nachlass sozusagen verteilt war) kein Entlassungsgrund mehr (E. 3.6).
- › Der erstinstanzliche Richter hat eine **weniger einschneidende Massnahme** nicht wirklich geprüft (E. 3.7).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 21

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(3) BGer. 5A_599/2012 vom 16. November 2012

Absetzung / Kostenvorschuss

- › **Honorar des WV ist nicht massgebend für den Streitwert** (E. 3.2.1).
- › Berechnung: Interesse der Erben? (E. 3.2.2).
- › Wolf/Genna, SPR IV/1, § 13 XI. 7.: „Nach der hier vertretenen Auffassung dürfte als Faustregel ... **ein Streitwert von rund 10% des Nachlasswertes** willkürfrei angenommen werden“.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 22

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(4) BGer. 5A_600+601/2012 vom 16. November 2012

Absetzung / Ausstandsbegehren

- › „ hinter den Anträgen auf Absetzung des Willensvollstreckers könnten ‚wie vorliegend‘ auch weitergehende **ökonomische Interessen** stehen“
-> ist kein Ausstandsgrund.
- › Nichtbezahlung des Vorschusses.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 23

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(5) BVG B-3773/2011 vom 11. September 2012

Interessenkonflikt (Absetzung als Stiftungsrat)

- › Die Vorinstanz hat zwar die Weisung erteilt, den Abschluss und Vollzug der Vereinbarung zu verhindern, die Vereinbarung war aber schon unterzeichnet, weshalb die Weisung als gegenstandslos aufgehoben wurde.
- › “Die Verfügung der (... sc. Stiftungsaufsicht) vom 29. Juli 2008 richtete sich weder an die Stiftung noch an den Beschwerdegegner 1, sondern einzig an den Beschwerdegegner 2 **in seiner Funktion als Willensvollstrecker.**“

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 24

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(5) BVG B-3773/2011 vom 11. September 2012

Interessenkonflikt (Absetzung als Stiftungsrat)

- › Wahl des schwedischen Erbrechts (Sachverhalt A.a.) - **Begründung nach schweizerischem Recht.**
- › Es liege **kein Interessenkonflikt** zwischen Willensvollstreckter und Stiftungsrat vor (E. 4.2).
- › „Selbst wenn ein Doppelmandat ... im konkreten Einzelfall eine **gewisse Interessenkollision** beinhalten sollte ...“ ist die Stiftung als Erbin zur Auskunft verpflichtet und hat kein legitimes Interesse an der Geheimhaltung von lebzeitigen Zuwendungen (E. 4.4).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 25

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(6) KGer. GR ZK1 12 35 vom 21. August 2012

Rechenschaft

- › Inventar mit Aktiven und Passiven: „ Diese Zusammenstellung ist aber **weder nach Aktiven und Passiven gegliedert**, noch kann sie als vollständig angesehen werden, **fehlen doch beispielsweise die Liegenschaft**, die sich im Eigentum des Verstorbenen befand, sowie eine Übersicht bisher angefallener Kosten, wie beispielsweise die **Bestattungskosten**“ (Erw. 2a).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 26

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(6) KGer. GR ZK1 12 35 vom 21. August 2012

Rechenschaft

- › „Im Teilungsvertrag, den X. den Erben am 21. Februar 2011 vorlegte, findet sich zwar eine nach Aktiven und Passiven geordnete Aufstellung, es **fehlt** unter den Aktiven jedoch ein Hinweis auf die zuvor noch erwähnten **Bankkonten ... Datierung des Inventars** fehlt sowie, dass einzelne Positionen **nicht genügend dokumentiert** wurden ... anwaltliche **Honorarforderung über CHF 5'000.**, ... durch den Willensvollstreckter getätigten **Barbezugs über CHF 50'000.-** vom Privatkonto des Verstorbenen ist X. eine Information schuldig geblieben“ (E. 2b).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 27

H. Aufsicht (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)

(6) KGer. GR ZK1 12 35 vom 21. August 2012

Rechenschaft

- › Der **Rechenschaftsbericht** besteht nicht nur in einer **Honorarrechnung**.
- › „Der Rechenschaftsbericht hat jedoch zum Zweck, ausgehend vom Inventar des Nachlasses darzulegen, inwiefern sich dieser durch welche Tätigkeiten des Willensvollstreckers verändert hat“(E. 2c).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 28

I. Nicht-erbrechtliche Prozesse (Art. 518 i.V.m. Art. 596 Abs. 1 ZGB)

(1) BGer. 5A_30/2009 vom 24. Februar 2012

Übernahme eines Prozesses gegen den Erblasser

- › „Dans sa lettre du 6 mai 2011, l'exécuteur testamentaire, qui a notamment la qualité de partie dans les procès non successoraux intentés contre la succession, a par ailleurs demandé la **reprise** de la procédure, requête à laquelle se sont joints les recourants. Cela étant, il y a lieu d'ordonner la reprise de la cause et de dire que le présent procès se poursuit **entre les recourants et l'exécuteur testamentaire** dans la succession de feu X" (Erw. 1; Klage der Söhne gegen ihren Vater über CHF 6.5 Mio. aus Vermögensverwaltung).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 29

J. Nicht-erbrechtliche Prozesse (Art. 518 i.V.m. Art. 596 Abs. 1 ZGB)

(2) BGer. 2C_140/2012 vom 2. August 2012

Beendigung eines Aufsichtsverfahrens

- › Mit dem Tod X.s erlosch die Möglichkeit, das angehobene **höchstpersönliche** Beschwerdeverfahren weiterzuführen. Das sog. Streitsubjekt entfiel und das Verfahren wurde gegenstandslos ... Das Verfahren ist ... **abzuschreiben**.
- › Mit Schreiben vom 27. Juli 2012 ersucht der Willensvollstrecker um **Vornahme der "entsprechenden Beschluss- bzw. Entscheidungshandlungen"**.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 30

K. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)

(1) Genna, AJP 21 (2012) 957

Informationsrechte des Willensvollstreckers gegen Nichterben (Erbschaftsklage)

- › In BGE 132 III 677 wurde ausgeführt: "Das geltende Privatrecht kennt [...] **keinen allgemeinen Informationsanspruch, der Platz greift, wo immer Informationen geeignet wären**, Rechtsansprüche zu verwirklichen (E. 4.2.1).
- › Daraus ergibt sich, dass jeder geltend gemachte Auskunftsanspruch, der sich nicht unmittelbar aus dem Gesetz ergibt, sorgfältig auf seine Berechtigung geprüft werden muss (E. 4.2.4)".

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 31

K. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)

(2) Bianchi, Not@lex 2012, 90

Auskunftspflicht und Berufsgeheimnis

- › "**Mais l'intérêt des héritiers devrait l'emporter sur l'intérêt du défunt au maintien du secret**. Les proches ne devraient pas, dans ce cas, pouvoir empêcher la révélation par le notaire exécuteur testamentaire, **sauf s'il s'agit d'informations personnelles** qui ne sont pas utiles à la détermination des droits successoraux,,,"

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 32

K. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)

(2) Bianchi, Not@lex 2012, 92

Auskunftspflicht und Berufsgeheimnis

- › "n'est pas aisé de définir dans quels cas l'avocat et le notaire ont l'obligation de révéler les secrets".
- › "Si l'avocat ou le notaire a été en relation contractuelle avec le de cujus la réponse n'est pas claire, même lorsqu'il est exécuteur testamentaire, administrateur ou liquidateur officiel et même s'il faut bien admettre que la relation contractuelle est héritée. L'avocat ou le notaire exécuteur testamentaire pourrait se trouver dans une situation particulièrement délicate si l'on devait admettre un devoir de renseigner".

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 33

K. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)

(2) Bianchi, Not@lex 2012, 92

Auskunftspflicht und Berufsgeheimnis

- › "Pour le cas où la demande d'informations provient d'un exécuteur testamentaire, d'un administrateur ou d'un liquidateur officiel, le Tribunal fédéral n'a pas tranché la question. La seule situation qui ne fait aucun doute est celle de l'inventaire officiel de l'art. 580 CC".

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 34

K. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)

(3) Fässler, Not@lex 2012, 125, 126, 127

Auskunftspflicht und Berufsgeheimnis

- › "Nous pouvons déjà constater que **lorsque le notaire du client décédé occupe la fonction d'exécuteur testamentaire, il est tenu d'informer les héritiers** et de leur fournir les documents utiles, de manière à ce qu'ils puissent se déterminer sur leurs droits successoraux".
- › Das Bundesgericht hat sich noch nicht geäußert
- › Moser "pense également, comme Piotet d'ailleurs, que **le notaire qui détient des informations sur la succession ne peut pas non plus opposer le secret professionnel à l'exécuteur testamentaire**".

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 35

K. Auskunft/Information (Art. 607/610 ZGB)

(4) Künzle, *successio 6* (2012) 258

Auskunftspflicht und Berufsgeheimnis

- › „Im Kanton Basel-Stadt besteht **keine Bewilligungspflicht**, wenn der Anwalt des Erblassers zum Willensvollstrecker berufen wird“ (mit Verweis auf BJM 2002, 280 E. 3b)

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 36

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(a) Rechtsgrundlage

Iten, § 12:

- › Zwischen den Erben und dem Willensvollstrecker besteht kein Vertrag, aber ein gesetzliches Schuldverhältnis.
- › **Art. 97 OR** ist **direkt anwendbar** (5C.311/2001 vom 06.03.220, E. 2.b / Art. 7 ZGB).
- › **Art. 394 ff. OR** bestimmen nur den Umfang der Pflichten des Willensvollstreckers und sind **analog anwendbar**.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 37

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(a) Rechtsgrundlage

BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 423

- › vertragsähnliche Haftung.
 - _ **Art. 394 ff. OR analog**
 - _ Ergänzend **Art. 97 ff. OR**, insb. Art. 99 OR **analog** (ebenso Wolf/Genna, SPR IV/1, § 13 XI. 8.).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 38

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(a) Rechtsgrundlage

BGE 101 II 47 E. 2

- "L'exécuteur est responsable de la bonne et fidèle exécution des tâches qui lui sont confiées, **selon la règle de l'art. 398 al. 2 CO**".
- "Il appartient donc aux héritiers qui s'estiment lésés de prouver la violation de ses devoirs par l'exécuteur testamentaire, le dommage et la relation de causalité entre ces deux fait".
- "S'ils font ces preuves, la faute de l'exécuteur testamentaire est présumée **conformément à l'art. 97 CO**".

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 39

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(a) Rechtsgrundlage

BGer. 5C.311/2001 E. 2b:

- › "l'exécuteur testamentaire étant responsable de la bonne et fidèle exécution des tâches qui lui sont confiées (**cf. art. 398 al. 2 CO**),
- › il appartient aux héritiers qui s'estiment lésés de prouver la violation de ses devoirs par l'exécuteur testamentaire, le dommage et la relation de causalité entre ces deux faits"
- › "la faute de l'exécuteur testamentaire est alors présumée (**cf. art. 97 CO**) et il lui appartient d'établir qu'il n'a pas commis de faute pour échapper à sa responsabilité (ATF 101 II 47 consid. 2; Künzle, op. cit. , p. 335 ss)" KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 40

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(a) Rechtsgrundlage

BGer. 5C.119/2004 vom 23.12.2004

- › Der Willensvollstrecker unterliegt zudem den gleichen Haftungsnormen wie der Beauftragte,
- › so dass auch auf ihn die **Grundsätze von Art. 398 OR (in Verbindung mit Art. 97 ff. OR) anwendbar** sind (dazu BGE 101 II 47 E. 2 S. 53 f.).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 41

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(b) Einzelne Voraussetzungen

BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 423

- › 3 Voraussetzungen (ebenso nach § 2219 BGB) :
 - _ Pflichtverletzung
 - _ Schaden
 - _ Adäquater Kausalzusammenhang.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 42

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(b) Einzelne Voraussetzungen

Schaden

- › Erfüllung unwirksamer Vermächtnisse (Staudinger-Reimann, § 2219 BGB N 4).
- › Anlage von Geld bei einer als unzuverlässig bekannten Bank (RG LZ 1914, 1361).
- › Freiwillige öffentliche Versteigerung obwohl ein günstiger freihändiger Verkauf möglich wäre (BGH NJW-RR 2001, 1369).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 43

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(b) Einzelne Voraussetzungen

Pflichtverletzung

- › Untätigkeit (BayObLGZ 21, 312).
- › Leichtfertige Prozessführung (OLG Hamburg DNotZ 1939, 127).
- › Nichtverkauf von sinkenden Aktien ist keine Pflichtverletzung (zurückhaltend OLG Köln 1964, 308).
- › Umsetzung einer pflichtgemässen Auslegung des Testaments ist keine Pflichtverletzung (BGE NJW-RR 1992, 775).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 44

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(c) Geltendmachung

durch die Erben

- › „Ob der zivilrechtliche Verantwortlichkeitsanspruch durch **alle Erben gemeinsam** (als Erben-gemeinschaft) oder individuell durch den **geschädigten Erben** geltend zu machen ist, hängt davon ab, in wessen Rechtssphäre sich der Schaden realisiert hat. Entscheidend ist, ob ein Schadenersatzanspruch dem Gesamteigentum der Erben-gemeinschaft oder dem Alleineigentum eines einzelnen Erben zuzuordnen ist“ (Iten, § 8).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 45

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(c) Geltendmachung

Durch Vermächtnisnehmer

- › „Ebenso, wie ein Vermächtnisnehmer das **Wahlrecht** hat, ob er das Vermächtnis vom Willensvollstrecker ... oder den beschwerten Erben einfordern will, kann er nebst den beschwerten Erben den Willensvollstrecker direkt zivilrechtlich zur Verantwortung ziehen“ (Iten, § 8).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 46

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(c) Geltendmachung

Durch Erbschaftsgläubiger

Item, § 8:

- › Die Eröffnung des Erbgangs lässt zwischen dem Willensvollstrecker und einem Erblassergläubiger ein **gesetzliches Schuldverhältnis entstehen** (Begründung: Art. 518 Abs. 2 ZGB: Bezahlung von Schulden).
- › Ein Erbgangsgläubiger ist anderen Gläubigern einer Erblasserschuld gleichgestellt.
- › Der Willensvollstrecker haftet Erbschaftsgläubigern wie gegenüber Erben.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 47

L. Haftung (OR)

(1) Vertragsähnliche Haftung

(b) Geltendmachung

Durch Erbschaftsgläubiger

BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 437:

- › Die Eröffnung des Erbgangs ändert und die Aufnahme der Tätigkeit des WV ändern nichts an der Natur der Forderung.
- › Gläubiger sind nicht diejenigen Personen, zu dessen Schutz der WV eingesetzt wird.
- › **Sie werden auf die Vertrauenshaftung verwiesen, welche weniger Schutz bietet.**

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 48

L. Haftung (OR)

(2) Vertrauenshaftung

Iten, § 13 A.

- _ Auf der Grundlage von Art. 2 ZGB
- _ Konkretisiert durch Art. 398 Abs. 2 OR
- _ Ist subsidiärer Natur
- _ **dafür gibt es keinen Platz neben der vertragsähnlichen Haftung.**

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 49

L. Haftung (OR)

(2) Vertrauenshaftung

BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 437:

- _ Wer die vertragsähnliche Haftung nicht geltend machen kann (kein gesetzliches Schuldverhältnis) ist auf die Vertrauenshaftung angewiesen
 - _ Erbschaftsgläubiger
 - _ Erbengläubiger
 - _ Auflagenbegünstigte und
 - _ Personen, welchen Erbteile abgetreten wurden.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 50

L. Haftung (OR)

(2) Vertrauenshaftung

BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 437:

- _ Die Rechtsnatur ist nach der Rechtsprechung des Bundesgerichts schwankend (deliktisch, vertraglich), zuletzt „Haftung sui generis“.
- _ Damit sind die anwendbaren Normen unklar.
- _ Eine (analoge) Anwendung der vertraglichen Normen (Art. 97 ff. OR usw.) ist überzeugender, weil eine Sonderbeziehung vorausgesetzt wird (BSK-Heierli/Schnyder, Art. 41 OR N 44b).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 51

L. Haftung (OR)

(3) Culpa in contrahendo (Art. 39 OR)

BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 436:

- _ Besondere Form der Vertrauenshaftung
 - _ Bei **Überschreitung der Befugnisse**
 - _ Analog nach Art. 39 OR
- (ebenso Staudinger-Reimann, § 2219 BGB N 20 f.: Haftung nach § 179 BGB).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 52

L. Haftung (OR)

(4) Unerlaubte Handlung (Art. 41 OR)

Iten, § 10/BK-Künzle, Art. 517-518 ZGB N 438

- › Scheitert häufig an der fehlenden Widerrechtlichkeit, weil bei reinen Vermögensschäden die Verletzung einer besonderen Verhaltensnorm notwendig ist, „die nach ihrem Zweck (auch) vor Schädigungen von der Art der (konkret) eingetretenen schützen soll“ (BSK-Heierli-Schnyder, Art. 41 OR N 34).
- › Vermögensschutznorm: könnte z.B. eine strafrechtliche Norm sein.
- › Anwendungsbereich: Wenn die Vertrauenshaftung scheitert (Vermächtnisnehmer, Auflageberechtigter, Erbschaftsgläubiger).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 53

L. Haftung (OR)

(4) Unerlaubte Handlung (Art. 41 OR)

BGE 87 II 218 E. 1

- › kein Ausführungen zur Rechtsgrundlage.
- › keine Pflichtverletzung gegeben (WV muss sich nicht mit Personen auseinandersetzen, denen Erbteil abgetreten wurde).
- › kein Kausalzusammenhang gegeben (Nichtinformation war nicht kausal für den Schaden, weil Tatsachen anderweitig bekannt wurden).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 54

L. Haftung (OR)

(5) Actio de dolo (Art. 41 Abs. 2 OR)

Iten, § 13 C./BK-Künzle, -

- › Sittenwidrigkeit statt Widerrechtlichkeit als Voraussetzung.
- › Verstösse gegen Treu und Glauben (welche bei besonderer Schwere zur Vertrauenshaftung führen).
- › Absichtliche Schadenszufügung.
- › Diese Art der Haftung ist denkbar, insbesondere wenn WV gleichzeitig Erbe/Vermächtnisnehmer ist oder einem von diesen besonders nahe steht.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 55

M. Internationales Privatrecht (IPRG)

(1) Kren, N 1675

Eröffnungsstatut

- › Auch die Willensvollstreckung könnte theoretisch in einen materiell- und einen formellrechtlichen Teil aufgespalten werden. Um hier Abgrenzungsschwierigkeiten zu vermeiden, weist das IPRG das Institut der Willensvollstreckung als Ganzes ausdrücklich dem Eröffnungsstatut zu (Art. 92 Abs. 2 IPRG).
- › **Die Lehre hat sich aber anders entwickelt** (Erbstatut), vgl. Anton Heini, Zürcher Kommentar, Art. 92 IPRG (Neu-Edition 2015 durch H.R. Künzle).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 56

M. Internationales Privatrecht (IPRG)

(2) Rochat/Fischer, *successio 6* (2012) 252

Joint account / joint tenancy

- › Les avoirs détenus en *joint tenancy* ne tombent donc ni dans la masse successorale, ni dans la sphère de compétence de l'exécuteur testamentaire.
- › Miteigentum am *joint account* (ohne Vereinbarung) wird von den Erben (anstelle des Erblassers fortgesetzt - damit hat der Willensvollstrecker zu tun.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 57

M. Internationales Privatrecht (IPRG)

(3) BGer. 5A_83/2012 vom 5. Dezember 2012

„Power“ des niederländischen TV zur Schadenersatzklage nach Art. 273 SchKG (Arrestschaden)?

- › Erbschein und Testamentsvollstreckerzeugnis bzw. die in Rotterdam/Niederlande am 27. September 2004 ausgestellte notarielle Urkunde.
- › welcher während seiner Verwaltung "bei der Erfüllung seiner Aufgaben die Erben gerichtlich und aussergerichtlich vertritt", und er in der erwähnten Eigenschaft "befugt ist, den Nachlass zu verwalten" (Ziff. 8 und 9).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 58

M. Internationales Privatrecht (IPRG)

(3) BGer. 5A_83/2012 vom 5. Dezember 2012

„Power“ des niederländischen TV zur
Schadenersatzklage nach Art. 273 SchKG
(Arrestschaden)?

- › der niederländische Testamentsvollstrecker hat nach der Literatur umfassende und exklusive Vertretungsbefugnisse hat (KÜNZLE, Berner Kommentar, ... N. 138 zu Vorbem. zu Art. 517-518 ZGB.
- › Der TV ist zur Schadenersatzklage legitimiert
- › Abgrenzung Eröffnungs- und Erbstatut offen gelassen.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 59

M. Internationales Privatrecht (IPRG)

(4) BGer. 5A_92/2012 vom 4. Mai 2012

= SJ 2012 I 499

Gerichtsstand für Herabsetzungsklage

- › Gerichtsstand (nach Art. 538 Abs. 2 ZGB bzw. Art. 18 GStG bzw. Art. 28 ZPO) galt nach der Rechtsprechung für die Ungültigkeitsklage und Herabsetzungsklage, insbesondere aber auch für eine gegenüber dem Willensvollstrecker geltend gemachte Forderung.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 60

N. Steuern

(1) Greter, StR 2012, 119 -122 /

Mäusli, successio 6 (2012) 194

US-Erbschaftssteuer

- › **Relevant** bei Nachlass mit amerikanischem Erblasser, bei amerikanischen Immobilien und amerikanischen Wertschriften.
- › **Immobilie**: 2010 steuerfrei (Form 8939; alte Preis-Basis bleibt für späteren Verkauf - Kapital-gewinnsteuer) oder Besteuerung (5 Mio. Freibetrag und 35% Erbschaftssteuer; Deklaration des ganzen Nachlasses ; dank US-CH-DBA wird der Freibetrag anteilmässig gewährt).
- › **Wertschriften**: Form 706NA, innert 9 Monaten.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 61

N. Steuern

(2) Weitere Info

US-Erbschaftssteuer

- › **Ab 2013**: 5.25 Mio. Freibetrag und 45% Erbschaftssteuer.
- › Alle **Hypotheken** werden auf alle Objekte verteilt.
- › Möglichkeit des **joint property** als Form des Eigentums an Immobilien um das Nachlassverfahren (probate procedure) zu vermeiden; Erbschaftssteuer ist dennoch geschuldet.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 62

N. Steuern

(3) BVG A-1165/2011 vom 20. September 2012

Verrechnungssteuer / Verjährung

- › Geltendmachung gegenüber dem Erblasser bzw. **Willensollstrecker** (Sachverhalt F.).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 63

O. Prozessrecht (ZPO)

(1) Hauser/Schweri/Lieber, § 137 N 1

Zürcher Praxis

- › Zum Erlass einer Regelung entsprechend bisher § 215 Ziff. 29 ZPO (ZH) betreffend **Fristansetzung an die Erben zur Anerkennung des vom Willensvollstrecker aufgestellten Teilungsplans** oder zur Teilungsklage sind die Kantone zufolge abschliessender Regelung des streitigen Verfahrens in der ZPO nicht mehr zuständig.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 64

O. Prozessrecht (ZPO)

(1) Hauser/Schweri/Lieber, § 137 N 11 und 19

Aufgabe des Eröffnungsrichters

- › Eröffnungsrichter prüft u.a. die Ernennung des Willensvollstreckers vorläufig.
- › Die Erbbescheinigung enthält u.a. die Erwähnung des Willensvollstreckers.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 65

O. Prozessrecht (ZPO)

(2) BVG A-1165/2011 vom 19. September 2012

Prozessentschädigung

- › „der prozessführende Anwalt neben der Willensvollstrecker-Vergütung Anspruch auf eine separate Entschädigung ...
- › „Bei Fehlen einer Kostennote ist die Entschädigung aufgrund der Akten und nach freiem gerichtlichem Ermessen zu bestimmen“ (E. 11.2).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 66

O. Prozessrecht (ZPO)

(3) KGer. GR ZK1 12 35 vom 21. August 2012

Rechtsmittel im Aufsichtsverfahren

- › Rechtsmittelbelehrung: **Berufung** nach Art. 308 ZPO.
- › Da Rechenschaftsablage den **Streitwert** von CHF 10,000 nicht erreicht, entfällt dieses Rechtsmittel (man kann nicht allein auf die Grösse des Nachlasses abstellen - BGE 135 III 582 E. 6.5).
- › Es bleibt die **Beschwerde** nach Art. 319 ZPO.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 67

O. Betreibungsverfahren (SchKG)

(1) Lorandi, AJP 21 (2012) 1387 f.

Willensvollstrecker als „Vertreter der Erbschaft“

- › Erbschaft ist betreibungsfähig (Art. 49 SchKG).
- › Zustellung an Vertreter oder Erben möglich.
- › Willensvollstrecker ist Vertreter.
- › Dieser „Vertreter der Erbschaft“ ist Prozessstandschafter der Erben (er handelt im eigenem Namen aus fremdem Recht).

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 68

P. Betreibungsverfahren (SchKG)

(2) BGer. 4A_145/2012 vom 19. September 2012

Rückwirkung der Genehmigung durch den WV

- › "Certes, seules les deux intimées ont déposé appel contre le jugement du 4 novembre 2009. Mais ce vice a été corrigé dès l'instant où l'exécuteur testamentaire, par courrier du 21 avril 2011, a expressément ratifié l'écriture d'appel précédemment déposée. La cour cantonale en a inféré que l'appel, formé dans le délai légal de 30 jours, était recevable ...".
- › "Il résulte de ce précédent que les intimées, en tant que hoirs de leur mère, ne pouvaient pas interjeter appel du jugement du 4 novembre 2009; seul l'exécuteur testamentaire était habilité à le faire".

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 69

P. Betreibungsverfahren (SchKG)

(3) BGer. 4A_145/2012 vom 19. September 2012

Rückwirkung der Genehmigung durch den WV

- › "Toutefois, elles pouvaient agir en tant que hoirs de leur père (feu H.Y.), car le mandat de l'exécuteur testamentaire conféré par la mère ne s'étendait pas aux droits que les filles avaient précédemment acquis dans la succession de leur père".
- › "L'autorité cantonale a admis que l'exécuteur testamentaire, en ratifiant le recours alors que le délai d'appel était échu, s'est valablement joint à la procédure d'appel".
- › Das Bundesgericht kann das nicht überprüfen.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 70

Q. Sozialhilfegesetz (SHG)

VGer. ZH VB.2011.00735 vom 26. Januar 2012

Unterstützung

- › „Der Erbteil des Beschwerdeführers beträgt unbestrittenerweise Fr. 120'187.95. Der Willensvollstrecker liess dem Beschwerdeführer allerdings nur eine Zahlung in der Höhe von Fr. 5'000.- zukommen; den restlichen Betrag - Fr. 115'187.95 - überwies er hingegen aufgrund der am 17. Oktober 2008 für abgetretene Unterhaltsbeiträge erfolgten Verarrestierung direkt an das Betreibungsamt Zürich. Unter diesen Umständen kann nicht gesagt werden, dass der Beschwerdeführer durch die Erbschaft in **„finanziell günstige Verhältnisse“** im Sinn von § 27 Abs. 1 lit. b SHG gekommen ist, zumal nach der Rechtsprechung nur jene finanziellen Mittel zu berücksichtigen sind, die dem Bedürftigen effektiv zugeflossen sind.“

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 71

R. Strafrecht (StGB)

Veruntreuung

Tom Felber, Recht im Spiegel der NZZ, NZZ Nr. 13 vom 17. Januar 2013, S. 15

- › Verurteilung von Alt-Nationalrat Bruno Zuppiger (Geld des Nachlasses, welches von einer ehemaligen Angestellten der Pro Senectute und der Krebsliga vermacht wurde, wurde für die Bezahlung von Steuern etc. verwendet).
- › Bedingte Freiheitsstrafe von 13 Monaten bei einer Probezeit von 2 Jahren und 1500 Franken Busse
- › Grosse Publizität des Falles.

KENDRIS

Luzerner Juristenverein | Willensvollstreckung - Aktuelle Praxis | Prof. Dr. Hans Rainer Künzle | 12. März 2013 | 72

Kontakt

Prof. Dr. Hans Rainer Künzle
Rechtsanwalt, Partner
KENDRIS AG
Wengistrasse 1
CH-8026 Zürich

Tel +41 58 450 59 59

Fax +41 58 450 59 23

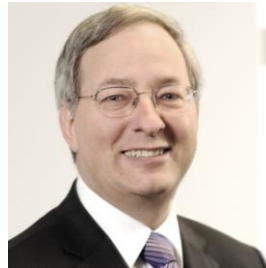
Mobile +41 79 234 78 52

Email h.kuenzle@kendris.com

Internet www.kendris.com

Titularprofessor für Privatrecht und Privatrechtsvergleichung
an der Universität Zürich

Internet www.rwi.uzh.ch/lehreforschung/tp/tit-kuenzle.html



KENDRIS