

## Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                   |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Vorwort .....                                                                                     | V  |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                                       | IX |
| I. Die Problemstellung .....                                                                      | 1  |
| II. Privatstiftung, Fideikommissarische Substitution und Veräußerungs- und Belastungsverbot ..... | 3  |
| A. Die Privatstiftung .....                                                                       | 3  |
| B. Die fideikommissarische Substitution .....                                                     | 4  |
| C. Veräußerungs- und Belastungsverbot .....                                                       | 5  |
| III. Auflage und Bedingung .....                                                                  | 7  |
| A. Bedingung .....                                                                                | 7  |
| B. Auflage .....                                                                                  | 7  |
| C. Die schwierige Vorhersehbarkeit der Zukunft .....                                              | 8  |
| D. Rechtsfolgen des Eintritts der auflösenden Bedingung .....                                     | 9  |
| E. Durchsetzung der Auflage .....                                                                 | 9  |
| 1. Wegfall der Zuwendung .....                                                                    | 9  |
| 2. Anspruch auf Erfüllung der Auflage .....                                                       | 10 |
| IV. Der Testamentsvollstrecker .....                                                              | 13 |
| A. Die gesetzliche Regelung .....                                                                 | 13 |
| B. Ein Beispiel – die E 2 Ob 239/03 s .....                                                       | 13 |
| C. Überblick über die rechtliche Behandlung des Testamentsvollstreckers .....                     | 14 |
| 1. Die Grundfrage: Inwieweit ist der Testamentsvollstrecker von den Erben unabhängig? .....       | 14 |
| 2. Die erste Phase: Starke Stellung des Testamentsvollstreckers .....                             | 15 |
| 3. Das Pendel schlägt in die andere Richtung .....                                                | 17 |
| 4. Die Lösung <i>Bydlinski</i> .....                                                              | 18 |
| 5. Der Siegeszug der <i>Bydlinski'schen</i> Ansicht beim OGH .....                                | 18 |
| 6. Der gescheiterte Versuch <i>Zankl</i> s, eine Gegenposition aufzubauen .....                   | 20 |
| D. Bewertung .....                                                                                | 21 |
| E. Ergänzung: Die E 9 Ob 75/10 k und ihre möglichen Auswirkungen .....                            | 22 |
| V. Die Kombination: Testamentsvollstreckung als Auflage .....                                     | 25 |
| A. Eine Zwischenbilanz .....                                                                      | 25 |
| B. Ausgestaltung der Testamentsvollstreckung als Auflage .....                                    | 25 |
| C. Wie lässt sich die Auflage durchsetzen? .....                                                  | 26 |
| 1. Auflage muss Rechtspflicht begründen .....                                                     | 26 |
| 2. Wegfall der Zuwendung als Sanktion typischerweise ungeeignet .....                             | 26 |
| a) Zuwendung an Dritte vom Erblasser in der Regel nicht erwünscht .....                           | 26 |
| b) Sonderkonstellationen .....                                                                    | 27 |

|                                                                                              |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| c) Das Argument von <i>Iro</i> .....                                                         | 28 |
| 3. Klagsweise Durchsetzung der Auflage .....                                                 | 29 |
| a) Prinzipielle Geeignetheit .....                                                           | 29 |
| b) Rechtliche Zulässigkeit von bloßer Klagbarkeit .....                                      | 29 |
| c) Exkurs: Rechtliche Konstruktion der Klage des<br>Testamentsvollstreckers .....            | 30 |
| D. Praktische Gestaltung .....                                                               | 30 |
| E. Die Situation nach dem Tod des Erblassers .....                                           | 31 |
| 1. Die dem Erblasserwillen durch Handlungen des Erben<br>drohenden Gefahren .....            | 31 |
| 2. Sondersituation vor Einantwortung .....                                                   | 32 |
| 3. Klagbarkeit der Auflage führt zur Unwirksamkeit der Auf-<br>kündigung der Vollmacht ..... | 33 |
| 4. Gefahr konkurrierender Verfügungen bleibt aber bestehen .....                             | 34 |
| F. Ergebnis .....                                                                            | 36 |
| VI. Ausländische Alternativen .....                                                          | 37 |
| A. Der Testamentsvollstrecker des BGB .....                                                  | 37 |
| B. Der angloamerikanische Trust .....                                                        | 38 |
| C. Die liechtensteinische Treuhänderschaft .....                                             | 39 |
| D. Vergleich .....                                                                           | 39 |
| VII. Testamentsvollstreckung im Wege eines Treuhandmodells .....                             | 41 |
| A. Die Treuhand im österreichischen Recht .....                                              | 41 |
| B. Vergleichende Analyse der Treuhand .....                                                  | 43 |
| 1. Gemeinsamkeit .....                                                                       | 43 |
| 2. Unterschied .....                                                                         | 43 |
| C. Konkrete Nutzbarmachung der Treuhand .....                                                | 44 |
| 1. Die Grundkonzeption .....                                                                 | 44 |
| 2. Treuhand beseitigt Möglichkeit konkurrierender Ver-<br>fügungen .....                     | 45 |
| 3. Die einzelnen Bausteine .....                                                             | 46 |
| a) Abschluss des Treuhandvertrages .....                                                     | 46 |
| b) Die letztwillige Verfügung .....                                                          | 46 |
| c) Die eigentumsrechtlichen Verfügungen .....                                                | 46 |
| d) Während der Laufzeit der Treuhand .....                                                   | 48 |
| 4. Aufkündbarkeit der Treuhandschaft? .....                                                  | 48 |
| 5. Grenzen des Treuhandmodells .....                                                         | 49 |
| a) Respektierung des Pflichtteilsrechts .....                                                | 49 |
| b) Unzulässigkeit sittenwidriger Verfügungen .....                                           | 50 |
| 6. Abgrenzungen .....                                                                        | 51 |
| VIII. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....                                      | 53 |