

# Internationales Erbrecht

Österreich

von

Hans-Peter Schömmers  
Richter am Amtsgericht

Heidemarie Faßold  
Dipl.-Rechtspflegerin

**Dr. Klaus Bauer**  
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Steuerrecht

2., neu bearbeitete Auflage



Verlag C.H.Beck München 2003

# Inhaltsverzeichnis

<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	XIV
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	XVII

## **A. Allgemeiner Teil** *(Schömmers)*

<b>I. Internationales Privatrecht und Erbrecht</b> .....	1
1. Vorliegen eines Auslandsbezugs. ....	1
2. Inhalt des Internationalen Privatrechts (IPR) . ....	1
3. Harmonisierungsbestrebungen. ....	2
4. Aufgabe des Kollisionsrechts und ihre Lösung. ....	4
a) Anknüpfung .....	4
b) Verweisung auf fremdes Recht .....	5
<b>II. Erbstatut</b> .....	7
1. Begriff .....	7
2. Gesetzliche Bestimmung des Erbstatuts (objektives Erbstatut) ..	7
3. Staatsangehörigkeit des Erblassers. ....	8
a) Feststellung .....	8
b) Probleme bei der Anknüpfung an die Staatsangehörigkeit ..	10
aa) Staatenlose. ....	10
bb) Doppel- und Mehrstaater. ....	10
cc) Zugehörigkeit zu einem „Mehrrechtsstaat“. ....	11
dd) internationale Flüchtlinge und Verschleppte. ....	11
4. Wahl des Erbstatuts durch den Erblasser (subjektives Erbstatut). ....	12
a) Inhalt .....	12
b) Rechtswahl aufgrund ausländischen Kollisionsrechts ....	13
c) Teilrechtswahl. ....	14
d) Form .....	14
e) Umfang .....	15
f) Wirkung .....	15
5. Staatsvertragliche Regelungen .....	16
6. Modifikationen des Erbstatuts. ....	17
a) Rück- und Weiterverweisung (sog. renvoi). ....	17
b) teilweise Rück- oder Weiterverweisung .....	18
c) Vorrang des Einzelstatuts. ....	20

d) Wohnsitz als Anknüpfungsmoment . . . . .	22
7. Anwendungsbereich des Erbstatuts . . . . .	23
a) Eintritt des Erbfalls . . . . .	23
b) Erwerb der Erbschaft . . . . .	24
c) Annahme und Ausschlagung . . . . .	24
d) Umfang des Nachlasses . . . . .	25
e) Testierfähigkeit . . . . .	26
f) Zulässigkeit der letztwilligen Verfügung . . . . .	29
g) Inhalt und Wirkung der Verfügung von Todes wegen. . . . .	31
h) Erbfähigkeit . . . . .	32
i) Einsetzbarkeit bestimmter Personen . . . . .	33
k) Erbunwürdigkeit . . . . .	33
l) Kreis der gesetzlichen Erben . . . . .	33
m) Pflichtteilsrecht . . . . .	34
n) Erbrecht des Staates . . . . .	37
o) Verhältnis mehrerer Erben zueinander (Erbengemeinschaft) . . . . .	37
p) Haftung der Erben für Nachlass-Schulden . . . . .	37
<b>III. Form der letztwilligen Verfügung (Formstatut).</b> . . . . .	38
1. Anknüpfung . . . . .	38
2. Statutenwechsel . . . . .	40
a) Gültigkeit der Verfügung und Bindung an sie . . . . .	40
b) Testierfähigkeit . . . . .	43
<b>IV. Weitere Abgrenzung des Erbstatuts von anderen Statuten</b> . . . . .	43
1. Rechtsgeschäfte unter Lebenden auf den Todesfall . . . . .	43
a) Schenkung von Todes wegen . . . . .	43
b) Erbverzicht . . . . .	44
c) Testiervertrag . . . . .	45
d) Vertrag zugunsten Dritter auf den Todesfall . . . . .	46
2. Abgrenzung zum Sachenrechtsstatut . . . . .	46
3. Abgrenzung zum Gesellschaftsstatut . . . . .	47
<b>V. Verhältnis des Erbstatuts zum Güterrecht.</b> . . . . .	49
1. Ermittlung des Güterrechtsstatuts . . . . .	50
a) anzuwendendes Recht . . . . .	50
b) Übergangsregelung . . . . .	52
2. Geltungsbereich des Güterrechtsstatuts . . . . .	54
a) Grundsatz der Einheitlichkeit und seine Durchbrechung . . . . .	54
b) Zusammentreffen von Güterrechtsstatut mit Erbstatut und gegenseitige Abgrenzung . . . . .	55
<b>VI. Besondere Probleme bei der Anwendung     ausländischen Rechts.</b> . . . . .	57
1. Qualifikation . . . . .	57

## *Inhaltsverzeichnis*

2. Vorfrage . . . . .	60
3. Substitution . . . . .	62
4. Anpassung . . . . .	65
5. ordre public - Vorbehalt . . . . .	67
a) Voraussetzungen für seine Anwendung . . . . .	67
b) Rechtsfolgen . . . . .	70
c) ausländischer ordre public . . . . .	70
<b>VII. Verfahren . . . . .</b>	<b>71</b>
1. Rechtsquellen . . . . .	71
a) Staatsverträge . . . . .	71
b) autonomes Recht . . . . .	72
2. zuständiges Gericht . . . . .	72
a) internationale Zuständigkeit . . . . .	72
aa) bei streitigen Verfahren . . . . .	72
bb) Verfahren der freiwilligen Gerichtsbarkeit . . . . .	72
b) sachliche und örtliche Zuständigkeit . . . . .	74
3. Erbscheinsverfahren . . . . .	74
a) Grundsätze . . . . .	74
aa) Eigenrechtserbschein . . . . .	75
bb) Fremdrechtserbschein . . . . .	76
cc) Doppelerbschein . . . . .	77
b) formelle Erfordernisse . . . . .	78
4. Ermittlung und Anwendung des ausländischen Rechts . . . . .	79
a) Amtsermittlung . . . . .	79
b) Berücksichtigung der Rechtswirklichkeit . . . . .	79
c) Auslegung . . . . .	79
5. Beschwerdeverfahren . . . . .	80
6. Anerkennung ausländischer Entscheidungen . . . . .	80

## **B. Besonderer Teil**

*(Faßold)*

<b>I. Kollisionsrecht . . . . .</b>	<b>82</b>
1. Anknüpfungspunkte zur Ermittlung des Erbstatutes . . . . .	82
a) Erbfälle nach dem 1. 1. 1979 . . . . .	82
b) Erbfälle vor dem 1. 1. 1979 . . . . .	83
2. Internationale Zuständigkeit österreichischer Gerichte (für Erbfälle vor und nach dem 1.1.1979) . . . . .	83
3. Umfang des Erbstatuts . . . . .	84
a) Erbfälle nach dem 1. 1. 1979 . . . . .	84
b) Erbfälle vor dem 1. 1. 1979 . . . . .	86

4. Internationale Zuständigkeit des deutschen Nachlassgerichts	86
a) Erbfälle nach dem 1. 1. 1979	86
b) Erbfälle vor dem 1. 1. 1979	87
c) Rechtswahl gemäß Art. 25 Abs. 2 EGBGB	87

## **II. Materielles Erbrecht** . . . . . 88

1. Grundsätze des österreichischen Erbrechts	88
2. Die gesetzliche Erbfolge	89
a) Grundsätze	90
b) Gesetzliche Erbfolge	90
aa) Gesetzliches Erbrecht der Abkömmlinge, §§ 731-734	90
bb) Gesetzliches Erbrecht der Aszendenten, §§ 735-741	91
cc) Gesetzliches Erbrecht des Ehegatten, § 757 ABGB	93
dd) Erbfolge nach Geistlichen	94
ee) Heimfallsrecht des Fiskus, § 760 ABGB	94
3. Gewillkürte Erbfolge	95
a) Wirksamkeit letztwilliger Verfügungen	95
aa) Testierfähigkeit	95
bb) Testierfähigkeit	96
cc) Formen der letztwilligen Verfügung	96
dd) Widerrufsmöglichkeiten	99
ee) Ungültigkeit und Anfechtbarkeit letztwilliger Verfügungen	100
b) Zulässiger Inhalt letztwilliger Verfügungen	101
aa) Erbeinsetzung	101
bb) Vermächtnisanordnungen und Auflagen	103
cc) Schenkung auf den Todesfall	105
dd) Testamentsvollstreckung	105
ee) Sonstige Anordnungen	106
ff) Auslegungsregeln	106
c) Erbvertrag, §§ 1249-1254 ABGB	108
d) Erbverzicht	109
e) Pflichtteilsrecht	109
aa) Rechtsnatur	109
bb) Pflichtteilsberechtigte	110
cc) Pflichtteilshöhe	111
dd) Geltendmachung des Pflichtteils	112
ee) Berechnung des Pflichtteils, §§ 784-794 ABGB	113
ff) Pflichtteilsentziehung	113
gg) Erbunwürdigkeit	114
4. Güterrecht - Güterrechtsstatut	115
a) Güterrecht	115
aa) Gesetzlicher Güterstand: Gütertrennung	115

bb) Vertragliche Güterstände . . . . .	115
cc) Einfluss des Güterstandes auf die Erbfolge - Güter- rechtsstatut . . . . .	116
5. Erbschaftserwerb . . . . .	117
a) Antretung der Erbschaft . . . . .	118
b) Die Einantwortung . . . . .	119
c) Die Ausschlagung . . . . .	120
d) Erbengemeinschaft und Erbenhaftung . . . . .	120
aa) Die Erbengemeinschaft . . . . .	120
bb) Die Erbenhaftung . . . . .	121
<b>III. Verfahren . . . . .</b>	<b>122</b>
1. Erbschein . . . . .	122
a) Zuständiges Gericht . . . . .	122
b) Antrag . . . . .	123
c) Inhalt . . . . .	125
d) Kosten . . . . .	126
2. Testamentsvollstreckerzeugnis . . . . .	128
a) Zuständiges Gericht . . . . .	128
b) Antrag . . . . .	128
c) Inhalt . . . . .	129
d) Kosten . . . . .	130
3. Das österreichische Nachlassverfahren (Verlassenschaftsverfahren). . . . .	131

## **C. Grundzüge des Erbschaftsteuerrechts**

*(Bauer)*

<b>I. Deutsches Außen-Erbschaftsteuerrecht . . . . .</b>	<b>135</b>
1. Konzeption der deutschen Erbschaftsteuer . . . . .	135
a) Erbanfallsteuer . . . . .	135
b) Maßgeblichkeit des Zivilrechts . . . . .	135
c) Tarif, Steuerklassen, Freibeträge . . . . .	135
2. Steuerpflicht . . . . .	136
a) Ausländische Erwerbsvorgänge . . . . .	136
aa) Ausländisches Erbstatut . . . . .	137
bb) Ausländisches Güterrechtsstatut . . . . .	137
b) Persönliche Steuerpflicht . . . . .	137
aa) Unbeschränkte persönliche Steuerpflicht . . . . .	137
bb) Verlängerte unbeschränkte Steuerpflicht . . . . .	139
cc) Verhältnis zu Österreich . . . . .	139
dd) Beschränkte Steuerpflicht . . . . .	139

ee) Erweiterte beschränkte Steuerpflicht . . . . .	140
c) Entstehen der Steuerschuld . . . . .	140
3. Wertermittlung . . . . .	141
a) Nicht abzugsfähige Schulden und Lasten . . . . .	141
b) Bewertung des Auslandsvermögens . . . . .	142
c) Steuerbefreiung . . . . .	142
4. Berechnung der Steuer . . . . .	143
a) Frühere Erwerbe . . . . .	143
b) persönliche Freibeträge . . . . .	143
c) Progressionsvorbehalt . . . . .	144
5. Steuerfestsetzung und Erhebung . . . . .	145
a) Steuerschuldner . . . . .	145
b) Haftung der Versicherungsunternehmen und Vermögensverwalter . . . . .	145
c) Anrechnung ausländischer Erbschaftsteuer . . . . .	146
aa) Voraussetzungen . . . . .	146
bb) Auslandsvermögen . . . . .	146
cc) Erwerb von Auslands- und Inlandsvermögen . . . . .	147
dd) per-country-limitation . . . . .	148
d) Anzeigepflichten . . . . .	148
e) Örtliche Zuständigkeit des Finanzamts . . . . .	149
II. Doppelbesteuerungsabkommen . . . . .	149
1. Sinn und Zweck . . . . .	149
2. Das OECD-Musterabkommen . . . . .	149
3. Von Deutschland geschlossene Abkommen . . . . .	150
4. Das DBA Deutschland/Österreich . . . . .	151
a) Zweck, Anwendungsbereich . . . . .	151
b) Grundbesitz . . . . .	151
c) Betriebsvermögen . . . . .	151
d) Sonstige Nachlassvermögen . . . . .	152
e) Schulden . . . . .	152
f) Progressionsvorbehalt . . . . .	153
g) Verständigungsverfahren . . . . .	153
h) Gegenseitige Informationspflicht der Finanzbehörden . . . . .	153
III. Österreich . . . . .	153
1. Gesetzliche Grundlage . . . . .	153
2. Konzeption . . . . .	153
3. Steuerpflicht . . . . .	154
a) Sachliche Steuerpflicht . . . . .	154
b) Persönliche Steuerpflicht . . . . .	154
c) Anrechnung ausländischer Erbschaftsteuer . . . . .	155
d) Progressionsvorbehalt . . . . .	155

## *Inhaltsverzeichnis*

4. Steuerklassen und Tarif . . . . .	.155
5. Frühere Erwerbe. . . . .	.156
6. Steuerschuld und Steuerschuldner. . . . .	.156
7. Freibeträge. . . . .	.156
8. Steuerbefreiungen. . . . .	.156
9. Wertermittlung. . . . .	.157
10. Anzeigepflichten. . . . .	.157
11. Veranlagung. . . . .	.157
12. Doppelbesteuerungsabkommen. . . . .	.157

### **Anhang 1**

Schema: Erbrecht bei ausländischen Staatsangehörigen. . . . .	.159
---------------------------------------------------------------	------

### **Anhang 2**

Auslandsvertretungen. . . . .	.160
-------------------------------	------

Stichwortverzeichnis. . . . .	.161
-------------------------------	------