

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| A. Einleitung | 1 |
| I. Die verschiedenen Güterstände – Ihre Vor- und Nachteile | 1 |
| II. Vertragliche Regelungsmöglichkeiten im Güterstand der Zugewinngemeinschaft .. | 2 |
| 1. Der modifizierte Güterstand bei Scheidung und Tod | 2 |
| a) Die Regelung des § 5 Abs. 1 ErbStG | 3 |
| b) Die Regelung des § 5 Abs. 2 ErbStG | 4 |
| 2. Die Befreiung von §§ 1365, 1369 BGB | 5 |
| 3. Die Herausnahme einzelner Vermögenswerte | 5 |
| 4. Die Vereinbarung von Zahlungszielen | 7 |
| 5. Die Sittenwidrigkeit notarieller Verträge | 7 |
| a) Kumulative Regelungen zu Güterstand, Unterhalt und Versorgungsausgleich | 7 |
| b) Die Entscheidung BGH NJW 2004, 930 ff. (Altkleidersammlung) | 8 |
| c) Auswirkungen dieses Urteils auf güterrechtliche Regelungen | 11 |
| d) Zugewinnausgleich trotz entgegenstehender Vereinbarung als Ausgleich für mangelnde Altvorsorge? | 13 |
| e) Besonderheiten bei der Unternehmerehe | 14 |
| f) Güterrechtsverträge mit ausländischen Staatsangehörigen | 16 |
| g) Welche Verfahrenstaktik ist in derartigen Fällen anzuwenden? | 19 |
| h) Strategische Hinweise | 27 |
| 6. Die besondere Problematik bei vormals ausländischen Staatsangehörigen | 28 |
| 7. Rechtswahl und Staatsverträge | 29 |
| a) Rechtswahl | 29 |
| b) Staatsverträge (deutsch/iranisches Niederlassungsabkommen; deutsch-französischer Wahlgüterstand) | 29 |
| B. Der Zugewinn: Allgemeines und Begriffe | 31 |
| I. Grundgedanke des Zugewinnausgleiches | 31 |
| 1. Allgemeine Überlegungen | 31 |
| 2. Mandatsannahme und Checklisten | 31 |
| a) Allgemeines | 31 |
| b) Wie setzen sich das Anfangs- und Endvermögen der eigenen Mandantschaft zusammen? | 32 |
| c) Wie setzen sich das Anfangs- und Endvermögen der Gegenseite zusammen? | 32 |
| d) Sonstiges | 32 |
| 3. Checkliste für den/die Mandant(in) | 33 |
| 4. Neuerungen und Rechtslage seit dem 1.9.2009 | 35 |
| 5. Probleme bei Übergangsfällen nach der Güterrechtsnovelle | 36 |
| II. Die Begriffe | 39 |
| 1. Begriff des Anfangs- und Endvermögens | 39 |
| 2. Das Anfangsvermögen | 39 |
| a) Allgemeines | 39 |
| aa) Anfangsvermögen und Schuldverbindlichkeiten | 40 |
| bb) Stellungnahme und Ausblick | 42 |
| cc) Zuwendungen durch Dritte an die Ehegatten | 44 |
| dd) Zuwendungen der Eheleute untereinander | 46 |
| (1) Allgemeines | 46 |
| (2) Besonderheiten unter dem Gesichtspunkt des § 1380 BGB | 46 |
| ee) Vermögen, welches zu den Einkünften zählt, § 1374 Abs. 2 letzter Halbs. BGB | 48 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| ff) Probleme der Beweislast und taktische Vorgehensweisen | 49 |
| gg) Zuwendungen, die erbracht werden, um bereits vom Beschenkten selber vorher geleistete Investitionen zu kompensieren | 50 |
| b) Berichtigung des Anfangsvermögens über den Lebenshaltungskostenindex | 52 |
| aa) VPI oder Baukostenindex? | 52 |
| bb) VPI – Besonderheiten für die neuen Bundesländer | 57 |
| cc) VPI auch bei Auslandsvermögen? | 58 |
| c) Verrechnung von Aktiva und Passiva bei Anfangsvermögen und privilegiertem Anfangsvermögen | 60 |
| d) Indexierung auch des negativen Anfangsvermögens? | 61 |
| 3. Das Endvermögen und der Stichtag | 63 |
| a) Die Rechtshängigkeit gem. § 1384 BGB | 63 |
| b) Hinzurechnungen gem. §§ 1375 ff. BGB | 64 |
| c) Das Ruhen des Verfahrens | 65 |
| d) Stichtag im Fall des Todes | 67 |
| e) Probleme bei der Übergangsregelung | 68 |
| f) § 1375 und die Aufstockung der Kappungsgrenze nach § 1378 Abs. 2 BGB bei negativem Endvermögen | 68 |
| g) Negativer Zugewinn nach neuem Recht? | 70 |
| III. Angriffsstrategien bei Einleitung des Zugewinnausgleichsverfahrens | 72 |
| 1. Möglichkeiten der Vorverlegung des Stichtages | 72 |
| a) Scheidungsantrag gem. § 1565 Abs. 1 BGB vor Ablauf der Jahresfrist | 73 |
| b) Scheidungsantrag gem. § 1565 Abs. 2 BGB | 75 |
| c) Der vorzeitige Zugewinnausgleich | 76 |
| aa) Die Gesetzeslage allgemein | 77 |
| bb) Änderungen der Rechtslage durch die Gesetzesnovelle ab 1.9.2009 | 87 |
| cc) Kritik an der Gesetzesnovelle | 88 |
| d) Zusammenfassung | 90 |
| e) Scheidungsantrag beim Verwaltungsgericht | 92 |
| aa) Die Rechtshängigkeit des Scheidungsverfahrens | 92 |
| bb) Exkurs: weitergehende Gestaltungsmöglichkeiten | 94 |
| 2. Die Auskunftsstufe | 95 |
| a) Art und Umfang des Auskunftsanspruches zum End- und Anfangsvermögen | 95 |
| b) Auskunftsverpflichtung zu Handlungen gem. § 1375 BGB | 98 |
| c) Erweiterung der Auskunftspflicht nach § 242 bei illoyaler Vermögensminderung | 99 |
| d) Die Hinzuziehung des Auskunftsberechtigten | 100 |
| e) Auskunftsanspruch zum Zeitpunkt der Trennung, § 1379 Abs. 2 n. F. BGB | 102 |
| f) Wertermittlungsanspruch gem. § 1379 Abs. 1, S. 3 BGB | 107 |
| g) Konsequenzen und Antrag | 108 |
| h) Beschwer und Beschwerdemöglichkeit | 109 |
| i) Kostengesichtspunkte | 112 |
| 3. Die Versicherung an Eides Statt | 113 |
| C. Der Zahlungsanspruch | 115 |
| I. Vereinbarungen | 115 |
| 1. Die Formvorschrift des § 1378 Abs. 3, S. 2 BGB | 115 |
| a) Allgemeines | 115 |
| b) Einzelfälle zu § 1378 Abs. 3, S. 2 BGB | 116 |
| 2. Einbeziehung Dritter gem. § 1378 Abs. 3, S. 3 BGB | 118 |
| II. Das ABC der Vermögenswerte | 119 |
| 1. Abfindungen | 119 |
| 2. Aktien, Wertpapiere, Spekulationsobjekte | 126 |
| a) Allgemeines | 126 |
| b) Die Abgeltungssteuer | 128 |
| c) Sonderproblem: Aktienoption | 129 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-----|--|-----|
| 3. | Aussteuer | 131 |
| 4. | Bankkonten inklusive Wertpapierdepots | 132 |
| | a) Zeitpunkt der Wertermittlung | 132 |
| | b) Aufteilung der Konten (Und- bzw. Oderkonten) | 133 |
| | c) Bruchteilsgemeinschaft im Innenverhältnis | 134 |
| | d) Wertpapierdepots | 136 |
| 5. | Berlin-Darlehen | 137 |
| 6. | Berufsständische Versorgungswerke und die Möglichkeit der Kapitalisierung | 138 |
| 7. | Bürgschaften | 143 |
| 8. | Edelmetalle | 144 |
| 9. | Ehegatteninnengesellschaft | 144 |
| | a) Allgemeine Problematik | 144 |
| | b) Sonderfälle | 149 |
| | aa) Anfangsvermögen, welches in der Ehe verbraucht wurde | 149 |
| | bb) Überschuldung | 149 |
| | cc) Innengesellschaft, die vor der Eheschließung bereits bestand | 150 |
| | dd) Vermögensänderung nach dem Stichtag | 151 |
| | ee) Fallgestaltungen mit einer Einlage in die Gesellschaft | 151 |
| | ff) Erbschaftssteuerrechtliche Überlegungen | 152 |
| 10. | Freiberufliche Tätigkeit | 153 |
| | a) Apotheke | 155 |
| | b) Arzt-/Zahnarztpraxis | 156 |
| | c) Architekturbüro | 157 |
| | d) Rechtsanwaltskanzlei und Notariat | 157 |
| | aa) Rechtsanwaltskanzlei | 157 |
| | bb) Notariat | 159 |
| | e) Steuerberaterbüro | 159 |
| | f) Auswirkungen vertraglicher Auseinandersetzungsvereinbarungen | 160 |
| 11. | Gegenseitige Verbindlichkeiten der Eheleute einschließlich Unterhaltsansprüche | 161 |
| | a) Sind solche Ansprüche sinnvollerweise überhaupt geltend zu machen? | 162 |
| | b) Der Ehegattenunterhaltsanspruch als Spezialproblem | 163 |
| | c) Spätere Geltendmachung der Ansprüche | 167 |
| 12. | Gesamtschuldnerische Haftung | 169 |
| | a) Allgemeine Problematik | 169 |
| | b) Wechselwirkung zwischen Haftung und Unterhalt | 172 |
| | c) Die Haftung als Gesamtschuldner bei Vorliegen von Anfangsvermögen | 176 |
| 13. | Geschenke unter Eheleuten, insbes. Anwendbarkeit des § 1374 Abs. 2 BGB | 178 |
| 14. | Grundstücke | 179 |
| | a) Bewertungsmethoden | 179 |
| | b) Grundstücksübertragungen mit Rückfallklauseln | 184 |
| | c) Land- und forstwirtschaftliche Betriebe | 186 |
| | d) Probleme bei wiedervereinigungsbedingten Wertzuwächsen | 186 |
| | e) Das Einheimischenmodell | 189 |
| 15. | Handelsvertretung | 190 |
| 16. | Haushaltsgegenstände inklusive Antiquitäten sowie Gegenstände des persönlichen Gebrauchs | 191 |
| | a) Haushaltsgegenstände im Alleineigentum | 191 |
| | b) Haushaltsgegenstände im Miteigentum | 193 |
| 17. | Kosten | 194 |
| | a) § 93a Abs. 1 ZPO bzw. § 150 Abs. 1 FamFG und die vorzeitige Kostenberechnung | 194 |
| | b) Verfahrenskostenvorschuss | 196 |
| 18. | Leasingverträge | 197 |
| 19. | Lebensversicherungen | 198 |
| | a) Die verschiedenen Arten der Lebensversicherungen | 198 |
| | aa) Kapital- und Rentenversicherung | 199 |
| | bb) Sonderfall | 202 |
| | cc) Betriebliche Lebensversicherungen | 203 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| dd) Lebensversicherungen mit gespaltenem Bezugsrecht | 203 |
| ee) Sonderproblem § 851c ZPO i. V. m. § 167 VVG | 204 |
| b) Bewertungsmethoden | 206 |
| c) Lebensversicherungen mit Einbindung in eine Finanzierung | 206 |
| aa) Lösung nach der Rechtsprechung | 207 |
| bb) Eigener Lösungsvorschlag | 208 |
| cc) Das Sonderproblem der Bruchteilsgemeinschaft im Innenverhältnis .. | 209 |
| d) Lebensversicherungen und latente Steuern | 209 |
| aa) Rechtslage für Lebensversicherungen abgeschlossen vor dem 1.1.2005 | 209 |
| bb) Rechtslage für Lebensversicherungen abgeschlossen ab dem 1.1.2005 .. | 210 |
| cc) Besonderheiten für betriebliche Lebensversicherungen auf Kapitalbasis | 210 |
| 20. Leibrente | 212 |
| 21. Mietkaution | 214 |
| 22. Nacherbschaft | 214 |
| 23. Nießbrauch und Wohnrecht | 215 |
| a) Nießbrauch und Wohnrecht bei den Passiva – Vermögenszuwächse durch Verringerung des Wertes des Nießbrauchsrechts | 215 |
| aa) Frühere BGH-Rechtsprechung | 215 |
| bb) Nunmehrige Rechtsprechung | 217 |
| b) Nießbrauch und Wohnrecht bei den Aktiva – Bewertung höchstpersönlicher Rechte | 220 |
| 24. Pelzmäntel | 222 |
| 25. Pflichtteilsansprüche | 222 |
| 26. Pkw | 222 |
| a) Rechtliche Einordnung | 223 |
| b) Eigentumssituation | 223 |
| c) Wertansatz | 225 |
| d) Zusammenfassung | 226 |
| 27. Schmerzensgeld | 227 |
| 28. Schmuck | 228 |
| 29. Steuern | 228 |
| a) Steuerverteilung innerhalb der Ehe | 228 |
| b) Fälligkeit von Jahressteuern, insbes. Einkommen-, Kirchensteuer und Umsatzsteuer | 230 |
| c) Das Problem der Doppelberücksichtigung von Steuern beim Unterhalt und Zugewinn | 232 |
| d) Spekulationssteuer bei Grundstücksveräußerungen | 233 |
| aa) Fälle vermieteter Immobilien | 234 |
| (1) Übertragung in Anrechnung auf den Zugewinn | 234 |
| (2) Realteilung | 234 |
| (3) Verkauf an Dritte | 235 |
| bb) Fälle eigengenutzter Immobilien | 235 |
| (1) Verkauf an Dritte | 235 |
| (2) Übertragung des Grundstücksanteils an den Ehepartner | 236 |
| cc) Lösungsmöglichkeiten | 237 |
| dd) Konsequenzen für die Beratung | 239 |
| e) Latente Steuern | 240 |
| f) Strategische Hinweise (allgemeiner Art) | 246 |
| g) Strategische Hinweise (bei Immobilienobjekten) | 247 |
| 30. Unternehmen | 247 |
| a) Bewertungsmethoden | 247 |
| b) Sonderfall Abschreibungsgesellschaft | 251 |
| c) Umfang und Art der Belege | 251 |
| 31. Verbindlichkeiten (betagte) | 252 |
| 32. Vorerbschaft | 253 |
| 33. Witwenrenten, Abfindungen nach § 1304 RVO | 253 |
| a) Witwenrente | 253 |
| b) Abfindungen gem. § 107 SGB VI – entspricht dem früheren § 1304 RVO | |
| a. F. | 254 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 34. Zuwendung ehebezogener Art | 255 |
| a) Begriffe | 255 |
| b) Beispiele Fälle | 256 |
| aa) LG Aachen FamRZ 2000, 669 | 256 |
| bb) OLG Frankfurt FamRZ 2001, 158 | 257 |
| cc) Strategische Hinweise | 260 |
| c) Zuwendungen von Schwiegereltern an Schwiegerkinder durch Geldzahlungen | 261 |
| aa) Bisherige Rechtsprechung | 261 |
| bb) Neue Rechtsprechung | 262 |
| cc) Eigene Stellungnahme | 264 |
| (1) Die Bestimmbarkeit des Rückforderungsanspruchs | 264 |
| (2) Der Gesichtspunkt der Lebenshaltungskostenindexierung | 265 |
| (3) Die Kappungsgrenze gem. § 1378 Abs. 2 BGB | 265 |
| (4) Die steuerliche Situation | 265 |
| dd) Verfahrensrechtliche Konsequenzen | 270 |
| (1) Der Anspruch der Schwiegereltern ist rechtskräftig entschieden. Der Zugewinnausgleich ist noch offen | 270 |
| (2) Über den Zugewinnausgleich ist bereits entschieden. Der Rückforderungsanspruch könnte noch geltend gemacht werden | 270 |
| (3) Weder über den Anspruch der Schwiegereltern noch über den Zugewinnausgleich ist rechtskräftig entschieden | 271 |
| ee) Noch zu klärende Probleme | 272 |
| ff) Sonderfälle | 275 |
| gg) Konsequenzen für die Beratungspraxis und steuerliche Hinweise | 275 |
| d) Zuwendungen Schwiegereltern an Schwiegerkinder und Ausgleichsansprüche bei Mithilfe am Hausbau | 277 |
| aa) Bisherige Rechtsprechung | 277 |
| bb) Nunmehrige Rechtsprechung des BGH | 278 |
| e) Dingliche Rückgewähransprüche der Schwiegereltern bezüglich einer zugewendeten Immobilie | 279 |
| f) Bereicherungsrechtliche Ansprüche beim Anfangsvermögen | 280 |
| g) Rückgewähr von Zuwendungen unter Verlobten | 281 |
| III. Teil- oder Gesamtantrag | 283 |
| IV. Das selbständige Beweisverfahren | 285 |
| V. Zugewinn im Verbund – ein Anwaltsregress? | 289 |
| 1. Vor- und Nachteile | 289 |
| 2. Das Gegenargument: Verlust der Verfügungsbeschränkung gem. § 1365 BGB | 292 |
| 3. Verfahrensrechtliches inklusive Kosten | 293 |
| VI. § 1383 BGB | 294 |
| 1. Die Übertragung von Vermögenswerten in Anrechnung auf den Zugewinnausgleich | 294 |
| 2. Kostenmäßige Situation und VKH-Bewilligung | 296 |
| VII. Die Sicherstellung des Zugewinnausgleichsanspruches | 297 |
| 1. Die Sicherheitsleistung gem. § 1389 BGB a. F. | 297 |
| 2. Arrest und einstweilige Anordnung | 297 |
| 3. Vollzugsprobleme | 299 |
| VIII. Entstehen, Verzinsung und Vollstreckbarkeit der Forderung | 300 |
| IX. Vorgehen gegen Dritte gem. § 1390 BGB | 301 |
| 1. Rechtslage bis 31. August 2009 | 301 |
| 2. Rechtslage ab 1. September 2009 | 301 |
| D. Verteidigungsstrategien gegen den Zugewinnausgleich | 303 |
| I. Verjährung | 303 |
| 1. Grundsätze | 303 |
| a) Regelung bis 31.12.2009 | 303 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| b) Rechtslage ab 1.1.2010 | 303 |
| 2. Probleme bei einem Antrag lediglich über einen Teil des Anspruchs | 305 |
| 3. Ehegatteninnengesellschaft | 306 |
| II. Stundungseinrede | 307 |
| III. Grobe Unbilligkeit | 308 |
| 1. Allgemeines | 308 |
| 2. Fallgestaltungen | 309 |
| a) Eheliche Untreue | 309 |
| b) Lange Trennung | 310 |
| c) Misswirtschaft des Gläubigers | 311 |
| d) Ungleiche Beiträge zum Vermögenserwerb | 312 |
| e) Spätere abweichende Vermögensbewertung, vor allem in Fällen der Teilungsversteigerung | 312 |
| IV. Die Einwendung des § 1378 Abs. 2 BGB a. F. | 313 |
| 1. Zusammenspiel von Stundung, Fälligkeit und Rechtskraft des Scheidungsurteils, Rechtslage bis zum 1.9.2009 | 313 |
| 2. Ursprünglich geplante Rechtslage ab dem 1.9.2009 | 315 |
| 3. Tatsächliche Rechtslage ab 1.9.2009 | 315 |
| 4. Korrekturmöglichkeiten zugunsten des Ausgleichsschuldners insbesondere bei volatilen Vermögenswerten. | 316 |
| a) § 1382 BGB (Stundung) | 317 |
| b) Zu § 1383 BGB (Übertragung in Anrechnung auf die Forderung) | 317 |
| c) Zu § 1381 BGB (Leistungsverweigerung wegen grober Unbilligkeit) | 318 |
| d) § 242 BGB (Treu und Glauben) | 319 |
| V. Die Anrechnung nach § 1380 BGB | 320 |
| 1. Grundsätzliche Tragweite anhand von Beispielsfällen | 320 |
| a) Rechtslage, sofern der zugewendete Vermögenswert noch vorhanden ist .. | 320 |
| b) Rechtslage, sofern der zugewendete Vermögenswert ausgegeben wurde .. | 321 |
| aa) Rechtslage bis 1.9.2009 | 322 |
| bb) Rechtslage ab dem 1.9.2009 | 323 |
| 2. Wechselseitige Zuwendungen | 323 |
| a) Rechtslage bis 31.8.2009 | 324 |
| b) Rechtslage ab dem 1.9.2009 | 325 |
| 3. Überhöhte Zuwendungen | 326 |
| a) Rechtslage bis 31.8.2009: | 326 |
| b) Rechtslage ab 1.9.2009: | 327 |
| VI. Die Aufrechnung im Verbund gegenüber einer Zugewinnausgleichsforderung | 328 |
| E. Sonstiges | 331 |
| I. Zuständigkeit | 331 |
| 1. Sachliche Zuständigkeit | 331 |
| 2. Örtliche Zuständigkeit | 331 |
| II. Darlegungs- und Beweislast | 332 |
| 1. Allgemeines | 332 |
| 2. Die neu eingeführte Beweislastregel der §§ 1375 Abs. 2, 1379 BGB | 334 |
| III. Teilentscheidung | 335 |
| IV. Verfahrenskostenhilfe (Prozesskostenhilfe); Nachzahlungen gem. § 120 Abs. 4 ZPO | 335 |
| V. Die Übergangsvorschrift des Art. 111 FGG-RG | 338 |
| 1. Allgemeines und Rechtsmittel | 338 |
| 2. Kostenüberlegungen | 339 |
| VI. Honorar bzw. Vergütungsvereinbarungen | 340 |
| 1. Allgemeines | 340 |
| 2. Besonderheiten bei Abrechnungen nach dem RVG | 341 |
| 3. Die steuerliche Berücksichtigung von Kosten | 342 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| F. Besonderheiten bei der Anwendung der §§ 39, 40 FGB DDR | 345 |
| I. Übergangsfälle im Zusammenhang mit der Wiedervereinigung | 345 |
| 1. Zuweisung zu Alleineigentum | 346 |
| 2. Zuweisung eines größeren Anteils | 346 |
| 3. Anspruch gem. § 40 FGB | 347 |
| II. Einzelne Fallgruppen | 347 |
| 1. Vor dem Beitritt geschlossene und danach geschiedene Ehen | 347 |
| 2. Ehen von Ehepaaren, die vor dem Beitritt übergesiedelt sind | 349 |
| Anhang | 351 |
| 1. Synopse §§ 1363–1390 vor und nach der Güterrechtsreform* | 351 |
| 2. Zweifelsfragen zur Neuregelung der Besteuerung privater Grundstücksveräußerungsgeschäfte nach § 23 EStG | 361 |
| Schnellübersicht zum ABC der Vermögenswerte | 365 |
| Sachregister | 383 |