

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät  
der Universität Zürich von S.K. Alexander, R. Arnet, P. Breitschmid, A. Büchler,  
H.C. von der Crone, T. Domej, V. Haas, A. Heinemann, H. Heiss, R.M. Hilty,  
C. Huguenin, D. Jakob, P. Picht, W. Portmann, A.K. Schnyder, R. Sethe,  
F. Thouvenin, H.U. Vogt, R.H. Weber

**Lennart Chrobak**

# **Der Anwendungsbereich des Schiedsverfahrens in Erbsachen**

**Eine Untersuchung der objektiven  
Schiedsfähigkeit gemäss ZPO und IPRG  
unter Einbezug des Stiftungs-, Trust-  
und Familienrechts**

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	XXV
Materialienverzeichnis	XLIX
Entscheidungsverzeichnis	LI
Teil I: Einführung	1
§ 1 Einleitung	1
§ 2 Forschungsfrage	4
§ 3 Gang der Untersuchung	5
Teil II: Grundlagen	7
§ 4 Schiedsgerichtsbarkeit	7
A. Tradition und Bedeutung in der Schweiz	7
B. Arten der Schiedsgerichtsbarkeit	8
C. Abgrenzung zur Alternative Dispute Resolution und zum Schiedsgutachten	10
1. Mediation	12
a) Überblick	12
b) Abgrenzung	13
c) Erbrechtlicher Anwendungsbereich	14
i. Zu Lebzeiten	15
ii. Nach dem Ableben des Erblassers	15
2. Conciliation	18
a) Überblick	18
b) Abgrenzung	19
	IX

c)	Erbrechtlicher Anwendungsbereich	20
3.	Schiedsgutachten	20
a)	Überblick	20
b)	Abgrenzung	22
c)	Erbrechtlicher Anwendungsbereich	22
§ 5	Rechtsgrundlagen der schweizerischen Schiedsgerichtsbarkeit	24
A.	Lex arbitri	24
1.	IPRG	26
2.	ZPO	28
B.	Arbitration Rules	29
C.	Lex causae	31
§ 6	Schiedsgerichtsbarkeit im Gerichtsorganisationssystem	33
A.	Zuständigkeit staatlicher und privater Gerichtsbarkeit	33
1.	Freiwillige Gerichtsbarkeit	33
2.	Streitige Gerichtsbarkeit	34
3.	Synthese	35
B.	Verfahrensrechtliche Grundlagen	36
1.	Streitige Gerichtsbarkeit	36
2.	Freiwillige Gerichtsbarkeit	37
a)	Gerichte	37
b)	Verwaltungsbehörden	37
C.	Prozessuale Einordnung erbrechtlicher Verfahrensgegenstände	38
1.	Streitige Gerichtsbarkeit	38
2.	Freiwillige Gerichtsbarkeit	42
3.	Synthese	45
§ 7	Schiedsgerichtsbarkeit in Erbsachen	46
A.	Vorbemerkungen	46
B.	Konfliktanalyse im Erbrecht	47
1.	Sachlich	47
a)	Konflikttypen	47
i.	Interessenkonflikt	49
ii.	Wertkonflikt	50

iii.	Beziehungskonflikt	51
b)	Synthese	52
2.	Persönlich	53
a)	Überblick	53
b)	„Verrechtlichung“ von Konflikten	54
C.	Schiedsgerichtsbarkeit im System der Nachlassplanung	56
1.	Terminologische Einordnung	56
2.	Ziele der Nachlassplanung	58
3.	Konfliktpräventive Nachlassplanung	60
a)	Zu Lebzeiten	61
i.	Rechtsgeschäftliche Begünstigungen	62
ii.	Umstrukturierung des Nachlassvermögens	63
b)	Von Todes wegen	65
i.	Erbrechtliche Verfügungen mit Bezug zur Erbengemeinschaft	65
ii.	Auflagen, Bedingungen und privatorische Klauseln	67
iii.	Informationeller Einbezug der Erben	68
iv.	Vermögenseinbringung in „Strukturen“	68
c)	Willensvollstrecker	69
i.	Gesetzliche Aufgaben	69
ii.	Einflussmöglichkeiten in der Erbteilung	70
iii.	Strukturelle Parallelen zu ADR, Schiedsgutachten und Schiedsgerichtsbarkeit	72
iv.	Teilungsvorschlag als Form der Streitbeilugung	74
d)	Zwischenergebnisse	75
4.	Konfliktresolutive Nachlassplanung	75
a)	Gerichtsstandsvereinbarungen	76
b)	ADR-Klauseln	78
c)	Schiedsvereinbarungen	79
d)	Mehrstufige Streitbeilugungsmechanismen	80
D.	Schiedsvereinbarung	81
1.	Begriff und Rechtsnatur	81
2.	Zustandekommen, Inhalt und Wirkung	82
3.	Anwendbares Recht	84
4.	Subjektive Reichweite der Schiedsvereinbarung	84
5.	Schiedsvereinbarungen in Erbsachen	85
a)	Einseitige Anordnungen	85
i.	Meinungsstand in Rechtsprechung und Lehre	85

ii.	Revisionsbedarf und -bestrebungen	89
b)	Zweiseitige Abschlusstatbestände	92
i.	Vorweggenommene Erbfolge	93
ii.	Erbvertrag	94
iii	Erbteilungsvertrag	95
E.	Verfahrensbeteiligte	96
1.	Verfahrensparteien	96
a)	Erben und testamentarisch Begünstigte	96
b)	Willensvollstrecker	97
c)	Parteien des Erbvertrages	98
d)	Erblasser	98
e)	Andere Drittpersonen	99
2.	Schiedsrichter	99
a)	Überblick	99
b)	Personelle Verflechtungen und Ämterunion	100
3.	Schiedsinstitutionen	101
F.	Eignung des Schiedsverfahrens in Erbsachen	102
1.	Vertraulichkeit	103
2.	Flexibilität der Verfahrensgestaltung	105
3.	Wahl von Schiedsort und Schiedsrichtern	107
4.	Kosten	109
a)	Vielschichtigkeit des Kostenarguments	109
b)	Hohe Kosten als Hindernis effektiver Rechtsdurchsetzung	112
c)	Unentgeltliche Rechtspflege	113
d)	Erbrechtsspezifische Lösungsansätze	114
5.	Verfahrensdauer	115
6.	Gerichtliche Zwangsgewalt sowie Anerkennung und Vollstreckung von Schiedsentscheiden	117
7.	Vergleichsbereitschaft und Konziliation	118
8.	Zwischenergebnisse	119
G.	Besonderheiten im Vergleich zu Handels- und Wirtschaftsstreitigkeiten	122
1.	Verwirklichung der Privatautonomie	122
2.	Natürliche Personen als Verfahrensparteien	123
3.	Tendenz zu Mehrparteienverfahren	123
	Teil III: Objektive Schiedsfähigkeit	127

§ 8	Einleitende Ausführungen	127
A.	Wesen und Funktion der objektiven Schiedsfähigkeit	127
B.	Dogmatische und terminologische Einordnung	130
	1. Subjektive Schiedsfähigkeit	130
	2. Objektive Reichweite der Schiedsvereinbarung	131
	3. „Arbitrability“	131
	4. Zuständigkeit des Schiedsgerichts	132
C.	Geltendmachung und Rechtsfolgen fehlender objektiver Schiedsfähigkeit	133
§ 9	Rechtsgrundlagen	135
A.	Historische Einordnung	135
B.	Anwendbares Recht	136
	1. Vor Schiedsgerichten	136
	a) Überblick	136
	b) IPRG	137
	c) ZPO	140
	2. Vor staatlichen Gerichten	141
C.	Voraussetzungen der objektiven Schiedsfähigkeit	142
	1. Im Anwendungsbereich der ZPO	142
	a) Anspruch	143
	b) Freie Verfügbarkeit	146
	c) Parteien	150
	2. Im Anwendungsbereich des IPRG	152
	a) Anspruch	153
	b) Vermögensrechtliche Natur	153
	3. Zwischenergebnisse	156
D.	Anwendungsbereiche von ZPO und IPRG	158
§ 10	Schiedsfähigkeit einzelner Erbsachen	161
A.	Vorbemerkungen	161
B.	Methodik und Fallauswahl	162
C.	Streitige Gerichtsbarkeit	163
	1. Klage auf Vollziehung einer Auflage (Art. 482 ZGB)	163
	a) Überblick	163
	b) ZPO	163

c) IPRG	164
2. Ungültigkeitsklage (Art. 519 f. ZGB)	165
a) Überblick	165
b) ZPO	165
c) IPRG	167
d) Autonomie der Schiedsvereinbarung	167
3. Klagen auf Feststellung oder Aberkennung der Erbenqualität	168
a) Überblick	168
b) ZPO	169
c) IPRG	169
4. Pflichtteilsansprüche (Art. 470 f. ZGB)/ Herabsetzungsklage (Art. 522 ff. ZGB)	170
a) Überblick	170
b) ZPO	172
c) IPRG	175
d) Rechtsvergleichende Einordnung	176
e) Anwendbarkeit ausländischen Rechts	177
f) Dogmatische Abgrenzung	178
g) Praxisbezüge	179
h) Rechtspolitische Erwägungen	181
5. Erbschaftsklage (Art. 598 ZGB)	181
a) Überblick	181
b) ZPO	182
c) IPRG	182
6. Vermächtnisklage (Art. 562/601 ZGB)	183
a) Überblick	183
b) ZPO	183
c) IPRG	183
7. Teilungsklage (Art. 602 ff. ZGB)	184
a) Überblick	184
b) ZPO	184
c) IPRG	185
d) Angrenzende Verfahrensgegenstände	185
8. Ausgleichungsklage (Art. 626 ff. ZGB)	186
a) Überblick	186
b) ZPO	187
c) IPRG	187
D. Freiwillige Gerichtsbarkeit	188

1.	Vorbemerkungen	188
a)	Spezifika und Funktionen der Verfahren der freiwilligen Gerichtsbarkeit	188
b)	Echte und unechte Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit	190
c)	Synthese	192
2.	Aufsicht über den Willensvollstrecker (Art. 518 Abs. 1 i.V.m. Art. 595 Abs. 3 ZGB)	193
a)	Überblick	193
b)	Einfluss des Verfahrenstypus auf die objektive Schiedsfähigkeit	196
c)	Zusätzliche Faktoren	197
d)	Formelle Aufsicht	199
i.	ZPO	199
ii.	IPRG	201
e)	Materielle Aufsicht	202
3.	Massnahmen im Zusammenhang mit dem Erbgang (Art. 551 ff. ZGB), Eröffnung letztwilliger Verfügungen (Art. 556 ff. ZGB) und Erbscheinsverfahren (Art. 559 ZGB)	202
a)	Überblick	202
b)	Qualifikation des Verfahrenstypus	203
c)	ZPO	204
d)	IPRG	204
e)	Abgrenzung zu den vorsorglichen Massnahmen	205
4.	Nachlassliquidation (Art. 594 ZGB) und Nachlasskonkurs (Art. 597 ZGB)	206
a)	Überblick	206
b)	Qualifikation des Verfahrenstypus	206
E.	Zwischenergebnisse	207
1.	Objektive Schiedsfähigkeit	207
2.	Angrenzende Themenkomplexe	208
a)	Subjektive Reichweite der Schiedsvereinbarung	208
b)	Bindungswirkung des Schiedsentscheids	209
§ 11	Angrenzende Rechtsgebiete	212
A.	Vorbemerkungen	212
B.	Stiftungs- und Trustrecht	213

1. Überblick	213
2. Objektive Schiedsfähigkeit	216
a) Stiftungsrecht	217
i. Streitige Gerichtsbarkeit	217
ii. Freiwillige Gerichtsbarkeit	221
b) Trustrecht	224
i. Streitige Gerichtsbarkeit	224
ii. Freiwillige Gerichtsbarkeit	227
C. Familienrecht	229
1. Überblick	229
2. Objektive Schiedsfähigkeit	231
a) Statusangelegenheiten	232
i. ZPO	232
ii. IPRG	233
b) Andere familienrechtliche Angelegenheiten	234
i. ZPO	234
ii. IPRG	236
iii. Rechtsvergleichende Einordnung	236
iv. Praxisbezüge	237
D. Zwischenergebnisse	238
§ 12 Ratio des Schiedsverfahrens in Erbsachen	240
§ 13 Zusammenfassende Schlussbetrachtung	247
Stichwortverzeichnis	251