

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 |