

Möglichkeiten und Grenzen von fair division im schweizerischen Erbrecht

DISSERTATION

der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich

zur Erlangung der Würde einer Doktorin der Rechtswissenschaft

vorgelegt von

Annina Vögeli

von

Schaffhausen

genehmigt auf Antrag von
Prof. Dr. Peter Breitschmid
und
Prof. Dr. Hans Rainer Künzle

Inhaltsverzeichnis

Dank	V
Abkürzungsverzeichnis	XI
Literaturverzeichnis	XV
Abbildungsverzeichnis	XXXI
Tabellenverzeichnis	XXXIII
I. Einleitung	1
1. Einführung	3
2. Übersicht	9
II. Spieltheorie und fair division	11
1. Spieltheoretische Grundlagen	13
1.1. Gegenstand der Spieltheorie	13
1.2. Spiele	20
1.2.1. Spieler	22
1.2.2. Strategien	22
1.2.3. <i>payoffs</i>	26
1.2.4. Abgrenzung verschiedener Spieltypen	26
1.3. Präferenzen, Präferenzordnungen und Nutzen	31
1.3.1. Präferenzen	31

1.3.2.	Präferenzordnungen und Nutzen	34
1.4.	Rationalität	36
1.4.1.	Definition	36
1.4.2.	Kritik durch die Verhaltensökonomik	37
1.4.3.	Rechtfertigung der Rationalitätsannahme	40
2.	Fair division	45
2.1.	Fair division als spieltheoretischer Forschungszeitweig	45
2.2.	Fair division-Verfahren als Allokationsverfahren	49
2.3.	Fairnesskriterien und Typen von fair division-Verfahren	51
2.3.1.	Kriterien zur Evaluation von Fairness	51
2.3.2.	Typen von fair division-Verfahren	54
III.	Ausgewählte fair division-Verfahren	57
1.	Kriterien der Auswahl prüfenswerter Verfahren	59
1.1.	Typenbasierte Auswahlkriterien	59
1.2.	Fairnessbasierte Auswahlkriterien	63
2.	Divide-and-choose procedure	67
2.1.	Bedingungen der Anwendung	67
2.2.	Funktionsweise	68
2.3.	Strategisches Verhalten	71
2.4.	Evaluation und Kritik	74
3.	Steinhaus-Kuhn lone-divider procedure	79
3.1.	Bedingungen der Anwendung	79
3.2.	Funktionsweise	79
3.3.	Strategisches Verhalten	89
3.4.	Evaluation und Kritik	91
4.	Selfridge-Conway procedure	93
4.1.	Bedingungen der Anwendung	93
4.2.	Funktionsweise	93

4.3. Strategisches Verhalten	100
4.4. Evaluation und Kritik	102
5. Infinite trimming procedure	105
5.1. Bedingungen der Anwendung	105
5.2. Funktionsweise	105
5.3. Strategisches Verhalten	113
5.4. Evaluation und Kritik	115
6. Knaster's procedure of sealed bids	119
6.1. Bedingungen der Anwendung	119
6.2. Funktionsweise	119
6.3. Strategisches Verhalten	129
6.4. Evaluation und Kritik	132

**IV. Die erbrechtliche Umsetzbarkeit von
fair division-Verfahren 137**

1. Fair division-Verfahren im Lichte der Grundsätze des Teilungsrechts 139	
1.1. Grundsatz der freien Erbteilung	139
1.2. Grundsatz der Gleichbehandlung	142
1.3. Grundsatz der Naturalteilung	144
1.4. Evaluation der fair division-Verfahren	146
2. Fair division-Verfahren als erbrechtliche Teilungsverfahren 151	
2.1. Losbildungsverfahren i. S. v. Art. 611 ZGB	151
2.1.1. Losbildung und -verteilung durch die Erben	153
2.1.2. Losbildungsverfahren vor der Teilungsbehörde	157
2.1.3. Losbildungsverfahren vor Gericht – im Lichte von BGE 143 III 425	161
2.2. Evaluation der fair division-Verfahren	165
2.2.1. Losbildungsverfahren im engeren Sinne	167

2.2.2.	Losbildungsverfahren im weiteren Sinne	171
2.2.3.	Fazit: Maximierte Teilungs-Wertschöpfung ohne Zufallsentscheid	175
3.	Implementierung von fair division-Verfahren	179
3.1.	Implementierung durch die Erbengemeinschaft	180
3.2.	Implementierung durch den Erblasser	188
3.3.	Implementierung durch das Gericht – nach BGE 143 III 425 .	197
4.	Fair division-Verfahren und erbrechtliche Einzelfragen	207
4.1.	Fair division und Ausgleichung	207
4.2.	Fair division und Herabsetzung	212
4.3.	Fair division und besondere Gegenstände	215
4.4.	Fair division und behördliche Mitwirkung i. S. v. Art. 609 ZGB	222
4.5.	Fair division und Interessenkonflikte des «Erben-Willensvollstreckers»	226
V.	Fazit: Möglichkeiten und Grenzen von fair division im schweizerischen Erbrecht	231
1.	Die ausgewählten fair division-Verfahren im Vergleich	233
2.	Mehrwert von fair division-Verfahren	241
	Glossar	243