

# Notwendigkeit & Voraussetzungen des Behindertentestament

Referent Matthias Weber  
Rechtsanwalt, Mediator &  
Zertifizierter Testamentsvollstrecker

### Zielstellung Behindertentestament

#### Doppelte Begünstigung/ doppelte Zurücksetzung

- behinderte Kind erhält Sozialleistungen & Zuwendungen aus Nachlass
- Gesunde Kinder erhalten Substanz des Nachlasses

#### Sozialleistungsträger soll weiter

- Leistungen erbringen und
- kein Zugriff auf Vermögenssubstanz erhalten

### Zielstellung Behindertentestament

- „Geburtsstunde“ Behindertentestamenten im Jahr 1993

BGH anerkennt allgemeine Regelungen zum Behindertentestament in der Entscheidung BGH ZEV 1994, 35 ff, insbesondere Anerkenntnis der fehlenden Sittenwidrigkeit; letztmalig bestätigt in einer Grundsatzentscheidung in 2011 (vgl. Zerb 2011, 117)

- Insbesondere die Regelung des Pflichtteilsverzicht wurde vom BGH als nicht sittenwidrig anerkannt.

# Behindertentestament

## Notwendigkeit & Voraussetzungen

11. Kölner  
Vorsorge-Tag

### Sozialrechtliche Grundlagen

#### Einsatz von Einkommen & Vermögen

Grundsätzlich wird das Einkommen eines Erwerbsgeminderten bei der Berechnung der Höhe der Grundsicherung voll berücksichtigt.

Hierbei ist zu berücksichtigen, dass auch familienrechtliche Unterhaltsansprüche zu berücksichtigen sind.

Gem. § 43 Abs. 3 SGB XII „Rückgriffssperre“ ggü. den Eltern, wenn deren jährliches zu versteuerndes Gesamteinkommen unter 100 T€ je Elternteil liegt.

## Erbrechtliche Grundlagen

### Allgemeines

Zwei Zielstellungen des Behindertentestamentes

- Nachlassbeteiligung führt dauerhaft zur Hebung des Lebensstandard über Sozialhilfeniveau
- Nachlassbeteiligung bleibt nach Tod des Behinderten in der Familie

# Behindertentestament

## Notwendigkeit & Voraussetzungen

11. Kölner  
Vorsorge-Tag

### Erbrechtliche Grundlagen

#### Pflichtteil

Enterbung des Behinderten kein geeignetes erbrechtliches Instrumentarium, da hierdurch nach Erbfall ohne weiteres gem. § 93 Abs. 1 S. 4 SGB XII überleitbarer Pflichtteilsanspruch des behinderten Abkömmlings entsteht.

Eine Erbeinsetzung unterhalb der Pflichtteilsquote lässt einen überleitbaren Rest-Pflichtteilsanspruch gemäß § 2305 BGB entstehen

## Erbrechtliche Grundlagen

### Klassische Bestandteile Behindertentestament

- Testamentsvollstreckung
- Verwaltungsanordnung
- Vor- und Nacherbschaft

### Klassische Bestandteile/ Vor und Nacherbschaft

Behinderter ist zum **nicht befreiten** Vorerben einzusetzen

Durch Anordnung der Nacherbfolge wird der dem behinderten Abkömmling zugeteilte Nachlass zu seinen Lebzeiten vor der Verwertung durch seine Gläubiger geschützt.

Außerdem wird gleichzeitig verhindert, dass der ererbte Nachlass mit dem Tod des Behinderten auf dessen Erben übergeht und damit Kostenersatz nach § 102 SGB XII verlangt werden kann.



### Klassische Bestandteile/ Vor und Nacherbschaft

Einsetzung des behinderten Abkömmlings mit einer Quote knapp oberhalb seines Pflichtteils

**und**

Einsetzung zum nicht befreiten Vorerben und Benennung von Nacherben, entweder Familie oder Dritte. Bezgl. des Vorerbes wird eine Dauervollstreckung durch einen Testamentsvollstrecker gem. der §§ 2209, 2216 BGB angeordnet

### Klassische Bestandteile/ Testamentsvollstreckung

Der Testamentsvollstrecker unterliegt nur der Kontrolle des/ der Erben bzw. seines Betreuers und untersteht weder der Aufsicht des Nachlassgerichts noch des Betreuungsgerichts

Nach § 2214 BGB könne sich Gläubiger des Erben, die nicht zu den Nachlassgläubigern gehören, nicht an die der Verwaltung des Testamentsvollstreckers unterliegenden Nachlassgegenstände halten

### Klassische Bestandteile/ Testamentsvollstreckung

Nach den gesetzlichen Regelungen zur Vor- und Nacherbschaft sind die Früchte der zur Vorerbschaft gehörenden Sachen und Rechte freies Vermögen des Vorerben, der sie nach § 953 BGB erwirbt

Hier setzt die zielorientierte Gestaltung an; der Erblasser weist den Testamentsvollstrecker an, auf welche Weise die dem Behinderten zustehenden Nachlasserträge zu verwenden sind.

### Klassische Bestandteile/ Verwaltungsanordnung

Durch die getroffene Verwaltungsanordnung die vom Testamentsvollstrecker gem. § 2216 Abs. 2 S.1 BGB zu befolgen ist wird sichergestellt, dass Vermögenswerte die an den Behinderten ausgekehrt werden, dergestalt verwendet werden müssen, dass sie dem Behinderten **unmittelbar und möglichst spürbar zugute kommen.**

Kein anrechenbares Vermögen gem. § 82 SGB XII oder verwertbares Vermögen i.S.d. § 90 SGB XII.

# Behindertentestament

## Notwendigkeit & Voraussetzungen

---

11. Kölner  
Vorsorge-Tag

### Nachlasshöhe

Der BGH hat in seinen bisherigen drei Grundsatzentscheidungen zum Behindertentestament die Frage offengelassen, ab welcher Nachlasshöhe ein Behindertentestament ggf. sittenwidrig gem. § 138 BGB sein könnte.

Hier sind die weiteren Entscheidungen abzuwarten.

### Gefahren durch das WTG/ und Heimgesetz

Wegen der Regelung des § 7 WTG (früher § 14 HeimG) sind Behindertentestamente zugunsten von Heimen problematisch. Es ist Heimträgern untersagt von Bewohnern oder Bewerbern geldwerte Leistungen jenseits des gemäßehemaligen § 5 HeimG vereinbarten Entgelt entgegenzunehmen.

Es gilt, eine vor dem Einzug in ein Heim zugunsten des Heimträgers errichtete letztwillig Verfügung wird nach dem Einzug nichtig, wenn über sie zwischen Heimträger und Heimbewohner/ Betreuer/ Angehörige Einvernehmen besteht und eine Ausnahmegenehmigung nicht eingeholt wird.

Es ist anzuraten, dass eine entsprechende Erben-/ Nacherbeneinsetzung nicht vorab an das Heim publiziert wird, denn die Kenntnis des Heimträgers zu Lebzeiten des Zuwenders führt zur Nichtigkeit der entsprechenden Erbeinsetzung.

### Teilungsanordnung

Auch bei „klassischer“ Lösung mit Vor- und Nacherbschaft ist eine gegenständliche Zuordnung von Nachlassgegenständen möglich.

Erblasser kann sog. Teilungsanordnung des Nachlasses gem. § 2048 BGB festlegen.

Vorteil einer Teilungsanordnung kann z.B. sein, dass Ehegatte Familienheim zugewiesen wird, wohingegen behindertes Kind Geldvermögen zugeordnet wird.

Möglichkeit der Erbgestaltung.

**Vielen Dank  
für**

**Ihre Aufmerksamkeit**

**Noch Fragen???**



### Referent

**Rechtsanwalt, Mediator &  
Zertifizierter Testamentsvollstrecker**

**Matthias Weber**  
**Neusser Landstr. 80**  
**50769 Köln**

**Tel. 0221/ 708 97 30**  
**Mobil 0172/ 261 73 77**

**Email [weber@mw-recht.de](mailto:weber@mw-recht.de)**