

## Droit des successions

Florence Guillaume, Raphaël Allimann

### Législation

- Procédure de consultation pour la révision du droit des successions (avant-projet ; rapport explicatif ; prises de position ; synthèse des résultats de la procédure de consultation) : <https://www.bj.admin.ch/bj/fr/home/gesellschaft/gesetzgebung/erbrecht.html>

### Doctrine

- AEBI-MÜLLER REGINA ELISABETH, Säule 3a im Güter- und Erbrecht, in : Jungo Alexandra, Fountoulakis Christiana (édit.), Familienvermögensrecht : berufliche Vorsorge, Güterrecht, Unterhalt – 8. Symposium zum Familienrecht 2015, Universität Freiburg, Zurich/Bâle/Genève 2016, 61-92
- AEBI-MÜLLER REGINA ELISABETH, CAMENZIND JANINE, Die privatrechtliche Rechtsprechung des Bundesgerichts im Jahr 2015 : veröffentlicht in Band 141 : Personenrecht und Erbrecht, RJB 7-8/2016, 501-513
- ALLIMANN RAPHAËL, Jurisprudence récente en droit des successions, Plaidoyer 6/2016, 26-30
- APPEL ALEXANDER, Die Auswirkungen der Europäischen Erbrechtsverordnung auf das Fürstentum Liechtenstein, in : Heiss Helmut (édit.), Europäische Erbrechtsverordnung – Auswirkungen auf das Fürstentum Liechtenstein und die Schweiz, 3. Tagung des Zentrums für liechtensteinisches Recht an der Universität Zürich, Zurich/Saint-Gall 2016, 19-62
- BADDELEY MARGARETA, De la motion Gutzwiller à l'Avant-projet du Conseil fédéral du 4 mars 2016 : aperçu sommaire de la proposition de réforme, La pratique du droit de la famille 3/2016, 567-597
- BALDUS CHRISTIAN, HERZOG STEPHANIE, §§ 2346-2385 (Erbverzicht, Erbschein, Erbschaftskauf), J. von Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen, Berlin 2016
- BASILE GIOVANNA, Aktiv- und Passivlegitimation, Rechtsbegehren und Klagefundament bei der Herabsetzungsklage (Art. 522 ff. ZGB), Zurich/Bâle/Genève 2016

- BAUER CHRISTOPH, Unberechtigter Besitz an Fahrnis im Erbgang : Fragen des gutgläubigen Erwerbs, der Ersitzung und der Verantwortlichkeit im Zusammenspiel von Erb- und Sachenrecht, PJA 6/2016, 783-802
- BESSENICH BALTHASAR, Gestaltungsmittel in Verfügungen von Todes wegen : Auflage, Bedingung, Befristung sowie subsidiäre und alternative Anordnungen, PJA 8/2016, 1085-1094
- BIEDERMANN BIRGIT, Gerichtliche Durchsetzung von Auskunftsansprüchen im Vorfeld des erbrechtlichen Hauptprozesses zur Klärung von Prozessaussichten, Revue de l'avocat 10/2016, 423-427
- BIRI ALEXANDER, Testierfähigkeit und deren Beweis unter besonderer Berücksichtigung der bundesgerichtlichen Rechtsprechung, Zurich/Bâle/Genève 2016
- BIZZARRO MATTHIAS, Mängel handschriftlicher Testamente, PJA 11/2016, 1444-1457
- BONOMI ANDREA, La circulation internationale des certificats d'héritiers, in : Steinauer Paul-Henri, Mooser Michel, Eigenmann Antoine (édit.), Journée de droit successoral 2017, Berne 2017, 107-148
- BREITSCHMID PETER, JUNGO ALEXANDRA (édit.), Erbrecht : Art. 457-640 ZGB, 3<sup>e</sup> éd., Handkommentar zum Schweizer Privatrecht, Zurich/Bâle/Genève 2016
- BÜRGI URS, Internationales Erbrecht – Schweiz, 3<sup>e</sup> éd., Munich 2017
- DUSS JACOBI VANESSA, MARRO PIERRE-YVES, Klagen und Rechtsbehelfe im Zivilrecht : Personenrecht, Familienrecht, Erbrecht, Sachenrecht, Bâle 2016
- EIGENMANN ANTOINE, Renseignements et sauvegarde d'urgence des droits successoraux, Revue de l'avocat 10/2016, 417-422
- EITEL PAUL, Die Rückleistungsklage des Pflichtteilserben gegen den Empfänger einer herabgesetzten lebzeitigen Zuwendung, in : Fankhauser Roland et al. (édit.), Das Zivilrecht und seine Durchsetzung : Festschrift für Professor Thomas Sutter-Somm, Zurich/Bâle/Genève 2016, 919-932
- EITEL PAUL, Erbvorbezüge und Schenkungen – Ausgleichung und Herabsetzung, in : Wolf Stephan (édit.), Erbvorempfang und Schenkung – Zivil- und steuerrechtliche Aspekte sowie Folgen für Ergänzungsleistungen, Alters- und Pflegeheimkosten, Weiterbildungstagung des Verbandes bernischer Notare und des Instituts für Notariatsrecht und Notarielle Praxis an der Universität Bern vom 26./27. Oktober 2016, Berne 2016, 121-154

- EITEL PAUL, Obligationenrecht und Erbrecht, in : Schmid Jörg (édit.), Hommage für Peter Gauch, Zurich/Bâle/Genève 2016, 57-79
- EITEL PAUL, HORAT FELIX, Erbrecht 2013-2015 : Rechtsprechung, Gesetzgebung, Literatur, Successio 2/2016, 146-155, 3/2016, 203-275
- EPINEY-COLOMBO EMANUELA, Successione e beni d'impresa, Bollettino a cura dell'Ordine degli avvocati del cantone Ticino 52/2016, 3-6
- FANKHAUSER ROLAND, Die (fehl-)geleitete warme Hand : eine kursorische Übersicht präventiver Massnahmen gegen Dispositionen des Erblassers, Successio 3/2016, 190-195
- GAURON-CARLIN SABRINA, Rechtsprechungspanorama Erbrecht : ausgewählte Entscheide des Bundesgerichts aus den Jahren 2014-2016, PJA 10/2016, 1368-1375
- GEIGER ALEXANDRA, Kurz und bündig : Vernehmlassung des Vereins Successio zum Vorentwurf der Erbrechtsreform, Successio 4/2016, 324-328
- HAAS-LEIMACHER CHRISTELLE, Das gemeinschaftliche Testament und die Frage der Bindung an Absprachen auf den Todesfall bei Vertrauensbeziehungen : Rechtsvergleichend anhand des deutschen, österreichischen und französischen Rechts mit Schlussfolgerungen aus schweizerischer Sicht, Zurich/Bâle/Genève 2016
- HEISS HELMUT, DROBNJAK SASCHA, Art. 1 Abs. 2 EuErbVO : Ausnahmen von oder Auswege aus der EuErbVO ?, in : Heiss Helmut (édit.), Europäische Erbrechtsverordnung – Auswirkungen auf das Fürstentum Liechtenstein und die Schweiz, 3. Tagung des Zentrums für liechtensteinisches Recht an der Universität Zürich, Zurich/Saint-Gall 2016, 141-159
- JUNGO ALEXANDRA, Die Qualifikation der vollen Vorschlagszuweisung durch das Bundesgericht und was der Vorentwurf zur Erbrechtsrevision daraus macht, Successio 3/2016, 276-279
- JUNGO ALEXANDRA, Zusammenwirken von Güterrecht und Erbrecht, RJB 11/2016, 767-784
- KÜNZLE HANS RAINER, Die Aufsicht über den Willensvollstrecker – Verfahren und Rechtsmittel, in : Fankhauser Roland et al. (édit.), Das Zivilrecht und seine Durchsetzung : Festschrift für Professor Thomas Sutter-Somm, Zurich/Bâle/Genève 2016, 933-950
- LÜDI MICHAEL, Auflagen und Bedingungen in Verfügungen von Todes wegen : unter Berücksichtigung des deutschen Rechts, Zurich/Bâle/Genève 2016

- MARBACHER RETO, Das entgangene Vermächtnis, *Revue de l'avocat* 10/2016, 414-416
- MÖRI NATHALIE, Durchführung der Herabsetzung nach Art. 532 ZGB : insbesondere bei gewöhnlichen Schenkungen, Schenkungsversprechen und frei widerruflichen Schenkungen, *PJA* 6/2016, 803-814
- OPEL ANDREA, Das Erbschafts- und Schenkungssteuerrecht 2015 im Überblick : zugleich eine kritische Auseinandersetzung mit dem Familienprinzip, *Successio* 3/2016, 196-202
- PFÄFFLI ROLAND, Rechtsprechung und ausgewählte Rechtsfragen 2016, *Le notaire bernois* 4/2016, 371-443
- PICHONNAZ PASCAL, FOËX BÉNÉDICT, PIOTET DENIS (édit.), *Code civil II : Art. 457-977 CC ; art. 1-61 Tit. fin. CC, Commentaire romand*, Bâle 2016
- PIOTET DENIS, *Droit des successions et droits réels : chroniques*, *JdT* 2016 II 147-153
- PIOTET DENIS, *Où porter le débat sur l'avant-projet de révision du droit des successions ? : l'exemple de la qualification de l'attribution par contrat de mariage au conjoint survivant d'une part supplémentaire à la part de liquidation légale des biens matrimoniaux*, *Successio* 4/2016, 329-334
- REISER HANS, THALMANN MARTIN, *Sicherung von Vermächtnisansprüchen : die unverteilter Erbschaft als Knacknuss*, *Revue suisse de droit de procédure civile et d'exécution forcée* 37/2016, 92-95
- ROSENTHALER SIMON, *Abtretung von Liegenschaften unter Nutzniessungsvorbehalt*, *Revue de l'avocat* 10/2016, 410-414
- RUBIDO JOSÉ-MIGUEL, *L'aménagement de la réserve légale en droit suisse et ses perspectives d'avenir*, *Successio* 4/2016, 335-352
- RÜEGG JONAS, *Zwei Fragen zum Vorkaufsrecht aus einem erbrechtlichen Blickwinkel*, *Successio* 4/2016, 284-296
- SCHENK MARCEL, *Schenkungen und Erbvorempfänge : Aspekte der Ergänzungsleistungen, Alters- und Pflegeheimkosten*, in : Wolf Stephan (édit.), *Erbvorempfang und Schenkung – Zivil- und steuerrechtliche Aspekte sowie Folgen für Ergänzungsleistungen, Alters- und Pflegeheimkosten*, *Weiterbildungstagung des Verbandes bernischer Notare und des Instituts für Notariatsrecht und Notarielle Praxis an der Universität Bern vom 26./27. Oktober 2016*, Berne 2016, 155-170
- SCHMIDT PATRICK, *Das Europäische Nachlasszeugnis und dessen Bedeutung für die Schweiz*, *Successio* 1/2017, 71-88
- SCHNYDER ANTON K., CAPAUL GIAN ANDRI, *Die Europäische Erbrechtsverordnung und ihre Bedeutung für die Schweiz :*

dargestellt am schweizerisch-italienischen (Sonder-) Erbfall, in : Heiss Helmut (édit.), Europäische Erbrechtsverordnung – Auswirkungen auf das Fürstentum Liechtenstein und die Schweiz, 3. Tagung des Zentrums für liechtensteinisches Recht an der Universität Zürich, Zurich/Saint-Gall 2016, 63-114

- SCHNYDER BERNHARD, Gesetzliche erbrechtliche Nutzniessung, Zurich/Bâle/Genève 2016
- SCHWARTZE ANDREAS, Europäisches Erbrecht « ante portas » : was bringt die Verordnung (EU) 650/2012 ?, in : Heiss Helmut (édit.), Europäische Erbrechtsverordnung – Auswirkungen auf das Fürstentum Liechtenstein und die Schweiz, 3. Tagung des Zentrums für liechtensteinisches Recht an der Universität Zürich, Zurich/Saint-Gall 2016, 1-18
- STEINAUER PAUL-HENRI, L'imputation des libéralités entre vifs non rapportées faites par le de cujus à ses héritiers réservataires, in : Fankhauser Roland et al. (édit.), Das Zivilrecht und seine Durchsetzung : Festschrift für Professor Thomas Sutter-Somm, Zurich/Bâle/Genève 2016, 961-970
- STICHER WALTER, Die erbrechtliche Problematik lebzeitiger Zuwendungen : mit Blick auf den Vorentwurf zur Änderung des Zivilgesetzbuches (Erbrecht), Revue de l'avocat 10/2016, 408-410
- WITWER ALEXANDER, Praxisfragen des Europäischen Nachlasszeugnisses : insbesondere im Verhältnis zu Drittstaaten, in : Heiss Helmut (édit.), Europäische Erbrechtsverordnung – Auswirkungen auf das Fürstentum Liechtenstein und die Schweiz, 3. Tagung des Zentrums für liechtensteinisches Recht an der Universität Zürich, Zurich/Saint-Gall 2016, 115-139
- WOLF STEPHAN, BRAZEROL RICCARDO, Grundsätze für die Vornahme der Erbteilung durch das Gericht : praktische Fragen zum Erbteilungsprozess, PJA 11/2016, 1430-1443
- WOLF STEPHAN, EGDEL MARTIN, Erbteilung und Kaufvertrag unter Miterben : Abgrenzung der Zuweisung von Erbschaftsgegenständen durch Erbteilung von derjenigen durch Kaufvertrag, in : Fankhauser Roland et al. (édit.), Das Zivilrecht und seine Durchsetzung : Festschrift für Professor Thomas Sutter-Somm, Zurich/Bâle/Genève 2016, 971-981
- WOLF STEPHAN et al., Erbteilsrevision : Gedanken zum Vorentwurf des EJP, PJA 11/2016, 1419-1429

## Jurisprudence

- ATF 143 III 51 (f) – Art. 495, 559 al. 1 CC ; 27 al. 1 LDIP ; reconnaissance d'un certificat d'héritier égyptien. En l'espèce, le

défunt de nationalité égyptienne et son épouse de nationalité allemande se sont mariés en Egypte en application du droit égyptien et de la Charia. Le droit musulman prévoit l'absence de succession entre un musulman et un non-musulman. Au décès du défunt, les tribunaux égyptiens ont constaté le décès et la dévolution de la succession légale aux frères et sœurs du défunt à l'exclusion du conjoint survivant. Le résultat qu'engendre le certificat d'héritier égyptien – en ne mentionnant pas le conjoint survivant – contrevient clairement au principe de l'interdiction de la discrimination en raison des convictions religieuses et viole donc l'ordre public matériel suisse (consid. 3.3.5).

- TF 5A\_705/2015 du 21 juin 2016 (d) – Art. 517, 518, 562 al. 1 CC ; rémunération de l'exécuteur testamentaire ; délivrance du legs. Le litige dans lequel l'exécuteur testamentaire intervient en tant que partie doit être distingué de celui relatif à la délivrance d'un legs, dans lequel l'exécuteur testamentaire a la qualité d'administrateur de la succession. La prétention de l'exécuteur testamentaire à une indemnité équitable conformément à l'art. 517 al. 3 CC tombe dans la première catégorie. Ladite indemnité est considérée comme une dette de la succession, dont les héritiers sont en principe solidairement responsables. En l'espèce, la prétention formulée par le légataire reprochant à l'exécuteur testamentaire d'avoir engendré, par une facturation trop importante de ses honoraires, la diminution de l'actif successoral et la réduction de son legs ne constitue pas une action en délivrance du legs au sens de l'art. 562 al. 1 CC, mais une action personnelle dirigée contre l'exécuteur testamentaire (consid. 5.2).
- TF 5A\_277/2016 du 19 juillet 2016 (f) – Art. 90, 91, 93 LTF ; qualification en matière procédurale d'une décision sur l'appartenance d'un actif à un patrimoine successoral. Une décision de dernière instance cantonale statuant uniquement sur l'intégration d'un actif dans le patrimoine successoral, en l'occurrence le solde d'un compte bancaire au décès du défunt, dans le cadre d'une action en partage, ne constitue ni une décision finale (art. 90 LTF), ni une décision partielle (art. 91 LTF), ni une autre décision incidente (art. 93 al. 1 LTF). Les recourants conservent la possibilité de s'en prendre à ladite décision dans le cadre d'un recours contre la décision finale en partage.
- TF 5A\_37/2016 du 12 septembre 2016 (i) – Art. 602 al. 2, 607 al. 1, 610 al. 1, 635 al. 1 CC ; partage de la succession ; convention sur parts héréditaires. La convention sur parts héréditaires conclue entre deux héritiers a un effet réel et non seulement « obligationnel » ; en effet, l'héritier cédant cesse de faire partie de la communauté héréditaire. L'objet de la cession est la participation – la quote-part – de l'héritier cédant dans la communauté

héréditaire, et non un bien déterminé. La quote-part peut être cédée entièrement ou partiellement. En outre, un légataire peut céder sa créance contre le débiteur du legs, cas échéant avant même l'ouverture de la succession sous la forme de la cession d'une créance éventuelle future. La cession du droit à la délivrance du legs n'est pas soumise aux restrictions prévues pour les conventions sur parts héréditaires. La conclusion d'une convention sur parts héréditaires, sa validité, son interprétation ainsi que son éventuelle contestation pour vice de la volonté sont régies par les dispositions générales du droit des obligations (art. 1 ss, 18 ss et 23 ss CO) (consid. 5.1).

- TF 5A\_392/2016 du 1<sup>er</sup> novembre 2016 (f) – Art. 583 al. 1 CC ; procédure de bénéfice d'inventaire ; notion de « papiers du défunt ». La clôture de l'inventaire officiel prévue par l'art. 584 al. 1 CC est un acte administratif, sans autorité de chose jugée ; l'autorité qui dresse l'inventaire n'examine pas les droits annoncés. Alors qu'en principe l'autorité doit procéder le plus rapidement possible à la clôture de l'inventaire une fois le délai pour les productions expiré, celle-ci peut être repoussée en présence d'une contestation non liquidée dont le sort est déterminant pour établir la solvabilité de la succession. Le délai de consultation prévu par l'art. 584 al. 1 CC doit permettre notamment à l'héritier, tant qu'il ne s'est pas déterminé, de faire compléter l'inventaire ou de le faire corriger en cas d'erreurs éventuelles qui lui sont défavorables (p. ex. en matière d'estimation des biens inventoriés, de prise en considération d'une créance tardive ou d'omission d'une créance annoncée à temps). Les « papiers du défunt » au sens de l'art. 583 al. 1 CC sont tous les documents du *de cuius* qui fournissent des informations sur l'état de sa fortune ; il s'agit de tout document retrouvé au domicile de l'intéressé et en particulier les factures, les registres commerciaux, les livres de comptabilité commerciale, les extraits de compte-courant, les contrats, les titres de créance, la correspondance ainsi que les papiers-valeurs. L'autorité a le devoir de rechercher ces papiers et de les examiner, mais les héritiers sont également tenus de la renseigner. En l'espèce, un courrier adressé à la fiduciaire du défunt et de son épouse n'est pas considéré comme un papier du défunt.
- TF 5A\_434/2016 du 10 janvier 2017 (d) – Art. 609 CC ; partage de la succession ; participation de l'autorité. Le concours de l'autorité au sens de l'art. 609 CC a pour but d'éviter au créancier d'être désavantagé par le partage. L'autorité doit être attentive aux intérêts de l'héritier débiteur, mais elle représente principalement les intérêts du créancier. L'autorité doit respecter le droit d'être entendu de l'héritier débiteur, mais elle ne doit pas nécessairement le consulter. Le consentement de l'héritier débiteur n'est pas requis,

car celui-ci ne jouit d'aucun droit de participer à ses prises de décisions.

- TF 5A\_267/2016 du 18 janvier 2017 (d) – Art. 488, 492, 522, 527 ch. 4, 531 CC ; action en réduction ; substitution fidéicommissaire ; protection de la réserve héréditaire. L'héritier appelé jouit de la même protection que l'héritier grevé. S'il est un héritier réservataire du défunt, il n'est pas tenu d'accepter que sa part réservataire lui soit attribuée au titre d'héritier appelé et qu'elle lui soit, par conséquent, transmise seulement à l'ouverture de la substitution. Au décès du *de cuius*, l'héritier appelé – en l'occurrence également réservataire – doit au moins obtenir le montant de sa réserve dans la mesure, notamment, où il n'acquiert la part successorale objet de la substitution fidéicommissaire que s'il est vivant à l'échéance de la charge de restitution (art. 492 al. 1 CC) (consid. 7.1).
- TF 5A\_701/2016 du 6 avril 2017 (d) – Art. 517 al. 2 CC ; 6 CO ; exécuteur testamentaire ; modalités d'acceptation. La déclaration d'acceptation ou de refus du mandat d'exécuteur testamentaire n'est soumise à aucune forme. La déclaration ne peut pas être soumise à condition ; cas échéant, l'acceptation conditionnelle du mandat est assimilée à un refus. L'art. 517 al. 2 CC n'exige pas une déclaration expresse dans la mesure où, à l'expiration du délai de 14 jours, le silence de la personne concernée vaut acceptation. En utilisant l'expression « silence », l'art. 517 al. 2 CC renvoie à la notion d'acceptation tacite de l'art. 6 CO, à la différence qu'il prévoit un délai de réflexion. Une acceptation tacite en application de l'art. 6 CO est toutefois exclue lorsque le requérant s'attend à une déclaration expresse ; tel est le cas lorsqu'un délai est expressément fixé. En l'espèce, la période de réflexion de l'art. 517 al. 2 CC a été prolongée. La question de la licéité de la prolongation de délai pour se déterminer a été laissée ouverte (consid. 4 et 5).
- TF 5A\_396/2015 du 22 juin 2017 (d) (publication prévue) – Art. 611, 612 CC ; partage de la succession, composition des lots ; attribution des biens successoraux. Lorsque les conditions pour la formation de lots sont remplies et que les héritiers ne parviennent pas à s'entendre sur leur attribution, le tribunal n'a pas la compétence d'attribuer directement les lots aux héritiers selon sa propre appréciation. Dans ces circonstances, il reste lié par les principes prévus dans la loi – qui n'accorde que le droit de procéder au partage –, de sorte qu'un tirage au sort doit avoir lieu (art. 611 al. 3 *in fine* CC).
- TF 5A\_408/2016 du 21 juillet 2017 (f) – Art. 509, 519 CC ; pacte successoral ; révocation ; annulation d'une clause ; action constatatoire. Lorsque les personnes gratifiées par une disposition pour cause de mort ne sont, antérieurement à l'ouverture de la succession, liées par aucun rapport de droit, l'action tendant à la

constatation de la validité de ladite disposition ne requiert pas – sur le plan procédural – de consorité nécessaire passive. Une telle action est ouverte même si elle ne vise pas l'ensemble des héritiers institués – en l'occurrence, deux avocats et notaires et deux neveux de l'épouse du *de cuius* – par la disposition de dernière volonté. Toutefois, en cas d'admission de l'action en constatation de droit, seules les parties au jugement – en l'occurrence la veuve, les deux avocats et notaires ainsi qu'un seul des deux neveux – sont liées par celui-ci (consid. 6.2).