

# Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis . . . . .	XI
Literaturverzeichnis . . . . .	XXV
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXIX

## Erster Teil. Vorweggenommene Erbfolge

<b>A. Überblick: Unentgeltliche und teilentgeltliche Übertragungen . . . . .</b>	1
I. Zivilrechtliche Regelung . . . . .	1
II. Einkommensteuerliche BFH-Rechtsprechung . . . . .	9
III. Das BMF-Schreiben vom 13. 1. 1993 . . . . .	11
IV. Schenkungsteuer . . . . .	20
<b>B. Vorweggenommene Erbfolge bei Privatvermögen . . . . .</b>	25
<b>1. Abschnitt. Grundtypen der Übertragung . . . . .</b>	25
I. Systematik . . . . .	25
II. Überlassung eines vermieteten Mehrfamilienhauses unter Vorbehaltsnießbrauch . . . . .	30
III. Überlassung eines Wohngebäudes mit Vorbehaltswohnungsrecht, Wart(ung) und Pflege sowie Geschwisterabfindung . . . . .	42
IV. Überlassung eines vom Übergeber selbstgenutzten Wohngebäudes mit dauernder Last und Mietvertrag . . . . .	49
<b>2. Abschnitt. § 10 e EStG-Objekte . . . . .</b>	61
V. Überlassung eines vom Übergeber weiterhin bewohnten § 10 e-EStG-Objektes . . . . .	61
VI. Mittelbare Grundstücksschenkung bei § 10 e-EStG-Objekten . . . . .	62
VII. Eigentumsähnliches Dauerwohnrecht . . . . .	66
<b>3. Abschnitt. Ausweichgestaltungen: Zwischenüberlassung, aufgeschobene Erfüllung, Kaufvertrag (Angebot) und Erbvertrag . . . . .</b>	71
VIII. Grundstücksübertragung vor geplanter Weiterveräußerung . . . . .	73
IX. Überlassungsvertrag mit aufgeschobener Erfüllung . . . . .	73
X. Kaufvertrag . . . . .	75
<b>4. Abschnitt. Gesellschaftsrechtliche Gestaltungen und Bildung von Sondervermögen . . . . .</b>	77
XI. Gründung einer Familiengrundstücks-GbR . . . . .	77
XII. Bildung von Sondervermögen: Rechtsfähige Stiftung des bürgerlichen Rechts . . . . .	89
<b>C. Übertragung von Einzelunternehmen . . . . .</b>	95
I. Überblick . . . . .	95
II. Gestaltungsgrundsätze . . . . .	97
III. Einkommensteuerliche Auswirkungen der Übertragung von Betriebsvermögen . . . . .	100
IV. Nießbrauch am Einzelunternehmen . . . . .	109
V. Schenkungsteuer . . . . .	116
VI. Umsatzsteuer . . . . .	119

VII. Vertragsgestaltung bei der Gewerbebetriebsübertragung . . . . .	121
VIII. Einräumung eines Dauernutzungsrechtes . . . . .	126
IX. Hofübergabe . . . . .	128
<b>D. Erb- und Pflichtteilsverzicht zur Sicherung der Unternehmensnachfolge . . . . .</b>	140
<b>E. Gesellschaftsanteilsübertragungen . . . . .</b>	143
I. Überblick . . . . .	143
II. Widerruf, Rücktritt, Kündigungs- und Ausschlußrechte . . . . .	144
III. Einkommensteuer . . . . .	145
IV. Schenkungsteuer . . . . .	146
V. Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen . . . . .	148
VI. Gestaltungsbeispiel . . . . .	153
<b>F. Errichtung einer Familien-Kommanditgesellschaft . . . . .</b>	155
I. Gestaltungsprobleme bei Familiengesellschaften . . . . .	155
II. Vertragliche Regelung . . . . .	157
III. Besteuerung . . . . .	162
IV. Errichtung einer Kommanditgesellschaft . . . . .	165
<b>G. Stille Gesellschaft und Unterbeteiligung . . . . .</b>	171
I. Überblick . . . . .	171
II. Typische stille Gesellschaft . . . . .	171
III. Typische Unterbeteiligung . . . . .	178
IV. Atypische stille Gesellschaft . . . . .	179
V. Atypische stille Unterbeteiligung . . . . .	181
<b>H. Betriebsaufspaltung zum Zwecke der vorweggenommenen Erbfolge . . . . .</b>	185
I. Die Gesellschaftsform der Betriebsaufspaltung . . . . .	185
II. Ausschließliche Beteiligung an der Betriebs-GmbH . . . . .	188
III. Sachgründung durch Unternehmenseinbringung . . . . .	189
IV. Spaltung einer GmbH . . . . .	199
<b>Zweiter Teil. Erbauseinandersetzung</b>	
<b>J. Die Grundzüge der Erbfolge . . . . .</b>	203
I. Zivilrechtliche Grundlagen der Erbfolge . . . . .	203
II. Einkommensteuer-Rechtsprechung des BFH . . . . .	209
III. Das BMF-Schreiben BStBl. 1993 I 62: Ertragsteuerliche Behandlung der Erbengemeinschaft und ihrer Auseinandersetzung . . . . .	211
IV. Erbschaftsteuer . . . . .	213
<b>K. Vermächtnisse, Vorausvermächtnisse und Teilungsanordnungen . . . . .</b>	217
I. Vermächtnisse . . . . .	217
II. Teilungsanordnungen . . . . .	224
<b>L. Nachfolge bei Gesellschaftsanteilen . . . . .</b>	228
I. Personengesellschaften . . . . .	228
II. Vererbung von GmbH-Anteilen . . . . .	237
III. Erbschaftsteuerliche Beurteilung . . . . .	239
IV. Vergleichende Beispiele . . . . .	242

<b>M. Erbauseinandersetzung . . . . .</b>	245
I. Formen der Erbauseinandersetzung . . . . .	245
II. Einkommensteuer . . . . .	248
III. Erbschaftsteuer . . . . .	251
IV. Umsatzsteuer . . . . .	251
<b>N. Realteilung . . . . .</b>	253
I. Auseinandersetzungsvertrag . . . . .	253
II. Veräußerung des Nachlasses . . . . .	255
III. Realteilung mit Schuldübernahme . . . . .	256
IV. Realteilung eines Mischnachlasses ohne Abfindungszahlung . . . . .	258
V. Realteilung eines Mischnachlasses mit Abfindungszahlung . . . . .	259
VI. Fortführung eines Einzelunternehmens in Erbgemeinschaft . . . . .	260
VII. Teilerbauseinandersetzung . . . . .	263
VIII. Realteilung anderer Vermögensgemeinschaften . . . . .	264
<b>O. Ausscheiden aus der Miterbgemeinschaft . . . . .</b>	266
I. Veräußerung eines Erbteils . . . . .	266
II. Ausscheiden eines Miterben . . . . .	273
III. Erbausschlagung . . . . .	273

### **Dritter Teil. Unternehmertestament**

<b>P. Gestaltungsempfehlungen bei Unternehmertestamenten . . . . .</b>	278
I. Erbrechtliches Instrumentarium . . . . .	278
II. Vorsorgliche Erbsfolgemaßnahmen . . . . .	283
III. Unternehmensstruktur und Rechtsform . . . . .	287
IV. Einkommensteuerliche Grundsätze . . . . .	289
V. Gestaltungsalternativen . . . . .	290
VI. Zwölf Regeln zum Unternehmertestament . . . . .	295
VII. Vergleichende Übersicht . . . . .	298

### **Anhang**

I. BMF-Schreiben v. 11. 1. 1993 (BStBl. 1993 I 62) Ertragsteuerliche Behandlung der Erbgemeinschaft und ihrer Auseinandersetzung . . . . .	301
II. BMF-Schreiben v. 13. 1. 1993 (BStBl. 1993 I 80) Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge . . . . .	327
Sachverzeichnis . . . . .	343

# Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis . . . . .	XXV
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXIX

## Erster Teil. Vorweggenommene Erbfolge

### A. Überblick: Unentgeltliche und teilentgeltliche Übertragungen

<b>I. Zivilrechtliche Regelung . . . . .</b>	1
1. Reine Schenkung . . . . .	1
2. Ausstattung . . . . .	1
3. Auflagenschenkung . . . . .	1
4. Gemischte Schenkung . . . . .	2
5. Vorweggenommene Erbfolge . . . . .	2
a) Rechtsprechung des BGH . . . . .	2
b) Geschichte der vorweggenommenen Erbfolge . . . . .	4
c) Tatbestandsmerkmale . . . . .	5
d) Typologischer Begriff . . . . .	6
6. Überlassungsvertrag mit auf den Tod des Übergebers aufgeschobener Erfüllung . . . . .	7
7. Schenkungsversprechen von Todes wegen . . . . .	7
8. Ehebedingte Zuwendungen . . . . .	8
<b>II. Einkommensteuerliche BFH-Rechtsprechung . . . . .</b>	9
1. Entwicklung der Rechtsprechung . . . . .	9
2. Der Beschuß des Großen Senats GrS 4-6/89 . . . . .	10
3. Beratungspraxis . . . . .	11
<b>III. Das BMF-Schreiben vom 13. 1. 1993 . . . . .</b>	11
1. Vorbehalt oder Einräumung von Nutzungsrechten an dem übertragenen Vermögen . . . . .	12
2. Versorgungsleistungen . . . . .	13
3. Abstandszahlungen . . . . .	14
4. Geschwistergleichstellungsgelder . . . . .	14
5. Übernahme von Verbindlichkeiten . . . . .	15
a) Privatvermögen . . . . .	15
b) Betriebsvermögen . . . . .	15
c) Erfüllungsübernahme . . . . .	15
6. Zahlungen und Schuldübernahmen unter einer Bedingung oder Befristung . . . . .	15
a) Aufschiebende Bedingung und Befristung . . . . .	15
b) Betagung . . . . .	16
c) Kritik . . . . .	17
7. Anschaffungsnebenkosten . . . . .	18
8. AfA-Berechtigung . . . . .	19
9. Bemessung der Teilentgeltlichkeit . . . . .	19
10. Übergangsregelung . . . . .	20
<b>IV. Schenkungsteuer . . . . .</b>	20
1. Besteuerungspraxis . . . . .	20
a) Zuwendungsnießbrauch . . . . .	21

b) Grundstücksübertragung unter Vorbehalt des Nießbrauchs oder wiederkehrender Bezüge . . . . .	21
aa) Frühere Verwaltungspraxis . . . . .	21
bb) Duldungs- und Leistungsauflagen . . . . .	22
cc) Grunderwerbsteuer . . . . .	23
2. Gestaltungsempfehlungen . . . . .	23

## B. Vorweggenommene Erbfolge bei Privatvermögen

<b>1. Abschnitt. Grundtypen der Übertragung . . . . .</b>	<b>25</b>
<b>I. Systematik . . . . .</b>	<b>25</b>
1. Grundtypen der Übertragung . . . . .	25
a) Überlassungen ohne Auflagen und Vorbehalte . . . . .	25
b) Überlassungen unter Vorbehalt der Verwaltung und des Ertrags . . . . .	25
c) Überlassungen mit Versorgungsabreden . . . . .	26
2. § 10 e-EStG-Objekte . . . . .	26
3. Ausweichlösungen . . . . .	26
4. Bildung von Gesellschaften und Sondervermögen . . . . .	26
5. Beispiel: Überlassung eines Bauplatzes . . . . .	26
a) Gestaltungsvorgaben . . . . .	26
b) Urkundengestaltung . . . . .	26
c) Erläuterungen . . . . .	27
aa) Beleihung . . . . .	27
bb) Vermessung, Teilungsgenehmigung gem. § 19 BauGB . . . . .	28
cc) Auflassungsvormerkung . . . . .	28
dd) Erschließungskosten . . . . .	29
ee) Zugang und Zufahrt, Leitungsdienstbarkeiten . . . . .	29
ff) Pflichtteilsanrechnung, Erbausgleichung . . . . .	29
gg) Einkommensteuer . . . . .	29
hh) Schenkungsteuer . . . . .	30
ii) Grunderwerbsteuer . . . . .	30
<b>II. Überlassung eines vermieteten Mehrfamilienhauses unter Vorbehaltsnießbrauch . . . . .</b>	<b>30</b>
1. Gestaltungsgrundsätze . . . . .	30
a) Verwaltung . . . . .	30
b) Großreparaturen . . . . .	31
c) Beurkundungspraxis . . . . .	32
2. Urkundengestaltung . . . . .	32
3. Anmerkungen . . . . .	34
a) Nießbrauch . . . . .	34
b) Minderjährige . . . . .	34
c) Pflichtteilsberechnung . . . . .	35
aa) Nießbrauchbewertung . . . . .	35
bb) Fristberechnung . . . . .	36
d) Rückauflassungsvormerkung, Löschungsklausel . . . . .	36
e) Werbungskosten . . . . .	37
aa) Vorbehaltsnießbrauch . . . . .	37
bb) Zuwendungsnießbrauch . . . . .	37
cc) Mehrere Nießbrauchsberchtigte . . . . .	38
dd) Steuerliche Anerkennung . . . . .	38
ee) Nießbrauch mit Versorgungsleistungen . . . . .	38
ff) Nießbrauchablösung . . . . .	40
gg) Rücktrittsrecht . . . . .	40
f) Schenkungsteuer . . . . .	41

aa) Schenkung eines Nießbrauchrechtes . . . . .	41
bb) Grundstücksschenkung . . . . .	41
g) Grunderwerbsteuer . . . . .	42
h) Bewertungsrecht . . . . .	42
<b>III. Überlassung eines Wohngebäudes mit Vorbehaltswohnungsrecht, Wart(ung) und Pflege sowie Geschwisterabfindung . . . . .</b>	42
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	42
2. Urkundengestaltung . . . . .	43
3. Anmerkungen . . . . .	44
a) Wohnungsrecht . . . . .	44
aa) Abgrenzung . . . . .	44
bb) Mietvertrag . . . . .	44
cc) Entgelt . . . . .	45
b) Reallast . . . . .	45
c) Nebenkosten und Erhaltungsaufwendungen . . . . .	45
d) Einkommensteuer . . . . .	46
aa) Wohnungsrecht . . . . .	46
bb) Wohnungsrechtsablösung . . . . .	46
cc) Geschwistergleichstellungsleistungen . . . . .	47
dd) Wart(ung) und Pflege . . . . .	47
e) Schenkungsteuer . . . . .	48
aa) Wohnungsrecht . . . . .	48
bb) Reallast, Geschwistergleichstellungsgelder . . . . .	48
f) Grunderwerbsteuer . . . . .	49
<b>IV. Überlassung eines vom Übergeber selbst genutzten Wohngebäudes mit dauernder Last und Mietvertrag . . . . .</b>	49
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	49
a) Werbungskostenabzug . . . . .	49
b) Nachteile der Vorbehaltnutzungsrechte . . . . .	49
c) Beurkundungspraxis . . . . .	50
2. Urkundengestaltung . . . . .	50
3. Anmerkungen . . . . .	52
a) Reallast . . . . .	52
aa) Bestimmtheitsgrundsatz . . . . .	52
bb) Pflegefallrisiko . . . . .	53
b) Rücktrittsrecht . . . . .	54
c) Einkommensteuer . . . . .	55
aa) Dauernde Last . . . . .	55
bb) Leibrenten . . . . .	57
cc) Unterhaltsrente . . . . .	58
dd) Mietvertrag . . . . .	58
ee) Rücktrittsrecht . . . . .	59
d) Schenkungsteuer . . . . .	60
e) Grunderwerbsteuer . . . . .	61
<b>2. Abschnitt. § 10e-EStG-Objekte . . . . .</b>	61
<b>V. Überlassung eines vom Übergeber weiterhin bewohnten § 10e-EStG-Objektes . . . . .</b>	61
1. Gestaltungsvorgabe . . . . .	61
2. Einkommensteuerliche Beurteilung . . . . .	61
a) Übergeber . . . . .	61
b) Erwerber . . . . .	61
3. Urkundengestaltung . . . . .	62

<b>VI. Mittelbare Grundstücksschenkung bei § 10e-EStG-Objekten . . . . .</b>	62
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	62
2. Urkundengestaltung . . . . .	63
3. Anmerkungen . . . . .	63
a) Schenkungsteuer . . . . .	63
b) Einkommensteuer . . . . .	64
aa) Geldschenkung als vorweggenommene Erbfolge . . . . .	64
bb) Sonderausgabenabzug gem. § 10e EStG . . . . .	65
cc) Unentgeltliches Wohnungsrecht . . . . .	65
dd) Ausweichgestaltung . . . . .	66
<b>VII. Eigentumsähnliches Dauerwohnrecht . . . . .</b>	66
1. Gestaltungsvorgabe . . . . .	66
2. Urkundengestaltung . . . . .	67
3. Anmerkungen . . . . .	68
a) Dauerwohnrecht . . . . .	68
b) Zwangsvollstreckung . . . . .	69
c) Einkommensteuer . . . . .	69
aa) Wirtschaftliches Eigentum . . . . .	69
bb) Anschaffungskosten . . . . .	70
d) Bewertungsrecht . . . . .	70
e) Grunderwerbsteuer . . . . .	71
f) Schenkungsteuer . . . . .	71
g) Grundsteuer . . . . .	71
h) Steuerklausel . . . . .	71
<b>3. Abschnitt. Ausweichgestaltungen: Zwischenüberlassung, aufgeschobene Erfüllung, Kaufvertrag und Erbvertrag . . . . .</b>	71
<b>VIII. Grundstücksübertragung vor geplanter Weiterveräußerung . . . . .</b>	73
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	73
2. Urkundengestaltung . . . . .	73
<b>IX. Überlassungsvertrag mit aufgeschobener Erfüllung . . . . .</b>	73
1. Beispiele . . . . .	73
a) Beibehaltung der Nutzungswertbesteuerung . . . . .	73
b) Nicht abgelaufener Begünstigungszeitraum . . . . .	74
c) Vermeidung eines Spekulationsgewinnes . . . . .	74
2. Urkundengestaltung für aufgeschobene Erfüllung . . . . .	75
<b>X. Kaufvertrag . . . . .</b>	75
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	75
2. Urkundengestaltung . . . . .	75
a) Gestaltungsmöglichkeit 1: Überlassung des Zweifamilienhauses . . . . .	75
b) Gestaltungsmöglichkeit 2: Aufteilung in zwei Eigentumswohnungen; Abschluß eines Kaufvertrages und eines Überlassungsvertrages . . . . .	76
c) Gestaltungsmöglichkeit 3: Aufteilung in zwei Eigentumswohnungen; Überlassungsvertrag und Erbvertrag . . . . .	76
d) Gestaltungsmöglichkeit 4: Kaufvertrag über einen Hälfteigentumsanteil mit Benützungsregelung gem. § 1010 BGB . . . . .	76
3. Anmerkungen . . . . .	76
<b>4. Abschnitt. Gesellschaftsrechtliche Gestaltungen und Bildung von Sondervermögen . . . . .</b>	77

<b>XI. Gründung einer Familiengrundstücks-GbR . . . . .</b>	77
1. Gestaltungsgrundsätze . . . . .	77
2. Schenkungsteuer . . . . .	77
a) Steuerklasse, Freibeträge . . . . .	78
b) Miteigentümergemeinschaft . . . . .	79
c) Weitere Ausweichgestaltungen . . . . .	79
aa) Einbringung zur Nutzung . . . . .	79
bb) Gründung einer GbR mit Mini-Gesellschaftsanteilen . . . . .	79
cc) Eltern als Miteigentümer . . . . .	80
3. Urkundengestaltung . . . . .	80
a) Überlassung von Miteigentumsanteilen . . . . .	80
b) Grundstücksverwaltungsgesellschaft . . . . .	80
c) Anlage I: Gesellschaftsvertrag . . . . .	81
d) Anlage II: Vollmacht . . . . .	83
4. Anmerkungen . . . . .	84
a) Gründung . . . . .	84
b) Vertretungsregelung . . . . .	84
c) Haftung . . . . .	84
aa) Gesetzliche Regelung . . . . .	85
bb) Haftungsbegrenzung . . . . .	85
cc) Vertragliche Regelung . . . . .	86
d) Anwachsung . . . . .	86
e) Abfindungsguthaben . . . . .	86
f) Sondererbfolge . . . . .	87
g) Einkommensteuer . . . . .	88
h) Umsatzsteuer . . . . .	88
i) Grunderwerbsteuer . . . . .	88
<b>XII. Bildung von Sondervermögen: Rechtsfähige Stiftung des bürgerlichen Rechts . . . . .</b>	89
1. Zivilrecht . . . . .	89
a) Rechtsfähige BGB-Stiftung . . . . .	89
b) Unternehmensträgerstiftung . . . . .	89
c) Unselbständige Stiftung . . . . .	89
2. Steuerrecht . . . . .	90
a) Familienstiftung . . . . .	90
b) Gemeinnützige Stiftung . . . . .	90
aa) Gestaltungsvorgaben . . . . .	91
bb) Stiftungsgeschäft . . . . .	91
<b>C. Übertragung von Einzelunternehmen</b>	
<b>I. Überblick . . . . .</b>	95
1. Verpachtung oder Nießbrauchsbestellung . . . . .	95
2. Schenkungsversprechen auf den Todesfall durch Erbvertrag . . . . .	95
3. Überlassungsvertrag mit aufgeschobener Erfüllung und Verpachtung an den Erwerbsberechtigten . . . . .	95
4. Jederzeit widerrufliche Schenkung . . . . .	96
5. Betriebsüberlassung mit Versorgungsleistungen . . . . .	96
6. Entgeltliche Betriebsveräußerung an einen Abkömmling . . . . .	96
7. Beteiligung als Mitunternehmer oder stiller Gesellschafter . . . . .	97
<b>II. Gestaltungsgrundsätze . . . . .</b>	97
1. Unternehmenskontinuität . . . . .	97
2. Qualifikation des Nachfolgers . . . . .	97
3. Liquidität und Pflichtteilskürzung . . . . .	97

4. Versorgung des Übergebers . . . . .	99
5. Geschwistergleichstellungsgelder . . . . .	99
<b>III. Einkommensteuerliche Auswirkungen der Übertragung von Betriebsvermögen . . . . .</b>	<b>100</b>
1. Gegenstand der Übertragung . . . . .	100
a) Betriebsübertragung im ganzen . . . . .	100
b) Teilbetriebe . . . . .	100
c) Einzelne betriebliche Wirtschaftsgüter . . . . .	100
2. Teilentgeltliche Übertragungen . . . . .	101
a) Die Rechtsprechung des Großen Senats . . . . .	101
b) Die Bemessung der Teilentgeltlichkeit . . . . .	103
3. Betriebliche Veräußerungs- oder Versorgungsrente . . . . .	105
a) Betriebliche Veräußerungsrente . . . . .	105
b) Betriebliche Versorgungsrente . . . . .	106
4. Private Versorgungsrente . . . . .	107
a) Leibrente . . . . .	107
b) Dauernde Last . . . . .	108
c) Versorgungszeitrente . . . . .	108
<b>IV. Nießbrauch am Einzelunternehmen . . . . .</b>	<b>109</b>
1. Gestaltungsalternativen . . . . .	109
a) Zuwendungsnießbrauch . . . . .	109
b) Vorbehaltensnießbrauch . . . . .	110
c) Vorbehaltensnießbrauch mit Überlassung der Ausübung . . . . .	110
2. Echter Unternehmensnießbrauch . . . . .	110
a) Bestellung . . . . .	111
b) Rechtsfolgen . . . . .	111
c) Bilanzierung . . . . .	112
d) Einkommensteuer . . . . .	112
e) Betriebsveräußerung . . . . .	113
f) Sonstige Nutzungsrechte . . . . .	113
3. Nießbrauch an Betriebsgrundstücken . . . . .	113
a) Überblick . . . . .	113
b) Grundstücksentnahme unter Nießbrauchsvorbehalt . . . . .	114
c) Grundstücksübertragung unter Nießbrauchsvorbehalt mit Zurückbehaltung des wirtschaftlichen Eigentums . . . . .	115
<b>V. Schenkungsteuer . . . . .</b>	<b>116</b>
1. Umfang der Bereicherung . . . . .	117
2. Betriebliche Verbindlichkeiten . . . . .	117
3. Private Verbindlichkeiten . . . . .	117
4. Rücktritt und Widerruf . . . . .	119
<b>VI. Umsatzsteuer . . . . .</b>	<b>119</b>
1. Praxis der Finanzverwaltung . . . . .	119
2. Entgeltliche Übertragungen . . . . .	120
3. Unentgeltliche Übertragungen . . . . .	120
<b>VII. Vertragsgestaltung bei der Gewerbebetriebsübertragung . . . . .</b>	<b>121</b>
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	121
2. Urkundengestaltung . . . . .	121
3. Anmerkungen . . . . .	124
a) Bilanz, Stichtag . . . . .	124
b) Haftung . . . . .	124
c) Gewährleistungsübernahme . . . . .	125
d) Betriebspflichtsprüfungsrisiko . . . . .	125

e) Dauerschuldverhältnisse, Arbeitsverträge . . . . .	125
f) Einkommensteuer . . . . .	125
g) Grunderwerbsteuer . . . . .	126
h) Schenkungsteuer, Umsatzsteuer . . . . .	126
<b>VIII. Einräumung eines Dauernutzungsrechtes . . . . .</b>	<b>126</b>
1. Gestaltungsvorgabe . . . . .	126
2. Urkundengestaltung . . . . .	126
3. Anmerkungen . . . . .	127
a) Gesetzliche Regelung . . . . .	127
b) Wirtschaftliches Eigentum . . . . .	127
c) Steuerklausel . . . . .	128
<b>IX. Hofübergabe . . . . .</b>	<b>128</b>
1. Allgemeine Hinweise . . . . .	128
2. Urkundengestaltung . . . . .	129
3. Anmerkungen . . . . .	132
a) Bundes- und landesrechtliche Regelung der Erbfolge im Bereich der Land- und Forstwirtschaft . . . . .	132
aa) Geltungsbereich der Höfeordnung . . . . .	132
bb) Landesrechtliche Sondererbfolge . . . . .	133
cc) Anerbenrecht . . . . .	133
dd) Geltung des BGB . . . . .	133
b) Leibgeding . . . . .	133
aa) Begriff . . . . .	133
bb) Wegzug vom Anwesen . . . . .	133
cc) Alters- und Pflegeheimrisiko . . . . .	133
c) Ertragswertklausel . . . . .	134
d) Geschwisterabfindung, Pflichtteilsverzicht . . . . .	134
e) Einkommensteuer . . . . .	134
aa) Betriebsvermögen . . . . .	134
bb) Grundstücksveräußerungen . . . . .	135
cc) Zurückbehaltung von Grundstücken . . . . .	135
dd) Erbbaurechte . . . . .	136
ee) Verpachtung . . . . .	136
ff) Wirtschaftsüberlassungsvertrag . . . . .	136
gg) Geschwistergleichstellungsgelder . . . . .	137
hh) Leibgedingsbesteuerung . . . . .	137
ii) Besteuerung der selbstgenutzten Wohnung . . . . .	137
jj) Anwendung der BMF-Schreiben . . . . .	138
<b>D. Erb- und Pflichtteilsverzicht zur Sicherung der Unternehmensnachfolge</b>	
1. Beurkundungspraxis . . . . .	140
2. Gesetzliche Regelung . . . . .	140
a) Erbverzicht . . . . .	140
b) Pflichtteilsverzicht . . . . .	141
c) Gegenleistung . . . . .	141
3. Einkommensteuer . . . . .	142
4. Schenkungsteuer . . . . .	142
<b>E. Gesellschaftsanteilsübertragungen</b>	
<b>I. Überblick . . . . .</b>	<b>143</b>
<b>II. Widerruf, Rücktritt, Kündigungs- und Ausschlußrechte . . . . .</b>	<b>144</b>

<b>III. Einkommensteuer . . . . .</b>	145
<b>IV. Schenkungsteuer . . . . .</b>	146
1. Personengesellschaftsanteile . . . . .	146
a) Geld- oder Anteilsschenkung . . . . .	146
b) Ketten-schenkung . . . . .	146
c) Anwachsung durch Fortsetzungsklausel . . . . .	148
2. GmbH-Geschäftsanteil . . . . .	148
<b>V. Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen . . . . .</b>	148
1. Nießbrauch an Personengesellschaftsanteilen . . . . .	148
a) Nießbrauchbestellung . . . . .	149
aa) Nießbrauch am Vollrecht . . . . .	149
bb) Quotennießbrauch . . . . .	149
cc) Spaltung der Gesellschafterstellung . . . . .	150
dd) Nießbrauch an vermögensrechtlichen Ansprüchen . . . . .	150
ee) Gewinnzurechnung . . . . .	150
b) Einkommensteuer . . . . .	150
aa) Schlichter Ertragsnießbrauch . . . . .	151
bb) Mitunternehmerischer Nießbrauch . . . . .	151
2. Nießbrauch an Kapitalgesellschaftsanteilen . . . . .	152
a) Nießbrauchsbestellung . . . . .	152
b) Einkommensteuer . . . . .	152
aa) Vorbehaltensnießbrauch . . . . .	152
bb) Unentgeltlicher Zuwendungsnießbrauch . . . . .	152
cc) Entgeltlicher Zuwendungsnießbrauch . . . . .	153
<b>VI. Gestaltungsbeispiel . . . . .</b>	153

## **F. Errichtung einer Familien-Kommanditgesellschaft**

<b>I. Gestaltungsprobleme bei Familiengesellschaften . . . . .</b>	155
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	155
2. Steuerliche Anerkennung . . . . .	155
a) Wirksamkeit . . . . .	155
b) Normalstatut . . . . .	156
<b>II. Vertragliche Regelung . . . . .</b>	157
1. Haftung . . . . .	157
2. Gesellschaftsanteil . . . . .	157
3. Tätige Gesellschafter . . . . .	158
4. Minderjährige Gesellschafter . . . . .	158
5. Vertragsgestaltung . . . . .	159
a) Bestimmtheitsgrundsatz . . . . .	159
b) Unzulässige Vertragsklauseln . . . . .	159
c) Abfindungsklausel . . . . .	159
<b>III. Besteuerung . . . . .</b>	162
1. Steuerliche Anerkennung . . . . .	162
2. Mitunternehmerschaft . . . . .	162
a) Begriff . . . . .	162
b) Die Mitunternehmerschaft gefährdende Klauseln . . . . .	163
c) Umfang des Betriebsvermögens . . . . .	163
3. Gewinnverteilung . . . . .	164
4. Schenkungsteuer . . . . .	164

<b>IV. Errichtung einer Kommanditgesellschaft . . . . .</b>	165
1. Gestaltungsvorgaben . . . . .	165
2. Urkundengestaltung . . . . .	165
 <b>G. Stille Gesellschaft und Unterbeteiligung</b>	
<b>I. Überblick . . . . .</b>	171
<b>II. Typische stille Gesellschaft . . . . .</b>	171
1. Vertragliche Regelung . . . . .	171
a) Anwendungsbereich . . . . .	171
b) Gründung . . . . .	172
c) Minderjährige Gesellschafter . . . . .	172
2. Einkommensteuer . . . . .	172
a) Steuerliche Anerkennung . . . . .	172
b) Steuerschädliche Vertragsklauseln . . . . .	173
c) Nießbrauchsbestellung . . . . .	173
d) Gewinnverteilung . . . . .	173
aa) Vom Unternehmer geschenkte Beteiligung . . . . .	173
bb) Von Dritten geschenkte Beteiligung . . . . .	174
cc) Verlustausschlußklausel . . . . .	174
3. Vermögen- und Schenkungsteuer . . . . .	174
4. Errichtung einer typischen stillen Gesellschaft . . . . .	174
a) Gestaltungsvorgabe . . . . .	174
b) Urkundengestaltung . . . . .	175
aa) Urkundenmantel . . . . .	175
bb) Anlage Gesellschaftsvertrag . . . . .	176
<b>III. Typische Unterbeteiligung . . . . .</b>	178
1. Gestaltungsgrundsätze . . . . .	178
2. Einkommensteuer . . . . .	178
<b>IV. Atypische stille Gesellschaft . . . . .</b>	179
1. Vertragliche Regelung . . . . .	179
2. Einkommensteuer . . . . .	180
3. Umsatzsteuer . . . . .	180
4. Bewertung . . . . .	180
5. Schenkungsteuer . . . . .	181
<b>V. Atypische stille Unterbeteiligung . . . . .</b>	181
1. Gestaltungsgrundsätze . . . . .	181
2. Einkommensteuer . . . . .	182
3. Schenkungsteuer . . . . .	182
4. Urkundengestaltung: Atypische Unterbeteiligung . . . . .	182
a) Urkundenmantel . . . . .	182
b) Anlage Unterbeteiligungsvertrag . . . . .	183
 <b>H. Betriebsaufspaltung zum Zwecke der vorweggenommenen Erbfolge</b>	
<b>I. Die Gesellschaftsform der Betriebsaufspaltung . . . . .</b>	185
1. Geschichtliche Entwicklung . . . . .	185
2. Erscheinungsformen . . . . .	185
3. Steuerliche Behandlung . . . . .	186
a) Echte Betriebsaufspaltung . . . . .	186
b) Unechte Betriebsaufspaltung . . . . .	187
c) Steuerberatermodell . . . . .	187

<b>II. Ausschließliche Beteiligung an der Betriebs-GmbH</b>	188
1. GmbH-Gründung im Steuerberatermodell	188
2. Einkommensteuer	189
<b>III. Sachgründung durch Unternehmenseinbringung</b>	189
1. Gestaltungsvorgaben	189
2. Gesellschaftsvertrag des Besitzunternehmens	190
3. Errichtung einer Betriebs-GmbH durch Sachgründung	193
a) Urkundenmantel	193
b) Satzung	194
4. Anmerkungen	198
a) Betriebs-GmbH	198
b) Stufengründung	198
c) Besitzunternehmen	199
<b>IV. Spaltung einer GmbH</b>	199
1. Sachgründung der abzuspaltenen GmbH	201
2. Spaltungsbeschuß	201
3. Anteiltausch oder Kapitalherabsetzung mit Anteilsübertragung	201

## Zweiter Teil. Erbauseinandersetzung

### J. Die Grundzüge der Erbfolge

<b>I. Zivilrechtliche Grundlagen der Erbfolge</b>	203
1. Das Prinzip der Gesamtrechtsnachfolge gem. § 1922 BGB	203
a) Gesetzliche Erbfolge	203
b) Gewillkürte Erbfolge	204
c) Vor- und Nacherbeinsetzung	204
d) Pflichtteilsrecht	205
e) Ausgleichung	205
2. Sonstige Anordnungen	207
a) Vermächtnis und Teilungsanordnung	207
b) Auflage	207
3. Testamentsvollstreckung	208
4. Zuwendungsverzicht	208
<b>II. Einkommensteuer-Rechtsprechung des BFH</b>	209
1. Frühere Auffassung	209
2. Rechtsprechung des Großen Senats	210
3. Folge-Rechtsprechung	210
<b>III. Das BMF-Schreiben BStBl. 1993 I 62: Ertragsteuerliche Behandlung der Erbengemeinschaft und ihrer Aus- einanderersetzung</b>	211
1. Erbfolge	211
a) Bürgerlich-rechtliche Betrachtungsweise	211
b) Betriebsvermögen	211
c) Rückwirkung	212
2. Vermächtniserfüllung und Teilungsanordnung	212
3. Beendigung der Erbengemeinschaft	212
4. Übergangsregelung	213
<b>IV. Erbschaftsteuer</b>	213
1. Steuerpflicht	213

2. Anordnungen des Erblassers . . . . .	215
a) Vermächtnis . . . . .	215
b) Teilungsanordnung . . . . .	215
3. Unwirksame und widersprüchliche testamentarische Anordnungen . . . . .	216
<b>K. Vermächtnisse, Vorausvermächtnisse und Teilungsanordnungen</b>	
<b>I. Vermächtnisse . . . . .</b>	217
1. Vermächtnis von Gegenständen . . . . .	217
a) Zivilrechtlicher Anspruch . . . . .	218
b) Einkommensteuer . . . . .	218
aa) Gegenstände des steuerlichen Privatvermögens . . . . .	218
bb) Betriebsvermögen . . . . .	219
cc) Beschwerungen als Gegenleistung? . . . . .	219
dd) Regelung im BMF-Schreiben . . . . .	220
ee) Zurechnung der Einkünfte bis zur Vermächtniserfüllung . . . . .	221
ff) Darlehensaufnahme zur Erfüllung von Vermächtnissen . . . . .	221
2. Vermächtnis von wiederkehrenden Leistungen und von Nießbrauchsrechten . . . . .	222
a) Wiederkehrende Leistungen . . . . .	222
b) Ablösung eines Vermächtnisnießbrauchs . . . . .	222
aa) Nießbrauchablösung bei vorweggenommener Erbfolge . . . . .	222
bb) Vermächtnisnießbrauch . . . . .	223
3. Erbschaftsteuer . . . . .	223
<b>II. Teilungsanordnungen . . . . .</b>	224
1. Civilrechtliche Abgrenzung . . . . .	225
2. Parallel zur Vermächtniserfüllung . . . . .	226
3. Kritik am BMF-Schreiben Erbauseinandersetzung . . . . .	226
4. Erbschaftsteuer . . . . .	227
<b>L. Nachfolge bei Gesellschaftsanteilen</b>	
<b>I. Personengesellschaften . . . . .</b>	228
1. Fortsetzungsklausel . . . . .	228
2. Einfache Nachfolgeklausel . . . . .	229
3. Qualifizierte Nachfolgeklausel . . . . .	230
a) Rechtsprechung der BGH-Senate . . . . .	230
b) Vertragsgestaltung . . . . .	230
aa) Keine Erbenauswahl durch Dritte . . . . .	230
bb) Teilungsanordnung . . . . .	230
cc) Vermächtnisnehmerbestimmung durch Dritte . . . . .	231
dd) Auflösend bedingte Nacherbeinsetzung . . . . .	232
c) Einkommensteuerliche Beurteilung . . . . .	233
d) BMF-Schreiben „Erbauseinandersetzung“ . . . . .	234
e) Sonderbetriebsvermögen . . . . .	234
4. Eintrittsklausel . . . . .	235
a) Zivilrechtliche Gestaltung . . . . .	235
aa) Rechtsgeschäftliche Eintrittsklausel . . . . .	236
bb) Erbrechtliche Eintrittsklausel . . . . .	236
b) Einkommensteuer . . . . .	236
5. Pflichtteilsberechnung . . . . .	237
<b>II. Vererbung von GmbH-Anteilen . . . . .</b>	237
1. Gesetzliche und gesellschaftsvertragliche Regelung . . . . .	237
2. Einkommensteuer . . . . .	238

<b>III. Erbschaftsteuerliche Beurteilung</b> . . . . .	239
1. Nachfolge in Personengesellschaftsanteile . . . . .	239
a) Überblick . . . . .	239
aa) Rückgriff auf den zeitnahen Einheitswert des Betriebsvermögens . . . . .	239
bb) Kommanditanteile mit negativem Kapitalkonto . . . . .	240
b) Einzelne Nachfolgeregelungen . . . . .	240
aa) Fortsetzungsklausel . . . . .	240
bb) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeregelung . . . . .	240
cc) Einfache erbrechtliche Nachfolgeklausel . . . . .	240
dd) Qualifizierte Nachfolgeklausel . . . . .	240
ee) Erbrechtliche und rechtsgeschäftliche Eintrittsklausel . . . . .	241
2. Nachfolge in GmbH-Anteile . . . . .	241
a) Wertermittlung nach dem Stuttgarter Verfahren . . . . .	241
b) Einziehungsklausel . . . . .	241
c) Abtretungsklausel . . . . .	242
d) Teilungsanordnung . . . . .	242
<b>IV. Vergleichende Beispiele</b> . . . . .	242
1. Vererbung von GmbH & Co. KG-Anteilen . . . . .	242
2. Vererbung von KG-Anteilen . . . . .	243

## M. Erbauseinandersetzung

<b>I. Formen der Erbauseinandersetzung</b> . . . . .	245
1. Auseinandersetzungsvertrag . . . . .	245
2. Teilungsplan des Testamentsvollstreckers . . . . .	246
3. Vermittlung der Auseinandersetzung durch den Notar . . . . .	246
4. Erbteilsabtretung . . . . .	246
5. Ausscheiden eines Miterben . . . . .	246
6. Teilauseinandersetzung . . . . .	247
7. Veräußerung des Nachlasses . . . . .	247
8. Erfüllung von Vermächtnissen, Vorausvermächtnissen und Teilungsanordnungen . . . . .	247
9. Auseinandersetzungsklage . . . . .	248
10. Teilungsversteigerung . . . . .	248
<b>II. Einkommensteuer</b> . . . . .	248
1. Realteilung ohne Abfindungszahlungen . . . . .	248
2. Realteilung mit Abfindungszahlungen . . . . .	249
3. Sonstiges Ausscheiden aus der Erbgemeinschaft . . . . .	249
4. Abfindung von Pflichtteilsberechtigten . . . . .	250
<b>III. Erbschaftsteuer</b> . . . . .	251
<b>IV. Umsatzsteuer</b> . . . . .	251

## N. Realteilung

<b>I. Auseinandersetzungsvertrag</b> . . . . .	253
1. Rechtsnatur . . . . .	253
2. Gestaltungsfreiheit . . . . .	253
3. Gewährleistungsausschluß . . . . .	253
4. Verzicht . . . . .	253
5. Urkundengestaltung . . . . .	253
<b>II. Veräußerung des Nachlasses</b> . . . . .	255
1. Gesetzliche Regelung . . . . .	255
2. Einkommensteuer . . . . .	255

a) Privatvermögen . . . . .	256
b) Betriebsvermögen . . . . .	256
<b>III. Realteilung mit Schuldübernahme</b> . . . . .	256
1. BMF-Schreiben Erbauseinandersetzung Tz. 26 . . . . .	256
2. Ausweichgestaltung . . . . .	258
<b>IV. Realteilung eines Mischnachlasses ohne Abfindungszahlung</b> . . . . .	258
1. Einkommensteuer . . . . .	259
2. Grunderwerbsteuer . . . . .	259
<b>V. Realteilung eines Mischnachlasses mit Abfindungszahlung</b> . . . . .	259
<b>VI. Fortführung eines Einzelunternehmens in Erbgemeinschaft</b> . . . . .	260
1. Zivilrechtliche Gestaltung . . . . .	260
2. Einkommensteuer: Aufschub der Realteilung (Söffing-Modell) . . . . .	261
3. Verpachtete Betriebe . . . . .	262
<b>VII. Teilerbauseinandersetzung</b> . . . . .	263
1. Einkommensteuer . . . . .	263
2. Zivilrechtliche Gefahren . . . . .	264
<b>VIII. Realteilung anderer Vermögensgemeinschaften</b> . . . . .	264
 <b>O. Ausscheiden aus der Miterbgemeinschaft</b>	
<b>I. Veräußerung eines Erbteils</b> . . . . .	266
1. Gesetzliche Regelung . . . . .	266
a) Formvorschriften . . . . .	266
b) Genehmigungen . . . . .	266
c) Haftung . . . . .	267
d) Grundbuchvollzug . . . . .	267
e) Vorkaufsrecht . . . . .	267
2. Urkundengestaltung . . . . .	267
3. Einkommensteuer . . . . .	270
a) Privatvermögen . . . . .	270
b) § 10e-EStG-Objekte . . . . .	271
c) Betriebsvermögen . . . . .	271
4. Grunderwerbsteuer . . . . .	272
5. Umsatzsteuer . . . . .	272
6. Erbschaftsteuer . . . . .	272
<b>II. Ausscheiden eines Miterben</b> . . . . .	273
1. Zivilrecht . . . . .	273
2. Einkommensteuer . . . . .	273
<b>III. Erbaußschlagung</b> . . . . .	273
1. Gesetzliche Regelung . . . . .	274
2. Einkommensteuer . . . . .	274
3. Erbschaftsteuer . . . . .	276

### Dritter Teil. Unternehmertestament

#### P. Gestaltungsempfehlungen bei Unternehmertestamenten

<b>I. Erbrechtliches Instrumentarium</b> . . . . .	278
1. Privatschriftliche oder notariell beurkundete Unternehmertestamente? . . . . .	278

2. Problem: Bindungswirkung . . . . .	279
3. Frankfurter Testament . . . . .	279
4. Nachfolgerbestellung durch Dritte . . . . .	280
5. Testamentsvollstreckung . . . . .	281
6. Postmortale Vollmacht . . . . .	282
7. Beirat . . . . .	282
8. Turnusmäßige Überprüfung . . . . .	283
<b>II. Vorsorgliche Erbfolgemaßnahmen . . . . .</b>	<b>283</b>
1. Der Einfluß des ehelichen Güterstandes auf das Erb- und Pflichtteilsrecht . . . . .	283
a) Gütertrennung . . . . .	283
b) Modifizierte Zugewinngemeinschaft . . . . .	284
c) Vergleich der Erbteile . . . . .	285
aa) Gesetzlicher Güterstand und modifizierte Zugewinngemeinschaft . . . . .	285
bb) Gütertrennung . . . . .	285
2. Pflichtteilskürzung zur Unternehmenssicherung . . . . .	285
3. Pflichtteilsverzicht und Abfindung von Erbersatzansprüchen . . . . .	285
4. Änderung von Personengesellschaftsverträgen . . . . .	286
a) Fortsetzungsklausel mit Abfindungsausschluß . . . . .	286
b) Minderung von Pflichtteilsansprüchen durch Verringerung der gesellschaftsvertraglichen Abfindung? . . . . .	286
c) Einfache Nachfolgeklausel mit Übernahmerecht . . . . .	286
5. Geschäftsanteilseinziehung bei GmbHs . . . . .	286
6. Kinderlose Unternehmer . . . . .	286
<b>III. Unternehmensstruktur und Rechtsform . . . . .</b>	<b>287</b>
1. Unternehmenskontinuität . . . . .	287
2. Liquidität . . . . .	287
3. Unternehmensführung . . . . .	287
4. Unternehmensstruktur . . . . .	288
5. Personengesellschaft . . . . .	288
6. GmbH . . . . .	288
7. Verhältnis Zivilrecht – Steuerrecht . . . . .	288
<b>IV. Einkommensteuerliche Grundsätze . . . . .</b>	<b>289</b>
<b>V. Gestaltungsalternativen . . . . .</b>	<b>290</b>
<b>VI. Zwölf Regeln zum Unternehmertestament . . . . .</b>	<b>295</b>
<b>VII. Vergleichende Übersicht . . . . .</b>	<b>298</b>
1. Varianten der Betriebsnachfolge . . . . .	298
2. Varianten der Beendigung der Erbengemeinschaft . . . . .	299

## Anhang

<b>I. BMF-Schreiben v. 11. 1. 1993 (BStBl. 1993 I 62)</b>	
Ertragsteuerliche Behandlung der Erbengemeinschaft und ihrer Auseinandersetzung . . . . .	301
<b>II. BMF-Schreiben v. 13. 1. 1993 (BStBl. 1993 I 80)</b>	
Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge . . . . .	327
Sachverzeichnis . . . . .	343