

# Inhaltsübersicht

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

## Erster Teil. Vorweggenommene Erbfolge

<b>A. Überblick: Unentgeltliche und teilentgeltliche Übertragungen . .</b>	<b>1</b>
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>	<b>25</b>
<b>1. Abschnitt. Grundtypen der Übertragung . . . . .</b>	<b>25</b>
I. Systematik . . . . .	25
II. Überlassung eines vermieteten Mehrfamilienhauses unter Vorbehaltensnießbrauch . . . . .	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>	<b>61</b>
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>	<b>71</b>
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>	<b>77</b>
XI. Gründung einer Familiengrundstücks-GbR . . . . .	77
XII. Bildung von Sondervermögen: Rechtsfähige Stiftung des bürgerlichen Rechts . . . . .	89
<b>C. Übertragung von Einzelunternehmen . . . . .</b>	<b>95</b>
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>	<b>140</b>
<b>E. Gesellschaftsanteilsübertragungen . . . . .</b>	<b>143</b>
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>	<b>155</b>
I. Gestaltungsprobleme bei Familiengesellschaften . . . . .	155
II. Vertragliche Regelung . . . . .	157
III. Besteuerung . . . . .	162
IV. Errichtung einer Kommanditgesellschaft . . . . .	165
<b>G. Stille Gesellschaft und Unterbeteiligung . . . . .</b>	<b>171</b>
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>	<b>185</b>
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. Erbaueinandersetzung</b>	
<b>J. Die Grundzüge der Erbfolge . . . . .</b>	<b>203</b>
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>	<b>217</b>
I. Vermächtnisse . . . . .	217
II. Teilungsanordnungen . . . . .	224
<b>L. Nachfolge bei Gesellschaftsanteilen . . . . .</b>	<b>228</b>
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 Erbengemeinschaft . . . . .	260
VII. Teilerbauseinandersetzung . . . . .	263
VIII. Realteilung anderer Vermögensgemeinschaften . . . . .	264
<b>O. Ausscheiden aus der Miterbengemeinschaft</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 Erbfolgemaßnahmen . . . . .	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 Erbengemeinschaft 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. Auflagenschenkungen . . . . .	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 Beschluß 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. Schenkungssteuer</b> . . . . .	20
1. Besteuerungspraxis . . . . .	20
a) Zuwendungsnißbrauch . . . . .	21

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

## **B. Vorweggenommene Erbfolge bei Privatvermögen**

<b>1. Abschnitt. Grundtypen der Übertragung . . . . .</b>	<b>25</b>
---	-----------

### **I. Systematik . . . . .**

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. § 10e-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, Erbaugleichung . . . . .	29
gg) Einkommensteuer . . . . .	29
hh) Schenkungsteuer . . . . .	30
ii) Grunderwerbsteuer . . . . .	30

### **II. Überlassung eines vermieteten Mehrfamilienhauses unter Vorbehaltsnießbrauch . . . . .**

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 Nießbrauchsberechtigte . . . . .	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 Hälfteiteigentumsanteil 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) Miteigentümergeinschaft	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

### C. Übertragung von Einzelunternehmen

<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 Pflichtteils kürzung	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) Zuwendungsnißbrauch . . . . .	109
b) Vorbehaltsnißbrauch . . . . .	110
c) Vorbehaltsnißbrauch mit Überlassung der Ausübung . . . . .	110
2. Echter Unternehmensnißbrauch . . . . .	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) Betriebsprüfungsrisiko . . . . .	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

#### **D. Erb- und Pflichtteilsverzicht zur Sicherung der Unternehmensnachfolge**

1. Beurkundungspraxis . . . . .	140
2. Gesetzliche Regelung . . . . .	140
a) Erbverzicht . . . . .	140
b) Pflichtteilsverzicht . . . . .	141
c) Gegenleistung . . . . .	141
3. Einkommensteuer . . . . .	142
4. Schenkungsteuer . . . . .	142

#### **E. Gesellschaftsanteilsübertragungen**

<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) Kettenschenkung	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) Vorbehaltsnießbrauch	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 abzusplittenden GmbH . . . . .	201
2. Spaltungsbeschluß . . . . .	201
3. Anteilstausch 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:</b> <b>Ertragsteuerliche Behandlung der Erbengemeinschaft und ihrer Aus-</b> <b>einandersetzung</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

## **K. Vermächtnisse, Vorausvermächtnisse und Teilungsanordnungen**

<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. Zivilrechtliche Abgrenzung . . . . .	225
2. Parallele zur Vermächtniserfüllung . . . . .	226
3. Kritik am BMF-Schreiben Erbauseinandersetzung . . . . .	226
4. Erbschaftsteuer . . . . .	227

## **L. Nachfolge bei Gesellschaftsanteilen**

<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 Erbengemeinschaft	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>	<b>256</b>
1. BMF-Schreiben Erbaueinandersetzung Tz. 26 . . . . .	256
2. Ausweichgestaltung . . . . .	258
<b>IV. Realteilung eines Mischnachlasses ohne Abfindungszahlung . . . . .</b>	<b>258</b>
1. Einkommensteuer . . . . .	259
2. Grunderwerbsteuer . . . . .	259
<b>V. Realteilung eines Mischnachlasses mit Abfindungszahlung . . . . .</b>	<b>259</b>
<b>VI. Fortführung eines Einzelunternehmens in Erbengemeinschaft . . . . .</b>	<b>260</b>
1. Zivilrechtliche Gestaltung . . . . .	260
2. Einkommensteuer: Aufschub der Realteilung (Söffing-Modell) . . . . .	261
3. Verpachtete Betriebe . . . . .	262
<b>VII. Teilerbaueinandersetzung . . . . .</b>	<b>263</b>
1. Einkommensteuer . . . . .	263
2. Zivilrechtliche Gefahren . . . . .	264
<b>VIII. Realteilung anderer Vermögensgemeinschaften . . . . .</b>	<b>264</b>
 <b>O. Ausscheiden aus der Miterbengemeinschaft</b>	
<b>I. Veräußerung eines Erbteils . . . . .</b>	<b>266</b>
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>	<b>273</b>
1. Zivilrecht . . . . .	273
2. Einkommensteuer . . . . .	273
<b>III. Erbausschlagung . . . . .</b>	<b>273</b>
1. Gesetzliche Regelung . . . . .	274
2. Einkommensteuer . . . . .	274
3. Erbschaftsteuer . . . . .	276

## Dritter Teil. Unternehmertestament

### P. Gestaltungsempfehlungen bei Unternehmertestamenten

<b>I. Erbrechtliches Instrumentarium . . . . .</b>	<b>278</b>
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 Zugewinnngemeinschaft . . . . .	284
c) Vergleich der Erbteile . . . . .	285
aa) Gesetzlicher Güterstand und modifizierte Zugewinnngemeinschaft . . . . .	285
bb) Gütertrennung . . . . .	285
2. Pflichtteils Kürzung 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. Geschäftsanteileinziehung 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
<b>Anhang</b>	
<b>I. BMF-Schreiben v. 11. 1. 1993 (BStBl. 1993 I 62)</b>	
<b>Ertragsteuerliche Behandlung der Erbengemeinschaft und ihrer Auseinandersetzung . . . . .</b>	<b>301</b>
<b>II. BMF-Schreiben v. 13. 1. 1993 (BStBl. 1993 I 80)</b>	
<b>Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge . . . . .</b>	<b>327</b>
Sachverzeichnis . . . . .	343