

Inhaltsübersicht

Einleitung	23
I. Fragestellung	23
II. Forschungsstand	25
III. Gang der Untersuchung	28
A. Grundlagen des vereinheitlichten Sachrechts der Stiftungen	30
I. Entwicklung des Stiftungsrechts	30
II. Stellungnahme	74
III. Anpassung der Landesgesetze	75
B. Grundlagen des Internationalen Gesellschaftsrechts	80
I. Keine umfassende Kodifikation	80
II. Grundzüge des Internationalen Gesellschaftsrechts	82
III. „Dreiteilung“ des gesellschaftsrechtlichen Kollisionsrechts	91
C. Grundlagen des Internationalen Stiftungsrechts	104
I. Keine umfassende Kodifikation	104
II. Kurs im Windschatten	116
III. Grundzüge des Internationalen Stiftungsrechts	126
D. Schnittstelle Internationales Öffentliches Recht	165
I. Begriffsklärung	166
II. Kollisionsrechtliches und transnationales Verständnis – Entwicklungsphasen ..	166
III. Kursausrichtung der Stiftungsaufsicht an der Konzeption des IPR	176
E. Europarechtlich geprägte Stiftungsmobilität	219
I. Gesetzgebungsbestrebungen	219
II. Sitztheorie und Vorgaben der Niederlassungsfreiheit	225
III. Europarechtskonformität der sachrechtlichen Vorgaben zum Verwaltungssitz	246
IV. Grenzüberschreitende Mobilität	252
Ergebnis und Ausblick	256
I. Ergebnis	256
II. Ausblick	257
Literaturverzeichnis	259
Stichwortverzeichnis	280

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	23
I. Fragestellung	23
II. Forschungsstand	25
III. Gang der Untersuchung	28
 A. Grundlagen des vereinheitlichten Sachrechts der Stiftungen	30
I. Entwicklung des Stiftungsrechts	30
1. Gesetzgebungskompetenz	32
a) Verfassungsrechtliche Ausgangslage	32
b) Stiftungsrecht als Teil des bürgerlichen Rechts	33
aa) Streng historisches Verständnis	34
bb) Eingeschränkt historisches Verständnis und Annexkompetenz	35
cc) Verständnis des Gesetzgebers	36
dd) Stellungnahme	37
c) Verfassungsrechtliche Grenzbereiche	39
2. Stiftungsbegriff	40
a) Normierter Stiftungsbegriff – vom Wesen zur Ausgestaltung	41
b) Trias der Stiftungsmerkmale und verschiedene Stiftungstypen	42
3. Entstehung	45
a) Stiftungsgeschäft	45
b) Anerkennung	47
4. Auflösung und Aufhebung	49
a) Auflösung durch die Stiftungsorgane	49
b) Aufhebung durch die zuständige Behörde	51
c) Auflösung bei Insolvenz	53
5. Zulegung und Zusammenlegung	53
a) Zulegung	54
b) Zusammenlegung	56
c) Verfahren der Zulegung und der Zusammenlegung	57
d) Wirkungen, Bekanntmachung und Gläubigerschutz	58
6. Stiftungsregister	60
a) Ausgestaltung und Anmeldungspflicht	60
b) Namenszusatz der Stiftung	62
c) Vertrauensschutz durch das Stiftungsregister	63

7. Stiftungsaufsicht	64
a) Funktion	64
b) Reichweite	66
c) Aufsichtsmittel	68
d) Alternative und Ergänzung – Exkurs zur Foundation Governance	68
aa) Organisationsgefüge – Beispiel Liechtenstein	69
bb) Verhaltensregeln – Governance Kodizes	72
8. Satzungs- und Verwaltungssitz der Stiftung	74
II. Stellungnahme	74
III. Anpassung der Landesgesetze	75
1. Problemanalyse und Lösung des Bayerischen Landesgesetzgebers	75
2. Geltungsbereich, Begriffsbestimmungen und behördliche Zuständigkeiten	76
3. Weitere wesentliche Änderungen	77
B. Grundlagen des Internationalen Gesellschaftsrechts	80
I. Keine umfassende Kodifikation	80
1. Autonomes Kollisionsrecht	80
2. Europäisches Kollisionsrecht	81
II. Grundzüge des Internationalen Gesellschaftsrechts	82
1. Gegenstand	82
2. Reichweite	82
3. Bestimmung des Anknüpfungsmerkmals – <i>quaestio famosa</i>	83
a) Sitztheorie	84
b) Gründungstheorie	85
c) Für und Wider der Theorien	86
aa) Argumente der Sitztheorie	86
bb) Argumente der Gründungstheorie	87
d) Stellungnahme – keine responsum famosum	88
4. Anwendung der allgemeinen Grundsätze des Internationalen Privatrechts ..	88
a) Verweisung	89
b) Ordre public-Vorbehalt	89
5. Numerus clausus des Gesellschaftsrechts	90
a) Rechtliches Nullum	90
b) Wechselbalgtheorie	90
III. „Dreiteilung“ des gesellschaftsrechtlichen Kollisionsrechts	91
1. Geltungsbereich Niederlassungsfreiheit	92
a) Daily Mail	93
b) Centros	94
c) Überseering	94
d) Inspire Art	95

e) SEVIC	96
f) Cartesio	97
g) VALE	98
h) Polbud	99
i) Ausblick	100
2. Geltungsbereich Staatsverträge	101
3. Geltungsbereich Drittstaaten	102
C. Grundlagen des Internationalen Stiftungsrechts	104
I. Keine umfassende Kodifikation	104
1. Europäisches Kollisionsrecht	104
2. Staatsverträge	105
a) Nicht in Kraft getretene multilaterale Staatsverträge	105
aa) Das Haager Anerkennungsabkommen	105
bb) Das EWG-Anerkennungsübereinkommen	106
b) Keine Bindungswirkung für die Bundesrepublik Deutschland	107
c) Deutsch-amerikanischer Freundschafts-, Handels- und Schifffahrtsvertrag	108
3. Exkurs – Die Europäische Stiftung	110
a) Leichte Fahrt – Kurs Rechtsharmonisierung	110
b) Zwischenstand – Kommissionsvorschlag	112
aa) Überblick	112
bb) Bewertung	113
c) Schiffbruch trotz Nachjustierung	115
d) Stellungnahme und Ausblick	115
II. Kurs im Windschatten	116
1. Kursausrichtung – Stand der Literatur	116
2. „Rückgriff“ – Entscheidung des Bundesgerichtshofs	117
a) Tatbestand	117
b) Entscheidungsgründe	118
c) Urteilsbewertung der Literatur	119
aa) Auffassung <i>Kindler</i>	119
bb) Auffassung <i>Wenzel</i>	120
cc) Auffassung <i>Wendelstein</i>	121
dd) Auffassung <i>Butterstein</i>	121
ee) Auffassung <i>Uhl</i>	122
ff) Auffassung <i>Hammen</i>	123
gg) Auffassung von <i>Oertzen</i>	123
d) Stellungnahme	123
aa) Grundlegende Kursausrichtung auf tönernen Füßen	123
bb) Keine Entscheidung im Theorienstreit	124

cc) Nebenbei- und doch Nicht-Gesagtes	125
dd) Rechtstechnische Randbemerkungen	125
III. Grundzüge des Internationalen Stiftungsrechts	126
1. Gegenstand	126
2. Reichweite	127
a) Abgrenzung – Erbstatut	128
aa) Widerruflichkeit des Stiftungsgeschäfts durch Erben	128
bb) Übertragungspflicht der Erben des Stifters	129
cc) Pflichtteilergänzungsansprüche	129
dd) Stiftung von Todes wegen	131
ee) Stellungnahme	132
b) Abgrenzung – Formstatut	133
aa) Unanwendbarkeit des Art. 11 EGBGB	133
bb) Ausschließlichkeit, Anwendbarkeit des Geschäftsstatuts	134
cc) Alternative Anwendbarkeit des Ortsrechts	135
dd) Eingeschränkte alternative Anwendbarkeit	135
ee) Stellungnahme	136
c) Abgrenzung – Stiftungsaufsicht	138
3. Bestimmung des Anknüpfungsmerkmals	138
a) Sitztheorie	138
b) Gründungstheorie	139
c) Schlüters Ansatz für gemeinnützige Stiftungen	140
d) Für und Wider der Theorien	141
aa) Stiftungsspezifische Argumente der Sitztheorie	141
bb) Stiftungsspezifische Argumente der Gründungstheorie	143
e) Stellungnahme	145
4. Neuer Wind im Theorienstreit – Einfluss der Stiftungsrechtsreform	145
a) Bedeutung des Satzungssitzes	145
b) Bedeutung des Verwaltungssitzes	147
c) Auswirkungen auf die Stiftungsmobilität	149
aa) Bestätigung der Sitztheorie	149
bb) Bestätigung der Gründungstheorie	150
cc) Stellungnahme	151
5. Anwendung der allgemeinen Grundsätze des Internationalen Privatrechts ..	155
a) Verweisung	155
b) Ordre public-Vorbehalt	156
6. Numerus clausus des Stiftungsrechts	158
a) Rechtliches Nullum	158
b) Wechselbalgtheorie	159
aa) Personengesellschaft	160

bb) Unselbständige Stiftung	160
cc) Vorstiftung	161
dd) Stiftung in Liquidation	162
c) Stellungnahme	162
D. Schnittstelle Internationales Öffentliches Recht	165
I. Begriffsklärung	166
II. Kollisionsrechtliches und transnationales Verständnis – Entwicklungsphasen ..	166
1. Einseitige Kollisionsnormen	168
2. Allseitige Kollisionsnormen	170
3. Grundfreiheitlich geprägte Öffentliche Kollisionsnormen?	172
4. Transnationaler Ansatz	174
5. Stellungnahme	175
III. Kursausrichtung der Stiftungsaufsicht an der Konzeption des IPR	176
1. Forschungsstand zur grenzüberschreitenden Stiftungsaufsicht	177
a) Beaufsichtigung im Inland	177
b) Beaufsichtigung im Ausland	179
c) Stellungnahme	183
2. Gegenstand	183
3. Reichweite	184
a) Funktion der Aufsicht	184
b) Abgrenzung	186
aa) Keine bzw. keine trennscharfe Abgrenzung	187
bb) Rechtsfolgenorientierte Abgrenzung	187
cc) Rechtsnatur der Rechtsnorm	188
dd) Rechtsnatur des Rechtsverhältnisses	188
ee) Stellungnahme	189
4. Bestimmung des Anknüpfungsmerkmals	190
a) Übertragbarkeit des IPR-Kurses	191
b) Anknüpfungsmerkmal nach dem Territorialitätsprinzip	192
c) Anknüpfungsmerkmal nach dem Personalitätsprinzip	193
aa) Aktives Personalitätsprinzip	193
bb) Passives Personalitätsprinzip	194
d) Anknüpfungsmerkmal nach dem Weltrechtsprinzip	194
e) Anknüpfungsmerkmal nach dem Schutzprinzip	195
f) Anknüpfungsmerkmal nach dem Wirkungsprinzip	196
g) Stellungnahme	197
5. Verflechtung von IÖR und IPR	198
a) Verflechtungsintensität als Hemmnis	199

b) Gesteigerte Verflechtungsintensität als Lösungsansatz	200
aa) Bisherige Ansätze des Schrifttums	200
bb) Spiegelbildlicher Ansatz	201
c) Neuralgische Punkte	203
aa) Keine verfassungsrechtliche sowie völkerrechtliche Unanwendbarkeit	203
bb) Internationale Zuständigkeit	206
cc) Rechtsschutz	209
dd) Grundrechte	212
ee) Praktische Probleme der staatlichen Aufsichtspraxis	213
ff) Standardisierter grenzüberschreitender Austausch	215
d) Stellungnahme	216
6. Stellungnahme	217
E. Europarechtlich geprägte Stiftungsmobilität	219
I. Gesetzgebungsbestrebungen	219
1. Allgemeine Bestimmungen	220
2. Allgemeine Verpflichtungen	220
3. Regulierungsrahmen	221
4. Gleichbehandlung und Mobilität	222
5. Finanzierung	223
6. Vertraulichkeit	223
7. Schlussbestimmungen	224
8. Ausblick	224
II. Sitztheorie und Vorgaben der Niederlassungsfreiheit	225
1. Anwendbarkeit Niederlassungsfreiheit	226
a) Persönlicher Schutzbereich	226
aa) Die Stiftung als Gesellschaft	227
bb) Verhältnis der Kriterien Erwerbstätigkeit und Erwerbszweck	228
cc) Erwerbszweck	230
dd) Stellungnahme	233
b) Sachlicher Schutzbereich	237
2. Beschränkung	238
3. Rechtfertigung	239
a) Primärrechtlicher Rechtfertigungsgrund gemäß Art. 52 AEUV	239
b) Rechtfertigungsgründe der Gebhard-Formel	239
aa) Stiftungsaufsicht und insbesondere Schutz der Stiftung	240
bb) Registerpublizität und insbesondere Schutz des Rechtsverkehrs	242
c) Stellungnahme	244
4. Stellungnahme	245

III. Europarechtskonformität der sachrechtlichen Vorgaben zum Verwaltungssitz	246
1. Einschätzung des Gesetzgebers	247
2. Einschätzung des Schrifttums	248
a) Europarechtskonformität	248
b) (Beschränkte) Europarechtswidrigkeit	249
c) Europarechtskonformität durch angepasste Verwaltungspraxis	249
3. Stellungnahme	250
IV. Grenzüberschreitende Mobilität	252
1. Formwechsel	252
a) Hineinformwechsel	252
b) Hinausformwechsel	253
2. Verschmelzung	253
a) Hineinverschmelzung	254
b) Hinausverschmelzung	255
3. Stellungnahme	255
Ergebnis und Ausblick	256
I. Ergebnis	256
II. Ausblick	257
Literaturverzeichnis	259
Stichwortverzeichnis	280