

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis | XXVII |
| Literaturverzeichnis | XXXV |
| § 1 Stiftungsberater und Stiftungen in der Praxis | 1 |
| A. Stiftungsberater | 1 |
| B. Stiftungen in der Praxis | 2 |
| I. Das Schlagwort „Stiftung“ | 2 |
| II. Typische Lebenssachverhalte bei Stiftungen | 3 |
| III. Stiftermotive | 7 |
| § 2 Stiftungsformen und Alternativen | 13 |
| A. Die Stiftung als juristische Person | 13 |
| I. Die rechtsfähige Stiftung des Privatrechts | 13 |
| II. Kirchliche und staatliche Stiftungen | 16 |
| III. Die Verbrauchsstiftung | 19 |
| B. Wichtige Sonderfälle | 22 |
| I. Familienstiftungen | 22 |
| 1. Sonderform der rechtsfähigen Stiftung des Privat- | |
| rechts | 22 |
| 2. Keine einheitliche Definition | 24 |
| II. Unternehmensverbundene Stiftungen | 26 |
| 1. Zulässigkeit | 26 |
| 2. Klassifizierung der unternehmensverbundenen | |
| Stiftungen | 33 |
| III. Die Bürgerstiftung | 34 |
| IV. Weitere Stiftungsspezialitäten | 38 |
| V. Moderne Stiftungsansätze | 42 |
| VI. Eine Besonderheit: Der Stiftungsfonds | 44 |
| C. Nicht nur die Stiftung ist eine Stiftung | 46 |
| I. „Unechte“ Stiftung als Alternative? | 46 |
| II. Die Stiftungs-GmbH | 48 |
| III. Die Stiftungs-AG | 51 |
| IV. Der Stiftungs-Verein | 51 |
| V. Wesentliche Merkmale der Alternativen im Vergleich | |
| zur Stiftung | 53 |

| | |
|---|------------|
| § 3 Die Rechtsgrundlagen und die Errichtung von Stiftungen .. | 57 |
| A. Skizze: Entwicklung des Stiftungsrechts und die Politik | 57 |
| I. Reform des Stiftungszivilrechts | 58 |
| II. Landestiftungsrecht | 58 |
| III. Gemeinnützigkeitsrecht | 59 |
| B. Die Errichtung einer Stiftung | 62 |
| I. Die Person des Stifters | 63 |
| II. Das Stiftungsgeschäft | 65 |
| 1. Keine Höchstpersönlichkeit, Auflagen, Fristen | 65 |
| 2. Form | 66 |
| 3. Inhalt | 67 |
| III. Stiften von Todes wegen oder zu Lebzeiten? | 68 |
| 1. Stiftung von Todes wegen | 68 |
| 2. Vorteile einer Stiftungserrichtung zu Lebzeiten | 71 |
| IV. Die Endgültigkeit des Stiftungsgeschäfts | 72 |
| C. Zentrale Gestaltungsaufgabe: Die Stiftungssatzung | 75 |
| I. Möglicher Satzungsinhalt: Privatautonomie und Stifterwille | 75 |
| II. Der Sitz der Stiftung | 78 |
| III. Der Name der Stiftung | 79 |
| IV. Der Stiftungszweck | 80 |
| V. Die Organe der Stiftung | 82 |
| 1. Der Stiftungsvorstand | 82 |
| 2. Das Kontrollorgan: Der Stiftungsrat | 86 |
| 3. Die Besetzung der Stiftungsorgane | 88 |
| 4. Modalitäten | 91 |
| VI. Das Stiftungsvermögen | 93 |
| 1. Vermögensausstattung zur Zweckerfüllung | 93 |
| 2. Umfang der Vermögensausstattung | 96 |
| 3. Zustiftungen | 98 |
| 4. Die Destinatäre und der Lehrsatz von der „Unzulässigkeit der Stiftung für den Stifter“ | 99 |
| D. Die Anerkennung der Stiftung | 102 |
| I. Rechtsanspruch auf Anerkennung | 102 |
| II. „Vorstiftung“? | 104 |
| § 4 Praxis der Stiftungsarbeit und Stiftungsaufsicht | 109 |
| A. Haftung von Stiftung und Organmitgliedern | 109 |
| I. Übersicht | 109 |

| | |
|---|------------|
| II. Einzelheiten | 113 |
| 1. Allgemeine Haftungsverschärfung durch KonTraG, Rechtsprechung und modernisiertes Schuldrecht | 113 |
| 2. Haftung der Stiftung und der Organmitglieder | 114 |
| a) Außenhaftung der Stiftung | 114 |
| b) Innenhaftung – Rückgriff der Stiftung | 116 |
| 3. Die Rolle der Stiftungsaufsicht | 120 |
| 4. Haftungsbeschränkung, Haftungsfreistellung und D&O-Versicherung | 121 |
| a) Regelung in der Satzung oder stillschweigender Haftungsausschluss | 123 |
| b) D&O-Versicherung | 124 |
| 5. Lösungshinweise zu dem Praxisfall (Rn 5) und ein Praxistipp | 125 |
| B. Grundsatz der Vermögenserhaltung | 127 |
| I. Die gesetzlichen Regelungen | 127 |
| II. Stiftungsvermögen – Grundstockvermögen | 128 |
| III. Gesetzliche Vorgaben: „Wenig hilfreiche Gemein- plätze“ | 129 |
| IV. Die Regelungen zur Vermögenserhaltung: Stifter- wille | 135 |
| 1. Vorrang des Stifterwillens | 135 |
| 2. Auslegung des Stifterwillens – Auslegung der Satzung | 140 |
| 3. Vermögenserhaltungskonzept und konkrete Vermögensminderung | 143 |
| 4. Anlageformen | 148 |
| 5. Anlagegrundsätze | 149 |
| V. Vermögensumschichtungen | 152 |
| C. Mittelbeschaffung bei steuerbefreiten Stiftungen | 154 |
| I. Fundraising und Drittmittel | 155 |
| II. Sponsoring im Speziellen | 157 |
| D. Tätigkeit und Verwaltung einer Stiftung | 158 |
| E. Rechnungslegung und Prüfung von Stiftungen | 165 |
| F. Stiftungsaufsicht | 168 |
| I. Rechtsaufsicht | 168 |
| II. Die Aufsichtsmittel | 169 |
| III. Die Aufsicht in der Praxis | 175 |
| IV. „Anerkennung“ von Satzungsänderungen | 177 |
| V. Vertretungsbescheinigungen | 180 |

| | |
|---|------------|
| § 5 „Umwandlung“ und Auflösung | 183 |
| A. Die „Umwandlung“ einer Stiftung und ähnliche Vorgänge | 183 |
| I. Das Phänomen „Outsourcing“ | 183 |
| 1. Abgrenzung und Fallgruppen | 183 |
| 2. Die Praxis | 185 |
| a) Ausgangslagen | 185 |
| b) Wesentliche Problempunkte in der Praxis | 186 |
| II. Die Auslagerung | 187 |
| 1. Zweckerfüllung – das Problem der Hilfspersonen | 187 |
| 2. Vermögenserhaltung | 187 |
| III. Ausgliederung/Ausgründung in eine neue „Einheit“ | 188 |
| 1. Grundsätzliches | 188 |
| 2. Zulässigkeit nach der Stiftungssatzung | 190 |
| 3. Kooperation in einer Einheit mit Dritten (Fallgruppe 2) | 190 |
| a) Kooperation in einer ebenfalls steuerbefreiten Einheit | 190 |
| b) Kooperation in einer nicht steuerbefreiten Einheit | 191 |
| 4. „Tochtergesellschaft“ (Fallgruppe 3) | 192 |
| IV. Die gesellschaftsrechtliche Umwandlung einer Stiftung | 193 |
| V. Stiftungsrechtliche Umwandlung einer Stiftung | 195 |
| VI. Die „Umwandlung“ einer steuerpflichtigen in eine gemeinnützige Stiftung | 199 |
| B. Die Auflösung einer Stiftung | 200 |
| § 6 Die Stiftung in der Krise und in der Insolvenz | 205 |
| A. Die Stiftung in der Krise | 205 |
| I. Die aktuelle Situation – insbesondere die Finanzkrise | 205 |
| II. Beispielhafte Krisenszenarien bei einer Stiftung | 206 |
| B. Der Insolvenzfall | 207 |
| I. Insolvenzantrag | 207 |
| II. Insolvenzgründe | 208 |
| III. Beteiligte des Insolvenzverfahrens | 208 |
| IV. Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 209 |
| V. Abweisung wegen Masselosigkeit | 210 |

| | |
|--|-----|
| VI. Auswirkungen des Insolvenzantrags auf die Gemeinnützigkeit | 210 |
| VII. Neues Insolvenz- und Sanierungsrecht durch das ESUG | 211 |
| VIII. Weitere Besonderheiten zur Insolvenz einer Stiftung | 212 |
| C. Insolvenz der Tochtergesellschaft einer Stiftung | 212 |
| I. Auswirkungen auf die Gemeinnützigkeit der Stiftung | 213 |
| II. Vorgehen bei drohender Insolvenz eines Tochterunternehmens | 214 |
| § 7 Zur Besteuerung der selbstständigen Stiftung | 217 |
| A. Die Stiftung ist grundsätzlich steuerpflichtig | 217 |
| B. Errichtungsbesteuerung | 219 |
| I. Erbschaftsteuer, Schenkungsteuer | 219 |
| II. Ertragsteuern | 224 |
| III. Sonstige Steuern | 225 |
| IV. Steuervorteile bei der Familienstiftung? | 226 |
| C. Die laufende Besteuerung | 229 |
| I. Besteuerung der Stiftung | 229 |
| II. Besteuerung der Destinatäre | 231 |
| D. Besteuerung von Zustiftungen | 235 |
| E. Die Ersatzerbschaftsteuer bei der Familienstiftung | 237 |
| I. Der Abgrenzungsstreit | 237 |
| II. Steuerfolgen bei der Ersatzerbschaftsteuer | 240 |
| III. Exkurs: Großfamilien als Sonderfall? | 244 |
| F. Steuerbefreiung nach § 13 Abs. 1 Nr. 17 ErbStG | 245 |
| G. Besteuerung etwaiger Satzungsänderungen | 245 |
| I. Umwandlungsbesteuerung | 245 |
| II. Besteuerung bei Aufhebung einer Familienstiftung | 249 |
| 1. Steuerprivileg | 249 |
| 2. Inlandsbezug | 249 |
| 3. Nur Steuerklassenbestimmung? | 249 |
| H. Auflösungsbesteuerung | 251 |

| | |
|---|-----|
| § 8 Gutes tun und Steuerbefreiung | 253 |
| A. Steuerbefreite Stiftungen | 253 |
| I. Steuerbefreiung wegen „Gemeinnützigkeit“ | 253 |
| II. Die gemeinnützige Stiftung | 254 |
| III. Die mildtätige Stiftung | 260 |
| IV. Die gemeinnützige und mildtätige Kombinationsstiftung | 262 |
| B. Hinweise zur Reichweite der Steuerbefreiung | 263 |
| I. Die Steuerbefreiungen | 263 |
| II. Europarechtliche Rahmenbedingungen und Folgerungen für die Praxis | 265 |
| 1. Zur Rechtsprechung des EuGH | 265 |
| 2. Reaktionen in Deutschland | 267 |
| 3. Beispielhafte Betrachtung: Zwei aktuelle FG-Urteile | 269 |
| 4. Unser Fazit | 275 |
| C. „Stiftungssteuerrecht“ in der Praxis | 276 |
| I. Die Eckpunkte nach dem Gesetz | 276 |
| II. Wesentliche Punkte in der Praxis | 276 |
| 1. Spendenabzug (§ 10b EStG) | 276 |
| a) Spende | 276 |
| b) Zuwendungsbestätigung | 285 |
| 2. (Zeitnahe) Mittelverwendung | 285 |
| 3. Zuführung von Mitteln zum Stiftungsvermögen | 287 |
| 4. Möglichkeiten zur Rücklagenbildung | 288 |
| 5. Mittelthesaurierung in den ersten Jahren | 290 |
| 6. Nachträgliche Erbschaftsteuergestaltung: Erweiterte Erbschaftsteuerbefreiung | 290 |
| III. Die (vorläufige) Bescheinigung der Gemeinnützigkeit | 291 |
| IV. Angemessenheit der Aufwendungen einer gemeinnützigen Stiftung für die Verwaltung und Spendenwerbung (Fundraising) | 292 |
| D. Unternehmerische Betätigung einer gemeinnützigen Stiftung | 294 |
| I. Steuerbefreiung nur bei Selbstlosigkeit | 294 |
| II. Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb | 295 |
| 1. Definition | 295 |
| 2. Steuerunschädliche Vermögensverwaltung | 295 |
| a) Abgrenzung | 295 |

| | |
|---|------------|
| b) Beteiligung einer steuerbegünstigten Stiftung an Kapitalgesellschaften | 296 |
| c) Beteiligung an gewerblich geprägter Personengesellschaft | 299 |
| d) Kommanditbeteiligung als Sonderfall? | 302 |
| e) Gefahr der Betriebsaufspaltung bei Vermögensverwaltung | 304 |
| f) Veräußerung einbringungsgeborener Anteile | 305 |
| 3. Gewerbesteuer | 307 |
| 4. Verlustabzug | 308 |
| 5. Zwei Ausnahmen von der Besteuerung | 308 |
| III. Zweckbetrieb | 308 |
| IV. Zulässigkeit eines Nichtzweckbetriebes nach der Satzung? | 310 |
| E. Die unbegreifliche und wohl abgeschaffte Gepräge- theorie | 312 |
| I. Zur bisherigen Gepräge- theorie | 312 |
| II. Aufgabe der Gepräge- theorie in AEAO 2012 | 316 |
| 1. AEAO Ziffer 1 zu § 56 AO | 316 |
| 2. Restzweifel? | 316 |
| F. Die „gemeinnützige Familienstiftung“ | 317 |
| I. Sinn und Zweck sowie Abgrenzung der Vorschrift | 317 |
| 1. Die Ursprünge | 317 |
| 2. Das Drittelprivileg | 318 |
| 3. Abgrenzung und Alternativen | 319 |
| II. Typisierte Beispielfälle | 320 |
| III. Aktuelle Problemfelder in der Praxis | 321 |
| 1. Der Streit um den Begriff der „nächsten Angehörigen“ | 321 |
| 2. Unterhaltsleistungen | 323 |
| a) Einkommen i.S.v. § 58 Nr. 5 AO | 323 |
| b) Art und Weise der Unterhaltsleistungen | 323 |
| 3. Die 1/3-Begrenzung | 324 |
| 4. Der Streit um die Angemessenheit | 325 |
| 5. Fazit und Steuerhinweis | 326 |
| 6. Ausblick: Ersatzerbschaftssteuerpflicht? | 327 |
| G. Sponsoring gemeinnütziger Stiftungen | 327 |
| I. Grundlagen | 327 |
| 1. Sponsoring: Definition | 328 |
| 2. Der Sponsoringvertrag | 329 |
| II. Ertragsteuer und Sponsoring | 330 |

| | |
|---|------------|
| 1. Der Sponsoringerlass | 330 |
| 2. Unterschiedliche steuerliche Behandlung beim Sponsor und bei der gemeinnützigen Körperschaft | 331 |
| a) Möglichkeiten der steuerlichen Einordnung beim Sponsor | 332 |
| b) Sponsoringleistungen als Betriebsausgaben des Sponsors | 332 |
| c) Sponsoringleistungen als Spenden des Sponsors | 333 |
| d) Sponsoringleistungen als nicht abzugsfähige Kosten des Sponsors | 334 |
| e) Steuerliche Behandlung der Sponsoringleistungen bei einer gemeinnützigen Stiftung | 334 |
| III. Umsatzsteuer beim Sponsoring | 338 |
| 1. Geldleistungen des Sponsors und Duldungsleistung des Gesponserten | 339 |
| 2. Vorsteuerabzug? | 346 |
| IV. Hinweise zur Gestaltung eines Sponsoringvertrages ... | 347 |
| H. Das Erfordernis der Unmittelbarkeit und das Hilfspersonenproblem | 349 |
| I. Die Hilfsperson hilft einer gemeinnützigen Stiftung ... | 350 |
| II. Gemeinnützigkeit auch der Hilfsperson? | 352 |
| I. Weitere Praxishinweise zur Satzung einer steuerbefreiten Stiftung | 356 |
| J. Steuerliche Folgen bei Wegfall der Voraussetzungen für die Steuerbefreiung | 360 |
| I. Mittelfehlverwendung – verbotene Mittelverwendung | 360 |
| II. Verstoß gegen den Vermögensbindungsgrundsatz | 362 |
| III. Exkurs: Grenzwertige Gestaltungen | 363 |
| 1. Zu viel Beraterphantasie? | 364 |
| 2. Vorspiel des Autors zu seinem Gestaltungsvorschlag | 364 |
| 3. Die gemeinnützige Stiftung als Ansatz | 365 |
| 4. Weitere echte oder vermeintliche Vorteile | 367 |
| 5. Auflösung der gemeinnützigen Stiftung | 367 |
| 6. Fazit | 368 |

| | |
|--|-----|
| § 9 Stiftungen als Erben | 371 |
| A. Grundlagen | 371 |
| I. Stiftungen und Erbrecht | 371 |
| II. Alternative Gestaltungen | 374 |
| III. Unselbstständige Stiftungen | 374 |
| B. Erbrecht | 375 |
| I. Erbenstellung | 375 |
| II. Vermächtnis | 376 |
| III. Begünstigung durch eine Auflage | 377 |
| IV. Pflichtteil | 377 |
| V. Widerruf, Ausschlagung und Anfechtung | 381 |
| VI. Auskunftsansprüche | 381 |
| VII. Erbfälle mit Auslandsberührung | 383 |
| C. Ein Spezialfall: Der Nachlass des Künstlers und die Stiftung | 384 |
| D. Stiftung und Testamentvollstreckung | 385 |
| I. Wechselwirkung und Gestaltungsmöglichkeiten | 385 |
| 1. Errichtung einer Stiftung durch den Testamentsvollstrecker | 386 |
| 2. Testamentvollstrecker als Vollzugsgehilfe der Stiftung | 388 |
| 3. Testamentvollstrecker als Organ der Stiftung | 389 |
| II. Kontrolle des Testamentvollstreckers durch die Stiftung | 389 |
| III. Dauertestamentvollstreckung als Alternative zur Stiftung? | 390 |
| § 10 Unternehmensnachfolge mit Stiftungen | 393 |
| A. Stiftungen zur Sicherung von Vermögen und Unternehmen | 393 |
| I. Stiftungsgestaltungen für eine erfolgreiche Unternehmensnachfolge | 394 |
| 1. „... dann kommt eben keiner an die Spitze“ | 394 |
| 2. Prominente Beispiele | 395 |
| II. Vor- und Nachteile einer Stiftungsgestaltung | 397 |
| 1. Den Erb(en)streit vermeiden | 398 |
| 2. Der Zusammenhalt | 399 |
| 3. Der Neuanfang | 400 |
| B. Die grundlegenden Gestaltungsmöglichkeiten | 400 |
| I. Stiftungsformen | 401 |

| | |
|--|------------|
| 1. Die schlicht privatnützige Stiftung | 401 |
| 2. Unternehmensverbundene Stiftungen | 401 |
| 3. Familienstiftungen | 404 |
| 4. Steuerbefreite Stiftungen | 404 |
| 5. Alternative Rechtsformen | 404 |
| 6. Zustiftungsansätze? | 405 |
| II. Besondere Anforderungen an die Gestaltung | 406 |
| 1. Die erforderliche Flexibilität erhalten | 406 |
| 2. Die Besetzung der Stiftungsorgane | 407 |
| C. Typische speziell unternehmensbezogene Gestaltungen | 408 |
| I. Führungsstiftung – insb. die Stiftung & Co. KG | 409 |
| II. Doppelstiftungsmodelle | 412 |
| 1. Grundlagen | 412 |
| 2. Gesellschaftsrecht | 413 |
| III. Der Einsatz gemeinnütziger und mildtätiger Stiftungen | 414 |
| IV. Stiftungen und Mitarbeiterbeteiligung | 416 |
| V. Eine Stiftung als Kommanditistin | 417 |
| VI. Eine Stiftung als Konzernspitze | 418 |
| D. Praxisbeispiel: Vermögenserhaltung als praktisches Problem nicht erst seit der Finanzkrise | 418 |
| I. Ein typisierter Praxisfall | 418 |
| II. Noch einmal: Der Stifterwille als Maßstab der Dinge | 419 |
| III. Konsequenz aus den Ertragsschwankungen? | 421 |
| § 11 Die Treuhandstiftung | 423 |
| A. Einführung und Überblick | 423 |
| B. Rechtliche Grundlagen | 428 |
| C. Die Errichtung einer Treuhandstiftung | 431 |
| I. Errichtung zu Lebzeiten des Stifters | 431 |
| 1. Der Treuhandvertrag | 433 |
| 2. Die Schenkung unter Auflage | 434 |
| II. Errichtung von Todes wegen | 435 |
| III. Das (interne) Stiftungsorgan | 435 |
| IV. „Stiftungsgeschäft“ und „Stiftungssatzung“ bei der Treuhandstiftung? | 435 |
| V. Die Auswahl des Treuhänders | 436 |

| | |
|--|------------|
| D. Die Aufhebung einer Treuhandstiftung | 438 |
| I. Treuhandverhältnis nach Auftragsrecht | 439 |
| II. Schenkung unter Auflage und Errichtung einer Stiftung von Todes wegen | 441 |
| E. Was tun bei Fehlverhalten des Stiftungsträgers? | 441 |
| F. Die Treuhandstiftung im Fall der Insolvenz | 443 |
| G. Die Treuhandstiftung im Steuerrecht | 444 |
| I. Mindestvermögensausstattung? | 445 |
| II. Internes Organ als Voraussetzung der Steuer- befreiung? | 447 |
| § 12 Stiftungen im Ausland und Trusts | 449 |
| A. Typische Fragestellungen – drei Praxisfälle | 449 |
| B. Trusts | 451 |
| I. Vielfältige Trust-Gestaltungen | 451 |
| II. Testamentary-trusts und intervivos-trusts | 452 |
| III. Fragen der zivilrechtlichen Wirksamkeit | 452 |
| IV. Zu den steuerlichen Folgen eines Trusts | 453 |
| C. Ausländische Stiftungen | 455 |
| I. Beliebte Stiftungsländer | 455 |
| II. Steuerliche Problempunkte | 461 |
| III. Verkannte Gefahr: Irrtümlicher Stiftungssitz in Deutschland | 466 |
| IV. Beispiel Liechtenstein: Stiftung oder „nur“ Treuhän- derschaft | 468 |
| 1. Zur Beliebtheit der liechtensteinischen Stiftung | 468 |
| 2. Echte Stiftung oder „nur“ Treuhänderschaft? | 469 |
| a) Ein Fall aus der Praxis | 469 |
| b) Die Argumente aus der Rechtsprechung | 470 |
| aa) Die tragenden Rechtssätze aus dem Urteil des FG Rheinland-Pfalz | 471 |
| (1) Bereicherung | 471 |
| (2) ... wie eine Schenkung unter freiem Widerrufsvorbehalt | 473 |
| bb) Die tragenden Rechtssätze aus dem Urteil des BFH | 474 |
| (1) Zivilrechtslage ist entscheidend | 474 |
| (2) „Klassisches Strohmanngeschäft“? | 476 |
| c) Bewertung für die Praxis | 477 |

| | |
|---|------------|
| D. Selbstanzeige als Ausweg | 480 |
| § 13 Weitere Praxistipps zur Beratung in Stiftungs- gestaltungen | 485 |
| A. Beratung in Stiftungsangelegenheiten | 485 |
| I. Spezialisierung auf „Lebenssachverhalte“ | 485 |
| II. Stiftungsberatung als Projektmanagement | 497 |
| B. Das Erfordernis der Stiftungsreife | 498 |
| I. Kontrolle von Stiftungen | 498 |
| II. Verstöße gegen den Stiftungszweck | 500 |
| III. „Stiftungsreife“ | 503 |
| C. Corporate Governance bei Stiftungen | 505 |
| D. Honorarfragen | 510 |
| I. Stundenhonorare | 510 |
| II. Pauschalhonorare als Alternative? | 513 |
| Stichwortverzeichnis | 515 |