

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------|
| Vorwort | V |
| Verzeichnis der Formulierungsvorschläge und Muster | XLIII |
| Literaturverzeichnis | LVII |
| Abkürzungsverzeichnis | LXVII |
| | |
| Kapitel 1: Grundtypus und Varianten – Das Schenkungsrecht des BGB und typische Fallgruppen | 1 |
| A. Begriff, Rechtsnatur | 2 |
| B. Rahmenbedingungen | 3 |
| I. Rechtstatsächliches | 3 |
| II. Weichenstellungen | 3 |
| III. Rolle des Notars | 5 |
| C. Der Schenkungsbegriff des BGB | 7 |
| I. Voraussetzungen einer Schenkung | 7 |
| 1. Bereicherung des Empfängers | 8 |
| 2. Unentgeltlichkeit der Zuwendung | 10 |
| 3. Einigung | 11 |
| II. Einzelfälle möglicher Gegenleistungsverknüpfungen | 12 |
| 1. Bereits erbrachte Leistungen | 12 |
| 2. Zu erbringende Leistungen bzw. zu erduldende Vorbehalte | 14 |
| 3. Verrechnung mit Pflichtteils-, Zugewinnausgleichs- bzw. Unterhaltsansprüchen | 18 |
| a) Pflichtteilsanspruch/Pflichtteilsverzicht | 18 |
| aa) Liegt in der Zuwendung als Abfindung für einen Erb- und/oder Pflichtteilsverzicht nach § 2346 BGB ebenfalls eine Schenkung? | 18 |
| bb) Abgeltung des Pflichtteilsgeldanspruchs | 20 |
| b) Zugewinnausgleichsanspruch | 21 |
| aa) Schenkungsteuer | 21 |
| bb) Zivilrecht | 23 |
| cc) Ertragsteuerrecht | 26 |
| c) Unterhaltsanspruch | 28 |
| 4. Schenkungscharakter/Verwertbarkeit erbrechtlicher Präventivmaßnahmen | 29 |
| a) Pflichtteilsverzichtsvertrag | 29 |
| aa) »normaler Gläubiger« | 29 |
| bb) Regelinsolvenz | 29 |
| cc) Wohlverhaltensphase | 30 |
| dd) Sozialleistungsträger | 30 |
| b) Ausschlagung | 31 |
| aa) »normaler Gläubiger« | 31 |
| bb) Regelinsolvenz | 32 |
| cc) Wohlverhaltensphase | 32 |
| dd) Sozialleistungsträger | 32 |
| c) Entstandene Pflichtteilsansprüche | 33 |
| aa) »normaler Gläubiger« | 33 |
| bb) Regelinsolvenz | 33 |
| cc) Wohlverhaltensphase | 34 |
| dd) Sozialleistungsträger | 35 |
| III. Abgrenzung zur Schenkung: Familienrechtliche Verträge | 37 |
| 1. Gütergemeinschaft | 37 |
| 2. Gütertrennung und Vereinbarungen zum Zugewinnausgleich | 38 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 3. Anrechnung gem. § 1380 BGB | 39 |
| 4. Rückwirkende Vereinbarung der Zugewinngemeinschaft | 39 |
| 5. Güterrechtliche Besonderheiten im Beitrittsgebiet | 39 |
| IV. Weitere Abgrenzung: Gesellschaftsrechtliche Vereinbarungen | 40 |
| 1. Verpflichtungen <i>causa societatis</i> | 40 |
| 2. Nachfolgeregelungen bei Personengesellschaften | 42 |
| D. Schenkungsrecht des BGB | 46 |
| I. Form | 46 |
| II. Besonderheiten des Schenkungsrechts | 48 |
| III. Schenkung unter Auflage (§§ 525 bis 527 BGB) | 52 |
| IV. Privilegierung von Schenkungen | 53 |
| V. Bestandsschwäche von Schenkungen | 53 |
| 1. Bestandsschwäche im Verhältnis zwischen Schenker und Beschenktem | 53 |
| 2. Bestandsschwäche im Verhältnis zu Dritten | 54 |
| 3. Insb.: Anfechtungsrecht | 56 |
| a) Allgemeine Voraussetzungen | 56 |
| b) Anfechtungstatbestände | 59 |
| c) Beurkundungsrecht | 63 |
| VI. »Asset Protection« | 64 |
| E. Weitere Typen lebzeitiger Zuwendungen | 66 |
| I. Ausstattung (§ 1624 BGB) | 66 |
| II. Gemischte Schenkung | 69 |
| III. Weitere Typen der vorweggenommenen Erbfolge | 70 |
| IV. Gegenseitige Zuwendungsversprechen auf den Todesfall | 71 |
| V. Erbauseinandersetzung | 74 |
| 1. Grundsatz | 74 |
| 2. Rechtsgeschäftliche Auseinandersetzung | 75 |
| a) Auseinandersetzungsvertrag | 75 |
| aa) Ausschluss | 76 |
| bb) Zeitpunkt | 76 |
| cc) Sachverhaltserfassung | 77 |
| dd) Sonderfälle | 78 |
| b) Erbteilsübertragung | 78 |
| c) Abschichtung | 81 |
| 3. Gesetzliche Verfahren | 82 |
| a) Vermittlungsverfahren | 82 |
| b) Auseinandersetzungsklage | 83 |
| c) Gerichtliche Zuweisung | 83 |
| F. Besonderheiten bei der Unternehmensnachfolge | 85 |
| I. Allgemeines | 85 |
| II. Interessenlage | 86 |
| III. Formen der Nachfolgeplanung | 88 |
| 1. Unternehmensnachfolge von Todes wegen | 88 |
| a) Alleinerben-Vermächtnisnehmer-Modell | 89 |
| b) »Frankfurter Testament« | 90 |
| c) Wahlvermächtnis-Modell | 91 |
| d) Schlusserbenlösung mit Abänderungsvorbehalt | 93 |
| e) Mitunternehmerschaften | 95 |
| f) Nachfolge in Freiberufler-Gesellschaften | 97 |
| g) Dauervollstreckungslösung | 99 |
| 2. Unternehmensnachfolge zu Lebzeiten | 102 |
| a) Vorbereitung und Absicherung | 102 |
| b) Zwischenformen: Übertragung auf den Todeszeitpunkt | 105 |

| | |
|--|------------|
| c) Lebzeitige Übertragung | 105 |
| IV. Möglichkeiten lebzeitiger Unternehmensübertragung | 106 |
| 1. Einzelunternehmen | 106 |
| 2. Gesellschaftsbeteiligung | 108 |
| 3. Änderung der Rechtsform | 109 |
| V. Besonderheiten bei landwirtschaftlichen Übergaben | 109 |
| 1. Interessenlage | 109 |
| 2. Rückbehalt | 110 |
| 3. Übertragungsumfang | 112 |
| 4. Milchreferenzmenge | 112 |
| 5. Zuckerrübenlieferungsrechte | 114 |
| 6. Agrarförderung | 115 |
| Kapitel 2: Sozialfürsorgerecht – ein Überblick | 119 |
| A. Sozialhilfe | 121 |
| I. Grundbegriffe, Arten der Hilfegewährung | 122 |
| 1. Definitionen | 122 |
| 2. Hilfe zum Lebensunterhalt (§§ 27 bis 40 SGB XII) | 128 |
| a) Regelbedarf | 128 |
| b) Mehrbedarf | 129 |
| c) Zusatzbedarf | 129 |
| d) Einsatz- und Bedarfsgemeinschaft | 130 |
| 3. »Hilfe in besonderen Lebenslagen« | 131 |
| II. Berücksichtigung von Vermögen und Einkommen | 133 |
| 1. Vermögensschonung (§ 90 SGB XII) | 133 |
| a) Begriff des Vermögens | 133 |
| aa) Grundsatz | 133 |
| bb) Einordnung einer Erbschaft | 134 |
| b) Unverwertbares Vermögen (§ 90 Abs. 1 SGB XII) | 135 |
| c) Schonvermögen (§ 90 Abs. 2 SGB XII) | 140 |
| d) Unbillige Härte (§ 90 Abs. 3 SGB XII) | 144 |
| 2. Einkommen (§§ 82, 85 SGB XII) | 145 |
| a) Einkommensbegriff (§ 82 SGB XII) | 145 |
| b) Absetzbare Beträge (§ 82 Abs. 2 und 3 SGB XII) | 147 |
| c) Einkommensschongrenze bei Leistungen des 5.–9. Kapitels | 148 |
| aa) Allgemeine Einkommensgrenze (§ 85 SGB XII) | 149 |
| bb) Abweichende Einkommensberücksichtigung | 150 |
| cc) Einsatz des Einkommens über der Einkommensgrenze (§ 87 SGB XII) | 151 |
| dd) Einsatz des Einkommens unter der Einkommensgrenze (§ 88 SGB XII) | 152 |
| III. Regress, Erbhaftung, Überleitung | 153 |
| 1. Rückforderungsrechte nach allgemeinem Sozialverwaltungsrecht | 154 |
| 2. Aufwendungs- bzw. Kostenersatz | 155 |
| 3. Erbhaftung (§ 102 SGB XII) | 156 |
| a) Zu ersetzende Leistungen | 156 |
| b) Ersatzpflichtiger Personenkreis | 157 |
| c) Ersatzpflichtiger Nachlass | 158 |
| d) Geltendmachung des Erbenregresses | 163 |
| 4. Überleitung von Ansprüchen gem. § 93 SGB XII (bzw. § 27g BVG, § 33 Abs. 1 SGB II, § 95 Abs. 3 SGB VIII) | 164 |
| a) Überleitungsgegenstand | 164 |
| b) Überleitungs betroffener | 164 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| c) Überleitungsvoraussetzungen | 165 |
| d) Überleitungsverfahren | 166 |
| e) Folgen der Überleitung | 166 |
| 5. Übergang von Unterhaltsansprüchen gem. § 94 SGB XII (§ 27h BVG, § 33 Abs. 2 SGB II) | 167 |
| a) Forderungsübergang | 167 |
| b) Gegenstand des Übergangs | 168 |
| aa) Kongruenz | 169 |
| bb) Unterhaltsrechtliche Differenzierung | 169 |
| cc) Sozialhilferechtliche Differenzierung | 170 |
| c) Strukturunterschiede zum Unterhaltsrecht | 170 |
| aa) Personenkreis | 171 |
| bb) Schonung des Berechtigten | 171 |
| cc) Zeitlicher Beginn | 172 |
| dd) Schonung des Verpflichteten | 172 |
| ee) Art des Bedarfs | 173 |
| ff) Schuldnermehrheit | 173 |
| d) Härtefall gem. § 94 Abs. 3 Nr. 2 SGB XII | 174 |
| e) Schonung von Eltern behinderter Kinder (§ 94 Abs. 2 SGB XII) | 174 |
| 6. Inanspruchnahme bei Verarmung von Geschwistern | 176 |
| a) § 419 BGB a. F. | 176 |
| b) § 528 BGB | 177 |
| c) §§ 2325, 2316 BGB | 177 |
| B. Grundsicherung | 178 |
| I. Grundsicherung im Alter und bei Erwerbsminderung (4. Kap. SGB XII) | 178 |
| 1. Leistungsbezieher | 178 |
| 2. Leistungsansprüche | 180 |
| 3. »Regress« | 180 |
| a) Erbenhaftung | 180 |
| b) Anspruchsüberleitung | 181 |
| c) Unterhaltsregress | 181 |
| II. Hartz IV: Grundsicherung für Arbeit Suchende seit 01.01.2005 (SGB II) | 182 |
| 1. Geschichtliches: Arbeitslosenhilfe und Rechtspolitik | 182 |
| 2. Anspruchsberechtigung | 185 |
| a) Persönliche Anforderungen | 185 |
| b) Bedarfsgemeinschaft | 185 |
| c) Einsatzgemeinschaft | 186 |
| d) Haushaltsgemeinschaft | 188 |
| 3. Insb. Erwerbsfähigkeit/Hilfebedürftigkeit | 189 |
| a) Definitionen | 189 |
| b) Zumutbarkeit | 190 |
| c) Einkommen | 190 |
| d) Vermögen | 193 |
| 4. Eingliederungsleistungen | 202 |
| 5. Finanzielle Leistungen | 203 |
| a) Allgemeines | 203 |
| b) ALG II | 203 |
| c) Sozialgeld | 207 |
| d) Kinderzuschlag | 208 |
| e) Sanktionen | 208 |
| 6. Regress | 209 |
| a) Tatbestände | 209 |
| aa) Verschuldensregress | 209 |

| | |
|--|------------|
| bb) Erbenregress | 209 |
| cc) Überleitungsregress | 210 |
| b) Insb. »Ahndung« von Vermogensübertragungen | 213 |
| 7. Checkliste | 213 |
| 8. Würdigung und Ausblick | 215 |
| C. Elternunterhalt | 218 |
| I. Grundlagen | 221 |
| 1. Rechtspolitische Überlegungen | 221 |
| 2. Bürgerlich-rechtlicher Unterhaltsrang | 222 |
| II. Berechtigte: Bedarf, Bedürftigkeit, Schonung | 223 |
| 1. Bedarf | 223 |
| 2. Bedürftigkeit | 223 |
| a) Einkommenseinsatz | 224 |
| b) Vermögenseinsatz | 224 |
| 3. Sozialhilferechtliche Besonderheiten | 226 |
| a) Einkommensschonung | 226 |
| b) Vermogenschonung | 226 |
| c) Einsatz- und Bedarfsgemeinschaft | 226 |
| III. Bemessung der Leistungsfähigkeit von Kindern aus Einkommen | 227 |
| 1. Einkommensermittlung | 227 |
| 2. Einkommensbereinigung | 229 |
| 3. Minderung der Leistungsfähigkeit durch vorrangige Unterhaltpflichten | 231 |
| a) Kindesbarunterhalt | 231 |
| b) Kindesnaturalunterhalt | 232 |
| c) Geschiedenenunterhalt | 232 |
| d) Ehegattenunterhalt | 232 |
| 4. Mindestselbstbehalt und Eigenbedarf | 235 |
| 5. Einkommenseinsatz ohne Rücksicht auf den Mindestselbstbehalt | 236 |
| a) Vermögensbildung | 237 |
| b) Überobligatorischer Erwerb außerhalb des eheprägenden Bedarfs | 237 |
| c) Auskömmliches Schwiegerkindeinkommen | 238 |
| 6. Berechnungsbeispiele | 239 |
| IV. Heranziehung aus Vermögen | 241 |
| V. Ausschlusstatbestände | 246 |
| 1. Beschränkung oder Wegfall gem. § 1611 Abs. 1 BGB | 246 |
| a) Bedürftigkeit der Eltern durch »sittliches Verschulden«, also unterhaltsbezogene Leichtfertigkeit (§ 1611 Abs. 1 Satz 1, 1. Alt. BGB) | 246 |
| b) Frühere grobe Vernachlässigung der eigenen Unterhaltpflicht ggü. dem Kind (§ 1611 Abs. 1 Satz 1, 2. Alt. BGB) | 246 |
| c) Vorsätzliche schwere Verfehlungen gegen das Kind oder nahe Angehörige (§ 1611 Abs. 1 Satz 1, 3. Alt. BGB) | 247 |
| 2. Verwirkung nach § 242 BGB | 247 |
| VI. Verhältnis mehrerer Unterhaltpflichtiger zueinander | 247 |
| 1. Rangabstufungen | 247 |
| 2. Verteilung im Gleichrang | 248 |
| 3. Haftungsverhältnis mehrerer gleichzeitig Beschenkter | 249 |
| 4. Regelungsbedarf | 250 |
| VII. Sozialrechtliche »Reaktionen« auf den Elternunterhalt | 251 |
| VIII. Strategien zur Vermeidung einer Heranziehung | 251 |
| Kapitel 3: Sozialrechtliche Fragen der Grundstücksüberlassung | 253 |
| A. Vorüberlegung: Rolle des Notars | 254 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| B. Risiko der Nichtigkeit wegen Verstoßes gegen das sozialrechtliche Nachrangprinzip (§ 138 BGB) | 255 |
| I. Sittenwidrigkeit der Übertragung | 255 |
| 1. Exkurs: Familienrecht | 256 |
| a) Sozialrechtlich bedingte Sittenwidrigkeit | 256 |
| b) Inhalts- und Ausübungskontrolle im Verhältnis der Ehegatten zueinander | 257 |
| 2. Erbrecht | 260 |
| 3. Vermögensübertragungen | 261 |
| II. Sittenwidrigkeit einzelner Rechtsakte beim Vermögenswechsel | 263 |
| 1. Sittenwidrigkeit des Rückforderungsverlangens | 263 |
| 2. Sittenwidrigkeit der Ausschlagung/Annahme einer Erbschaft | 264 |
| C. Risiko der Rückforderung bei späterer Verarmung des Veräußerers (§ 528 BGB) | 265 |
| I. Tatbestandsvoraussetzungen | 266 |
| 1. Schenkung | 266 |
| a) Begriff | 266 |
| b) Vollzogene Schenkung | 267 |
| 2. Verarmungstatbestand | 268 |
| 3. Umgestaltung des zivilrechtlichen Anspruchs durch das Sozialrecht | 269 |
| a) Eingeschränkte Abtretbarkeit | 270 |
| b) Fortbestehen des Anspruchs trotz Wegfalls des Notbedarfs | 271 |
| c) Transmortales Fortbestehen | 272 |
| d) Immunität ggü. Konfusion | 273 |
| e) Sozialrechtliche Besonderheiten bei der Überleitung | 273 |
| aa) Sozialhilferechtliche Erweiterungen der Möglichkeiten zur Deckung des Notbedarfs | 274 |
| bb) Sozialhilferechtliche Schranken gem. § 93 Abs. 1 Satz 3 SGB XII | 274 |
| II. Inhalt des Rückforderungsanspruchs | 276 |
| 1. Bedarfslücke überschreitet Aktivwert des Geschenks | 276 |
| 2. Ausübung der gesetzlichen Ersetzungsbefugnis (§ 528 Abs. 1 Satz 2 BGB) | 277 |
| 3. Regelfall: Aktivwert des Geschenks überschreitet Bedarfslücke | 277 |
| 4. »Umgekehrte Ersetzungsbefugnis« | 279 |
| a) Zivilrechtliche Zulässigkeit | 279 |
| b) Sozialrechtliche Relevanz der »umgekehrten Ersetzungsbefugnis« (§ 93 Abs. 1 Satz 3 SGB XII, § 33 Abs. 1 SGB II) | 280 |
| c) Zivilrechtliche Relevanz der »umgekehrten Ersetzungsbefugnis« (§ 529 Abs. 2 BGB) | 281 |
| d) Erfüllung des Anspruchs nach Ausübung der umgekehrten Ersetzungsbefugnis | 282 |
| III. Rückforderungsobjekt | 283 |
| IV. Konkurrenzverhältnis | 284 |
| V. Ausschlusstatbestände | 285 |
| 1. 10-Jahres-Frist (§ 529 Abs. 1 a. E. BGB) | 285 |
| 2. Vorsätzliche oder grob fahrlässige Herbeiführung der Bedürftigkeit (§ 529 Abs. 1, 1. Alt. BGB) | 285 |
| 3. Gefährdung des eigenen Unterhalts (§ 529 Abs. 2 BGB: Einkommens- und Vermögensschonung des Erwerbers) | 286 |
| 4. Pflicht- und Anstandsschenkungen (§ 534 BGB) | 287 |
| 5. Verjährung | 287 |
| VI. Quintessenz | 288 |
| 1. Verarmungsrisiko auf Veräußererseite | 288 |
| 2. Verarmungsrisiko auf Erwerberseite | 289 |
| 3. Verarmungsrisiko auf Geschwisterseite | 291 |

| | |
|--|------------|
| D. Auswirkungen der Übertragung bzw. vereinbarter Gegenleistungen auf sozialrechtliche Ansprüche | 291 |
| I. Vermögens- und einkommensunabhängige Ansprüche | 291 |
| II. Vermögensabhängige Sozialleistungsansprüche | 292 |
| 1. Betroffene Sozialleistungen | 292 |
| 2. Einfluss der Übertragung bzw. vereinbarter Gegenleistungen auf vermögensabhängige Ansprüche | 292 |
| a) Anknüpfung an den Vermögensverlust | 292 |
| b) Anknüpfung an die Gegenleistungen | 293 |
| III. Einkommensabhängige, nicht pflegefallspezifische Sozialleistungsansprüche | 293 |
| 1. Sanktionsmechanismen | 293 |
| a) Anknüpfung an die veräußerungsbedingte Einkommensminderung | 294 |
| b) Anknüpfung an den Einkommenswert der Gegenleistungen | 294 |
| 2. Enger Einkommensbegriff (ohne vertragliche Versorgungsansprüche) | 294 |
| 3. Kürzung aufgrund Einkommensanrechnung der Gegenleistungen | 296 |
| E. Pflegefallspezifische Ansprüche nach dem SGB XII und PflegeVG und ihre Wechselbeziehung zu Grundbesitzübertragungen | 299 |
| I. Häusliche Pflege | 300 |
| 1. Erstattung von Aufwendungen | 300 |
| 2. Kostenübernahme für externe Pflegekräfte | 301 |
| a) Voraussetzungen | 301 |
| b) Kriterien für mögliche Kürzungen | 301 |
| 3. Pflegegeld | 302 |
| a) Voraussetzungen | 302 |
| b) Kriterien für mögliche Kürzungen | 303 |
| II. Pflege bei Unterbringung in Heimen | 304 |
| 1. Reduzierter Schonbereich | 304 |
| 2. Wegfall vertraglicher Ansprüche (Wohnungsrecht)? | 304 |
| 3. Überleitung vertraglicher Ansprüche? | 307 |
| 4. »Umwandlung in Geldansprüche? | 308 |
| a) Leibgedingsrecht | 308 |
| b) Änderung der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB)? | 310 |
| c) »Interessengerechte« Vertragsauslegung? | 312 |
| III. Rechtslage gemäß Pflegeversicherungsgesetz | 315 |
| 1. Grundzüge des SGB XI | 315 |
| a) Versicherte, Beiträge | 315 |
| b) Pflegebedürftigkeit (Pflegestufen) | 318 |
| c) Pflegegeldleistung | 319 |
| d) Pflegesachleistung | 320 |
| e) Teilstationäre Leistungen | 321 |
| f) Vollstationäre Leistungen | 322 |
| g) Leistungserbringung | 322 |
| h) Private Pflichtversicherung, Reformüberlegungen | 322 |
| 2. Wechselbezüge mit Übertragungsverträgen | 323 |
| IV. Landespflegegesetze | 324 |
| Kapitel 4: Absicherung des Veräußerers | 327 |
| A. Nießbrauch | 330 |
| I. Begriff, Rechtsinhalt | 330 |
| 1. Rechtsnatur | 330 |
| 2. Entstehung und Beendigung | 332 |
| a) Grundverhältnis | 332 |
| b) Entstehung des dinglichen Rechts | 333 |

| | |
|---|-----|
| c) Erlöschen durch Tod oder Fristablauf | 333 |
| d) »Verzicht« | 334 |
| 3. Belastungsgegenstand | 335 |
| a) Kein Gesamtnießbrauch | 335 |
| b) Bruchteilsnießbrauch | 335 |
| c) Nießbrauch an Wald | 336 |
| 4. Berechtigter | 337 |
| a) Grundsatz | 337 |
| b) Mehrheit von Berechtigten | 337 |
| c) Sukzessivberechtigung | 339 |
| 5. Rechtsinhalt | 340 |
| a) Grundsatz | 340 |
| b) Ausschluss einzelner Nutzungsarten | 340 |
| c) Örtliche Begrenzung | 342 |
| d) Wohnungseigentum | 343 |
| e) Besitz- und Abwehrrechte | 344 |
| 6. Nießbrauch und Mietverhältnis | 345 |
| 7. Übertragung eines Nießbrauchs zur Ausübung | 346 |
| 8. Gläubigerzugriff | 347 |
| a) Pfändung | 347 |
| b) Zwangsversteigerung | 348 |
| c) Zwangsverwaltung | 348 |
| d) Überleitung auf den Sozialfürsorgerträger | 349 |
| II. Lastentragung | 349 |
| 1. Unterhaltung der Sache | 349 |
| 2. Kosten | 350 |
| 3. Abweichende Vereinbarungen | 351 |
| 4. Finanzierung der Lasten des Nießbrauchers | 355 |
| a) Bestehende Grundpfandrechte | 355 |
| b) Künftige Grundpfandrechte | 356 |
| c) Bedingtes Abstandsgeld | 357 |
| d) Ablösung des Nießbrauchs durch wiederkehrende Leistungen (»Rentalwahlrecht«) | 357 |
| e) Ablösung des Nießbrauchs durch Einmalzahlung | 358 |
| 5. Verfügungsvollmachten | 359 |
| III. Pflichtteilsergänzung, Bewertung | 360 |
| 1. Beginn der Frist des § 2325 Abs. 3 BGB | 361 |
| a) Fristbeginn beim Bruchteils- oder Quotennießbrauch | 361 |
| b) Fristbeginn beim Zuwendungsnießbrauch an den Ehegatten | 362 |
| 2. Bewertung des Vorbehaltensnießbrauchs i. R. d. § 2325 BGB | 363 |
| a) Bewertungstichtag | 363 |
| b) Abzugsbetrag | 364 |
| 3. Bewertung des Nießbrauchs i. R. d. Zugewinns | 365 |
| 4. Nachträglicher Verzicht auf den Nießbrauch | 369 |
| IV. Nießbrauch an Geld- und Wertpapiervermögen | 370 |
| 1. Zivilrecht | 370 |
| a) Bargeld, Bankguthaben | 370 |
| b) Wertpapiere, Darlehen | 370 |
| c) Sicherung der Beteiligten | 370 |
| 2. Steuerrecht | 371 |
| V. Besonderheiten des Nießbrauchs an Unternehmen | 371 |
| 1. Allgemeine Grundsätze | 372 |
| 2. Einzelunternehmen | 372 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| 3. | Personengesellschaften | 373 |
| a) | Zulässigkeit | 374 |
| b) | Ertragsbezogene Rechte | 375 |
| c) | Mitwirkungsrechte des Nießbrauchers | 376 |
| aa) | Gesellschafterrechte/Geschäftsführung | 376 |
| bb) | Informations- und Kontrollrechte | 378 |
| d) | Surrogation | 378 |
| e) | Steuerrecht | 379 |
| aa) | Bedeutung der Mitunternehmerstellung | 379 |
| bb) | Mitunternehmerstellung des Gesellschafters | 379 |
| cc) | Mitunternehmerstellung des Nießbrauchers | 381 |
| dd) | Steuerliche Folgen | 382 |
| 4. | Kapitalgesellschaften | 383 |
| a) | Zivilrecht | 383 |
| b) | Steuerrecht | 386 |
| B. | Wohnungsrecht | 387 |
| I. | Begriff; Rechtsinhalt | 387 |
| 1. | Abgrenzung zu ähnlichen Rechtsinstituten | 387 |
| a) | Schuldrechtliches Wohnungsrecht: Wohnungseleihe | 387 |
| b) | (Mit-) Benutzungsrecht gem. §§ 1090 ff. BGB | 388 |
| c) | Wohnungsgewährungsreallast (§ 1105 BGB) | 390 |
| d) | Dauerwohnrecht (§§ 31 ff. WEG) | 391 |
| 2. | Grundbuchlicher Belastungsgegenstand | 393 |
| 3. | Dinglicher Ausübungsbereich | 394 |
| 4. | Berechtigte | 395 |
| 5. | Dinglicher Inhalt des Wohnungsrechts | 396 |
| a) | Wohnnutzung | 396 |
| b) | Überlassung zur Ausübung | 397 |
| c) | Abwehrrechte | 398 |
| 6. | Glaubigerzugriff | 398 |
| a) | Pfändung | 398 |
| b) | Sozialrechtliche Überleitung | 399 |
| c) | Sozialrechtliche Anrechnung | 399 |
| 7. | Beendigung des Wohnungsrechts | 400 |
| II. | Lastentragung | 402 |
| 1. | Erhaltung | 402 |
| 2. | Kosten des Wohnens | 404 |
| 3. | Gesamtformulierung | 405 |
| 4. | »Miete« | 407 |
| III. | Wohnungsrecht und Pflichtteilesergänzungsansprüche | 408 |
| 1. | Beginn der Frist | 408 |
| 2. | Wertanrechnung | 409 |
| C. | Wart und Pflege | 409 |
| I. | Checkliste: Vertragliche Pflegeverpflichtung | 411 |
| II. | Verbotener »Vertrag zulasten Dritter« als Gestaltungsgrenze? | 412 |
| III. | Festlegung des Umfangs der geschuldeten Leistung | 413 |
| 1. | Inhalt der Tätigkeit | 414 |
| 2. | Auslösender Tatbestand | 415 |
| 3. | Leistungsort | 415 |
| 4. | Zeitlicher Umfang und Zumutbarkeitsgrenzen' | 415 |
| a) | Deckung des Restbedarfs | 415 |
| b) | Deckung des Sockelbedarfs | 417 |
| 5. | Pflegeansprüche als Einkommensersatz? | 422 |

| | | |
|-------|--|-----|
| IV. | Vermeidung von Leistungserhöhungen bei Wegzug des Veräußerers | 422 |
| V. | Wegfall von Leistungen in sozialeistungsverdächtigem Kontext? | 423 |
| 1. | Nachbildung gesetzlicher Vermutungen | 423 |
| 2. | Wegfall ortsbezogener Naturalleistungen | 424 |
| 3. | Wegfall auf Geld gerichteter Surrogatansprüche | 424 |
| 4. | Wegfall nicht ortsbezogener Leistungspflichten? | 427 |
| VI. | Regelungen im Verhältnis zu weichenden Geschwistern | 427 |
| 1. | Schaffung eigener Forderungsrechte | 428 |
| 2. | Freistellungsvereinbarungen | 428 |
| 3. | Vereinbarungen zur Konkurrenz mehrerer Beschenkter | 430 |
| 4. | Besicherung | 431 |
| VII. | Regelungen zur Ausübung des Sozialleistungsbezugs | 432 |
| VIII. | Pflegedienstvertrag | 433 |
| IX. | Naturalleistungen und hauswirtschaftliche Verrichtungen | 437 |
| D. | Leibgeding | 438 |
| I. | Gesetzliche Bedeutung | 438 |
| II. | Definition | 439 |
| III. | Grundbuchrecht | 439 |
| 1. | Eintragung | 439 |
| 2. | Lösчung und Freigabe | 440 |
| IV. | Landesrecht | 442 |
| V. | Leibgeding im Zugewinnausgleich | 444 |
| E. | Wiederkehrende Geldleistungen/Reallasten | 445 |
| I. | Bedeutung im Schenkungsrecht | 445 |
| II. | Steuerrechtliche Differenzierung | 445 |
| 1. | Fallgruppenbildung | 445 |
| 2. | Insb.: dauernde Last/Leibrente | 446 |
| a) | »Altfälle« vor 2008 | 446 |
| b) | Neufalle ab 2008 | 448 |
| III. | Zivilrechtliche Differenzierungen und Detailausgestaltung | 448 |
| 1. | Fälligkeit der Leistung | 448 |
| 2. | Beteiligtenmehrheit | 449 |
| 3. | Familienrecht | 449 |
| 4. | Gesamtformulierung | 450 |
| IV. | Wertsicherungsvereinbarungen | 450 |
| 1. | Leistungsbestimmungsvorbehalte | 450 |
| 2. | Spannungsklauseln | 451 |
| 3. | Wertsicherungsklauseln | 451 |
| V. | Ausgestaltung des Vorbehalts gem. § 323a ZPO/§ 239 FamFG analog | 454 |
| 1. | Anpassungsmaßstab bzw. Anpassungsmaßstäbe | 454 |
| 2. | Schutz gegen atypische Entwicklungen | 455 |
| 3. | Maßgeblichkeitsgrenze | 455 |
| 4. | Anpassungsmechanismus | 455 |
| VI. | Sicherung | 457 |
| 1. | Vollstreckungsunterwerfung | 457 |
| 2. | Dingliche Sicherung durch Reallast (§ 1105 BGB) | 458 |
| 3. | Persönlicher Reallastanspruch gegen den jeweiligen Eigentümer (§ 1108 BGB) | 461 |
| 4. | Mögliche Modifikationen der Reallast | 462 |
| a) | Kein Erlöschen des Stammrechts | 462 |
| b) | Verfallvereinbarung | 464 |
| c) | Vorsorge zum Verjährungsproblem | 465 |
| VII. | Kombination von Mietvertrag und dauernder Last | 466 |

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | »Stuttgarter Modell« | 466 |
| 2. | Steuerliche Bedenken | 468 |
| 3. | Zivilrechtliche Erwägungen | 470 |
| 4. | Sozialrechtliche Erwägungen | 471 |
| F. | Regelungen im Verhältnis zu weichenden Geschwistern | 472 |
| I. | Rahmenbedingungen | 472 |
| 1. | Ausgleichsmotive | 472 |
| 2. | Ausgleichsvolumen | 472 |
| 3. | Ausgleichswege | 473 |
| II. | Nicht anwesendes Geschwisterteil | 474 |
| 1. | Nachgenehmigung | 474 |
| 2. | Vertrag zugunsten Dritter | 475 |
| III. | Lebzeitiger Ausgleich | 476 |
| 1. | Zulisten des Veräußerers | 476 |
| 2. | Zulisten des Erwerbers | 477 |
| a) | Unbedingte Leistungspflicht | 478 |
| b) | Bedingte Leistungspflicht | 480 |
| c) | Vorbehalt späterer Leistungsanordnung | 483 |
| 3. | Verjährung | 484 |
| IV. | Ausgleich von Todes wegen | 485 |
| 1. | Ausgleichsanordnung (§§ 2050 ff. BGB) | 485 |
| a) | Wirkungsweise | 485 |
| b) | Geborene Ausgleichspflichten | 486 |
| c) | Gekorene Ausgleichspflichten | 488 |
| d) | Nachträgliche Änderungen | 490 |
| e) | Reformüberlegungen im Ausgleichungsrecht | 491 |
| f) | Wirkungsweise der Ausgleichung | 492 |
| g) | Berechnung | 493 |
| h) | Abweichende Wertansätze | 495 |
| 2. | Ausgleichung beim Berliner Testament | 495 |
| a) | Nachversterben des veräußernden Ehegatten | 496 |
| b) | Erstversterben des veräußernden Ehegatten | 497 |
| 3. | Minderjährigkeit | 501 |
| G. | Übernahme von Verbindlichkeiten und/oder Grundpfandrechten | 501 |
| I. | Schuldübernahme | 502 |
| 1. | Zeitpunkt | 502 |
| 2. | Abwicklung | 503 |
| a) | Schuldübernahmegenehmigung | 503 |
| b) | Abstrakte Schuldnerkenntnisse/Vollstreckungsunterwerfung | 505 |
| c) | Zweckbestimmung/Sicherungsvereinbarung | 507 |
| 3. | Erfüllungsübernahme | 509 |
| a) | Anwendbarkeit der §§ 491 ff. BGB | 509 |
| b) | Ausgestaltung | 511 |
| II. | Grundpfandrechtsübernahme | 516 |
| 1. | Bedeutung der Rückgewähransprüche | 516 |
| 2. | Abwicklung; Nichtvalutierungserklärung | 518 |
| a) | Neuvalutierung durch den bisherigen Gläubiger | 518 |
| b) | Neuvalutierung durch einen neuen Gläubiger | 519 |
| 3. | Belehrungspflichten bei vorrangigen Grundpfandrechten | 521 |
| 4. | Mögliche Abmilderungen der Risiken des Veräußerers bei vorrangig bestehenden Grundschulden | 523 |
| a) | Bewusste Nichtregelung? | 523 |
| b) | Selektiver Rangrücktritt | 523 |

| | |
|--|-----|
| c) Beschränkung der Rückgewähransprüche auf Löschung | 524 |
| d) Rückgewähransprüche in GbR | 524 |
| 5. Verwendung stehendenbleibender Grundpfandrechte beim Nießbrauchsvorbehalt | 527 |
| a) Aufschiebend bedingte Schuld- oder Erfüllungsübernahme | 527 |
| b) Zuordnung der Eigentümerrechte und Rückgewähransprüche | 530 |
| III. Zweckgebundene Vorwegbeleihung | 531 |
| H. Vertragliche Rückforderungsrechte | 531 |
| I. Anwendungsbereich | 531 |
| 1. Rückforderungsrechte zur Sicherung der Vertragserfüllung? | 532 |
| a) Auflagenschenkung | 532 |
| b) Gemischte Schenkung | 533 |
| c) Kautelarjuristische Vorsorge | 534 |
| 2. Funktion und Wirkung vertraglicher Rückforderungsrechte | 535 |
| a) Ziele | 535 |
| b) Wirkungen | 536 |
| c) Risiken | 537 |
| 3. Alternative Regelungsmöglichkeiten | 537 |
| 4. Gläubigerzugriff | 540 |
| a) Gläubigerzugriff auf das Rückforderungsrecht | 540 |
| b) Gläubigerzugriff auf den Rückforderungsanspruch | 541 |
| c) Weitere Zugriffsmöglichkeiten | 544 |
| II. Risiken des jederzeitigen Ruckerwerbsrechts | 544 |
| 1. Schenkungsteuerliche Folgen | 546 |
| 2. Ertragsteuerliche Erwägungen | 546 |
| a) Gewerbliche Einkünfte sowie land- und forstwirtschaftliche Einkünfte | 547 |
| b) Einkünfte aus Kapitalvermögen | 547 |
| c) Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung | 547 |
| d) Selbstgenutzte Immobilien | 548 |
| III. Ausgestaltungsvarianten des Rückforderungsrechts | 548 |
| 1. Rückforderungsberechtigte | 548 |
| a) Mehrere gemeinsam Rückforderungsberechtigte | 548 |
| b) Übergang auf den überlebenden Mitberechtigten | 551 |
| c) Übergang der Ruckerwerbsberechtigung auf einen bisher nicht Beteiligten | 552 |
| d) Generelle Abtretbarkeit und Vererbllichkeit des Rückforderungsrechts? | 556 |
| e) Höchstpersönlichkeit? | 557 |
| 2. Rückübertragungsverpflichteter | 558 |
| a) Gesamtrechtsnachfolge | 558 |
| b) Einzelrechtsnachfolge | 559 |
| c) Tatbestandsverwirklichung durch den »jeweiligen Eigentümer« | 559 |
| d) Mehrheit von Erwerbern (samt GbR) | 560 |
| aa) Rückübertragung des Gesamtobjektes | 561 |
| bb) Übertragung eines quotenentsprechenden Miteigentumsanteils | 561 |
| cc) Wahlrecht | 562 |
| 3. Rückforderungsobjekt | 565 |
| 4. Rückforderungszeitraum | 567 |
| 5. Häufige Rückforderungstatbestände | 569 |
| a) Schuldrechtliche Verfügungsbeschränkung | 569 |
| b) Vermögensverfall des Eigentümers | 571 |
| c) Scheidung des Eigentümers | 575 |
| d) Ableben des Eigentümers | 576 |
| e) Fehlverhalten des Eigentümers | 577 |

| | |
|---|-----|
| f) Steuerliche Tatbestände | 579 |
| 6. Durchführung der Rückabwicklung | 582 |
| a) Betroffene Gegenstände | 582 |
| b) Ausübungfrist | 584 |
| c) Form | 584 |
| d) Auflösung | 585 |
| e) Gegenleistungen | 585 |
| f) Ersetzungsbefugnis | 589 |
| IV. Sicherung durch Vormerkung | 590 |
| 1. Grundbucheintragung | 590 |
| a) Voraussetzungen | 590 |
| b) Rang | 592 |
| c) Änderungen des vorgemerktens Inhalts | 593 |
| 2. »Löscherleichterung« | 595 |
| 3. »Antizipierte Freigabe« und ihre Besicherung | 599 |
| 4. Vormerkung bei Weitergabeverpflichtung | 600 |
| 5. Vormerkung bei Schuldübernahme | 601 |
| 6. Belehrungen | 603 |
| V. Vorschlag einer Gesamtformulierung | 604 |
| VI. Rückforderungsrechte im Gesellschaftsrecht | 605 |
| 1. Mögliche Rückforderungstatbestände | 605 |
| 2. Abfindung und Schicksal von Gegenleistungen | 608 |
| 3. Durchführung und Sicherung | 609 |
| I. Verhältnis mehrerer Berechtigter bei Vorbehalten und Gegenleistungen | 611 |
| I. Überblick | 611 |
| II. Vorteile und Risiken | 612 |
| 1. Bruchteilsberechtigung | 612 |
| 2. Gesamtgläubigerschaft (§ 428 BGB) | 612 |
| a) Vorteile | 612 |
| b) Nachteile | 612 |
| c) Steuerliche und sozialrechtliche Folgen | 613 |
| 3. Mitgläubigerschaft (§ 432 BGB) | 614 |
| Kapitel 5: Gesellschaftsrechtliche Lösungen | 617 |
| A. Abwegung zum Bruchteilserwerb | 618 |
| I. Vor- und Nachteile | 618 |
| II. Regelungen unter Miteigentümern, § 1010 BGB | 620 |
| III. Ankaufsrechte | 623 |
| B. Erwerb in GbR | 624 |
| I. »Grundbuchfähigkeit« der GbR | 624 |
| 1. Entscheidung des BGH 2008 | 624 |
| 2. Wege aus der Kalamität | 624 |
| 3. Mögliche weitere Konsequenzen | 627 |
| II. Gesetzliche Neuregelung | 628 |
| III. Nachweise zur Berichtigung des Grundbuchs | 632 |
| 1. Beitritt weiterer Gesellschafter | 633 |
| 2. Abtretung eines Gesellschaftsanteils | 634 |
| 3. Austritt oder Ausschluss eines Gesellschafters | 635 |
| 4. Tod eines Gesellschafters | 635 |
| 5. Insolvenz eines Gesellschafters; Verfügbungsbeschränkungen | 637 |
| 6. Änderung sonstiger Identifikationsmerkmale | 638 |
| IV. Rechtssichere Übertragung von GbR-Anteilen | 639 |
| C. Gesellschaftslösungen unter Beteiligung der Veräußerer | 641 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Vor- und Nachteile | 641 |
| II. | GbR, KG oder gewerblich geprägte KG? | 643 |
| 1. | GbR | 643 |
| 2. | Vermögensverwaltende KG | 647 |
| 3. | Gewerblich geprägte GmbH & Co. KG | 651 |
| a) | Merkmale | 651 |
| b) | Gestaltungsinstrument zur Schaffung von Betriebsvermögen | 652 |
| c) | Gestaltungsmittel: tauschähnlich-entgeltliche Einbringung oder unentgeltliche verdeckte Einlage? | 653 |
| aa) | Gestaltungsvarianten | 653 |
| bb) | Privatvermögen, entgeltliche Einbringung | 654 |
| cc) | Privatvermögen, unentgeltliche Einlage | 656 |
| dd) | Exkurs: Privatvermögenseinbringung in eine Kapitalgesellschaft | 657 |
| ee) | Betriebsvermögenseinbringung in Personengesellschaft: § 6 Abs. 5 EStG | 658 |
| ff) | Exkurs: Betriebsvermögenseinbringung in Kapitalgesellschaft | 659 |
| III. | Detailausgestaltung des Gesellschaftsvertrages | 660 |
| 1. | Gestaltungsgrenze: Erhalt der steuerlichen Mitunternehmerschaft | 660 |
| 2. | Einlageverpflichtung | 661 |
| 3. | Gesellschafterkonten | 662 |
| 4. | Verwaltung, Geschäftsführung, Vertretung | 664 |
| 5. | Stimmrecht | 666 |
| 6. | Vertragsänderung durch Mehrheitsbeschluss | 667 |
| 7. | Tod von Gesellschaftern | 668 |
| 8. | Scheidungsrisiko | 668 |
| 9. | Hinauskündigungsmöglichkeit | 669 |
| 10. | Rückforderungsvorbehalt | 671 |
| 11. | Risiko eigener Kündigung | 671 |
| 12. | Abfindungsanspruch bei Kündigung oder Ausschluss | 671 |
| a) | Berechnung | 671 |
| b) | Reduzierung | 672 |
| 13. | Gewinn- und Verlustverteilung, Entnahmen | 674 |
| a) | Gewinnermittlung | 674 |
| aa) | Hauptbilanz | 674 |
| bb) | Ergänzungsbilanzen | 675 |
| cc) | »Sonderbilanzen« | 675 |
| b) | Gewinnverteilungsabrede | 676 |
| c) | Nießbrauch | 677 |
| d) | Sonderbetriebseinnahmen | 678 |
| e) | Entnahmeberechtigung | 678 |
| f) | Gewinnanspruch bei unterjährigem Gesellschafterwechsel | 678 |
| 14. | Haftungsrisiken | 679 |
| 15. | Beteiligung Minderjähriger | 679 |
| 16. | Eintrittsrecht und »Öffnungsklausel für Nachgeborene« | 680 |
| 17. | Vorkehrungen gegen »vorzeitige« Gesellschaftsbeendigung | 680 |
| IV. | Misch- und Sonderformen | 681 |
| 1. | Stille Gesellschaften | 681 |
| a) | Arten | 681 |
| b) | Entstehung | 682 |
| c) | Rechte und Pflichten | 682 |
| d) | Steuerliche Anerkennung | 683 |
| e) | Steuerliche Konsequenzen | 683 |
| f) | GmbH & Still | 686 |

| | | |
|-------------------|--|------------|
| 2. | Unterbeteiligungen | 687 |
| 3. | GmbH & Co. KG | 689 |
| a) | Varianten | 689 |
| aa) | GmbH oder UG? | 689 |
| bb) | Personengleich oder -verschieden? | 690 |
| cc) | Einheits – GmbH & Co KG | 690 |
| b) | Haftung | 692 |
| c) | Steuer | 694 |
| V. | Familien-Kapitalgesellschaften als Alternative? | 695 |
| 1. | Gesellschaftsrecht | 695 |
| a) | Körperschaftliche Struktur | 695 |
| b) | Haftung | 698 |
| aa) | Haftung der Geschäftsführer | 698 |
| bb) | Haftung der Gesellschafter | 700 |
| c) | Übertragung von Anteilen | 706 |
| aa) | Durchführung | 706 |
| bb) | Teilung von Anteilen | 710 |
| cc) | Vinkulierung | 710 |
| dd) | Besonderheiten bei börsennotierten Aktiengesellschaften | 711 |
| d) | Vererbung von Anteilen | 712 |
| aa) | Grundsatz | 712 |
| bb) | Einziehungs- und Abtretungsklauseln | 712 |
| e) | Gesellschafterrechte | 715 |
| f) | Rechnungslegung, Offenlegung | 716 |
| 2. | Die «Limited» als bessere Alternative? | 718 |
| 3. | Ertragsteuerrechtliche Grundzüge | 721 |
| a) | Körperschaftsteuer | 721 |
| aa) | Grundsatz | 721 |
| bb) | Verlustvorträge | 721 |
| cc) | Verdeckte Gewinnausschüttungen | 724 |
| dd) | Varianten des Gewinntransfers auf die Gesellschafterebene | 726 |
| b) | Gewerbesteuer | 727 |
| c) | Organschaft | 728 |
| d) | Einkommensteuer | 731 |
| 4. | Rechtsformwahl im Lichte der Unternehmensteuerreform 2008/2009 | 732 |
| a) | Grundzüge der Unternehmensteuerreform 2008 | 732 |
| aa) | Thesaurierungsbegünstigung | 732 |
| bb) | Kapitalgesellschaften | 732 |
| cc) | Abgeltungsteuer | 734 |
| dd) | Gewerbesteuer | 743 |
| ee) | Gegenfinanzierung | 744 |
| b) | Besteuerungsvergleich | 746 |
| aa) | Regelbesteuerung von Personenunternehmen | 746 |
| bb) | Besteuerung von Kapitalgesellschaftsausschüttungen | 747 |
| cc) | Fazit | 751 |
| dd) | Fortbestehende Strukturunterschiede | 752 |
| Kapitel 6: | Stiftungen | 755 |
| A. | Übersicht | 755 |
| I. | Verbreitung | 755 |
| II. | Anwendbares Recht | 756 |
| III. | Merkmale | 757 |
| 1. | Stiftungszweck | 757 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|---|-----|
| 2. | Stiftungsvermögen | 758 |
| 3. | Stiftungsorganisation | 759 |
| a) | Organe | 759 |
| b) | Rechnungslegung | 761 |
| 4. | »Destinatäre« | 761 |
| IV. | Erscheinungsformen | 761 |
| 1. | Öffentlich-rechtliche/kirchliche/kommunale Stiftungen | 761 |
| 2. | Öffentliche/private Stiftungen | 761 |
| 3. | Tätigkeitsformen | 762 |
| a) | Operative Stiftungen/Förderstiftung | 762 |
| b) | Unternehmensverbundene Stiftung | 763 |
| c) | Stiftungsverbund | 764 |
| d) | Familienstiftung | 765 |
| e) | Bürger- oder Gemeinschaftsstiftung | 767 |
| 4. | Kombinationsmodelle | 767 |
| a) | Doppelstiftung | 767 |
| b) | Stiftung & Co. KG | 768 |
| c) | Gemeinnützige Stiftung mit Familienbegünstigung | 769 |
| 5. | Ersatzformen der rechtsfähigen Stiftung | 770 |
| a) | Unselbstständige Stiftung | 770 |
| b) | Stiftungsverein und Stiftungskapitalgesellschaft | 772 |
| 6. | Ausländische Stiftungen und Trusts | 773 |
| a) | Anstalten liechtensteinischen Rechts | 773 |
| b) | Stiftungen des liechtensteinischen Rechts | 774 |
| c) | Österreichische Privatstiftung | 777 |
| d) | Trusts | 780 |
| B. | Errichtung, Ausstattung und Verwaltung einer selbstständigen Stiftung | 782 |
| I. | Stiftungsgeschäft | 782 |
| 1. | Stiftungsgeschäft unter Lebenden | 782 |
| 2. | Stiftung von Todes wegen | 783 |
| II. | Anerkennung | 784 |
| III. | Zustiftung | 785 |
| IV. | Stiftungsaufsicht | 787 |
| 1. | Aufgaben | 787 |
| 2. | Satzungsänderung und Umwandlung von Stiftungen | 787 |
| C. | Steuerrecht | 788 |
| I. | Gemeinnützigkeit | 788 |
| 1. | Voraussetzungen | 788 |
| 2. | Beteiligung gemeinnütziger Stiftungen an anderen Gesellschaften | 792 |
| II. | Steuerrechtliche Begünstigung bei Gemeinnützigkeit | 793 |
| 1. | Begünstigung der Stiftung | 793 |
| a) | Erbschaftsteuer | 793 |
| b) | Einkommensteuer | 793 |
| c) | Grunderwerbsteuer | 794 |
| d) | Körperschaft- und Gewerbesteuer | 794 |
| e) | USt und Grundsteuer | 795 |
| 2. | Steuerliche Förderung des Stifters/Spenders | 795 |
| a) | Einkommensteuer | 795 |
| aa) | Spendenabzug | 796 |
| bb) | Dotation von Stiftungen | 797 |
| cc) | Buchwertprivileg für Einbringung von Betriebsvermögen | 798 |
| b) | Schenkung-/Erbschaftsteuer | 798 |
| 3. | Steuerliche Behandlung der Destinatare | 798 |

| | | |
|--|--|------------|
| III. | Besteuerung der nicht gemeinnützigen Stiftung | 799 |
| 1. | Besteuerung der Vermögensausstattung | 799 |
| 2. | Besteuerung der Stiftung | 799 |
| 3. | Besteuerung der Destinatäre | 801 |
| D. | Eignung privatnütziger Stiftungen als Instrument der asset protection? | 802 |
| I. | Anfechtbarkeit der Stiftungserichtung und -ausstattung | 802 |
| II. | Risiko der Rückforderung (§ 528 BGB) | 803 |
| III. | Zugriff auf die Destinatärsrechte | 803 |
| Kapitel 7: Besonderheiten bei Zuwendungen unter Ehegatten | | 805 |
| A. | Definition und Fallgruppen der ehebedingten Zuwendung | 806 |
| I. | Negative Abgrenzung: Fehlen einer Schenkung | 806 |
| 1. | Gesetzliches Unterhaltsrecht | 806 |
| 2. | Gesellschaftsvertrag | 809 |
| 3. | Treuhandabreden | 809 |
| II. | Positive Abgrenzung: Varianten der ehebedingten Zuwendung | 810 |
| III. | Motivationslagen | 812 |
| IV. | Rechtliche Besonderheiten der ehebedingten Zuwendung | 812 |
| V. | Die »reine Ehegattenschenkung« | 813 |
| 1. | Abgrenzung | 813 |
| 2. | Rückabwicklung | 813 |
| 3. | Behandlung im Zugewinnausgleich | 814 |
| B. | Schicksal ehebedingter Zuwendungen bei Scheitern der Ehe | 814 |
| I. | Rückforderungsrechte bei Fehlen einer vertraglichen Vereinbarung? | 814 |
| 1. | Konditionsrecht | 815 |
| 2. | Gesellschaftsrecht | 815 |
| a) | Innengesellschaft burgerlichen Rechts | 815 |
| b) | Gemeinschaft des bürgerlichen Rechtes, Gemeinschaftskonto | 817 |
| 3. | Besonderer familienrechtlicher Vertrag | 819 |
| 4. | Rückabwicklung gem. §§ 528 ff. BGB | 819 |
| a) | Spatere Verarmung | 819 |
| b) | Grober Undank | 820 |
| 5. | Rückforderung gem. § 313 BGB (Wegfall der Geschäftsgrundlage) | 820 |
| a) | Fortbestand der Ehe als Geschäftsgrundlage | 820 |
| b) | Einzelfälle | 821 |
| c) | Verjährung | 822 |
| 6. | Auseinandersetzung von Miteigentümergemeinschaften | 822 |
| 7. | Besonderheiten bei Schwiegerelternzuwendungen | 823 |
| a) | Zuwendungen durch Schwiegereltern | 823 |
| b) | Zuwendungen an Schwiegereltern | 825 |
| II. | Vertragliche Rückforderungsvorbehalte | 825 |
| 1. | Übertragung des Familienheims | 826 |
| 2. | Ausübungsfrist? | 827 |
| 3. | Abstimmung mit Zugewinnausgleisregelungen | 827 |
| a) | Bei Nichtausübung des Rückforderungsrechtes | 828 |
| b) | Bei Ausübung des Rückforderungsrechtes | 829 |
| III. | Berücksichtigung von Ehegattenzuwendungen im Zugewinnausgleich | 832 |
| 1. | Teleologische Reduktion des § 1374 Abs. 2 BGB | 832 |
| 2. | Zuwendungen durch Schwiegereltern | 833 |
| 3. | Anrechnung gem. § 1380 BGB | 834 |
| a) | Anwendbarkeit des § 1380 BGB | 834 |
| b) | Tatbestandsvoraussetzungen | 835 |
| c) | Durchführung der Anrechnung | 835 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| d) Relevanz des § 1380 BGB | 836 |
| e) Relevanz der Zuwendung? | 837 |
| f) Vertragliche Modifizierung des § 1380 BGB? | 838 |
| IV. Berücksichtigung im Unterhaltsrecht? | 839 |
| 1. Wohnvorteil | 839 |
| 2. Übertragung zur Unterhaltsabgeltung | 840 |
| C. Privilegierte Wirkungen im Verhältnis zu Dritten? | 841 |
| I. Grundsatz | 841 |
| II. Pflichtteilergänzung | 842 |
| III. Ausnahmen | 842 |
| IV. Formulierung einer ehebedingten Zuwendung | 843 |
| D. Steuerliche Überlegungen zur ehebedingten Zuwendung | 843 |
| I. Schenkungsteuer (§ 13 Abs. 1 Nr. 4a ErbStG) | 843 |
| 1. Rechtslage bis Ende 2008 | 843 |
| 2. Rechtslage ab 2009 | 846 |
| II. Eigenheimzulage | 848 |
| III. Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung | 848 |
| IV. Betriebsvermögen | 849 |
| E. Kettenschenkungen | 849 |
| I. Weiterübertragung des Erworbenen an den Ehegatten | 850 |
| 1. Schenkungsteuer | 850 |
| 2. Zivilrecht | 852 |
| 3. Vorsorge für den Scheidungsfall | 853 |
| 4. Nebeneinander mehrerer Rückforderungsverhältnisse | 855 |
| II. Vorabübertragung des zu Übertragenden an den Ehegatten | 855 |
| F. Ausblick: Zuwendungen in nichtehelicher Lebensgemeinschaft | 857 |
| I. Zivilrichterliche Rückabwicklung | 857 |
| 1. Innengesellschaft | 858 |
| 2. Bereicherungsrecht | 859 |
| 3. Wegfall der Geschäftsgrundlage | 860 |
| II. Schenkungsteuer | 861 |
| III. Gestaltungsalternativen | 862 |
| 1. Ausdrücklicher Schenkungscharakter | 862 |
| a) Unter Lebenden | 862 |
| b) Auf den Todesfall | 862 |
| 2. Ehefiktion | 863 |
| 3. Darlehen | 863 |
| 4. Wohnungsleihe | 868 |
| 5. Miteigentümervereinbarungen | 869 |
| 6. Erwerbsrechte | 870 |
| 7. Innengesellschaft | 871 |
| 8. Außengesellschaft bürgerlichen Rechtes | 871 |
| IV. Ansprüche Dritter aufgrund lebensgemeinschaftsbedingter Zuwendungen | 873 |
| 1. §§ 812, 138 BGB? | 873 |
| 2. §§ 2325 ff. BGB | 874 |
| 3. §§ 2287 f. BGB | 874 |
| Kapitel 8: Rechtsgeschäfte unter Lebenden auf den Tod | 875 |
| A. Schenkungen auf den Todesfall | 875 |
| I. Handschenkungen auf den Todesfall (§ 516 BGB) | 876 |
| II. Auf den Tod befristete Versprechensschenkung ohne Überlebensbedingung des Beschenkten (§ 518 BGB) | 877 |

| | | |
|---|---|-----|
| III. | Vollzogene Schenkungsversprechen auf den Tod mit echter Überlebensbedingung (§ 2301 Abs. 2 BGB) | 878 |
| IV. | Vergleich mit erbrechtlichen Lösungen | 879 |
| V. | Abgrenzung: Schenkungen aufgrund trans-/postmortaler Vollmacht | 881 |
| B. | Der Vertrag zugunsten Dritter auf den Todesfall (§§ 328, 331 BGB) | 882 |
| I. | Grundbesitz | 882 |
| II. | Sparbuch | 884 |
| C. | Insbesondere: der Lebensversicherungsvertrag | 885 |
| I. | Rechtliche Konstruktion | 885 |
| II. | Bezugsberechtigung | 887 |
| 1. | Fehlen einer Benennung | 887 |
| 2. | Art und Inhalt der Benennung | 887 |
| 3. | Widerrufliche Benennung | 888 |
| 4. | Unwiderrufliche Benennung | 888 |
| 5. | Valutaverhältnis: Rechtsgrund zum Behaltendürfen | 889 |
| III. | Versicherungsanspruch als Nachlassbestandteil? | 890 |
| 1. | Regelfall: Übertragung außerhalb des Erbrechts | 890 |
| 2. | Ausnahme: Versicherungsanspruch im Nachlass | 890 |
| a) | Fehlen eines Bezugsberechtigten | 890 |
| b) | Lebensversicherung zur Kreditsicherung | 890 |
| c) | Abweichende versicherte Person | 891 |
| d) | Fehlerhaftes Valutaverhältnis | 891 |
| IV. | Lebensversicherung und Pflichtteilsrecht | 891 |
| 1. | Beeinträchtigende Schenkungen (§ 2287 Abs. 1 BGB) | 892 |
| 2. | Pflichtteilergänzungsanspruch bei Schenkungen (§ 2325 BGB) | 892 |
| 3. | Anrechnung von Zuwendungen auf den Pflichtteil (§ 2315 BGB) | 894 |
| V. | Schenkung- und Erbschaftsteuer | 894 |
| 1. | Bewertungsfragen | 894 |
| 2. | Besteuerungstatbestände | 895 |
| 3. | Gestaltungsempfehlungen | 896 |
| 4. | Ertragsteuerlicher Ausblick | 898 |
| VI. | Lebensversicherungen als Mittel der »Asset Protection«? | 898 |
| 1. | Liechtensteinische Lebensversicherungen | 898 |
| 2. | Pfändungsschutz zur Altersvorsorge (§§ 851c, 851d ZPO) | 900 |
| D. | Rechtsgeschäfte unter Lebenden auf den Tod eines Dritten (§ 311b Abs. 4 und 5 BGB) | 901 |
| I. | Gem. § 311b Abs. 4 BGB verbotene Gestaltungen | 902 |
| II. | Gem. § 311b Abs. 4 BGB erlaubte Rechtsgeschäfte | 903 |
| III. | Gem. § 311b Abs. 5 BGB erlaubte Rechtsgeschäfte | 904 |
| Kapitel 9: Erb- und pflichtteilsrechtliche Problematik | 909 | |
| A. | Allgemeine Fragen zum Pflichtteils- und Pflichtteilergänzungsanspruch | 910 |
| I. | Verfassungs- und Reformfragen | 910 |
| II. | Internationale Anknüpfung | 912 |
| III. | Grundwertungen | 915 |
| IV. | §§ 2303, 2305, 2306 BGB: pflichtteilsrechtliche Anknüpfung an letztwillige Verfügungen | 915 |
| 1. | § 2303 BGB | 915 |
| 2. | § 2305 BGB | 916 |
| 3. | § 2306 BGB | 916 |
| a) | § 2306 BGB a. F. (Sterbefälle bis zum 31.12.2009) | 916 |
| b) | Neuregelung durch die Erbrechtsreform (Sterbefälle ab dem 01.01.2010) | 917 |
| V. | Auskunftsanspruch | 919 |
| 1. | Auskunftspflicht der Erben (§ 2314 BGB) | 919 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-------|--|-----|
| 2. | Weitere Auskunftsansprüche | 922 |
| 3. | Wertermittlungsanspruch | 923 |
| VI. | Wert des Nachlasses, § 2311 BGB | 924 |
| 1. | Grundsatz | 924 |
| 2. | Aktiva | 924 |
| a) | Grundbesitz | 924 |
| b) | Finanzvermögen | 925 |
| c) | Einzelunternehmen | 925 |
| d) | Gesellschaftsbeteiligungen | 925 |
| 3. | Passiva | 926 |
| a) | Grundsatz | 926 |
| b) | güterrechtliche Ausgleichsforderung | 927 |
| aa) | Zugewinngemeinschaft | 927 |
| bb) | Wahlzugewinngemeinschaft | 927 |
| c) | Andere Herausgabe- und Ausgleichsansprüche | 928 |
| VII. | Verjährung | 929 |
| 1. | Fristlauf | 929 |
| 2. | Abweichende Vereinbarungen | 931 |
| VIII. | Fälligkeit, Verzug | 931 |
| IX. | Verteilung der Pflichtteilslast | 932 |
| B. | Pflichtteilergänzung | 934 |
| I. | Pflichtteilergänzungsanspruch bei Schenkungen (§ 2325 BGB) | 934 |
| 1. | Grundlagen | 934 |
| 2. | Voraussetzungen | 935 |
| a) | Schenkung | 935 |
| b) | Zeitpunkt der Leistung | 938 |
| aa) | Rechtlicher Leistungserfolg | 938 |
| bb) | Wirtschaftliche Ausgliederung | 939 |
| c) | Fristanlauf unter Ehegatten und Verpartnerten | 942 |
| 3. | Gläubigerstellung | 942 |
| a) | Personenkreis | 942 |
| b) | Zeitliches Kriterium | 944 |
| 4. | Ermittlungsschritte | 945 |
| 5. | Abzug von Eigengeschenken | 946 |
| a) | Anrechnung nur gem. § 2327 BGB | 947 |
| b) | Anrechnung nach § 2327 und § 2315 BGB | 947 |
| c) | Anrechnung nach §§ 2327 und 2316 BGB | 948 |
| 6. | Ausschluss des Pflichtteilergänzungsanspruchs | 949 |
| 7. | Bewertung der Schenkung | 949 |
| 8. | Schuldner | 950 |
| 9. | Einrede des Gesamtpflichtteils, § 2328 BGB | 951 |
| 10. | Haftung des Beschenkten gem. § 2329 BGB | 952 |
| II. | »Schleichwege« am Pflichtteilergänzungsanspruch vorbei? | 954 |
| 1. | Konsum | 954 |
| 2. | Minderung des anzusetzenden Werts; Landgutprivileg und Höfeordnung | 955 |
| 3. | Flucht in ausländische Sachwerte oder Rechtsordnungen | 958 |
| 4. | Ausstattung; Pflicht- und Anstandsschenkungen | 960 |
| 5. | Anderweitige Entleerung des Nachlasses | 960 |
| 6. | Reduzierung der Pflichtteilsquote; Beendigung der Pflichtteilsberechtigung | 961 |
| III. | Konkurrenz zu § 2316 BGB | 961 |
| C. | Pflichtteilsanrechnung gem. § 2315 BGB | 962 |
| I. | Allgemeine Grundsätze/Abgrenzung | 962 |
| II. | Voraussetzungen der Anrechnung auf den Pflichtteil | 963 |

| | | |
|------|--|------|
| 1. | Lebzeitige, freigiebige Zuwendung des Erblassers | 963 |
| 2. | Anrechnungsbestimmung | 964 |
| 3. | Keine Änderung durch die Pflichtteilsreform | 964 |
| III. | Berechnung des Pflichtteils unter Anrechnung | 965 |
| 1. | Grundsätze | 965 |
| 2. | Berechnungsbeispiele | 966 |
| 3. | Kombination von § 2315 und § 2325 BGB | 967 |
| 4. | Kombination von § 2315 BGB und § 2327 BGB | 967 |
| 5. | Kombination von § 2315 BGB und § 1380 BGB | 968 |
| IV. | Problemfälle | 968 |
| 1. | Streit beim Tod des nicht veräußernden Ehegatten | 968 |
| 2. | Fehlgeschlagene »Gleichstellungszahlung« | 969 |
| D. | Der Ausgleichspflichtteil (§ 2316 BGB) | 969 |
| I. | Pflichtteilsfernwirkung der Ausgleichung (§ 2316 BGB) | 969 |
| 1. | Allgemeine Grundsätze | 969 |
| 2. | Voraussetzungen der Ausgleichung | 970 |
| 3. | Bewertung und Berechnung | 970 |
| II. | Kombination von Ausgleichung und Anrechnung | 971 |
| E. | Erb- und Pflichtteilsverzicht | 973 |
| I. | Erbverzicht | 973 |
| 1. | Wirkung | 973 |
| 2. | Varianten | 974 |
| a) | Auflösende Bedingung | 974 |
| b) | Beschränkungen | 975 |
| c) | Wirkung für den Stamm | 975 |
| d) | Zuwendungsverzicht, § 2352 BGB | 976 |
| 3. | Form | 978 |
| 4. | Zustandekommen | 979 |
| 5. | Grundgeschäft | 981 |
| 6. | Verzicht gegen Abfindung | 982 |
| 7. | Sittenwidrigkeit? | 982 |
| 8. | Störung der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB) | 983 |
| 9. | Internationales Privatrecht | 986 |
| a) | Ausländische Rechtsordnungen | 986 |
| b) | Anknüpfung bis zum 17. August 2015 | 986 |
| c) | Anknupfung ab dem 17. August 2015 | 986 |
| 10. | Muster: Erbverzicht | 988 |
| II. | Pflichtteilsverzicht | 989 |
| 1. | Wirkungen | 989 |
| 2. | Pflichtteilsverzicht gegen Abfindung | 992 |
| a) | Gestaltungsalternativen | 992 |
| b) | Bedingter Verzicht | 992 |
| c) | Leistungserbringung durch den Erblasser | 994 |
| d) | Leistungserbringung durch den Erwerber | 995 |
| 3. | Pflichtteilsverzicht des Ehegatten | 996 |
| 4. | Aufhebung bzw. Aufhebungssperre | 997 |
| 5. | Inhaltskontrolle? | 998 |
| III. | Beschränkter Pflichtteilsverzicht | 1000 |
| 1. | Beschränkung auf rechtliche Teile des Gesamtpflichtteils | 1000 |
| 2. | Beschränkung auf pflichtteilserhöhende Wirkung einer Zuwendung | 1001 |
| 3. | Neutralisierung von Einzelgegenständen | 1002 |
| 4. | Betragsbegrenzung; Bewertungsabschläge | 1006 |
| 5. | Erweiterungen der Wirkungen des § 2315 BGB | 1007 |

| | | |
|---|--|------|
| 6. | Stundung | 1008 |
| 7. | Verzicht auf den ersten Sterbefall; Verzicht nur zugunsten bestimmter Personen | 1011 |
| 8. | Verzicht »auf Wunsch des Beschwerteten« (Naturalobligation) | 1013 |
| IV. | Verzicht auf Ansprüche nach der Höfeordnung | 1013 |
| V. | Exkurs: Die Pflichtteilsentziehung | 1015 |
| F. | Den Vertragserben beeinträchtigende Schenkungen (§§ 2287 f. BGB) | 1017 |
| I. | Schutz des Vertrags-/Schlusserben, § 2287 BGB | 1017 |
| 1. | Vorüberlegungen | 1017 |
| a) | § 2286 BGB: keine lebzeitige Vorwirkung | 1017 |
| b) | Verfügungsunterlassungsverträge | 1017 |
| 2. | Schenkung | 1019 |
| 3. | Eingriff in letztwillige Bindung | 1019 |
| 4. | Benachteiligungsabsicht | 1020 |
| 5. | Anspruchsgläubiger | 1022 |
| 6. | Anspruchsschuldner | 1022 |
| 7. | Anspruchsinhalt | 1022 |
| 8. | Zustimmung des Vertragserben | 1024 |
| 9. | Verjährung | 1024 |
| II. | Schutz des Vermächtnisnehmers (§ 2288 BGB) | 1025 |
| 1. | Grundsatz | 1025 |
| 2. | Tatsächliche Beeinträchtigungen (§ 2288 Abs. 1 BGB) | 1025 |
| 3. | Rechtsgeschäftliche Beeinträchtigungen (§ 2288 Abs. 2 BGB) | 1026 |
| 4. | Anwendung auf Geld- oder Gattungsvermächtnisse | 1026 |
| 5. | Beeinträchtigungsabsicht, Zustimmung, Ausschluss | 1027 |
| III. | Erbschaftsteuer | 1027 |
| Kapitel 10: Beteiligung Minderjähriger | | 1029 |
| A. | Vertretung Minderjähriger | 1029 |
| I. | Vertretung durch die Eltern | 1029 |
| II. | Handeln des Kindes mit Genehmigung der Eltern | 1030 |
| III. | Vormundschaft | 1031 |
| IV. | Lediglich rechtlich vorteilhaftes Geschäft | 1031 |
| 1. | Grundstücksrecht | 1031 |
| 2. | Gesellschaftsrecht | 1035 |
| a) | Ausschluss des Gesellschaftsvertrags | 1035 |
| b) | Erwerb von Gesellschaftsanteilen | 1036 |
| c) | Gesellschafterbeschlüsse | 1036 |
| V. | Ausschluss der elterlichen Vertretungsmacht | 1037 |
| VI. | Pflegschaft | 1038 |
| VII. | Exkurs: Ausschluss der elterlichen Vertretung durch Anordnung | 1040 |
| B. | (Familien-)Gerichtliche Genehmigungen | 1041 |
| I. | Genehmigungsbedürftige Sachverhalte | 1041 |
| 1. | Immobilientransaktionen | 1042 |
| 2. | Grundpfandrechtsbestellung | 1045 |
| 3. | Gesellschaftsrechtliche Vorgänge | 1047 |
| a) | Ausschluss eines Gesellschaftsvertrages | 1047 |
| b) | Erwerb von Gesellschaftsanteilen | 1047 |
| c) | Veräußerung von Gesellschaftsanteilen | 1048 |
| d) | Veräußerung von Gesellschaftsimmobilien | 1048 |
| e) | Satzungsändernde Beschlüsse | 1049 |
| II. | Verfahren | 1049 |
| 1. | Zuständigkeiten | 1049 |

| | |
|--|-------------|
| 2. Entscheidungskriterien | 1050 |
| 3. Rechtskraft des Genehmigungsbeschlusses | 1050 |
| a) Beginn der Beschwerdefrist: Bekanntgabe bzw. Erlass | 1050 |
| b) Beschwerdeverzicht | 1053 |
| c) Rechtskraftzeugnis | 1054 |
| 4. Weitergehende Mitwirkung des Notars? | 1054 |
| 5. »Doppelvollmacht« | 1056 |
| C. Exkurs: Prüfung der Geschäftsfähigkeit | 1058 |
| | |
| Kapitel 11: Vollzug; Kosten | 1063 |
| A. Vollzug | 1063 |
| I. Auftrag und Vollmacht | 1063 |
| II. Vollzugstätigkeit | 1067 |
| 1. Einholung von Genehmigungen | 1067 |
| a) Rechtsgeschäftliche Genehmigungen | 1067 |
| b) Behördliche Genehmigungen | 1069 |
| 2. Eigenurkunden | 1069 |
| 3. Vollzugsnachricht | 1070 |
| III. Wichtige Genehmigungserfordernisse | 1071 |
| 1. Grundstücksverkehrsgesetz | 1071 |
| a) Genehmigungssachverhalt | 1071 |
| b) Genehmigungsfreistellung | 1073 |
| c) Genehmigungsvoraussetzungen | 1074 |
| d) Verfahren | 1075 |
| 2. Grundstücksverkehrsordnung | 1076 |
| 3. Genehmigungen nach BauGB | 1077 |
| a) Teilungsgenehmigung | 1077 |
| b) Weitere Genehmigungen nach BauGB | 1079 |
| aa) Sanierungsverfahren | 1079 |
| bb) Umlegungsverfahren | 1080 |
| cc) Erhaltungssatzungsgebiete | 1082 |
| dd) Flurbereinigungsverfahren | 1083 |
| 4. Verwalterzustimmung gem. § 12 WEG | 1085 |
| a) Anordnung | 1085 |
| b) Verfahren | 1087 |
| c) Versagung | 1091 |
| 5. Nacherbschaft | 1093 |
| a) Zustimmungserfordernisse | 1093 |
| b) Löschung des Nacherbenvermerks | 1095 |
| c) Vorwegnahme der Nacherbfolge | 1098 |
| 6. Testamentsvollstreckervermerk | 1099 |
| 7. Zustimmung des Ehegatten | 1100 |
| a) § 1365 BGB | 1100 |
| b) Ausländischer Güterstand | 1103 |
| c) Art. 5 Abs. 1 des Abkommens zum deutsch-französischen Wahlgüterstand (WZGA) | 1104 |
| IV. Schieds- und Schlichtungsverfahren | 1106 |
| 1. Schiedsverfahren | 1106 |
| 2. Mediation | 1109 |
| B. Notarkosten | 1110 |
| I. Geschäftswert | 1111 |
| 1. Grundsatz: Verkehrswert | 1111 |
| 2. Vierfacher Einheitswert bei land- oder forstwirtschaftlichen Betrieben | 1112 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 3. Bewertung der Erwerberleistungen | 1113 |
| II. Vollzugs- und Betreuungsgebühren | 1115 |
| 1. Gebührenauslösende Tatbestände | 1115 |
| 2. Geschäftswert, Gebührensatz | 1116 |
| 3. Gestaltungsüberlegungen | 1117 |
| 4. Betreuungs- und Treuhandgebühren | 1118 |
| a) Betreuungsgebühr | 1118 |
| b) Treuhandgebühr | 1119 |
| III. Steuerliche Abzugsfähigkeit | 1119 |
| C. Grundbuchgebühren | 1121 |
| Kapitel 12: Verkehrsteuern | 1127 |
| A. Schenkungsteuerrecht | 1131 |
| I. Einleitung | 1131 |
| 1. Bedeutung der Steuer | 1131 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 1132 |
| 3. Rechtsprechung des BVerfG 1995 und 2006 | 1132 |
| 4. Reform 2009 | 1134 |
| a) Entwicklung | 1134 |
| b) Inkrafttreten, Wahlrechte | 1134 |
| c) ErbStR 2011 | 1136 |
| d) Neuerliche verfassungsrechtliche Bedenken | 1137 |
| 5. Position des Notars | 1139 |
| II. Exkurs: Erbschaftsteuerrecht | 1140 |
| 1. Bürgerlich-rechtliche Prägung | 1140 |
| 2. Grundzüge (§ 3 ErbStG) | 1142 |
| 3. Vor- und Nacherbfolge (§ 6 ErbStG) | 1143 |
| III. Steuerbare Vorgänge gem. § 7 ErbStG | 1147 |
| 1. Freigebige Zuwendungen (§ 7 Abs. 1 Nr. 1 ErbStG) | 1147 |
| a) Tatbestandsvoraussetzungen | 1147 |
| b) Beispiele Fälle | 1149 |
| c) Gesellschaftsrechtliche Vorgänge | 1151 |
| aa) Personengesellschaften | 1151 |
| bb) Kapitalgesellschaften, § 7 Abs. 8 ErbStG | 1151 |
| 2. Erwerb infolge Vollziehung einer Auflage/Bedingung (§ 7 Abs. 1 Nr. 2 ErbStG) | 1157 |
| 3. § 7 Abs. 1 Nr. 4 ErbStG: Bereicherung durch Gütergemeinschaft | 1158 |
| 4. Abfindungserwerb und vorzeitiger Nacherbenerwerb (§ 7 Abs. 1 Nr. 5, 7 und 10 ErbStG) | 1158 |
| 5. Stiftungserwerb (§ 7 Abs. 1 Nr. 8 und 9 ErbStG) | 1159 |
| 6. Gesellschaftsrechtliche Vorgänge (§ 7 Abs. 5 bis 8 ErbStG) | 1159 |
| a) Nachträgliche Steuerherabsetzung bei Buchwertabfindung (§ 7 Abs. 5 ErbStG) | 1159 |
| b) Zuerwerb beim Ausscheiden eines Gesellschafters (§ 7 Abs. 7 ErbStG) | 1159 |
| c) Übermäßige Gewinnbeteiligung (§ 7 Abs. 6 ErbStG) | 1160 |
| 7. Pflichtteilsrecht, Ausschlagung und Erbschaftsteuer | 1161 |
| a) Pflichtteilsrecht | 1161 |
| aa) Verzicht auf den Pflichtteil vor dem Erbfall | 1161 |
| bb) Unterlassen der Geltendmachung des Pflichtteilsanspruchs | 1162 |
| cc) Geltendmachung des Pflichtteilsanspruchs | 1162 |
| dd) Verzicht auf entstandenen, jedoch nicht geltend gemachten Pflichtteilsanspruch | 1164 |
| ee) Verzicht auf bereits geltend gemachten Pflichtteilsanspruch | 1165 |

| | | |
|------|--|------|
| ff) | Optimierung des Berliner Testamentes | 1165 |
| b) | Ausschlagung | 1167 |
| aa) | Erbschaftsteuerliche Aspekte | 1169 |
| bb) | Einsatzmöglichkeiten | 1170 |
| cc) | Ertragsteuerrecht | 1172 |
| 8. | Vermächtnis, Ausschlagung und Erbschaftsteuer | 1173 |
| IV. | Entstehung der Schenkungsteuer (§ 9 ErbStG) | 1176 |
| V. | Wertermittlung (§ 10 ErbStG) | 1180 |
| 1. | Stichtag | 1180 |
| 2. | Übernahme der Schenkungsteuer durch den Schenker | 1180 |
| VI. | Bewertung nach altem Recht (Rechtslage bis Ende 2008) | 1181 |
| VII. | Bewertung nach neuem Recht (Rechtslage ab 2009) | 1181 |
| 1. | Grundvermögen | 1181 |
| a) | Begriff des Grundvermögens (§ 176 BewG) | 1182 |
| b) | Bewertungsgrundsatz | 1182 |
| c) | Unbebaute Grundstücke | 1183 |
| aa) | Grundsatz | 1183 |
| bb) | Ermittlung der Bodenrichtwerte | 1183 |
| cc) | Anpassung der Bodenrichtwerte | 1184 |
| d) | Grundstück im Zustand der Bebauung | 1185 |
| e) | Bebaute Grundstücke (§§ 182 ff. BewG) | 1185 |
| aa) | Vergleichsverfahren | 1185 |
| bb) | Ertragswertverfahren | 1186 |
| cc) | Sachwertverfahren | 1191 |
| f) | Bewertung des Erbbaurechts (§ 193 BewG) | 1195 |
| aa) | Vergleichswertverfahren | 1195 |
| bb) | Finanzmathematisches Verfahren | 1195 |
| cc) | Berechnungsbeispiel | 1196 |
| g) | Bewertung des Erbbaugrundstücks (§ 194 BewG) | 1197 |
| aa) | Bodenwertanteil | 1197 |
| bb) | Gebäudewertanteil | 1198 |
| cc) | Berechnungsbeispiel | 1198 |
| h) | Gebäude auf fremdem Grund und Boden (§ 195 BewG) | 1198 |
| i) | »Escape-Klausel« (Verkehrswertnachweis, § 198 BewG) | 1199 |
| aa) | Verfahren | 1199 |
| bb) | Anwendungsfälle | 1201 |
| 2. | Bewertung land- und forstwirtschaftlicher Betriebe (§§ 158 ff. BewG) | 1202 |
| a) | Begriff des »LuF-Vermögens« | 1203 |
| b) | Umfang des Betriebsvermögens der LuF | 1203 |
| c) | Bewertung des Wohnteils und der Betriebswohnungen | 1204 |
| d) | Bewertung des Wirtschaftsteils | 1204 |
| aa) | Fortführungswert | 1204 |
| bb) | Mindestwirtschaftswert | 1205 |
| cc) | Obergrenze Verkehrswert | 1206 |
| dd) | Ersatzweise: Liquidationswert | 1206 |
| ee) | Erste Wertung | 1207 |
| 3. | Bewertung des Betriebsvermögens | 1207 |
| a) | Grundsatz | 1207 |
| b) | Ableitung aus Verkäufen | 1208 |
| c) | Vereinfachtes Ertragswertverfahren (§§ 199 ff. BewG) | 1209 |
| aa) | Nachhaltig erzielbarer Jahresertrag | 1210 |
| bb) | Kapitalisierungsfaktor | 1211 |
| cc) | Hinzurechnungen gemeiner Werte | 1211 |

| | |
|---|------|
| dd) Mindestwert: Substanzwert | 1213 |
| ee) Ausnahme: Untergrenze Liquidationswert | 1214 |
| d) Andere Bewertungsverfahren | 1214 |
| aa) Einzelbewertungsverfahren | 1215 |
| bb) Mischbewertungsverfahren | 1215 |
| cc) Gesamtbewertungsverfahren | 1216 |
| e) Feststellungsverfahren | 1217 |
| f) Erste Wertung | 1218 |
| 4. Nutzungs- und Duldungsrechte, wiederkehrende Leistungen | 1219 |
| a) Bewertung des Rechtes selbst | 1219 |
| b) Berücksichtigung des Rechtes als »Gegenleistung« | 1221 |
| 5. Bewertung sonstigen Inlandsvermögens | 1222 |
| 6. Auslandsvermögen | 1222 |
| VIII. Berücksichtigung von Gegenleistungen und Auflagen | 1223 |
| 1. Gemischte Schenkungen (Alte Rechtslage bis Ende 2008) | 1223 |
| a) Privatvermögen | 1223 |
| b) Betriebsvermögen | 1224 |
| 2. Schenkung unter Auflage | 1225 |
| a) Nutzungs- oder Duldungsaufgabe | 1226 |
| aa) Zugunsten anderer Personen als des Veräußerers und dessen Ehegatten | 1226 |
| bb) Zugunsten des Veräußerers und/oder dessen Ehegatten (§ 25 ErbStG a. F.) | 1227 |
| cc) Zusammenfassendes Berechnungsbeispiel | 1232 |
| b) Leistungsaufgabe | 1236 |
| 3. Gemischte Schenkung/Leistungsaufgaben neben Duldungsaufgaben | 1238 |
| 4. Gemischte Schenkung (neue Rechtslage ab 2009) | 1239 |
| 5. Schenkung unter Auflage (neue Rechtslage ab 2009) | 1241 |
| a) Abschaffung des § 25 ErbStG | 1241 |
| b) nachträglicher Verzicht auf den Nießbrauch | 1242 |
| aa) unentgeltlich | 1242 |
| bb) entgeltlich | 1243 |
| cc) Surrogation | 1243 |
| c) Abzugsbeschränkungen | 1244 |
| d) Berechnungsbeispiele | 1245 |
| e) Berücksichtigung auf der Bewertungsebene | 1245 |
| f) Nießbrauchsvermächtnis | 1246 |
| g) Grunderwerbsteuer | 1247 |
| 6. Rücksforderungsvorbehalte | 1247 |
| IX. Steuerbefreiungen und -begünstigungen | 1247 |
| 1. Zugewinnausgleich (§ 5 ErbStG) | 1247 |
| a) Erbrechtlicher Zugewinnausgleich (§ 5 Abs. 1 ErbStG) | 1248 |
| b) Güterrechtlicher Zugewinnausgleich (§ 5 Abs. 2 ErbStG) | 1250 |
| c) Ausgleich bei »deutsch-französischer« Wahl-Zugewinngemeinschaft (§ 5 Abs. 3 ErbStG) | 1254 |
| 2. Sachliche Steuerbefreiungen (§ 13 Abs. 1 Nr. 1 bis 18 ErbStG) | 1255 |
| a) Hausrat, Kunstgegenstände etc. (§ 13 Abs. 1 Nr. 1 u. Nr. 2 ErbStG) | 1255 |
| b) Ehebedingte Zuwendung des selbst genutzten Familienheims (§ 13 Abs. 1 Nr. 4a ErbStG) | 1257 |
| c) Vererbung des Familienheims an den Ehegatten (§ 13 Abs. 1 Nr. 4b ErbStG) (ab 2009) | 1257 |
| aa) Umfang des begünstigten Erwerbs | 1257 |
| bb) Begünstigte Immobilie | 1259 |

| | | |
|-----|---|------|
| cc) | Selbstnutzung durch den Erblasser | 1260 |
| dd) | Selbstnutzung durch den Erwerber | 1260 |
| ee) | Nachversteuerung | 1261 |
| d) | Vererbung des Familienheims an Abkömmlinge (§ 13 Abs. 1 Nr. 4c ErbStG) (ab 2009) | 1262 |
| aa) | Erwerbstatbestand | 1262 |
| bb) | Angemessenheit | 1263 |
| cc) | Begünstigungstransfer | 1264 |
| e) | Erwerb durch erwerbsunfähige oder erwerbsgehinderte Personen (§ 13 Abs. 1 Nr. 6 ErbStG) | 1265 |
| f) | Leistungen für Pflege (§ 13 Abs. 1 Nr. 9, 9a ErbStG) | 1266 |
| g) | Rückvererbung geschenkten Vermögens (§ 13 Abs. 1 Nr. 10 ErbStG) . | 1266 |
| h) | Sonstige Steuerbefreiungen (§ 13 Abs. 1 Nr. 12, 14, 16 u. 17, Abs. 2 ErbStG) | 1266 |
| 3. | Verschonung bei Grundvermögen ab 2009 (§ 13c ErbStG) | 1267 |
| 4. | Personliche Steuerbefreiungen (Freibeträge) (§ 16 ErbStG) | 1268 |
| a) | Rechtslage bis 31.12.2008 | 1268 |
| b) | Rechtslage ab 2009 | 1269 |
| 5. | »Steuerstorno« (§ 29 ErbStG) | 1270 |
| a) | Gesetzliche Rückforderungsrechte | 1270 |
| b) | Vertragliche Rückforderungsrechte | 1271 |
| c) | Weitere Tatbestände | 1273 |
| 6. | Jahressteuer bei Nutzungen und wiederkehrenden Leistungen (§ 23 ErbStG) | 1273 |
| X. | Begünstigung von Betriebsvermögen | 1275 |
| 1. | Grundkonzept | 1275 |
| 2. | Begünstigtes Vermögen (§ 13b Abs. 1 ErbStG) | 1276 |
| a) | Land- und forstwirtschaftliches Vermögen (§ 13b Abs. 1 Nr. 1 ErbStG) | 1276 |
| b) | Betriebsvermögen i. S. d. § 13b Abs. 1 Nr. 2 ErbStG (Betrieb, Teilbetrieb, Mitunternehmeranteil) | 1276 |
| c) | Kapitalgesellschaftsanteil (§ 13b Abs. 1 Nr. 3 ErbStG) | 1278 |
| aa) | Grundsatz | 1278 |
| bb) | Insb.: Poolvereinbarung | 1279 |
| 3. | Mögliche Vergünstigungen | 1287 |
| a) | Verschonungsabschlag und Abzugsbetrag (§ 13a Abs. 1 u. 2 ErbStG) . | 1287 |
| b) | Tarifbegrenzung (§ 19a ErbStG) | 1288 |
| c) | Ambitioniertes Modell: volle Steuerbefreiung | 1289 |
| 4. | Ausschluss der Betriebsvermögensbegünstigung bei Verwaltungsvermögen (§ 13b Abs. 2 ErbStG) | 1290 |
| a) | Testverfahren | 1290 |
| b) | Verwaltungsvermögen im Einzelnen (§ 13b Abs. 2 Satz 2 ErbStG) . | 1291 |
| aa) | Dritten zur Nutzung überlassene Grundstücke (§ 13b Abs. 2 Satz 2 Nr. 1 ErbStG) | 1291 |
| bb) | Minderheitsanteile an Kapitalgesellschaften (§ 13b Abs. 2 Satz 2 Nr. 2 ErbStG) | 1295 |
| cc) | Anteile an Gesellschaften mit überwiegendem Verwaltungsvermö- gen (§ 13b Abs. 2 Satz 2 Nr. 3 ErbStG) | 1295 |
| dd) | Wertpapiere und vergleichbare Forderungen (§ 13b Abs. 2 Satz 2 Nr. 4 ErbStG) | 1297 |
| ee) | Guthaben und Geldforderungen (§ 13b Abs. 2 Satz 2 Nr. 4a ErbStG) | 1298 |
| ff) | Kunstgegenstände etc. (§ 13b Abs. 2 Satz 2 Nr. 5 ErbStG) | 1301 |
| c) | Junges Verwaltungsvermögen (§ 13b Abs. 2 Satz 3 ErbStG) | 1302 |
| 5. | Lohnsummenkriterium (§ 13a Abs. 1 Satz 2 i. V. m. Abs. 4 ErbStG) | 1303 |

| | | |
|-------|--|------|
| a) | Ausnahmen | 1304 |
| b) | Zeiträume | 1304 |
| c) | Ermittlung | 1304 |
| d) | Tochtergesellschaften | 1305 |
| e) | Folgen des Unterschreitens | 1306 |
| f) | Erste Wertung | 1307 |
| 6. | Behaltensregelungen (§ 13a Abs. 5 ErbStG) | 1308 |
| a) | Grundsatz | 1308 |
| b) | Schädliche Vorgänge im Einzelnen | 1308 |
| aa) | § 13a Abs. 5 Satz 1 Nr. 1 ErbStG (Veräußerung) | 1308 |
| bb) | § 13a Abs. 5 Satz 1 Nr. 4 ErbStG (Kapitalgesellschaftsvorgänge) | 1310 |
| cc) | § 13a Abs. 5 Satz 1 Nr. 3 ErbStG (Übernahmen) | 1310 |
| dd) | § 13a Abs. 5 Satz 1 Nr. 5 ErbStG (Aufhebung einer Pool-Vereinbarung) | 1311 |
| c) | Folge: Nachversteuerung | 1312 |
| d) | Verfahrensrecht | 1314 |
| 7. | Gestaltungsmöglichkeiten bei Betriebsvermögen ab 2009 | 1314 |
| a) | Gestaltung i. R. d. Bewertung | 1314 |
| b) | Gestaltung zur Sicherung der Verschonung | 1315 |
| aa) | Schaffung begünstigten Vermögens | 1315 |
| bb) | Bestehen des Verwaltungsvermögenstests | 1315 |
| cc) | Bestehen der Lohnsummenkontrolle | 1318 |
| dd) | Einhaltung der Behaltensfristen | 1319 |
| c) | Gestaltungsvergleich Sondergewinnbezugsrechte/Vorbehaltensniesbrauch | 1319 |
| 8. | Erbauseinandersetzung unter Geltung des neuen Rechtes | 1320 |
| a) | Bisherige Rechtslage | 1320 |
| b) | Grundzüge der Neuregelung | 1321 |
| c) | § 13b Abs. 3 Satz 1 ErbStG: positive Allokation | 1322 |
| d) | § 13a Abs. 3 ErbStG: negative Allokation | 1323 |
| e) | Anwendungsbereich im Einzelnen | 1324 |
| f) | Verfahren | 1325 |
| g) | Wertung | 1325 |
| 9. | Milderung der Doppelbelastung aus Einkommen- und Schenkungsteuer (§ 35b EStG) | 1326 |
| XI. | Mittelbare (Grundstücks-)Schenkung | 1327 |
| 1. | Begriff; Tatbestandsvoraussetzungen | 1327 |
| 2. | Zivilrechtliche Aspekte | 1329 |
| 3. | Schenkungsteuer | 1333 |
| 4. | Ertragsteuern; Eigenheimzulage | 1334 |
| 5. | Mittelbare Schenkungen bei Betriebsvermögen | 1335 |
| XII. | Steuertarif | 1335 |
| 1. | Steuerklassen (§ 15 ErbStG) | 1335 |
| a) | Einteilung | 1335 |
| b) | Gestaltung durch Adoption | 1337 |
| 2. | Steuersätze (§ 19 ErbStG) | 1339 |
| 3. | Berücksichtigung früherer Erwerbe (§ 14 ErbStG) | 1341 |
| XIII. | Personliche Steuerpflicht; Besteuerungsverfahren | 1345 |
| 1. | Auslandssachverhalte | 1345 |
| 2. | Besteuerungsverfahren | 1349 |
| a) | Anzeigepflichten | 1349 |
| b) | Erhebungsverfahren | 1353 |
| c) | Steuerschuldnerschaft, § 20 ErbStG | 1354 |
| XIV. | Übersicht: Gestaltungshinweise zur Steuerreduzierung | 1355 |

| | | |
|---|---|------|
| 1. | Gestaltungsoptionen nach der Erbschaftsteuerreform | 1356 |
| 2. | Gestaltungsoptionen bis Ende 2008 | 1357 |
| B. | Grunderwerbsteuer | 1357 |
| I. | Vorrang der Schenkungsteuer | 1357 |
| II. | Gesellschafterwechsel | 1361 |
| 1. | § 1 Abs. 2a GrEStG | 1361 |
| 2. | § 1 Abs. 3 GrEStG | 1364 |
| 3. | § 1 Abs. 3a GrEStG | 1368 |
| 4. | Gesamthandelsfalle: §§ 5, 6 GrEStG | 1370 |
| III. | Umwandlungsvorgänge | 1372 |
| IV. | Ausnahmen von der Besteuerung | 1373 |
| 1. | Nähereverhältnisse | 1373 |
| 2. | Umwandlungsvorgänge im Konzern | 1374 |
| 3. | Realteilungen | 1377 |
| 4. | Rückabwicklung | 1379 |
| V. | Bemessung | 1382 |
| VI. | Anzeigepflichten | 1384 |
| C. | Umsatzsteuer | 1386 |
| Kapitel 13: Einkommensteuerrecht | | 1391 |
| A. | Voraussetzung der steuerlichen Anerkennung von Geschäften unter Verwandten | 1395 |
| I. | Zivilrechtliche Wirksamkeit | 1395 |
| II. | Ernsthaftigkeit der Vereinbarung und ihrer Durchführung | 1395 |
| III. | Fremdvergleich | 1397 |
| 1. | Grundsatz | 1397 |
| 2. | Darlehen | 1397 |
| 3. | Mietverträge | 1398 |
| 4. | Arbeitsverträge | 1400 |
| IV. | Exkurs: Gestaltungsmisbrauch/Gesamtplan | 1401 |
| B. | Unterscheidung Privat-/Betriebsvermögen | 1402 |
| I. | Selbstständige Wirtschaftsgüter | 1402 |
| 1. | Nutzungsbereiche | 1403 |
| 2. | »Verdecktes Betriebsvermögen« | 1405 |
| a) | Betriebsaufspaltung | 1405 |
| aa) | Anforderungen | 1405 |
| bb) | Erscheinungsformen | 1407 |
| cc) | Folgen | 1407 |
| dd) | Konkurrenz | 1410 |
| ee) | Beendigung | 1411 |
| b) | Sonderbetriebsvermögen | 1411 |
| c) | Verpächterwahlrecht | 1413 |
| d) | Gewerblicher Grundstückshandel | 1414 |
| 3. | »Geborenes Betriebsvermögen« bei Gesellschaften | 1414 |
| a) | Kapitalgesellschaften | 1414 |
| b) | Gewerbliche Personengesellschaft | 1415 |
| aa) | Gewerblich tätige Personengesellschaft | 1415 |
| bb) | Gewerblich geprägte Personengesellschaft | 1416 |
| c) | Vermögensverwaltende Personengesellschaft | 1416 |
| II. | Gewerbesteuer | 1417 |
| 1. | Steuerobjekt und -subjekt | 1417 |
| 2. | Bemessungsgrundlage | 1418 |
| 3. | Berechnung der Gewerbesteuer | 1420 |
| 4. | Unternehmensteuerreform 2008 | 1420 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| C. Steuerliche Folgen der Übertragung des Wirtschaftsguts selbst | 1420 |
| I. Gefahr der Entnahme | 1421 |
| 1. Entnahmetatbestand | 1422 |
| a) Grundfall | 1422 |
| b) »Verdecktes Betriebsvermögen« (SBV; Betriebsaufspaltung) | 1422 |
| c) Nießbrauchsvorbehalt | 1424 |
| d) Vermeidungsstrategien | 1425 |
| e) Betriebsaufgabe | 1426 |
| aa) Tatbestand | 1426 |
| bb) Privilegierungen | 1427 |
| cc) Abgrenzung zur Betriebsabwicklung und Betriebsunterbrechung . | 1428 |
| 2. Nießbrauchsbedingte Mehrheit von Betrieben | 1428 |
| II. Zurechnung des Wirtschaftsguts, AfA-Berechtigung | 1429 |
| 1. Zurechnung beim Erwerber | 1429 |
| a) Übergang der AfA-Befugnis | 1430 |
| aa) Zeitpunkt der Anschaffung | 1430 |
| bb) Durchführung (Besitzübergabe) | 1431 |
| cc) Wirkungen | 1433 |
| b) Anerkennung von Fremdwerbungskosten | 1434 |
| c) Anerkennung eigener Werbungskosten | 1434 |
| 2. Besonderheiten beim Nießbrauch (»Nießbrauchserlass«) | 1435 |
| a) Unentgeltlich bestellter Nießbrauch | 1436 |
| b) Entgeltlich bestellter Nießbrauch | 1439 |
| c) Vermächtnisnießbrauch | 1439 |
| d) Ablösung eines Nießbrauchs | 1440 |
| III. Eigenheimzulage/Eigenheimriesterförderung | 1441 |
| 1. Eigenheimzulage | 1441 |
| 2. »Wohnriester« | 1442 |
| IV. Ertragsteuerliche Folgen des Erbfalles und der Erbauseinandersetzung/Vermächtniserfüllung | 1445 |
| 1. Ertragsteuerliche Folgen des Erbfalls selbst: Grundsatz | 1445 |
| 2. Besonderheiten bei der »Vererbung« von Anteilen an einer Personengesellschaft | 1446 |
| a) Auflösung (§ 727 BGB) | 1447 |
| b) Fortsetzungsklausel | 1447 |
| aa) Zivilrecht | 1447 |
| bb) Ertragsteuerrecht | 1448 |
| cc) Erbschaftsteuerrecht | 1449 |
| c) Einfache Nachfolgeklausel | 1450 |
| aa) Zivilrecht | 1450 |
| bb) Ertragsteuerrecht | 1451 |
| cc) Erbschaftsteuerrecht | 1452 |
| d) Qualifizierte Nachfolgeklausel | 1454 |
| aa) Zivilrecht | 1454 |
| bb) Ertragsteuerrecht | 1455 |
| cc) Erbschaftsteuerrecht | 1458 |
| e) Eintrittsklausel | 1459 |
| aa) Zivilrecht | 1459 |
| bb) Ertragsteuerrecht | 1460 |
| cc) Erbschaftsteuerrecht | 1461 |
| f) Einlage anlässlich des Erbfalls | 1461 |
| 3. Veräußerung von Nachlassgegenständen | 1461 |
| 4. Auseinandersetzung durch gegenständliche Zuordnung (»Realteilung«) . | 1462 |

| | | |
|-----|---|------|
| a) | Anschaffungsvorgang? | 1462 |
| b) | Zurechnung laufender Einkünfte und Schuldzinsen | 1465 |
| c) | Buchwertfortführung/Entnahme bei Betriebsvermögen (Realteilungsgrundsätze) | 1468 |
| 5. | Erbteilsveräußerung | 1470 |
| 6. | Ausscheiden durch Abschichtung | 1471 |
| V. | Ertragsteuerliche Fragen der Betriebsübergabe | 1471 |
| 1. | Haftung für Betriebsteuern (§ 75 AO) | 1471 |
| 2. | Übertragung eines Betriebes oder Teilbetriebes | 1472 |
| | a) »Einheitstheorie« zur Feststellung der Unentgeltlichkeit | 1473 |
| | b) (Teil-)betriebsübertragung gem. § 6 Abs. 3 EStG | 1474 |
| | aa) Betrieb, Teilbetrieb | 1474 |
| | bb) Unentgeltlichkeit | 1475 |
| | cc) Ausnahme: Aufstockung der Buchwerte | 1475 |
| 3. | Unentgeltliche Aufnahme einer natürlichen Person in ein Einzelunternehmen | 1476 |
| | a) Aufnahme gem. § 6 Abs. 3 EStG | 1476 |
| | b) Einbringung gem. § 24 UmwStG | 1477 |
| 4. | Entgeltliche Aufnahme einer natürlichen Person in ein Einzelunternehmen | 1478 |
| | a) Bargründung einer Personengesellschaft | 1478 |
| | b) Einbringungsvorgang gem. § 24 UmwStG | 1479 |
| | c) Einbringung außerhalb des § 24 UmwStG | 1480 |
| 5. | Unentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils | 1481 |
| 6. | Unentgeltliche Übertragung eines Teils eines Mitunternehmeranteils | 1484 |
| 7. | Entgeltliche Veräußerung eines Einzelunternehmens oder Mitunternehmeranteils | 1486 |
| | a) Einkommensteuerbelastung des Veräußerers | 1486 |
| | aa) Veräußerungsgewinn | 1486 |
| | bb) Verschonungen (§§ 16, 34 EStG) | 1491 |
| | b) Einkommensbesteuerung des Erwerbers | 1492 |
| | aa) Nutzung der Anschaffungskosten | 1492 |
| | bb) Abzugsfähigkeit der Finanzierungsaufwendungen | 1493 |
| | c) Gewerbesteuer | 1493 |
| | d) Umsatz- und Grunderwerbsteuer | 1495 |
| 8. | Übertragung eines einzelnen Wirtschaftsguts des Betriebsvermögens | 1495 |
| | a) »Überführung« ohne Rechtsträgerwechsel | 1496 |
| | b) Mit Rechtsträgerwechsel | 1496 |
| | aa) Unentgeltlich | 1496 |
| | bb) Teilentgeltlich: Trennungstheorie | 1496 |
| | cc) Vollentgeltlich | 1497 |
| | c) Besonderheiten bei Kapitalgesellschaften | 1497 |
| | d) Besonderheiten bei Personengesellschaften | 1498 |
| | aa) »Mitunternehmererlass« | 1498 |
| | bb) Ausscheiden gegen Sachabfindung | 1501 |
| | cc) Realteilung im engeren Sinne | 1502 |
| 9. | Übertragung eines Unternehmens/Mitunternehmeranteils unter Nießbrauchsverbehalt | 1504 |
| 10. | Betriebsverpachtung | 1506 |
| 11. | Übertragung von Kapitalgesellschaftsanteilen unter Lebenden und von Todes wegen | 1508 |
| | a) Einkommensteuer | 1508 |
| | aa) Unentgeltliche Übertragung | 1508 |
| | bb) Trennungstheorie bei Teilentgeltlichkeit | 1508 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| cc) Entgeltliche Übertragung: Überblick | 1510 |
| dd) Einzelheiten: Besteuerung beim Verkäufer | 1510 |
| ee) Einzelheiten: Besteuerung beim Käufer | 1514 |
| ff) Verrentung | 1523 |
| b) Körperschaftsteuer | 1524 |
| c) Erbschaftsteuer | 1525 |
| D. Überlassungsvereinbarungen mit Entgeltcharakter | 1526 |
| I. Steuerliche Vorfragen | 1526 |
| 1. Teilentgeltlichkeit (Einheits- versus Trennungsmethode) | 1526 |
| 2. Steuerliche Bedeutung der Entgeltlichkeitsfrage | 1527 |
| 3. Entgeltverteilung bei Mehrheit von Wirtschaftsgütern | 1528 |
| II. Gegenleistungen mit Entgeltcharakter im Einzelnen | 1529 |
| 1. Abstandsgelder an den Veräußerer | 1529 |
| 2. Verrechnung mit Geldersatzansprüchen ggü. dem Veräußerer | 1532 |
| 3. Gleichstellungsgelder an Geschwister | 1534 |
| 4. Schuldübernahme | 1537 |
| 5. »Austauschrenten« (wiederkehrende Leistungen mit Gegenleistungscharakter) | 1538 |
| a) Vollentgeltliche Übertragung bei kaufmännisch abgewogener Rente | 1538 |
| b) Teilentgeltliche Übertragung | 1540 |
| c) »Überentgeltliche« Rente | 1541 |
| d) Zeitrenten | 1542 |
| e) »Ungewollte Austauschrenten« | 1543 |
| f) Kaufpreisrenten bei Betriebsvermögen | 1544 |
| II. »Spekulationsbesteuerung« i. R. d. vorweggenommenen Erbfolge | 1545 |
| 1. Betroffene Objekte | 1545 |
| 2. Steuerfreiheit bei fehlender Identität | 1546 |
| 3. Anschaffungs- und Veräußerungsvorgänge | 1547 |
| a) Betroffene Vorgänge | 1547 |
| b) Entgeltlichkeit | 1548 |
| c) Die »Spekulationsfalle«: Immobilien zum Ausgleich des Zugewinns | 1550 |
| 4. Ermittlung des Veräußerungsgewinns | 1552 |
| 5. Entstehung und Entfallen der Steuer | 1552 |
| E. Versorgungsrenten | 1553 |
| I. Sonderinstitut der Vermögensübergabe gegen Versorgungsleistungen | 1553 |
| 1. Entwicklung | 1553 |
| a) Wesen der Versorgungsleistung | 1553 |
| b) Reform 2008 | 1554 |
| aa) Ziele | 1554 |
| bb) Übergangsregelung | 1555 |
| 2. Ertragsteuerliche Differenzierung (Rententypen) | 1556 |
| a) Austauschrenten | 1557 |
| b) Unterhaltsrenten | 1557 |
| c) Betriebliche Renten | 1557 |
| d) Letztwillige Renten | 1558 |
| e) Beitragserkaufté Renten | 1559 |
| II. »Unentgeltlichkeit« | 1559 |
| III. »Vermögen« | 1560 |
| 1. Rechtslage für Altfälle bis 31.12.2007 | 1560 |
| a) Existenzsicherndes Vermögen | 1560 |
| aa) Geeignete Wirtschaftsgüter | 1560 |
| bb) Nachträgliche Umschichtung in geeignete Objekte | 1562 |
| cc) Sonderbehandlung von Betriebsvermögen? | 1563 |

| | |
|--|-------------|
| b) »Ausreichend ertragbringend« | 1564 |
| aa) Ertragsprognose | 1564 |
| bb) Teilentgeltliche Übertragungen | 1565 |
| cc) Unternehmensübertragung | 1565 |
| dd) Unzureichende Erträge: der frühere »Typus 2« | 1566 |
| 2. Rechtslage für Neufälle ab 2008 | 1568 |
| a) Beschränkung auf »Betriebsvermögen« | 1568 |
| aa) Betriebe oder Teilbetriebe | 1568 |
| bb) Mitunternehmeranteile | 1568 |
| cc) GmbH-Anteile | 1569 |
| dd) »Versorgungsrenten« bei »ungeeignetem« Vermögen | 1572 |
| ee) Umschichtung in »geeignetes Vermögen« | 1573 |
| ff) Gestaltungsalternativen für »nunmehr ungeeignetes« Vermögen | 1573 |
| b) Ausreichende Ertragsprognose | 1574 |
| IV. »Behaltensdauer«; Umschichtungen innerhalb geeigneten Vermögens | 1575 |
| 1. Erster Rentenerlass | 1575 |
| 2. Zweiter Rentenerlass | 1575 |
| 3. Dritter Rentenerlass | 1577 |
| 4. Vierter Rentenerlass | 1577 |
| a) Umschichtungsfälle | 1577 |
| b) Gleitende Vermögensübergabe | 1578 |
| V. »Lebenszeit« | 1579 |
| VI. Destinäre | 1580 |
| 1. Vermögensempfänger | 1580 |
| 2. Versorgungsleistungsempfänger | 1580 |
| VII. Korrespondenzprinzip | 1582 |
| VIII. Formale Anforderungen | 1583 |
| IX. Umfang der absetzbaren Sonderausgaben/der zu besteuern den wiederkehrenden Bezüge | 1583 |
| 1. Nichtgeldleistungen | 1584 |
| 2. Insb. Nutzungsüberlassung | 1585 |
| 3. Geldleistungen | 1586 |
| 4. Sonderausgabenabzug bei vorbehaltinem Wohnungsrecht des Veräußerers nach altem Recht? | 1587 |
| 5. Sonderausgabenabzug bei Selbstnutzung durch Erwerber nach altem Recht? | 1588 |
| Kapitel 14: »Behinderten- bzw. Bedürftigentestament« | 1591 |
| A. Ziel und Anwendungsbereich | 1592 |
| I. Motive | 1592 |
| II. »Enterbungslösung« | 1593 |
| B. »Auflagenlösung« als mittelbare Zuwendung | 1594 |
| I. Auflage | 1594 |
| II. Insb.: Stiftungen | 1595 |
| III. Risiko: Überleitung des Pflichtteilsanspruchs | 1595 |
| C. Unmittelbare Zuwendung an den Destinatar: Vermächtnislösungen | 1598 |
| I. Reiz des Vermächtnisses | 1598 |
| II. Vermächtnistyp | 1599 |
| III. Insb.: Vor- und Nachvermächtnis (§ 2191 BGB) | 1600 |
| 1. Ausgestaltung | 1600 |
| 2. Bedenken | 1601 |
| a) Nachvermächtnisvollstreckung? | 1601 |
| b) Verhältnis zur sozialrechtlichen Nachlasshaftung | 1601 |
| c) Ausschlagung (§ 2307 BGB) | 1603 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| d) Analogie zu § 102 SGB XII? | 1604 |
| e) Analogie zu § 2385 Abs. 1 BGB? | 1604 |
| IV. Vermächtnisgegenstand | 1605 |
| V. Der seidene Faden aller Gestaltung: Überleitungsfähigkeit des Ausschlagungsrechtes | 1607 |
| 1. Überleitung | 1607 |
| 2. Aufforderung zur Selbsthilfe | 1609 |
| D. Erbschaftslösungen | 1610 |
| I. Das »klassische Behindertentestament«: Destinatär als Mitvorerbe, Testamentsvollstreckung | 1610 |
| 1. Regelungsziel | 1610 |
| 2. Konstruktionselemente | 1611 |
| a) Vorerbschaft | 1611 |
| b) Testamentsvollstreckung | 1612 |
| 3. Gefährdungen | 1614 |
| a) § 2338 BGB als Vorkehrung? | 1615 |
| b) § 2306 Abs. 1 Satz 1 BGB a. F. | 1616 |
| c) § 2305 BGB | 1617 |
| aa) Gefahren aufgrund früherer Zuwendungen | 1618 |
| bb) Gefahren aufgrund Ausschlagung durch den überlebenden Ehegatten | 1621 |
| d) § 2306 Abs. 1 BGB | 1622 |
| aa) Ausschlagung | 1622 |
| bb) Zusätzliche Gefahren aus Pflichtteilsstrafklauseln | 1623 |
| e) § 2325 BGB | 1626 |
| f) § 2216 Abs. 2 Satz 2 BGB | 1627 |
| g) Person des Testamentsvollstreckers | 1629 |
| h) Ungeplante Entwicklungen | 1634 |
| i) Änderungen der Rechtslage | 1635 |
| 4. Erleichterung der Rechtsposition anderer Beteiligter | 1637 |
| a) Teilungsanordnung | 1637 |
| b) Trennungslösung? | 1638 |
| c) Herausgabevermächtnis auf den Überrest? | 1639 |
| 5. Sozialfürsorgerechtliche Wertung | 1640 |
| 6. § 138 BGB? | 1643 |
| a) Subsidiaritätsverstoß? | 1643 |
| b) Sättigungsgrenze? | 1644 |
| c) Sittenwidrigkeit ggü. dem Behinderten? | 1645 |
| d) Sittenwidrigkeit der Erbschaftsannahme? | 1645 |
| 7. § 134 BGB i. V. m. § 14 HeimG? | 1645 |
| II. Destinatär als alleiniger Vorerbe | 1647 |
| III. Destinatär als Mitnacherbe | 1651 |
| E. Bedürftigentestament | 1652 |
| I. Unterschiede und Gemeinsamkeiten zum »Behindertentestament« | 1652 |
| 1. »Standardkonstruktion« | 1652 |
| 2. »Vermächtniskonstruktion« | 1654 |
| a) Vor- und Nachvermächtnis | 1654 |
| b) »schwebendes« Vermächtnis | 1656 |
| II. Die Wirkungsweise der Konstruktionselemente | 1658 |
| 1. Vor- und Nacherfolge | 1658 |
| 2. Testamentsvollstreckung | 1661 |
| III. Aufhebung der Beschränkungen | 1665 |
| 1. Durch den Erblasser selbst | 1665 |

| | |
|--|-------------|
| 2. Durch die Erben | 1665 |
| 3. Durch Vorkehrung in der letztwilligen Verfügung selbst | 1667 |
| a) Ermöglichung der Anfechtung? | 1667 |
| b) Auflösend bedingte bzw. befristete Vorerbenstellung? | 1668 |
| c) Aufschiebend bedingte Befreiung des Vorerben? | 1671 |
| d) Befristete Testamentsvollstreckung? | 1672 |
| e) Gestufte Ausschlagung? | 1672 |
| f) Auflage? | 1673 |
| Kapitel 15: Vertragsmuster | 1675 |
| A. Lebzeitige Übertragung von Grundbesitz (»Überlassung«)/Merkblatt für Veräußerer, Erwerber und Geschwister | 1675 |
| B. Merkblatt: Das Erbschaftsteuerreformgesetz 2009/2010 | 1686 |
| C. Merkblatt: Stiftungen | 1703 |
| D. Fragebogen und Datenerfassung zu einer Hausübergabe | 1708 |
| E. Fragebogen zur Übergabe eines landwirtschaftlichen Anwesens | 1713 |
| F. Übertragung eines städtischen Anwesens auf Abkömmlinge unter Nutzungs- und Verfügungsvorbehalt | 1719 |
| G. Muster einer Bauplatzübertragung als Ausstattung mit Ausgleichspflichtteilsverzicht eines weichenden Geschwisters | 1725 |
| H. Teilungserklärung im Eigenbesitz und Übertragung des Sondereigentums zum Eigenausbau | 1730 |
| I. Landwirtschaftlicher Übergabevertrag (mit weiteren Erläuterungen) | 1738 |
| J. Ehebedingte Zuwendung eines Halbanteils an einer Immobilie | 1756 |
| K. Ehebedingte Übertragung von Grundbesitz in das künftige Alleineigentum eines Ehegatten | 1760 |
| L. Übertragung in Verrechnung mit Zugewinnausgleichsansprüchen | 1765 |
| M. »Familienpool« in Form einer vermögensverwaltenden KG (Gründung und Einbringung des Grundbesitzes mit Schuldübernahme und Verfügungssperre) | 1770 |
| N. »Familienpool« in Form einer GbR (Gründung und Einbringung des Grundbesitzes mit Nießbrauchsvorbehalt und Verfügungssperre) | 1781 |
| O. Schenkung eines Kommanditanteils im Wege vorweggenommener Erbfolge | 1791 |
| P. Schenkung einer atypischen Unterbeteiligung an einem Kommanditanteil | 1796 |
| Q. Abtretung eines GmbH-Geschäftsanteils im Wege vorweggenommener Erbfolge . . . | 1802 |
| I. Muster: Abtretung eines GmbH-Geschäftsanteils im Wege vorweggenommener Erbfolge | 1802 |
| II. Muster: Notarbescheinigte Liste der Gesellschafter | 1806 |
| R. »Stuttgarter Modell« (Überlassung mit Mietvertrag; Vereinbarung einer dauernden Last) | 1808 |
| S. Übertragung eines einzelkaufmännischen Gewerbebetriebes mit Grundbesitz | 1813 |
| I. Übergabe eines einzelkaufmännischen Gewerbebetriebes mit Grundbesitz . . . | 1813 |
| II. Anmeldung zum Handelsregister | 1822 |
| T. Erbschaftsvertrag nach § 311b Abs. 5 BGB | 1824 |
| U. Schenkung eines Erbteils | 1828 |
| V. Abschichtung gegen Abfindung | 1834 |
| W. Muster eines »klassischen« Behindertentestamentes (als Erbvertrag) | 1836 |
| X. Einzeltestament bei überschuldetem Abkömmling | 1844 |
| Y. Stiftungsgeschäft unter Lebenden (Familienstiftung) | 1848 |
| Stichwortverzeichnis | 1853 |