

## Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis .....	IX
Literaturverzeichnis .....	XXXV
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXVII

### Erster Teil. Übertragungen auf Abkömmlinge

§ 1 Dogmatik der vorweggenommenen Erbfolge .....	1
§ 2 Grundzüge des Überlassungsvertrags .....	23
§ 3 Ausstattung .....	119
§ 4 Nießbrauchsgestaltungen .....	125
§ 5 Wohnungsrecht und Leibgeding .....	169
§ 6 Überlassung mit wiederkehrenden Bezügen .....	206
§ 7 Sukzessiverwerb und Kettenchenkung .....	241
§ 8 Rechtsgeschäfte unter Lebenden auf den Todesfall .....	257
§ 9 Erbrechtliche Rechtsgeschäfte und Verfügungen .....	271
§ 10 Entgelthche und teilentgelthche Rechtsgeschäfte .....	285

### Zweiter Teil. Vermögensverwaltende Personengesellschaften

§ 11 Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	317
§ 12 Vermögensverwaltende Familien-Kommanditgesellschaft .....	367
§ 13 Vermögensverwaltende GmbH & Co. KG .....	403
§ 14 Sparschwein-GmbH .....	427

### Dritter Teil. Sonstiger unentgeltlicher Erwerb

§ 15 Erbauseinandersetzung .....	453
§ 16 Erwerb vom Ehegatten .....	488
§ 17 Stiftung als Instrument der Vermögensnachfolge .....	514

Sachverzeichnis .....	589
-----------------------	-----

# Inhaltsverzeichnis

## Erster Teil. Übertragungen auf Abkömmlinge

### § 1 Dogmatik der vorweggenommenen Erbfolge

I.	Rechtsgeschichtliche Betrachtung .....	2	
II.	Definitionsversuche .....	5	
III.	Unentgeldliche und teilentgeldliche Übertragungen .....	6	
	1. Reine Schenkung .....	6	
	2. Auflagenschenkung .....	6	
	3. Gemischte Schenkung .....	7	
	4. Altenteilsvertrag gem. Art. 96 EGBGB .....	7	
IV.	Der Tatbestand der vorweggenommenen Erbfolge .....	8	
	1. Entgeltfremdheit .....	8	
	2. Gesetzliches Erbrecht als Abkömmling oder Geschwisterkind .....	9	
	3. Existenzbegründende Wirtschaftseinheit .....	9	
	4. Versorgungscharakter .....	10	
	5. Vorweggenommene Erbfolge kein Verkehrsgeschäft .....	10	
V.	Rechtsfolgen der vorweggenommenen Erbfolge .....	11	
	1. Pflichtteilergänzung .....	11	
	2. Erbausgleichung gem. § 2050 BGB .....	11	
VI.	Leistungsstörungen .....	12	
	1. Altenteilsverträge gem. Art. 96 EGBGB .....	12	
	2. Anwendung von Kaufvertragsrecht? .....	13	
	3. Anwendung erbrechtlicher Vorschriften? .....	14	
	4. Schenkungsrecht .....	14	
	a) Abzug von Belastungen .....	15	
	b) Saldierung .....	16	
	c) Entreicherung .....	16	
	d) Kritik .....	17	
	5. Rechtsfolgen bei Typenverschmelzungsverträgen .....	17	
	6. Zweckverfehlung .....	18	
	7. Wegfall der Geschäftsgrundlage .....	18	
	8. Positive Vertragsverletzung .....	19	
VII.	Widerruf der Schenkungsabrede .....	19	
	1. Gesetzliche Rückforderungsrechte .....	19	
	a) Verarmung des Schenkers .....	19	
	b) Nichtvollziehung von Auflagen .....	19	
	c) Grober Undank .....	20	
	2. Vertragliche Rückforderungsrechte .....	20	
VIII.	Definition der vorweggenommenen Erbfolge .....	20	
	1. Dogmatische Einordnung .....	20	
	2. Vertragstypenlehre .....	21	
<b>§ 2 Grundzüge des Überlassungsvertrags</b>			
A.	Zivilrecht .....	28	
	I.	Vertragsgegenstand .....	28
		1. Frei übertragbares Vermögen .....	28
		a) Immobilien .....	28

# Inhaltsverzeichnis

b) Bewegliche Gegenstände .....	28
c) Kapitalanlagen .....	28
d) Urheberrechte .....	29
e) Betriebsübertragung .....	29
f) Lebensversicherungen .....	29
2. Rechtlich gebundenes Vermögen .....	30
a) Beteiligungen .....	30
b) Nacherbschaftsgebundene Vermögensgegenstände .....	30
c) Erbvertragsgebundenes Vermögen .....	31
d) Unter Betreuung stehendes Vermögen .....	31
e) Zuwendungsverbot gem. § 14 HeimG .....	32
3. Einräumung von Nutzungsrechten .....	33
II. Erwerberkreis .....	33
1. Volljährige Abkömmlinge .....	33
2. Minderjährige Abkömmlinge .....	34
a) Vertretungsverbot .....	34
b) Auswahl des Ergänzungspflegers .....	38
c) Familiengerichtliche Genehmigung .....	39
III. Übernahmen von Belastungen .....	41
1. Dingliche Haftung .....	41
2. Schuldübernahme .....	42
3. Abstandszahlungen und Geschwistergleichstellungsgelder .....	42
IV. Versorgung des Übergebers .....	42
V. Pflichtteil und Erbausgleichung .....	43
1. Pflichtteilsanrechnung .....	43
a) Rechtliche Bedeutung .....	43
b) Rechtsfolgen .....	43
c) Ausschluss der Pflichtteilsanrechnung .....	44
2. Erbausgleichung .....	44
a) Gesetzliche Ausgleichungspflicht gem. § 2050 BGB .....	44
b) Ausgleichung von Ausstattungen .....	45
c) Zuschüsse und Berufsausbildungsaufwendungen .....	45
d) Andere Zuwendungen .....	45
e) Ausgleichsregelung durch den Übergeber .....	45
f) Gesetzliche Ausgleichung der vorweggenommenen Erbfolge? ....	46
3. Erb- oder Pflichtteilsverzicht .....	48
4. Ergebnis .....	48
VI. Vertragliche Rückforderungsrechte .....	48
1. Die Risiken der Vorwegerfolge .....	48
2. Sicherungskonzeptionen .....	49
a) Auflösend bedingte Schenkung .....	49
b) Angebot auf Rückübertragung .....	49
c) Außerordentliche Kündigung und Ausschließung bei Personengesellschaftsverträgen .....	49
d) Vertragliches eigenständiges Rückforderungsrecht .....	51
e) Rücktrittsrecht gem. §§ 346 ff. BGB .....	51
f) Einzelne Rücktrittsgründe .....	52
g) Eintragung der Rückauflassungsvormerkung im Grundbuch .....	57
h) Heilung nicht beurkundeter Rückübertragungs- verpflichtungen .....	58
VII. Sozialrechtlicher Regress .....	58
1. Sozialrechtlicher Regress nach SGB XII .....	58
2. Regress sozialstaatlicher Hilfe gem. SGB II .....	59

# Inhaltsverzeichnis

<b>B. Einkommensteuer .....</b>	59
I. Einkommensteuerliche Ziele .....	59
1. Verlagerung von Einkunftsquellen .....	59
2. Nutzung von Freibeträgen .....	60
3. Progressionsminderung .....	60
4. AfA-Erhöhung .....	60
5. Erhöhung des Schuldzinsenabzuges .....	61
6. Steuerfreies Anwachsen stiller Reserven .....	61
7. Sonderausgabenabzug .....	61
8. Vermeidung eines gewerblichen Grundstückshandels .....	61
II. Einkommensteuerliche Systematik .....	61
1. Dogmatische Einordnung .....	62
2. Die Irrfahrt der privaten Versorgungsrente .....	63
3. Verlustabzug gem. § 10 d EStG .....	64
4. Verrechenbare Verluste gem. § 15 a Abs. 2 EStG .....	64
5. Außergewöhnliche Belastungen .....	65
III. Mehrere Leistungsempfänger .....	65
<b>C. Erbschaft- und Schenkungsteuer .....</b>	65
I. Schenkungsteuerliche Ziele .....	67
1. Ausschöpfung der Freibeträge im Zehn-Jahres-Turnus .....	67
2. Verminderung der Bemessungsgrundlage durch Gegenleistungen .....	67
3. Progressionsminderung durch mehrere Schenkungsfälle .....	67
4. Steuersaldierung von Negativ- mit Positivschenkungen .....	68
5. Mittelbare Grundstücksschenkung .....	68
6. Generationensprung .....	68
7. Schenkung von Betriebsvermögen gem. §§ 13 a und b ErbStG .....	68
8. Steuerfreie Rückabwicklung .....	69
II. Wichtige Neuregelungen .....	69
1. Steuersätze .....	69
a) Erbschaftsteuerreform 2009 .....	69
b) Erwachsenenadoption .....	69
c) Steuersatzänderung durch das Wachstumsbeschleunigungs- gesetz .....	69
2. Freibeträge .....	70
3. Wiederkehrende Nutzungen und Leistungen .....	71
a) Bewertungsgesetz .....	71
b) Aufhebung des § 25 ErbStG .....	71
4. Betrieblich genutzte Ehegattengrundstücke .....	72
5. Ergänzung von § 6 Abs. 4 ErbStG hinsichtlich letztwilligen Verfügungen mit Auflagen .....	72
6. Rückkaufwert bei Ansprüchen aus Lebensversicherungen .....	72
III. Grundstücksbewertung .....	73
1. Unbebaute Grundstücke .....	73
2. Bebaute Grundstücke .....	74
a) Vergleichswertverfahren .....	74
b) Ertragswertverfahren .....	74
c) Sachwertverfahren .....	75
d) Bewertung von Erbbaurechten .....	77
e) Gebäude auf fremdem Grund und Boden und Grundstücke im Zustand der Bebauung .....	79
f) Kritik .....	79
IV. Verschonungsregelungen für Betriebsvermögen gem. §§ 13 a und b	
i. V. m. 19 a ErbStG .....	81

# Inhaltsverzeichnis

1. Überblick .....	82
2. Wachstumsbeschleunigungsgesetz .....	83
a) Verschonungsabschlag für Betriebsvermögen .....	83
b) Beschäftigtenzahl .....	83
c) Tarifbegrenzung .....	83
d) Anwendungsregelung .....	84
3. Verwaltungsvermögen .....	84
4. Schulden und Lasten .....	91
5. Berücksichtigung von Teilungsanordnungen .....	91
6. Lohnsummenkriterium .....	92
7. Sieben-Jahresoption gem. § 13b Abs. 8 ErbStG .....	92
8. Fünfjährige Betriebsfortführung .....	93
a) Wachstumsbeschleunigungsgesetz .....	94
b) Gleitender Abzugsbetrag .....	94
9. Zusammenfassung .....	95
a) Voraussetzungen für die Begünstigung .....	95
b) Widerrufliche Beteiligung .....	95
c) Wiederholte Anteilsschenkungen .....	95
d) Atypische Unterbeteiligung .....	96
10. Behaltenkontrolle gem. § 13a Abs. 5 ErbStG .....	96
a) Erbschaftsteuernacherhebung .....	96
b) Anteilige Nacherhebung .....	97
c) Reinvestition .....	97
d) Anzeigepflicht gem. Abschn. 44 Ländererlasse BStBl. 2009 I 713 .....	97
11. Partielle Verringerung der Doppelbelastung mit ESt und ErbSt .....	98
V. Unternehmensbewertung .....	98
1. Neue Bewertungsvorschriften .....	99
a) Vereinfachtes Ertragswertverfahren .....	99
b) Kapitalisierungszinssatz .....	100
c) Wertuntergrenze .....	100
d) Beispiel nach Mannek DB 2008, 428 .....	100
2. Alternative Bewertungsmethoden .....	102
3. Land- und forstwirtschaftliches Betriebsvermögen .....	103
a) Betrieb der Land- und Forstwirtschaft .....	103
b) Wirtschaftswert .....	104
c) Mindestwert .....	105
d) Ergebnis .....	105
e) Verschonungsabschlag und Abzugsbetrag .....	105
f) Veräußerung .....	105
g) Ertragswertverfahren und Mindestbewertung in Beispielsfällen nach Hutmacher ZNotP 2008, 218, 229 .....	106
VI. Verfassungswidrigkeit der Erbschaftsteuerreform 2009 .....	107
1. Bewertungsrecht .....	107
a) Mehrere Bewertungsverfahren .....	107
b) Einheits- und Grundbesitzwerte .....	108
c) Erbschaftsteuerliche Bewertung .....	108
2. Steuerermäßigungs- und Befreiungsvorschriften durch die Erb- schaftsteuerreform .....	109
a) Wohnungsunternehmen .....	109
b) Gewerblich tätige Unternehmen .....	109
3. Praxisempfehlungen .....	110

# Inhaltsverzeichnis

VII. Auslandssachverhalte .....	111
1. Unbeschränkte Steuerpflicht gem. § 2 Abs. 1 Nr. 1 ErbStG .....	111
a) Wohnsitz und Aufenthaltsort .....	111
b) Vermeidung der Doppelbesteuerung .....	111
2. Beschränkte Steuerpflicht gem. § 2 Abs. 1 Nr. 3 ErbStG .....	112
3. Erweiterte beschränkte Steuerpflicht gem. § 4 AStG .....	112
D. Grunderwerbsteuer .....	113
1. Abgrenzung von der Schenkungsteuer .....	113
2. Gegenleistungen und Auflagen .....	114
a) Nießbrauch .....	114
b) Leibrenten .....	114
3. Entstehung der Steuerschuld .....	115
4. Nacherhebung von Grunderwerbsteuer .....	115
E. Umsatzsteuer .....	116
1. Steuerpflicht .....	116
2. Steuerfreiheit .....	116
3. Vorsteuerberichtigung .....	117
4. Grundstücksübertragung unter Vorbehaltsnießbrauch .....	117
5. Zuwendungsnießbrauch .....	117
6. Vorwegerfolge mit Verpachtung .....	118
<b>§ 3 Ausstattung</b>	
I. Überblick .....	119
1. Gesetzliche Regelung .....	119
a) Vertragszweck .....	119
b) Ausgleichung gem. § 2050 BGB .....	120
2. Abgrenzung zur Schenkung .....	120
3. Gläubigeranfechtung .....	121
4. Pflichtteilergänzung .....	121
II. Formulierungsvorschlag: Ausstattung .....	121
1. Urkundengestaltung: Ausstattung .....	121
2. Erläuterungen .....	123
a) Wahlrecht .....	123
b) Beleihung .....	123
c) Ausweichgestaltungen .....	123
d) Auflassungsvormerkung .....	124
e) Erschließungskosten .....	124
f) Zugang und Zufahrt, Versorgungsdienstbarkeiten .....	124
g) Pflichtteilsanrechnung, Erbausgleichung .....	124
h) Kein Widerrufsrecht .....	124
i) Schenkungsteuer .....	124
j) Grunderwerbsteuer .....	124
<b>§ 4 Nießbrauchsgestaltungen</b>	
A. Überblick .....	127
I. Rechtsnatur .....	128
1. Rechtsgeschichtliche Betrachtung .....	128
2. Gesetzliche Regelung im BGB .....	129
a) Vermögensgegenstände .....	129
b) Nießbrauch an Sachen .....	129
c) Nießbrauch an Rechten .....	129
d) Nießbrauch am Vermögen im Ganzen .....	129

# Inhaltsverzeichnis

II.	Nießbrauchsvarianten .....	129
1.	Nettonießbrauch .....	130
2.	Bruttonießbrauch .....	130
3.	Bruchteilsnießbrauch .....	130
4.	Quotennießbrauch .....	130
5.	Vorbehaltensnießbrauch .....	131
a)	Dispositionsnießbrauch .....	131
b)	Eigentümerneßbrauch .....	131
6.	Zuwendungsnießbrauch .....	131
7.	Vermächtnisnießbrauch .....	132
8.	Unternehmens- und Nachlassnießbrauch .....	132
9.	Sicherungsnießbrauch .....	132
10.	Schuldrechtlicher Nießbrauch .....	132
11.	Ertragsnießbrauch .....	133
<b>B.</b>	<b>Vorbehaltensnießbrauch an Immobilien</b> .....	133
I.	Belastungsgegenstand .....	133
II.	Modifizierung der Rechtsfolgen .....	134
III.	Ausübung des Stimmrechts bei Wohnungseigentum .....	134
1.	Alleiniges Stimmrecht des Eigentümers? .....	134
2.	Gemeinsames Stimmrecht .....	135
3.	Kritik .....	135
IV.	Mehrere Nießbrauchberechtigte .....	136
1.	Beide Übergeber als Grundstückseigentümer .....	136
2.	Ein Ehegatte ist Alleineigentümer .....	137
V.	Minderjährige .....	137
VI.	Zwangsvollstreckungsschutz .....	138
VII.	Grundbucheintragung .....	138
VIII.	Rückabwicklung .....	139
IX.	Pflichtteilskürzung und Pflichtteilergänzung .....	139
1.	Pflichtteilskürzung .....	140
2.	Pflichtteilergänzung .....	141
a)	Entwicklung der Rechtsprechung .....	141
b)	Kritik .....	144
c)	Ergebnis .....	146
d)	Gestaltungsempfehlung .....	147
X.	Einkommensteuer .....	148
1.	Vorbehaltensnießbrauch .....	148
2.	Sonderausgaben .....	148
3.	Mehrere Nießbrauchsberechtigte .....	149
XI.	Schenkungsteuer .....	149
1.	Schenkungsvollzug .....	149
2.	Schenkung eines Nießbrauchsrechtes .....	149
XII.	Vertragsgestaltung .....	150
1.	Beratungssituation .....	150
2.	Formulierungsbeispiel: Vorbehaltensnießbrauch .....	150
3.	Erläuterungen .....	153
a)	Schuldübernahme .....	153
b)	Ausgleichungspflicht und Pflichtteilsanrechnung .....	154
c)	Rücktrittsrecht .....	154
XIII.	Checkliste: Dinglicher Vorbehaltensnießbrauch bei vorweggenommener Erfolge .....	155
1.	Zivilrecht .....	155
2.	Einkommensteuer .....	155

## Inhaltsverzeichnis

3. Bewertung .....	155
4. Schenkungsteuer .....	155
5. Grunderwerbsteuer .....	155
<b>C. Nießbrauchablösung .....</b>	<b>155</b>
I. Zivilrecht .....	156
II. Einkommensteuer .....	156
1. Ablösung durch Versorgungsrente oder Surrogatsnießbrauch .....	156
2. Entgeltliche Ablösung durch Einmalzahlung .....	157
III. Schenkungsteuer .....	158
1. Vermögensübertragungen vor dem 1. 1. 2009 .....	158
a) Ablösung der gestundeten Schenkungsteuer .....	158
b) Nießbrauchverzicht .....	158
c) Nießbrauchablösung gegen Einmalzahlung oder wiederkehrende Leistungen .....	158
2. Nießbrauchablösung für seit dem 1. 1. 2009 vereinbarte Ver- mögensübertragungen mit Vorbehaltsnießbrauch .....	159
IV. Urkundengestaltung: Nießbrauchablösung .....	159
<b>D. Zuwendungsnießbrauch .....</b>	<b>160</b>
I. Zivilrecht .....	160
1. Zuwendungsnießbrauch .....	160
2. Grundbucheintragung .....	161
3. Pfändung des Nießbrauchs .....	161
4. Minderjährige .....	161
a) Vertretung .....	161
b) Familiengerichtliche Genehmigung .....	162
II. Einkommensteuer .....	162
1. Steuerliche Anerkennung .....	162
2. Nießbraucherklasse .....	163
a) Entgeltlicher Nießbrauch .....	163
b) Unentgeltlich bestellter Nießbrauch .....	164
3. Nießbrauchverzicht .....	164
III. Schenkungsteuer .....	165
1. Steuerpflicht .....	165
2. Bewertung .....	165
3. Verzicht .....	165
4. Anzeigepflicht .....	165
IV. Umsatzsteuer .....	165
V. Urkundengestaltung: Zuwendungsnießbrauch .....	166
1. Formulierungsvorschlag .....	166
2. Anmerkungen zum Formulierungsvorschlag gem. V .....	167
a) Kosten der Nießbrauchbestellung .....	167
b) Verlagerung aller Werbungskosten auf den Nießbrauch .....	167
c) Schuldrechtlicher Nießbrauch .....	167
d) Stimmrecht .....	167
e) Laufzeit .....	168
f) Familiengerichtliche Genehmigung .....	168
<b>§ 5 Wohnungsrecht und Leibgeding</b>	
<b>A. Altanteilsvertrag .....</b>	<b>171</b>
I. Rückblick .....	171
1. Historische Wurzeln des Leibgedings .....	171

# Inhaltsverzeichnis

2. Gesetzliche Regelung .....	172
3. Entwicklung der Steuerrechtsprechung .....	173
II. Tatbestand .....	174
1. Gesetzliche Erbberechtigung? .....	174
2. Subjektive Äquivalenz .....	175
3. Keine Rückabwicklung .....	175
4. Zwangsvollstreckungsprivilegien .....	175
III. Existenzsichernde Wirtschaftseinheit? .....	176
IV. Dualistischer Leibgedingsbegriff .....	176
 <b>B. Überlassungsvertrag mit Leibgeding</b> .....	177
I. Wohnungsgesetz .....	177
1. Begriff .....	177
2. Belastungsgegenstand .....	177
3. Abgrenzung zum Mietvertrag, entgeltliche Wohnungsrechte .....	178
a) Abgrenzung .....	178
b) Gegenleistung .....	178
c) Kosten und Lasten .....	178
4. Mitbenutzungsrechte .....	178
5. Nebenkosten .....	179
6. Pflichtteilsergänzungsansprüche .....	179
a) Literaturmeinungen .....	179
b) Rechtsprechung .....	180
c) Kritik .....	180
7. Rücktritt wegen Verstoßes gegen Pflegeverpflichtung .....	180
8. Grundbucheintragung .....	181
a) Beschränkte persönliche Dienstbarkeit .....	181
b) Mehrere Berechtigte .....	181
9. Auszug des Wohnungsberechtigten .....	182
a) Vertragsauslegung .....	182
b) Wegzugklausel .....	182
10. Zwangsvollstreckung .....	183
a) Pfändung des Wohnungsrechtes .....	183
b) Versteigerung des belasteten Grundstücks .....	183
11. Wohnungsreallast .....	184
II. Wartung und Pflege, Verköstigung .....	184
1. Gesetzliche Unterhaltsungsverpflichtung .....	184
2. Leistungsumfang .....	185
3. Leistungsort .....	185
4. Pflegeversicherung .....	186
5. Zwangsversteigerungsprivileg des § 9 EGZVG .....	186
III. Einkommensteuer .....	186
1. Wohnungsrecht .....	186
2. Wart und Pflege als Gegenleistung? .....	187
3. Instandhaltungsaufwendungen als dauernde Last .....	187
4. Außergewöhnliche Belastung .....	187
5. Beerdigungskosten .....	188
IV. Sozialhilferecht .....	188
1. Erlöschen der Leibgedingsverpflichtung .....	188
2. Sozialrechtlicher Regress .....	188
a) Überleitung der Rückgewähransprüche gem. § 528 BGB .....	188
i. V.m. § 94 SGB XII .....	188
b) Überleitung von Unterhaltsansprüchen .....	189

# Inhaltsverzeichnis

V. Urkundengestaltung .....	189
1. Formulierungsbeispiel: Überlassung mit Leibgeding .....	189
2. Anmerkungen zum Überlassungsvertrag .....	192
a) Einkommensteuer vor dem 1. 1. 2008 errichtete Überlassungsverträge .....	192
b) Rechtslage für ab dem 1. 1. 2008 errichtete Überlassungsverträge .....	193
VI. Checkliste: Übergabe mit Leibgeding .....	193
1. Zivilrecht .....	193
2. Einkommensteuer .....	194
3. Schenkungsteuer .....	194
4. Grunderwerbsteuer .....	194
VII. Wohnungsrechtsablösung .....	194
 <b>C. Dauerwohnrecht</b> .....	194
I. Anwendungsbereich des Dauerwohnrechts .....	195
1. Das Dauerwohnrecht als übertragbares und vererbliches Nutzungs- recht .....	195
2. Mietähnliche und eigentumsähnliche Dauerwohnrechte .....	195
3. Dauerwohnrechtsbestellung wegen baurechtlicher Beschränkungen .....	196
4. Teilzeit-Wohnrechteverträge .....	197
II. Vertragsgestaltung .....	197
III. Formulierungsvorschlag für eigentumsähnliches Dauerwohnrecht zur Geltendmachung der Eigenheimzulage .....	198
IV. Bewertungsrecht .....	200
1. Dauerwohnrecht .....	200
a) Mietähnliche Dauerwohnrechte .....	200
b) Eigentumsähnliche Dauerwohnrechte .....	201
2. Dauernutzungsrecht .....	201
V. Einkommensteuer .....	202
1. Mietähnliches Dauerwohn- und -nutzungsrecht im Privat- vermögen .....	202
a) Bestellung .....	202
b) Nutzungswertzurechnung .....	202
2. Eigentumsähnliches Dauerwohn- und -nutzungsrecht .....	202
a) Abgrenzung .....	202
b) Eigennutzung zu Wohnzwecken .....	203
c) Vermietung .....	203
d) Dauernutzungsrechte .....	203
3. Veräußerung eines Dauerwohnrechts .....	203
4. Grundstücke im Betriebsvermögen .....	203
VI. Grundsteuer .....	204
VII. Grunderwerbsteuer .....	204
VIII. Umsatzsteuer .....	204
IX. Schenkungs- und Erbschaftsteuer .....	205
1. Mietähnliches Dauerwohn- und -nutzungsrecht .....	205
a) Zuwendungsnutzungsrecht .....	205
b) Vorbehaltsnutzungsrecht .....	205
2. Eigentumsähnliches Dauerwohnrecht .....	205

# Inhaltsverzeichnis

## § 6 Überlassung mit wiederkehrenden Bezügen

<b>A. Wiederkehrende Bezüge im Überblick .....</b>	208
I. Wiederkehrende Bezüge .....	209
1. Kaufpreisraten .....	210
2. Leibrente .....	210
3. Dauernde Last .....	211
a) Rechtsnatur .....	211
b) Reallast .....	211
c) Bestimmbarkeitsgrundsatz .....	212
4. Sonstige wiederkehrende Zahlungen .....	213
5. Wertsicherungsklauseln .....	213
a) Schon jeher genehmigungsfreie Klauseln .....	214
b) Automatikklauseln .....	214
c) Einmalzahlungen .....	214
d) Wirksamkeitsprüfung .....	214
II. Unterhaltszahlung .....	215
III. Zwangsvollstreckung .....	215
1. Vollstreckung in das Grundstück .....	215
2. Vollstreckung aus dem schuldrechtlichen Leibrentenrecht gem. § 759 BGB .....	216
<b>B. Versorgungsrente .....</b>	216
I. Einkommensteuer .....	216
1. Rückblick .....	216
2. Gesetzesentwurf des Finanzministeriums .....	218
3. Jahressteuergesetz 2008 .....	219
4. Kritik .....	219
a) Unerwünschtes Richterrecht .....	219
b) Verfassungsrechtliche Überprüfung .....	220
5. Offene Fragen: Versorgungsleistungen als Entgelt? .....	223
a) BFH-Rechtsprechung .....	223
b) Literatur .....	223
c) Kritik .....	224
d) IV. Rentenerlass BStBl. I 2010 S. 227 .....	226
6. Gestaltungswahlrecht .....	229
7. Nachträgliche Erhöhung oder Reduzierung von Versorgungs- leistungen .....	230
8. Eingeschränkte Versorgungsleistungen .....	230
a) Ausschluss von Pflegegeldzahlungen .....	230
b) Mindestleistung .....	231
c) Formfreier Verzicht .....	231
d) Wiederaufnahme unterbrochener Zahlungen .....	232
9. Zeitrenten .....	232
10. Vermögensumschichtungen .....	232
a) Ab dem 1. 1. 2008 errichtete Übertragungsverträge .....	232
b) Übergangsregelung für Übergabeverträge vor dem 1. 1. 2008 .....	233
11. Ablösung eines Nießbrauchs durch Versorgungsleistungen .....	233
12. Gestaltungsempfehlungen .....	233
a) Veräußerungsrenten .....	234
b) Den Vermögensertrag übersteigende Leibrenten .....	234
c) Kreditmodell .....	235

# Inhaltsverzeichnis

d) Mischfälle .....	235
e) Nießbrauchablösung .....	235
13. Zusammenfassung .....	236
II. Schenkungsteuer .....	236
1. Bereicherung .....	236
2. Wiederkehrende Bezüge zu Gunsten mehrerer Berechtigter .....	236
III. Grunderwerbsteuer .....	237
1. Schenkungsteuer .....	238
2. Grunderwerbsteuer .....	238
<b>C. Das Amann-Modell: Quotennießbrauch und nicht abzugsfähige Versorgungszahlungen</b> .....	238
I. Vorbehaltsnießbrauch mit Rückvermietung .....	238
II. Quotennießbrauch mit Verwaltungsvereinbarung .....	238
III. Einkommensteuer .....	239
 <b>§ 7 Sukzessiverwerb und Ketten-schenkung</b>	
<b>A. Mittelbare Grundstücksschenkung</b> .....	242
I. Zuwendungsgegenstand .....	242
1. Grundstücksschenkung .....	242
2. Grundstücksübertragung nach Gebäudeerrichtung durch Beschenkten .....	242
3. Gebäudeschenkung .....	243
4. Geldzuwendung zur Reparatur und Renovierung von Gebäuden ..	243
II. Schenkungsteuer .....	244
1. Schenkungsabrede .....	244
2. Geldhingabe .....	244
3. Erbschaftsteuerreform 2009 .....	245
III. Einkommensteuer .....	245
IV. Formulierungsvorschlag: Mittelbare Grundstücksschenkung .....	246
<b>B. Weiterschenkungsverpflichtung</b> .....	247
I. Schenkungsteuer .....	247
II. Pflichtteilstiftung .....	247
<b>C. Ketten-schenkung</b> .....	248
I. Überblick .....	249
1. Schenkung und Weiterschenkung in einer Urkunde .....	249
2. Zeitlicher Zusammenhang .....	250
3. Stufenweise Regelung .....	251
a) Schenkungsteuer .....	252
b) Einkommensteuer .....	252
4. Entgeltlicher Zwischenerwerb .....	252
II. Grundstücksschenkung vor geplantem Verkauf an Dritte .....	253
1. Rechtslage vor der Erbschaftsteuerreform .....	253
2. Vermeidung steuerpflichtiger Veräußerungsgeschäfte .....	253
a) Private Veräußerungsgeschäfte .....	254
b) Gewerblicher Grundstückshandel .....	254
III. Vorwegerfolge mit Weiterübertragung auf Ehegatten .....	254
1. Schenkung Eltern-Kind .....	255
2. Weiterschenkung an den Ehegatten .....	255
a) Unmittelbare Schenkung an das Schwiegerkind .....	255
b) Schenkung und Weiterschenkung in einer Urkunde .....	255
c) Zeitlicher Abstand bei Weiterschenkung an den Ehegatten? .....	256

# Inhaltsverzeichnis

## § 8 Rechtsgeschäfte unter Lebenden auf den Todesfall

<b>A. Schenkungsversprechen von Todes wegen gem. § 2301 BGB .....</b>	258
I. Formpflicht .....	258
II. Leistungsbewirkung zu Lebzeiten .....	258
1. Leistungsvollzug .....	258
2. Anwartschaftsrecht .....	259
3. Vormerkung im Grundbuch? .....	259
<b>B. Überlassungsvertrag mit aufgeschobener Erfüllung .....</b>	259
I. Anwendungsbereich .....	260
II. Schenkungsteuer .....	260
III. Urkundengestaltung .....	261
1. Angebot auf Abschluss eines Überlassungsvertrages .....	261
2. Anmerkungen zur Vertragsgestaltung .....	262
a) Auflassungsvollmacht .....	262
b) Auflassungsvormerkung .....	263
<b>C. Vertrag zu Gunsten Dritter auf den Todesfall .....</b>	263
I. Übersicht .....	263
1. Rechtsgrundlage .....	263
2. Erbschaftsteuer .....	264
II. Bankvollmacht über den Tod hinaus .....	264
1. Abtretungsvertrag .....	264
2. Widerufsrecht der Erben .....	265
III. Leistungserbringung auf den Todesfall .....	265
1. Deckungs- oder Grundverhältnis .....	265
2. Zuwendungs- oder Valutaverhältnis .....	266
3. Sparbuch auf den Namen der Abkömmlinge .....	267
IV. Lebensversicherungsverträge .....	268
1. Bezugsberechtigung .....	268
2. Pflichtteilergänzung .....	268
3. Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	268
a) Bewertung .....	269
b) Verbundene Lebensversicherungen bei Ehegatten .....	269
c) Prämienbeschenkung .....	269
4. Einkommensteuer .....	270
a) Sonderausgaben .....	270
b) Vertragsüberleitung .....	270
c) Außergewöhnliche Belastungen .....	270

## § 9 Erbrechtliche Rechtsgeschäfte und Verfügungen

<b>A. Der entgeltliche Erbvertrag .....</b>	271
I. Definition .....	272
II. Erbschaftsteuer .....	272
III. Erbvertragswidrige Rechtsgeschäfte .....	273
<b>B. Erbschaftsvertrag .....</b>	274
I. Gesetzliche Regelung .....	274
II. Erbschaftsteuer .....	275
III. Vertragsgestaltung: Erbschaftsvertrag .....	276
<b>C. Erb-, Pflichtteils- und Zuwendungsverzicht gegen Entgelt .....</b>	277
I. Gestaltungsvarianten .....	278
1. Erbverzicht .....	278

## Inhaltsverzeichnis

2. Pflichtteilsverzicht .....	278
3. Zuwendungsverzicht .....	278
II. Erbverzicht .....	278
III. Pflichtteilsverzicht .....	279
IV. Inhaltskontrolle von Erb- und Pflichtteilsverzichten .....	279
V. Erbschaftsteuer .....	280
VI. Einkommensteuer .....	280
<b>D. Versorgungsleistungen aufgrund letztwilliger Verfügungen .....</b>	<b>281</b>
I. Leibrentenvermächtnis .....	281
1. Entwicklung der Rechtsprechung .....	281
a) Rente statt Erbteil .....	281
b) Rente mit Erbteil .....	281
c) Änderung der Rechtsprechung .....	282
2. Auffassung der Finanzverwaltung .....	282
3. Jahressteuergesetz 2008 .....	282
II. Nießbrauchvermächtnis .....	283
1. Ablösung eines Vermächtnisnießbrauches .....	283
2. Ertragsniedabrauchvermächtnis .....	283
III. Abgeltung von Pflichtteilsansprüchen .....	283
IV. Erbausschlagung unter Vorbehalt von Versorgungsleistungen .....	284
 <b>§ 10 Entgeltliche und teilentgeltliche Rechtsgeschäfte</b>	
<b>A. Vollentgeltliche Rechtsgeschäfte .....</b>	<b>286</b>
I. Überblick .....	287
1. Vermutung der Unentgeltlichkeit .....	287
2. Private Veräußerungsgeschäfte .....	287
II. Kaufvertragsgestaltung .....	288
III. Stundung des Kaufpreises und Darlehensgewährung .....	288
1. Missbrauchsgestaltung gem. § 42 AO .....	288
2. Darlehenssicherung .....	289
IV. Veräußerungsrente .....	289
1. Formulierungsbeispiel: Barkaufpreis mit Verrentung des Restkaufpreises .....	290
2. Anmerkungen zum Kaufvertrag .....	293
a) Verrentung des Kaufpreises .....	293
b) Wertsicherungsklausel .....	293
c) Anspruchsgrundlagen der Reallast .....	293
d) Verfallklausel .....	294
e) Wohnungsrecht .....	294
f) Einkommensteuer .....	294
3. Zeitrente .....	295
4. Dauernde Last als Veräußerungsentgelt .....	296
<b>B. Spaltung in vollentgeltliche und unentgeltliche Rechtsgeschäfte .....</b>	<b>297</b>
I. Gestaltungsalternativen .....	297
1. Überlasung des Zweifamilienhauses .....	297
2. Aufteilung in zwei Eigentumswohnungen; Abschluss eines Kaufvertrages und eines Überlassungsvertrages .....	298
a) Frühere Rechtslage .....	298
b) Änderung der Rechtsprechung .....	298
c) Gebäudeherstellung .....	298
3. Aufteilung in zwei Eigentumswohnungen; Überlassungsvertrag und Erbvertrag .....	299

## Inhaltsverzeichnis

4. Kaufvertrag über einen Hältemiteigentumsanteil mit Benützungs- regelung gem. § 1010 BGB .....	299
5. Werbungskostenabzug .....	299
II. Wohnungseigentümergemeinschaft .....	300
1. Aufteilung .....	300
a) Aufteilung gem. § 8 WEG .....	300
b) Aufteilung gem. § 3 WEG .....	300
2. Formulierungsbeispiel: Begründung von Wohnungs- und Teileigentum gemäß § 8 WEG .....	301
3. Hinweis .....	303
C. Teilentgeltliche Übertragungen bei Zeitrenten .....	304
I. Rechtsprechung .....	304
II. Einkommensteuerliche Beurteilung von Leibrenten nach der BFH-Rechtsprechung .....	305
III. Einkommensteuerliche Beurteilung durch die Finanzverwaltung im IV. Rentenerlass BStBl. I 2010 S. 227 .....	305
D. Vom Stuttgarter zum Münchener Modell: Überlassung einer vom Übergeber selbst genutzten Wohnung mit Mietvertrag und Leibrente .....	305
I. Geschichte des Stuttgarter Modells .....	306
1. Entstehung .....	306
2. Entscheidung des IX. Senats DStRE 2004, 455 .....	307
3. Jahressteuergesetz 2008 .....	308
II. Entgeltliche Vermögensübertragung gegen wiederkehrende Leistungen gem. Tz. 66 ff. IV. Rentenerlass BStBl. I 2010 S. 227 .....	308
1. Übertragung von Betriebsvermögen .....	309
2. Übertragung von Privatvermögen .....	309
a) Behandlung beim Verpflichteten .....	309
b) Behandlung beim Berechtigten .....	310
3. Übertragung gegen Zeitrente .....	310
III. Veräußerungsrente (dauernde Last) und Mietvertrag .....	311
1. Beratungssituation .....	311
2. Formulierungsbeispiel: (Teil-)Entgeltliche Übertragung mit dauernder Last und Mietvertrag .....	311
3. Erläuterungen .....	313
a) (Teil-)Entgeltliche Übertragungen .....	313
b) Dauernde Last .....	314
c) Wiederaufschreit .....	314
d) Mietverträge zwischen Angehörigen .....	314

## Zweiter Teil. Vermögensverwaltende Personengesellschaften

### § 11 Gesellschaft bürgerlichen Rechts

A. Von der Bruchteilsgemeinschaft zur GbR .....	320
I. Rechtsgrundlagen .....	320
1. Notarielle Praxis .....	320
2. Vorweggenommene Erbfolge .....	322
a) Gestaltungsprobleme .....	322
b) Realteilungsvereinbarung .....	323
3. Rechtsformwahl .....	324

# Inhaltsverzeichnis

<b>B. Struktur der GbR .....</b>	324
I. Anwendungsbereich .....	324
II. Gemeinsamer Zweck gem. § 705 BGB .....	325
III. Abschluss des Gesellschaftsvertrages .....	325
1. Notarielle Beurkundung .....	325
2. Vertragsgestaltung .....	327
IV. Rechts- und Partefähigkeit .....	327
1. Rechtsprechungsänderung des BGH .....	327
2. Erbfähigkeit der GbR .....	328
3. Die Erbgemeinschaft als Gesellschafter einer Personengesellschaft? .....	328
V. Vertretungsregelung .....	328
1. Rechtsentwicklung .....	328
2. Faktische Vertretungsbeschränkung .....	329
3. Vollmachtsteilung .....	330
VI. Haftung .....	331
VII. Anwachung .....	332
VIII. Abfindungsguthaben .....	333
1. Gesellschaftsvertragliche Reduzierung .....	333
2. Gesellschaftsvertraglicher Ausschluss einer Abfindung im Todesfall .....	334
3. Erbschaftsteuer .....	335
IX. Nachfolgeregelung .....	335
1. Gesellschaftsvertragliche Nachfolge .....	335
2. Erbrechtliche Regelung .....	335
a) Nachfolgeklausel .....	335
b) Umwandlungsklausel .....	335
c) Vermächtnis .....	336
d) Eintrittsrecht .....	336
X. Minderjährige Gesellschafter .....	336
1. Gesetzliche Vertretungsregelung .....	336
2. Familiengerichtliche Genehmigung .....	338
a) Erwerbsgeschäft .....	338
b) Schuldübernahme .....	339
c) Anspruch auf Erteilung der familiengerichtlichen Genehmigung .....	339
d) Genehmigungspraxis .....	339
e) Wirksamwerden der familiengerichtlichen Genehmigung .....	340
3. Das Minderjährigenhaftungsbegrenzungsgesetz .....	340
a) Gesetzgebung .....	340
b) Außerordentliche Kündigung .....	341
c) Haftungsverschärfung .....	341
XI. Rücktritt, Widerruf, außerordentliche Kündigung und Ausschließung .....	342
1. Gestaltungsmöglichkeiten .....	342
2. Gesellschaftsrechtliche Regelungen .....	342
a) Ausschluss .....	342
b) Hinauskündigung .....	342
XII. Nießbrauchbestellung .....	343
1. Grundstücksnießbrauch .....	343
2. Zwischengeschaltete Miteigentümergemeinschaft .....	343
3. Nießbrauch am Gesellschaftsanteil .....	344

# Inhaltsverzeichnis

4. Nießbrauch am Grundstück und am Gesellschaftsanteil (Doppel-nießbrauch) .....	344
a) Nießbrauch bei Anteilsvereinigung .....	344
b) Stimmrechtsausübung .....	345
5. GbR als Nießbrauchsnehmerin .....	346
XIII. Die GbR im Grundbuch .....	346
1. Rechtsentwicklung .....	346
2. Gesetzesänderung .....	347
XIV. Notar- und Grundbuchgebühren .....	347
1. Notargebühren .....	348
2. Grundbuchgebühren .....	348
XV. Gesellschafterwechsel .....	348
1. Abtretung eines GbR-Anteils .....	349
2. Gesellschafterbeitritt .....	349
3. Ausscheiden aus der GbR .....	349
<b>C. Steuerrecht .....</b>	<b>349</b>
I. Die GbR als Steuersubjekt .....	349
II. Grunderwerbsteuer .....	349
1. Grundsatz: Steuerfreie Anteilsübertragung .....	350
2. Gesellschafterwechsel von mindestens 95% .....	350
3. Nacherhebung gem. § 5 Abs. 3 GrEStG .....	350
III. Umsatzsteuer .....	350
1. GbR als Unternehmer .....	350
2. Geschäftsveräußerung im Ganzen .....	351
3. Nießbrauchsvorbehalt .....	351
IV. Schenkungsteuer .....	351
1. Steuerpflicht .....	352
2. Umfang der Bereicherung .....	352
3. Schenkungsteuerlicher Vollzug .....	352
4. Steuerklasse .....	352
5. Bewertung .....	353
V. Einkommensteuer .....	353
1. Vermögensverwaltende Gesellschaften .....	353
a) Besteuerungsgrundsätze .....	353
b) Disquotale Gewinnverteilung? .....	354
c) Veräußerungsgeschäft gem. § 23 EStG? .....	354
d) Gewerblicher Grundstückshandel .....	355
e) Kosten des Gesellschaftsvertrages .....	356
2. Gewerblich tätige Gesellschaft .....	356
a) Steuerpflicht .....	356
b) Gewerbliche Infizierung .....	356
c) Zebra-Gesellschaften .....	357
<b>D. Urkundengestaltung: Vermögensverwaltende GbR .....</b>	<b>357</b>
I. Urkunde .....	357
II. Anmerkungen zur Vertragsgestaltung .....	362
1. Gestaltungsalternativen .....	362
2. Vorteile des Familienpools .....	363
3. Grundstücksnießbrauch .....	363
4. Doppelnießbrauch .....	363
5. Pflichtteilsanrechnung und Pflichtteilsabgeltung .....	364
6. Verpflichtung zum Ehevertrag mit beschränktem Pflichtteils-verzicht .....	364

# Inhaltsverzeichnis

7. Abfindungsregelung .....	364
8. Vertretungsregelung .....	365
9. Nachfolgeregelung .....	365
10. Rücktrittsrecht .....	365
11. Testamentsvollstreckung .....	366
III. Checkliste .....	366
<b>§ 12 Vermögensverwaltende Familien-Kommanditgesellschaft</b>	
A. Gesellschaftsgründung .....	369
I. Anwendungsbereich .....	370
1. Rechtsentwicklung .....	370
2. Gesetzliche Regelung .....	371
II. Bilanzierungspflicht .....	371
1. Grundzüge .....	371
a) Bilanzierungspflicht der Kaufleute .....	371
b) Vermögensverwaltende Handelsgesellschaften .....	372
2. Haftungsbeschränkung ohne Handelsbilanz? .....	373
III. Keine IHK-Mitgliedschaft .....	373
IV. Keine Anwendung der Gewerbeordnung .....	374
V. Geschäftsführung und Vertretung .....	374
VI. Versorgung der Übergeber .....	375
1. Geschäftsführungs- und Haftungsvergütung .....	375
2. Reziproke Gewinnverteilung .....	375
3. Versorgungrente .....	375
4. Nießbrauch am KG-Anteil .....	376
5. Grundstücksnießbrauch .....	376
6. Quotennießbrauch? .....	377
VII. Pflichtteilergänzung .....	377
1. Vorbehaltsnießbrauch .....	377
2. Abfindungsausschluss .....	377
VIII. Stimmrechtsregelung .....	378
IX. Haftungsbeschränkung vor Eintragung der KG im Handelsregister .....	378
X. Handelsregistervollmacht .....	379
XI. Grundbucheintragung .....	379
1. Kostenerhebung .....	379
2. Eintragung von Sicherungsrechten? .....	380
a) Grundbucheintragung? .....	380
b) Insolvenzsicherung .....	380
XII. Einkommensteuer .....	381
1. Steuerrechtssubjekt .....	381
2. Abgrenzung zur gewerblichen Tätigkeit .....	381
3. Vorbehaltsnießbrauch .....	381
4. Begrenzter Verlustausgleich gem. § 15 a EStG .....	382
5. Einbringung als Veräußerungsgeschäft? .....	382
a) Entgeltliche Einbringung .....	382
b) Unentgeltliche Beteiligung .....	383
c) Notar- und Beratungskosten .....	383
XIII. Verkehrssteuern .....	383
XIV. Gesellschaftsvertrag .....	383
1. Urkundengestaltung .....	383
2. Anmerkungen zum Gesellschaftsvertrag .....	389
a) Gründungsvarianten .....	389
b) Grundpfandrechte .....	389

# Inhaltsverzeichnis

c) Ehegattenzwischenerwerb .....	390
d) Nießbrauchvarianten .....	390
e) Mediationsabrede .....	390
f) Liquidation .....	390
<b>B. Abtretung eines Kommanditanteils .....</b>	<b>391</b>
I. Übertragungsvarianten .....	391
II. Beteiligung Minderjähriger .....	392
1. Vermögensverwaltende Gesellschaft als Erwerbsgeschäft? .....	393
a) Widersprüchliche Rechtsprechung .....	393
b) Treuepflichten als rechtlicher Nachteil? .....	393
2. Derivativer Erwerb .....	394
a) Lediglich rechtlicher Vorteil? .....	394
b) Haftung gem. § 176 Abs. 2 HGB .....	395
3. Sonstige Verpflichtungen .....	395
a) Verpflichtung zum Abschluss eines Ehevertrages .....	395
b) Pflichtteilsanrechnung .....	395
c) Rückübertragungsverpflichtung .....	396
III. Urkundengestaltung: Übertragung eines Kommanditanteils .....	396
1. Bestellung von Ergänzungspflegern .....	398
2. Wirtschaftliche Ausgliederung .....	398
3. Nießbrauch am KG-Anteil .....	399
4. Einkommensteuer .....	399
5. Vorbehaltsnießbrauch .....	399
IV. Registeranmeldung .....	400
1. Textfassung .....	400
2. Anmerkung zur Registeranmeldung .....	401
a) Vollnacht .....	401
b) Sonderrechtsnachfolge .....	401
c) Haftung .....	401
<b>C. Gestaltungsempfehlung .....</b>	<b>401</b>

## § 13 Vermögensverwaltende GmbH & Co. KG

<b>A. Überblick .....</b>	<b>404</b>
<b>B. Gewerblich geprägte GmbH &amp; Co. KG .....</b>	<b>404</b>
I. Anwendungsbereich .....	405
1. Gewerbliche Prägung .....	405
2. Fremdorganschaft .....	406
3. Einbringung als tauschähnlicher Umsatz .....	406
4. Erweiterte Gewerbesteuerkürzung .....	406
5. Grunderwerbsteuerfreie Anteilsübertragung .....	406
II. Gestaltungsvarianten .....	406
1. Personengleiche GmbH & Co. KG .....	406
2. Einheits-GmbH & Co. KG .....	407
III. Schenkung eines KG-Anteils mit Nießbrauchsvorbehalt .....	408
1. Versorgung des Übergebers .....	408
2. Nießbrauch mit Stimmrechtsvollmacht für Übergeber .....	408
a) Ertragsbeteiligung .....	409
b) Stimmrechte .....	409
IV. Beendigung der gewerblichen Prägung .....	409

## Inhaltsverzeichnis

<b>C. Privatvermögen verwaltende GmbH &amp; Co. KG</b> .....	410
I. Rechtsnatur .....	410
II. Anwendungsbereich .....	410
III. Steuerrecht .....	411
1. Komplementär-GmbH .....	411
2. Kommanditgesellschaft .....	411
a) Einkommensteuer .....	411
b) Gewerbesteuer .....	411
c) Grunderwerbsteuer .....	411
IV. Urkundengestaltung: Errichtung einer Privatvermögen verwaltenden GmbH & Co. KG .....	412
1. Errichtung einer Gesellschaft mit beschränkter Haftung .....	412
2. GmbH-Geschäftsanteilsabtretung .....	414
3. Privatvermögen vermögensverwaltende GmbH & Co. KG .....	415
<b>D. Übertragung von Gesellschaftsanteilen</b> .....	420
I. Zivilrecht .....	420
1. Beteiligungserwerb .....	420
2. Haftungsfragen .....	421
a) Originärer Erwerb .....	421
b) Derivativer Erwerb .....	421
c) Keine Anwendung des § 176 Abs. 2 HGB bei GmbH & Co. KG .....	422
3. IHK-Kammerzugehörigkeit .....	422
4. Publizitätspflicht .....	423
II. Einkommensteuer .....	423
1. Sonderausgabenabzug .....	423
2. Nießbrauch .....	423
III. Vertragsgestaltung .....	423
1. Übertragung von Gesellschaftsanteilen an einer Privatvermögen verwaltenden GmbH & Co. KG .....	423
2. Anmerkungen .....	426
a) Vorbehaltsnießbrauch .....	426
b) Versorgungrente .....	426
 <b>§ 14 Sparschwein-GmbH</b>	
<b>A. Zivilrecht</b> .....	428
I. Anwendungsbereich .....	428
1. Thesaurierung .....	428
2. Vorteilsabwägung .....	429
3. Fiktive Veräußerung bei nicht qualifizierten GmbH-Anteilen .....	430
II. Satzungsgestaltung .....	430
1. Vinkulierung .....	430
2. Übergang im Todesfall .....	431
3. Gesellschaftsrechtliches Sonderrecht auf alleinige Geschäftsführung und Einzelvertretungsbefugnis .....	431
4. Abfindungsreduzierung .....	431
5. Widerrufliche Anteilsgewährung .....	431
<b>B. Die Grundstücks-GmbH</b> .....	432
I. Errichtung .....	432
II. Besteuerung .....	432
1. Ertragsteuern .....	432
2. Gewerbesteuer .....	432

## Inhaltsverzeichnis

3. Grunderwerbsteuer .....	433
a) Formwechsel .....	433
b) Anteilsvereinigung gem. § 1 Abs. 3 GrEStG .....	433
4. Zusammenfassung: Vorzüge der Immobilienkapitalgesellschaft .....	434
5. Holding-Konzeptionen .....	434
<b>C. Wertpapierverwaltungs-GmbH mit Thesaurierung .....</b>	<b>435</b>
1. Thesaurierung .....	435
2. Umschichtung .....	436
a) Gründung einer Wertpapier-GmbH .....	436
b) Errichtung einer Wertpapier GmbH & Co. KG .....	437
<b>D. Satzung einer Sparschwein-GmbH .....</b>	<b>438</b>
<b>E. GmbH-Anteilsabtretung .....</b>	<b>441</b>
I. Zivilrecht .....	441
II. GmbH-Anteilsübertragung auf Angehörige .....	442
1. Übertragung gegen Versorgungsrente .....	442
a) Einkommensteuer .....	442
b) Schenkungsteuer .....	444
c) Grunderwerbsteuer .....	445
2. Übertragung gegen Zeitrente .....	446
a) Einkommensteuer .....	446
b) Schenkung- und Grunderwerbsteuer .....	446
3. Nießbrauch an Kapitalgesellschaftsanteilen .....	447
a) Stimmrecht .....	447
b) Einkommensteuer .....	447
c) Schenkungsteuer .....	448
III. Formulierungsvorschlag: GmbH-Geschäftsanteilsabtretung mit Vorbehaltsnießbrauch .....	449
1. Vertragsmuster .....	449
2. Anmerkungen .....	452
a) Nießbrauch am Surrogat .....	452
b) Stimmrecht .....	452
<b>Dritter Teil. Sonstiger unentgeltlicher Erwerb</b>	
<b>§ 15 Erbauseinandersetzung</b>	
<b>A. Erbrechtsreform .....</b>	<b>455</b>
I. Gesetzliche Neufassung der §§ 2306 und 2305 BGB .....	455
II. Die Abschmelzung des Pflichtteilsbergänzungsanspruches gem. § 2325 Abs. 3 BGB .....	456
III. Stundung des Pflichtteilsanspruches gem. § 2331 a BGB .....	457
IV. Neuregelung der Pflichtteilsentziehung gem. §§ 2323 ff. BGB .....	457
V. Erweiterung des Zuwendungsverzichtes gem. § 2352 Satz 3, § 2349 BGB .....	457
VI. Reform des Verjährungsrechtes .....	457
VII. Pflegeleistungen gem. § 2057 a BGB .....	458
VIII. Übergangsbestimmungen .....	458
<b>B. Formen der Erbauseinandersetzung .....</b>	<b>458</b>
I. Haftung für Nachlassverbindlichkeiten .....	459
II. Auseinandersetzungsvertrag .....	460

# Inhaltsverzeichnis

III. Teilungsplan des Testamentsvollstreckers .....	460
IV. Vermittlung der Auseinandersetzung durch das Nachlassgericht oder den Notar .....	461
1. Landesrechtliche Vorschriften .....	461
2. Vermittlungsverfahren .....	461
V. Erbteilsabtretung .....	462
VI. Austritt eines Miterben .....	462
VII. Teilausseinanderersetzung .....	462
VIII. Veräußerung des Nachlasses .....	463
IX. Erfüllung von Vermächtnissen, Vorausvermächtnissen und Teilungsanordnungen .....	463
1. Schuldrechtliche Ansprüche .....	463
2. Minderjährige Erben .....	463
3. Früchte und Nutzungen .....	464
4. Anschaffungskosten .....	464
X. Auseinandersetzungsklage .....	464
XI. Teilungsversteigerung .....	464
XII. Erbvergleich .....	465
XIII. Einkommensteuer bei einem Mischnachlass .....	465
1. Vermächtnisse .....	466
2. Teilung ohne Abfindungszahlungen .....	466
a) Betriebsfortführung .....	466
b) Betriebsaufgabe .....	467
c) Nebenkosten .....	467
3. Teilung mit Abfindungszahlung .....	468
a) Betriebsfortführung durch einen Miterben .....	468
b) Rückwirkende Erbauseinandersetzung .....	468
c) Betriebsfortführung zur Vermeidung einer Abfindungszahlung ..	469
4. Sonstiges Ausscheiden aus der Erbengemeinschaft .....	469
a) Verwaltungsauffassung .....	469
b) Kritik .....	469
5. Erbteilsverkauf und Nachlassveräußerung .....	470
6. Abfindung von Pflichtteilsberechtigten .....	470
7. Teilerbauseinandersetzung .....	470
a) Anschaffungskosten .....	471
b) Zivilrechtliche Gefahren .....	471
XIV. Erbschaftsteuer .....	472
1. Vermächtniserfüllung .....	472
2. Teilungsanordnung .....	472
a) Auseinandersetzung ohne Abfindungszahlung .....	473
b) Auseinandersetzung mit Abfindungszahlung .....	473
3. Nachlassteilung ohne Teilungsanordnung .....	474
4. Qualifizierte Nachfolgeklausel im Personengesellschaftsrecht .....	474
XV. Grunderwerbsteuer .....	474
1. Besteuerungsgrundsätze .....	474
2. Kaufrechtsvermächtnisse .....	475
XVI. Umsatzsteuer .....	475
 <b>C. Urkundengestaltung</b> .....	476
I. Erbauseinandersetzungs- und Überlassungsvertrag .....	476
II. Anmerkungen zum Auseinandersetzungsvorvertrag .....	477
1. Rechtsnatur .....	477
2. Gestaltungsfreiheit .....	477

# Inhaltsverzeichnis

3. Gewährleistungsausschluss .....	477
4. Gegenseitiger Verzicht .....	478
<b>D. Veräußerung des Nachlasses .....</b>	<b>478</b>
I. Gesetzliche Regelung .....	478
II. Einkommensteuer .....	478
1. Privatvermögen .....	478
2. Betriebsvermögen .....	478
<b>E. Ausscheiden aus der Miterbengemeinschaft .....</b>	<b>478</b>
I. Veräußerung eines Erbteils .....	479
1. Gesetzliche Regelung .....	479
a) Formvorschriften .....	479
b) Genehmigungen .....	479
c) Haftung .....	479
d) Grundbuchvollzug .....	479
e) Vorkaufsrecht .....	480
2. Urkundengestaltung: Erbteilsveräußerung und -übertragung .....	480
3. Einkommensteuer .....	482
a) Privatvermögen .....	483
b) Betriebsvermögen .....	483
4. Grunderwerbsteuer .....	484
5. Umsatzsteuer .....	484
6. Erbschaftsteuer .....	485
II. Ausscheiden eines Miterben .....	485
1. Zivilrecht .....	485
2. Einkommensteuer .....	485
III. Erbausschlagung .....	486
1. Gesetzliche Regelung .....	486
2. Einkommensteuer .....	486
3. Erbschaftsteuer .....	487

## § 16 Erwerb vom Ehegatten

<b>A. Überblick .....</b>	<b>489</b>
I. Gesetzliche Güterstände nach BGB .....	489
II. Auslandsberührung .....	490
<b>B. Vermögensübergang aufgrund Ehrechts .....</b>	<b>490</b>
I. Gütertrennung .....	490
II. Zugewinngemeinschaft .....	491
1. Rechtsfolgen der Zugewinngemeinschaft .....	492
2. Vorzeitiger Zugewinnausgleich .....	493
a) Zivilrechtliche Zulässigkeit .....	493
b) Schenkungsteuerliches Freibetragspotential .....	495
c) Einkommensteuer .....	496
III. Modifizierte Zugewinngemeinschaft .....	496
IV. Gütergemeinschaft .....	497
1. Anwendungsbereich .....	497
a) Gesetzliche Regelung .....	497
b) Pflichtteilsminderung .....	498
c) Schenkungsteuer .....	498
d) Einkommensteuer .....	498

## Inhaltsverzeichnis

2. Beendigung der Gütergemeinschaft .....	499
a) Gesetzliche Regelung .....	499
b) Schenkungsteuer .....	499
c) Einkommensteuer .....	499
3. Formulierungsvorschlag für eine Abfindungsvereinbarung (Rosenheimer Modell) .....	500
 <b>C. Übertragungen während der Ehe</b> .....	500
I. Überblick .....	501
II. Ehebedingte Zuwendung .....	501
1. Abgrenzung .....	501
2. Zugewinnausgleich .....	502
3. Kritik .....	502
4. Pflichtteilergänzung .....	503
5. Gläubigeranfechtung .....	503
6. Schenkungsteuer .....	503
a) Familienwohnheime .....	503
b) Erbschaftsteuerreform .....	504
III. Ehegattenschenkungen .....	505
1. Gesetzliche Regelung .....	505
2. Scheidungsklausel .....	505
3. Formulierungsvorschlag: Ehegattenschenkung .....	506
4. Rückforderungsrecht .....	507
5. Pfändbarkeit des Rückübertragungsanspruchs .....	508
IV. Haftungsbegrenzende Gestaltungen .....	508
V. Oder-Konten .....	509
 <b>D. Eingetragene Lebenspartnerschaften</b> .....	510
I. Zivilrecht .....	510
II. Erbschaftsteuerreform 2009 .....	510
III. Einkommensteuer .....	511
1. Zusammenveranlagung und Splittingtarif .....	511
2. Unterhaltsleistungen .....	511
 <b>E. Leistungen zu Gunsten von Lebensgefährten</b> .....	511
I. Zivilrechtlicher Ausgleich .....	511
1. Ausgleichsansprüche .....	512
2. Vertragliche Regelung .....	512
II. Schenkungsteuer .....	512
 <b>§ 17 Stiftung als Instrument der Vermögensnachfolge</b>	
 <b>A. Einführung in das Stiftungsrecht</b> .....	518
I. Überblick .....	518
1. Der Trend zur Stiftung .....	518
2. Unternehmer als Stifter .....	519
3. Das Profil deutscher Stifter .....	520
II. Berühmte Stiftungen .....	520
III. Neuere Stiftungen .....	522
IV. Definition .....	522
V. Wirtschaftliche Bedeutung .....	522
VI. Bürgerstiftungen .....	523
VII. Beraterinitiative .....	524

# Inhaltsverzeichnis

<b>B. Gemeinnützige Stiftungen .....</b>	525
I. Rechtsfähige Stiftung des bürgerlichen Rechts, §§ 80–88 BGB .....	525
1. Gesetzliche Regelung .....	525
2. Satzungsinhalt .....	525
3. Formfragen .....	525
4. Anerkennung .....	526
5. Zulässige Stiftungszwecke .....	526
6. Stiftungsaufsicht .....	527
a) Anerkennung gem. § 80 Abs. 1 BGB .....	527
b) Vertretungsbescheinigung .....	527
7. Stiftungserrichtung durch Rechtsgeschäft unter Lebenden oder von Todes wegen? .....	527
8. Die Vorstiftung als Rechtsträger .....	528
a) Dogmatische Einordnung .....	528
b) Steuerliche Anerkennung .....	529
9. Stiftung und Pflichtteilergänzung .....	531
10. Nachträgliche Änderung der Stiftungssatzung .....	532
11. Gemeinnützige Stiftung mit Quotenüberschreitung für Erben GmbH & Co. KG statt Vor- und Nacherbfolge .....	533
12. Urkundengestaltung .....	533
13. Bewertung .....	538
II. Öffentlich-rechtliche und kirchliche Stiftungen .....	538
1. Öffentliche Stiftungen .....	538
2. Stiftungen des öffentlichen Rechts .....	538
3. Errichtung einer öffentlich-rechtlichen Stiftung .....	539
a) Formulierungsvorschlag .....	539
b) Kosten der Stiftungserrichtung .....	541
4. Kirchliche Stiftungen .....	541
III. Unselbständige Stiftung .....	542
1. Treuhandvariante .....	542
a) Vertragsgestaltung .....	542
b) Der Trust .....	543
c) Ausländische Stiftungen .....	544
2. Schenkung unter Auflage .....	546
a) Rechtsfolgen .....	546
b) Urkundengestaltung: Unselbständige Stiftung .....	547
3. Bewertung .....	549
IV. Zustiftung .....	549
1. Definition .....	549
2. Vergleich: Zustiftung, Spenden und unselbständige Stiftung .....	550
3. Formulierungsvorschlag für eine Zustiftung .....	550
4. Zustiftung mit Vorbehaltensüberschreitung .....	550
a) Zuwendungsbescheinigung .....	551
b) Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung .....	552
c) Ertraglosigkeit der Zustiftung? .....	552
d) Bewertung .....	552
5. Urkundengestaltung: Zustiftung .....	552
V. Stiftungskapitalgesellschaft .....	553
1. GmbH .....	553
a) GmbH als Nonprofit-Organisation .....	553
b) Bekannte Stiftungen in der Rechtsform der GmbH .....	554
c) Vorzüge der gemeinnützigen GmbH .....	555

# Inhaltsverzeichnis

d) Satzungsgestaltung .....	556
e) Satzung einer gemeinnützigen Stiftungs GmbH .....	557
2. Bewertung .....	559
3. Die gemeinnützige Unternehmergegesellschaft (haftungsbegrenzt) .....	559
<b>VII. Stiftungsverein .....</b>	<b>559</b>
1. Zulässigkeit .....	559
a) Name .....	560
b) Zweck .....	560
c) Gemeinnützigkeit .....	560
d) Vermögensausstattung .....	560
e) Satzung .....	560
f) Aufwandersatz .....	561
g) Beispiele für Stiftungsvereine .....	561
h) Bewertung .....	561
2. Vereinssatzung .....	562
<b>VIII. Gesellschaft bürgerlichen Rechts mit ideellem Zweck .....</b>	<b>566</b>
1. Anwendungsbereich .....	566
2. Gesellschaftsvertrag .....	566
a) Beschränkung der Abfindung .....	566
b) Keine Gemeinnützigkeit .....	567
c) Bewertung .....	567
<b>VIII. Die Besteuerung gemeinnütziger Körperschaften .....</b>	<b>567</b>
1. Tatbestandsmerkmale .....	568
a) Gemeinnützige Zwecke .....	568
b) Mildtätige Zwecke .....	569
c) Die Sphären einer gemeinnützigen Körperschaft .....	569
d) Satzungserfordernisse .....	570
2. Steuerfolgen der Gemeinnützigkeit .....	573
a) Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	573
b) Ertragsteuern .....	573
c) Umsatzsteuer .....	574
3. Zuwendung von Betriebsvermögen .....	574
a) Ertragsteuer .....	575
b) Grunderwerbsteuer .....	575
c) Bewertung .....	575
4. Spendenrecht .....	576
a) Spendenbegriff .....	576
b) Durchlaufspendenverfahren .....	576
c) Unschädliche Zuführung zum Vermögensstock .....	576
5. Sponsoring .....	576
<b>IX. Besteuerung der Stifterfamilie und sonstiger Begünstigter .....</b>	<b>577</b>
1. Einkommensteuer .....	577
a) Gesetzliche Regelung .....	577
b) BFH-Rechtsprechung .....	577
2. Schenkungsteuer .....	578
<b>C. Familienstiftung .....</b>	<b>578</b>
I. Abgrenzung zu gemeinnützigen Stiftungen .....	579
II. Familienstiftung zur Unternehmensnachfolge .....	580
III. Die „private“ Familienstiftung .....	581
1. Anerkennungsverfahren .....	581
2. Rechtsfolgen der Familienstiftung .....	581

## **Inhaltsverzeichnis**

3. Schenkungsteuer .....	582
a) Stiftungerrichtung .....	582
b) Zustiftung .....	582
c) Mittelbare Vermögensmehrung .....	582
d) Erbersatzsteuer .....	582
e) Auflösung der Familienstiftung .....	583
4. Grunderwerbsteuer .....	583
5. Ertragsteuern .....	583
6. Besteuerung der begünstigten Familienangehörigen .....	584
IV. Vertragsgestaltung: Errichtung der Dr. S Familienstiftung .....	584
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>589</b>