

Thomas Sprecher

Dr. iur. et phil., Rechtsanwalt, LL.M.

Stiftungsrecht

in a nutshell



Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Inhaltsübersicht	V
Abkürzungsverzeichnis	XXI
1. Teil: Einleitung	1
§ 1 Geschichte	1
§ 2 Rechtliche Regelungen	1
1. Stiftungsrecht im ZGB	1
2. Einfluss des Aktienrechts	2
3. Weitere Rechtsgrundlagen	2
4. Lehre und Praxis	3
5. Die Stiftung als juristische Person	3
6. Die Stiftung als Anstalt	3
7. Die Stiftung als Unternehmen	5
§ 3 Foundation Governance	6
§ 4 Stiftungsformen und -typologien	8
1. Gewöhnliche Stiftung als Grundform und Sonderformen	8
2. Stiftungstypologien	9
§ 5 Prinzipien	10
1. Stifterfreiheit	10
1.1 Grundsatz	10
1.2 Schranken	10
2. Stiftungsautonomie	11
§ 6 Praxis	11
1. Allgemeines	11
2. Verbände und andere Akteure	12
3. Verzeichnisse	13
2. Teil: Die Errichtung der Stiftung	15
§ 1 Überblick	15
1. Einleitung	15
2. Motive	16

§ 2	Stifter	16
	1. Natürliche Personen	16
	2. Juristische Personen	17
	3. Mehrere Personen	18
	4. Stellvertretung	18
	5. Treuhänderische Errichtung	18
§ 3	Die Errichtung durch öffentliche Urkunde	19
	1. Das Stiftungsgeschäft	19
	2. Der zwingende Inhalt der Stiftungsurkunde	19
	3. Freiwillige Inhalte der Stiftungsurkunde	20
	4. «Musterurkunden»	21
	5. Widerruf	22
	6. Vorprüfung	22
	7. Auslegung	22
§ 4	Errichtung durch Verfügung von Todes wegen	23
	1. Allgemeines	23
	2. Errichtungsformen	23
	3. Widerruf	24
	4. Alternativen	24
§ 5	Das Erstarrungsprinzip und seine Grenzen	25
	1. Das Erstarrungsprinzip	25
	2. Stifterrechte	25
§ 6	Der Handelsregistereintrag	26
	1. Eintragungspflicht	26
	2. Erbstiftungen	27
	3. Örtliche Zuständigkeit	27
	4. Anmeldung	27
	5. Kognition des Handelsregisterführers	28
	6. Eintrag	28
	7. Konstitutive Wirkung	29
	8. Publizität und Transparenz	29
§ 7	Anfechtung der Stiftungserrichtung	30
3. Teil: Stiftungsaufsicht		33
§ 1	Allgemeines	33
	1. Grundsatz	33

2. Ausnahmen	33
3. Dauer	34
4. Funktion	34
5. Aufsichtsrecht	35
6. Zuständigkeit	35
7. Bestätigung	38
§ 2 Aufgaben und Kompetenzen	38
1. Grundsatz	38
2. Beschränkung auf Rechtsaufsicht	39
3. Genehmigung von Rechtsgeschäften	39
§ 3 Massnahmen	40
1. Übersicht	40
2. Präventive Massnahmen	41
3. Repressive Massnahmen	41
4. Verhältnismässigkeit und Subsidiarität	42
5. Verfahren	43
§ 4 Rechtsmittel	43
1. Beschwerde	43
2. Klage	44
4. Teil: Elemente der Stiftung	45
§ 1 Stiftungszweck	45
1. Allgemeines	45
2. Unterscheidungen	45
3. Schranken	46
3.1 Allgemeines	46
3.2 Selbstzweckstiftung	47
4. Formulierung des Stiftungszwecks	47
5. Mehrere Zwecke	47
6. Auflagen und Bedingungen	48
6.1 Auflagen	48
6.2 Bedingungen	48
7. Sonderrechte	49
§ 2 Stiftungsvermögen	49
1. Allgemeines	49
2. Unterscheidungen	49

2.1	Widmung und Widmungsvermögen	50
2.2	Nach der Errichtung der Stiftung zufließendes Vermögen	51
2.3	Weitere Unterscheidungen	51
3.	Zuwendungen	52
3.1	Allgemeines	52
3.2	Pflichten des Stiftungsrats bei der Entgegennahme von Vermögenswerten	53
3.2.1	Grundsätzliche Annahmepflicht	53
3.2.2	Stiftungsrechtliche Ausnahmen	53
3.2.3	Zuwendungen aus anonymen oder aus rechtlich oder ethisch bedenklichen Quellen (Geldwäscherei, Terrorismus-Finanzierung)	54
3.2.4	Unversteuertes Vermögen	55
3.3	Anfechtung von Zuwendungen	55
§ 3	Organisation	56
1.	Allgemeines	56
2.	Stiftungsorgane	57
3.	Zwingende Organe	57
4.	Weitere Organe	57
5.	Faktische Organe	58
6.	Checks and Balances	59
§ 4	Stiftungsrat	59
1.	Verhältnis zwischen Stiftung und Stiftungsrat	59
2.	Besetzung	60
3.	Voraussetzungen	60
4.	Amtszeit	61
5.	Handelsregistereintrag	61
6.	Wahl und Wahlorgan	61
6.1	Allgemeines	61
6.2	Erste Mitglieder	62
6.3	Weitere und spätere Mitglieder	62
7.	Konstituierung	63
8.	Stellvertretung	63
9.	Beendigung	64
10.	Entschädigung	65
11.	Aufgaben und Kompetenzen des Stiftungsrats	68

11.1	Allgemeine Pflichten	68
11.2	Spezifische Pflichten	69
11.3	Delegation	70
12.	Stiftungsratsausschüsse	70
13.	Berater	71
14.	Haftung der Stiftungsratsmitglieder	72
14.1	Allgemeines	72
14.2	Voraussetzungen	72
14.3	Haftungsreduktion	73
14.4	Mehrere Haftpflichtige	73
14.5	Keine Entlastung	73
14.6	Versicherung	74
14.7	Legitimation	74
§ 5	Revisionsstelle	74
1.	Revisionsstellenpflicht	75
1.1	Grundsatz	75
1.2	Ausnahmen von der Revisionsstellenpflicht	75
2.	Voraussetzungen an die Revisionsstelle	76
2.1	Fachliche Qualifikation der Revisionsstelle	76
2.2	Unabhängigkeit	77
2.3	Sitz oder Wohnsitz	78
3.	Wahl und Amtsdauer	78
4.	Art der Revision	79
4.1	Ordentliche Revision	79
4.2	Eingeschränkte Revision	80
5.	Aufgaben der Revisionsstelle	80
5.1	Bei der ordentlichen Revision	80
5.2	Internes Kontrollsystem, Risikobeurteilung	81
5.3	Bericht	81
5.4	Bei der eingeschränkten Revision	82
5.5	Pflichten bei Überschuldung	82
5.6	Keine weiteren Aufgaben	83
6.	Verhältnis zur Aufsichtsbehörde	83
7.	Haftung der Revisionsstelle	84
§ 6	Weitere Elemente	84
1.	Sitz	84
1.1	Rechtssitz	84

1.2	Tatsächliche Verwaltung	85
2.	Name	85
5. Teil:	Das Leben der Stiftung	87
§ 1	Die Stiftung als Wirkungseinheit	87
§ 2	Stiftungsreglemente und Richtlinien	87
1.	Stiftungsreglemente	87
2.	Richtlinien	89
§ 3	Kooperationen	89
§ 4	Stiftungsorganisation	91
1.	Stiftungsrat	91
1.1	Reglementarische Regelungen	91
1.2	Stiftungsratssitzungen	91
2.	Geschäftsführung	93
3.	Buchführung, Rechnungslegung	93
3.1	Das neue Rechnungslegungsrecht	94
3.2	Konsolidierungspflicht bei kontrollierten Stiftungen	95
3.3	Aufbewahrung der Geschäftsbücher	95
4.	Handelsregisterrecht	96
5.	Massnahmen bei ungenügender Organisation	97
5.1	Ungenügende Organisation	97
5.2	Behebung	97
5.3	Massnahmen der Aufsichtsbehörde	98
5.4	Mängel bei Familien- und kirchlichen Stiftungen	99
6.	Massnahmen bei Überschuldung und Zahlungsunfähigkeit	100
6.1	Voraussetzungen	100
6.2	Vorgehen	101
6.3	Sanierungsmassnahmen	102
6.4	Zwangsvollstreckung	103
6.5	Revision von Art. 84a ZGB	103
§ 5	Vermögensbewirtschaftung	105
1.	Allgemeines	105
2.	Kompetenz	105
3.	Pflichten des Stiftungsrats	106

4.	Besondere Investitionen	108
4.1	Zweckbezogene Investitionen	109
4.2	Nachhaltige Investitionen	109
5.	Massnahmen der Stiftung bei dauerhaften Mindererträgen	110
§ 6	Fördertätigkeit	111
1.	Allgemeines	111
2.	Förderformen	111
2.1	Allgemeines	111
2.2	Unternehmerische Fördermodelle	112
3.	Rahmenbedingungen	113
3.1	Ausschüttungsklauseln	113
3.2	Inaktive Stiftungen	113
3.3	Äufnungsklauseln	114
3.4	«Zeitnahe Mittelverwendung»	115
4.	Wirkungsmessung	116
5.	Destinatär	116
5.1	Allgemeines	116
5.2	Bestimmung	117
5.3	Rechtsstellung	117
5.4	Partner	118
6.	Fördertätigkeit im Ausland	118
§ 7	Rechtsmittel	119
1.	Anzeige	119
2.	Stiftungsaufsichtsbeschwerde	120
2.1	Allgemeines	120
2.2	Beschwerdegrund	120
2.3	Frist	120
2.4	Aktivlegitimation	120
2.5	Passivlegitimation	122
2.6	Zuständigkeit	122
2.7	Beschwerdeverfahren	122
2.8	Entscheid	123
2.9	Weiterzug	123
3.	Zivilrechtliche Klage	124
4.	Abgrenzung von Beschwerde und Klage	124
5.	Strafanzeige	125

6. Teil: Gesetzliche Sonderformen	127
§ 1 Familienstiftung	127
1. Destinatäre	127
2. Einschränkung des Zwecks	129
3. Handelsregister	130
4. Keine Revisionsstelle	131
5. Aufsicht	131
6. Praxis	132
§ 2 Kirchliche Stiftung	132
1. Allgemeines	132
2. Voraussetzungen	133
3. Aufsicht	133
4. Handelsregister	134
§ 3 Gemischte Stiftung	134
§ 4 Personalvorsorgestiftung	135
1. Allgemeines	137
2. Besonderheiten	138
3. Revision	139
§ 5 Sammelstiftung	139
§ 6 Anlagestiftung	140
§ 7 Öffentlichrechtliche Stiftung	142
§ 8 Unselbständige Stiftung	142
§ 9 Exkurs: Trust	143
7. Teil: In der Praxis geschaffene Formen	145
§ 1 Unternehmensstiftung	145
1. Allgemeines	145
2. Gründe für Errichtung	146
3. Formen	147
4. Die Unternehmensstiftung als faktisches Organ	147
§ 2 Stiftung auf Zeit	147
§ 3 Verbrauchsstiftung	148
1. Allgemeines	148
2. Formen	149

3. Gründe für eine Verbrauchsstiftung	149
§ 4 Dachstiftung	151
§ 5 Corporate Foundation	152
§ 6 Bankenstiftung	153
§ 7 Bürgerstiftung	153
8. Teil: Änderungen und Umstrukturierungen	155
§ 1 Änderung der Stiftungsurkunde	155
1. Übersicht	155
2. Verfahren	156
2.1 Allgemeines	156
2.2 Antrag	157
2.3 Zuständigkeit	157
2.4 Entscheid	158
3. Änderung des Zwecks auf Antrag des Stiftungsrats (Art. 86 ZGB)	160
3.1 Voraussetzungen	160
3.2 Auflagen und Bedingungen	161
3.3 Der neue Zweck	161
3.4 Mehrfache Zweckänderung	161
3.5 Aufhebung	161
4. Änderung des Zwecks auf Antrag des Stifters (Art. 86a ZGB)	162
4.1 Allgemeines	162
4.2 Voraussetzungen	163
4.2.1 Zweckänderungsvorbehalt	163
4.2.2 Antrag	164
4.2.3 Ablauf von zehn Jahren	164
4.2.4 Ablauf von höchstens zwanzig Jahren bei juristischen Personen als Stifter	165
4.2.5 Öffentlicher oder gemeinnütziger Zweck	165
4.2.6 Zulässigkeit des neuen Zwecks	165
5. Änderung der Organisation (Art. 85 ZGB)	166
5.1 Voraussetzungen	166
5.2 Mögliche Änderungen	166
6. Unwesentliche Änderungen (Art. 86b ZGB)	167

6.1	Allgemeines	167
6.2	Voraussetzungen	168
7.	Änderung der Stiftungsurkunde bei Familien- und kirchlichen Stiftungen	168
§ 2	Fusion	169
1.	Allgemeines	169
2.	Voraussetzungen	169
3.	Verfahren	169
§ 3	Vermögensübertragung	171
§ 4	Umwandlung in eine unselbständige Stiftung	171
§ 5	Spaltung	172
9. Teil:	Aufhebung der Stiftung	173
§ 1	Aufhebung auf Antrag oder von Amtes wegen	173
1.	Anfängliche Nichtigkeit	173
2.	Voraussetzungen der Aufhebung nach Art. 88/89 ZGB	174
3.	Verfahren	175
3.1	Antrag	175
4.	Zuständigkeit	175
4.1	Prüfung und Entscheid	175
5.	Liquidation	176
§ 2	Organisatorische Aufhebung	177
§ 3	Ordentliche Aufhebung nach Stiftungsurkunde	177
§ 4	Konkurs	178
10. Teil:	Die Stiftung im internationalen Verhältnis	179
§ 1	Inkorporationstheorie (Gründungstheorie)	179
§ 2	Sitzverlegung in die Schweiz	180
§ 3	Sitzverlegung ins Ausland	181
§ 4	Grenzüberschreitende Immigrations-Fusion	182
§ 5	Grenzüberschreitende Emigrations-Fusion	182
11. Teil:	Stiftung und Steuern	183
§ 1	Besteuerung der Errichtung der Stiftung	183

1.	Steuerfolgen bei der nicht-steuerbefreiten Stiftung	183
2.	Steuerfolgen bei der steuerbefreiten Stiftung	184
3.	Steuerfolgen bei der Familienstiftung	184
4.	Steuerfolgen beim Stifter	184
4.1	Abzugsfähigkeit freiwilliger Leistungen an steuerbefreite Stiftungen	185
4.2	Geschäftsmässig begründeter Aufwand	186
§ 2	Laufende Besteuerung	187
1.	Besteuerung der Stiftung	187
1.1	Grundzüge	187
1.1.1	Subjektive Steuerpflicht	187
1.1.2	Bemessung	187
1.1.3	Steuerdomizil	187
1.1.4	Steuerarten	188
1.2	Gewinnsteuern	188
1.3	Kapitalsteuern	189
1.4	Mehrwertsteuern	189
2.	Besteuerung der Destinatäre	190
§ 3	Besteuerung der Aufhebung der Stiftung	191
§ 4	Steuerbefreiung	191
1.	Allgemeines	191
2.	Voraussetzungen	192
3.	Überprüfung der Steuerbefreiung	196
4.	Steuerbefreiung von juristischen Personen bei Verfolgung ideeller Zwecke	196
	Sachregister	197