

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Zürich von S.K. Alexander, R. Arnet, S.P. Baumgartner, W. Boente, P. Breitschmid, A. Büchler, H.C. von der Crone, T. Domej, U. Haas, A. Heinemann, H. Heiss, R.M. Hilty, D. Jakob, L.D. Loacker, P. Picht, W. Portmann, R. Sethe, F. Thouvenin, H.U. Vogt, R.H. Weber

Stephan Berner

Liechtensteinische Strukturen in der Schweizer Nachlassplanung

**Gleichzeitig ein Beitrag zur Renovation
des Familienstiftungsstandorts Schweiz
unter Berücksichtigung zivil-, steuer- und
ausgewählter sozialversicherungsrechtlicher
Gesichtspunkte**

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Inhaltsübersicht.....	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis.....	XIX
Literaturverzeichnis	XXV

Teil I: Einführung..... 1

Kapitel 1: Inhalt und Fragestellung 3

I. Ziele	3
II. Begriffliches.....	3
1. Nachlassplanung.....	3
2. Bezug zur Schweiz.....	4
3. Strukturen.....	5
III. Aufbau.....	5
IV. Sprachliche Hinweise.....	6

Kapitel 2: Bewertungskriterien 7

I. Planungsmotive als Ausgangspunkt.....	7
II. Massgebliche Hauptkriterien.....	8
1. Gestaltungsoptionen.....	8
2. Beständigkeit durch Rechtssicherheit.....	8
3. Kostenfolgen	9
III. Schlussfolgerung.....	9

Teil II: Stiftungsstandort Schweiz..... 11

Kapitel 1: Grundzüge des Schweizer Stiftungsrechts..... 13

I. Die Rechtsform der Stiftung und ihre Entstehung.....	13
1. Der Stiftungsbegriff des Schweizer Rechts	13
1.1 Die Stiftung als juristische Person des Zivilrechts	13

1.2 Wesensmerkmale der Stiftung.....	13
1.3 Überblick über die Erscheinungsformen	14
a Allgemeines.....	14
b Öffentlich-rechtliche Stiftungen	15
c Sonderformen der privatrechtlichen Stiftung.....	15
d Familienstiftungen.....	16
1.4 Stifterfreiheit	16
2. Errichtung einer Stiftung.....	17
II. Anfechtbarkeit einer Stiftung.....	18
1. Allgemeines.....	18
2. Familienrecht.....	19
2.1 Allgemeine Wirkungen der Ehe	19
2.2 Ehegüterrecht	20
2.3 Unterhaltspflichten	22
3. Erbrecht.....	23
3.1 Erbvertrag.....	23
3.2 Herabsetzung.....	23
3.3 Ausgleichung.....	24
4. Schuldbetreibungs- und Konkursrecht	25
4.1 Schenkungsanfechtung.....	25
4.2 Absichtsanfechtung	26
III. Beendigung der Stiftung.....	26
1. Gesetzliche Beendigungsgründe	26
2. Aufhebung gemäss dem Stifterwillen.....	28
3. Verhältnisse im Konkursfall.....	28
Kapitel 2: Die Familienstiftung im Besonderen	29
I. Wesensmerkmale	29
1. Sonderzweckumschreibung.....	29
2. Abgrenzung zum Familienfideikommiss.....	29
II. Massgebende Normen und wichtige Sonderbestimmungen.....	30
III. Art. 355 Abs. 1 ZGB	31
1. Regelungsgegenstand.....	31
2. Beschränkung des Destinatärkreises	31
2.1 Gesetzliche Beschränkung des Destinatärkreises	31
2.2 Statuarische Begrenzungsmöglichkeiten	33

3.	Beschränkung des Stiftungszwecks.....	34
3.1	Zusammenwirken von Art. 335 Abs. 1 und 2 ZGB.....	34
3.2	Zulässige Zweckbestimmungen	34
IV.	Besteuerung.....	37
1.	Steuersubjektivität.....	37
1.1	Massgeblichkeit des Zivilrechts	37
1.2	Steuerrechtliche Korrektive.....	38
2.	Steuerfolgen	38
2.1	Stiftungsserrichtung	38
2.2	Stiftungsbesteuerung	40
2.3	Ausschüttungen	41

Teil III: Stiftungsstandort Liechtenstein 45

Kapitel 1: Grundzüge des liechtensteinischen Stiftungsrechts 47

I.	Klassifizierung der liechtensteinischen Stiftung	47
1.	Sedes materiae des Stiftungsrechts.....	47
2.	Definition der Stiftung.....	47
3.	Überblick über die Erscheinungsformen	48
3.1	Gemeinnützigkeit und Privatnützigkeit	48
3.2	Funktionelle Einteilung	49
II.	Besonderheiten des liechtensteinischen Stiftungsrechts.....	50
1.	Stifterfreiheit	50
2.	Erstarrungsprinzip und Stifterrechte.....	50
3.	Trennungsprinzip	51
4.	Kontrollierte Stiftungen.....	52
III.	Errichtung einer Stiftung.....	53
1.	Errichtungsform und Inhalt des Errichtungsgeschäfts	53
2.	Zweckbestimmung	54
3.	Vermögenswidmung	55
4.	Treuhänderische Stiftungsserrichtung.....	56
IV.	Die Stiftungsdokumente	57
1.	Gesetzliche Grundlagen	57
2.	Die einzelnen Stiftungsdokumente.....	58
2.1	Stiftungsurkunde	58
2.2	Stiftungszusatzurkunde.....	58

2.3 Reglement.....	59
2.4 Rangfolge	59
3. Weitere relevante Dokumente	60
V. Rechtsstellung der Begünstigten	60
1. Gesetzliche Grundlagen	60
2. Begünstigtengruppen.....	61
2.1 Begünstigungsberechtigte.....	61
2.2 Anwartschaftsberechtigte	62
2.3 Ermessensbegünstigte	62
2.4 Letztbegünstigte	63
3. Begünstigtenrechte	64
VI. Der Registereintrag	64
VII. Anfechtbarkeit einer Stiftung	65
1. Gläubiger des Stifters	65
2. Erben des Stifters	66
3. Ehegatte des Stifters	67
4. Willensmängel.....	68
VIII. Beendigung der Stiftung.....	69
Kapitel 2: Die Familienstiftung im Besonderen	71
I. Wesensmerkmale	71
II. Beschränkung des Destinatärkreises	71
III. Beschränkung des Stiftungszwecks.....	73
IV. Weitere Besonderheiten der Familienstiftung	76
V. Besteuerung.....	77
1. Gesetzliche Grundlagen	77
2. Stiftungserrichtung	77
3. Stiftungsbesteuerung	79
4. Begünstigtenbesteuerung.....	81
Teil IV: Truststandort Liechtenstein	83
Kapitel 1: Das Rechtsinstitut des trust	85
I. Einleitende Vorbemerkungen.....	85
II. Begriff des trust.....	85

III.	Überblick über die Erscheinungsformen	87
1.	Unterscheidung nach Entstehungsart.....	87
2.	Der express trust im Speziellen	88
Kapitel 2: Der liechtensteinische trust im Besonderen.....		91
I.	Grundlagen und Klassifizierung des liechtensteinischen trust	91
II.	Das Trustvermögen	92
III.	Beteiligte des Trust	94
1.	Der settlor.....	94
2.	Der trustee	95
2.1	Begriffsumschreibung	95
2.2	Verhältnis zum Trustvermögen	95
2.3	Funktion	96
2.4	Treuebruch	97
2.5	Ende der Funktion als trustee	97
3.	Die beneficiaries.....	98
IV.	Errichtung eines trust	99
V.	Der Registereintrag	101
VI.	Anfechtbarkeit eines trust.....	102
VII.	Beendigung des trust	103
VIII.	Besteuerung.....	104

Teil V: Die liechtensteinische Familienstiftung und der liechtensteinische trust im Schweizer Recht 107

Kapitel 1: Zivilrecht		109
I.	Internationalprivatrechtliche Anerkennung.....	109
1.	Familienstiftung	109
1.1	Inkorporationstheorie als Grundlage	109
1.2	Sonderbestimmungen des schweizerischen IPRG	110
2.	Trust	111
2.1	Das HTÜ als Grundlage	111
2.2	Sonderbestimmungen des HTÜ.....	112
2.3	Besonderheiten hinsichtlich der Errichtung eines trust	113

II.	Beschränkungen durch das Schweizer Zivilrecht.....	115
1.	Gefahr des Durchgriffs.....	115
1.1	Stiftung.....	115
1.2	Trust.....	116
2.	Familienrecht.....	117
2.1	Stiftung.....	117
a	Massgebende Normen und anwendbares Recht.....	117
b	Allgemeine Wirkungen der Ehe.....	118
c	Ehegüterrecht.....	119
d	Unterhaltspflichten.....	121
2.2	Trust.....	121
a	Massgebende Normen und anwendbares Recht.....	121
b	Allgemeine Wirkungen der Ehe.....	122
c	Ehegüterrecht.....	123
d	Unterhaltspflichten.....	126
3.	Erbrecht.....	126
3.1	Stiftung.....	126
a	Massgebende Normen und anwendbares Recht.....	126
b	Erbvertragsberechtigte.....	127
c	Herabsetzung.....	127
d	Ausgleichung.....	129
3.2	Trust.....	129
a	Massgebende Normen und anwendbares Recht.....	129
b	Erbvertragsberechtigte.....	130
c	Herabsetzung.....	131
d	Ausgleichung.....	134
4.	Schuldbetreibungs- und Konkursrecht.....	134
4.1	Stiftung.....	134
a	Anwendbares Recht.....	134
b	Schenkungsanfechtung.....	135
c	Absichtsanfechtung.....	135
d	Vollstreckungsprivilegien.....	136
4.2	Trust.....	136
	Kapitel 2: Steuerrecht.....	139
I.	Doppelbesteuerungsabkommen.....	139
1.	Altes Doppelbesteuerungsabkommen von 1995.....	139

2.	Neues Doppelbesteuerungsabkommen von 2015	139
2.1	Grundlagen und Abkommensberechtigung	139
2.2	Auswirkungen des Abkommens	141
II.	Stiftung.....	142
1.	Steuersubjektivität und Grundlagen	142
2.	Steuerfolgen	143
III.	Trust	145
1.	Steuersubjektivität und Grundlagen	145
2.	Steuerfolgen	146
2.1	Steuerfolgen nach Art des trust	146
2.2	Besteuerung des revocable trust	147
2.3	Besteuerung des irrevocable fixed interest trust	148
2.4	Besteuerung des irrevocable discretionary trust	149
Kapitel 3: Sozialversicherungsrecht.....		151
I.	Einführung	151
1.	Bedeutung des Sozialversicherungsrechts	151
2.	EFTA-Übereinkommen.....	152
II.	Beiträge der ersten Säule.....	153
1.	Grundlagen des Beitragsrechts	153
1.1	Allgemeines zur Beitragspflicht	153
1.2	Erwerbstätige Versicherte	154
1.3	Nichterwerbstätige Versicherte	155
2.	Nichterwerbstätigkeit als Kostenrisiko.....	156
2.1	Ausgangslage	156
2.2	Massgebendes Renteneinkommen.....	157
2.3	Massgebendes Vermögen.....	158
a	Begriff	158
b	Ermittlung.....	158
2.4	Folgen für die nichterwerbstätige Person	160
3.	Erfassung der Entschädigungen von Stiftungsräten und trustees	161
3.1	Abgrenzung zwischen selbständiger und unselbständiger Erwerbstätigkeit (Beitragsstatut)	161
3.2	Stiftungsräte	163
3.3	Trustees	163
III.	Ergänzungsleistungen.....	164
1.	Ausgangslage	164

2. Gefahr der potentiellen Leistungsreduktion	165
2.1 Begriff der anrechenbaren Einnahmen nach ELG	165
a Grundlagen	165
b Bedeutung des Vermögens	166
c Nicht anrechenbare Einnahmen	168
2.2 Folgen für die ergänzungsleistungsbeziehende Person	169
IV. Erkenntnisse	169

Kapitel 4: Zwischenfazit..... 171

I. Zivilrecht.....	171
1. Gestaltungsmöglichkeiten	171
2. Sonstige zivilrechtliche Rahmenbedingungen.....	171
II. Steuerrecht	172
1. Stiftung.....	172
2. Trust	173
III. Sozialversicherungsrecht.....	173

Teil VI: Schlussfolgerungen für den Familienstiftungsstandort Schweiz 175

Kapitel 1: Zivilrecht 177

I. Wertungsdisparität des Schweizer Rechts.....	177
1. Ausgangslage	177
1.1 Vorbemerkungen	177
1.2 Fehlen eines geeigneten Instrumentes im Schweizer Recht	177
1.3 Fehlende Attraktivität des Familienstiftungsstandorts Schweiz	178
II. Handlungsoptionen	180
1. Ausgangslage	180
2. Schlussfolgerung de lege lata: Modifikation der Rechtsprechung.....	182
2.1 Bisherige Rechtsprechung	182
2.2 Variante 1: Zulassung von Unterhaltsstiftungen	184
2.3 Variante 2: Weite Auslegung der Zweckbestimmungen	185
3. Schlussfolgerungen de lege ferenda	186
3.1 Variante 1: Änderung von Art. 335 ZGB	186
3.2 Variante 2: Totalrevision des Stiftungsrechts	187
3.3 Variante 3: Schaffung einer Alternative	187
III. Zwischenfazit	188

Kapitel 2: Steuerrecht	191
I. Vorbemerkung.....	191
II. Steuerrechtliche Korrektive.....	191
1. Das steuerliche Rechtsmissbrauchskonzept als Alternative zur Steuerunggehungsdoktrin.....	191
2. Folgen der Anwendung des steuerlichen Rechtsmissbrauchskonzepts	192
III. Das Schenkungsproblem	194
1. Ausgangslage	194
2. Vorliegen einer Schenkung aus zivilrechtlicher Sicht.....	194
2.1 Begriff der Schenkung.....	194
2.2 Schenkung durch die Stiftung.....	195
2.3 Schenkung durch den Stifter	196
3. Vorliegen einer Schenkung aus steuerrechtlicher Sicht.....	196
3.1 Einkommens- und Schenkungssteuer	196
3.2 Schenkung durch die Stiftung.....	198
3.3 Schenkung durch den Stifter	199
IV. Handlungsoptionen	200
1. Schlussfolgerung de lege lata: Anpassung des Besteuerungsregimes	200
1.1 Berücksichtigung der Besonderheiten des Stiftungsverhältnisses	200
1.2 Anknüpfungspunkt Widmungsakt und massgebender Zeitpunkt	200
2. Schlussfolgerungen de lege ferenda	202
2.1 Variante 1: Punktuelle Anpassung des Steuerrechts.....	202
2.2 Variante 2: Revision des Steuerrechts	203
a Ausgangslage.....	203
b Skizze einer möglichen Lösung.....	203
3. Die Besteuerung des trust im Speziellen	206
3.1 Vorbemerkungen	206
3.2 Problemfelder de lege lata	206
3.3 Vorschläge de lege lata et ferenda	208
a Steuerrechtliche Rechtssubjektivität.....	208
b Blick über die Grenzen	209
c Modalitäten der Trustbesteuerung	210
d Wiederkehr des Schenkungsproblems	210
V. Zwischenfazit	211

- Kapitel 3: Sozialversicherungsrecht..... 213**
- I. Beiträge der ersten Säule.....213
 - 1. Bemessungsgrundlagen bei Nichterwerbstätigen213
 - 1.1 Renteneinkommen.....213
 - 1.2 Massgebendes Vermögen.....213
 - 2. Entschädigungen von Stiftungsräten und trustees214
 - 2.1 Stiftungsräte214
 - 2.2 Trustees214
 - a Vorliegen einer unselbständigen Erwerbstätigkeit214
 - b Der trust als Arbeitgeber.....215
 - c Die Verhältnisse beim liechtensteinischen trust im Speziellen...216
- II. Ergänzungsleistungen.....217
- III. Alternative Streitvermeidungsinstrumente218
- Kapitel 4: Zusammenfassende Schlussbetrachtung 219**