

Dominique Jakob

Prof. Dr. iur., M.I.L. (Lund), Ordinarius für Privatrecht und Leiter des
Zentrums für Stiftungsrecht an der Universität Zürich, Independent Advisor

Lukas Brugger

Dr. iur., Rechtsanwalt, Lehrbeauftragter für Privatrecht
an der Universität Zürich

Claude Humbel

Dr. iur., LL.M. (Berkeley), Rechtsanwalt, Habilitand und Lehrbeauftragter
für Privat-, Handels- und Wirtschaftsrecht an der Universität Zürich

Recht der Non-Profit- Organisationen

IN A NUTSHELL

DIKE 

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Literatur- und Materialienverzeichnis	XXXIII

1. Teil: Grundlagen 1

§ 1 NPO-Standort Schweiz 1

1. Was sind Non-Profit-Organisationen? 1
2. Der «Dritte Sektor» 4
3. Akteure 4
4. Der NPO-Standort Schweiz in Zahlen 7

§ 2 Rechtsrahmen für Non-Profit-Organisationen 8

1. Gegenstand und Umfang des Rechts der Non-Profit-Organisationen 8
2. Entwicklung des Rechts der Non-Profit-Organisationen 9
 - a) Historischer Rahmen 9
 - b) Rechtliche Entwicklung der Materie 10
3. Akteure der Normsetzung im Non-Profit-Recht 11
 - a) Nationale Ebene 11
 - b) Internationale Ebene 12
4. Regelungsziele, -instrumente und -ansätze 12

2. Teil: Zivilrecht 15

§ 3 Grundlagen 15

1. Einleitung 15
2. Grundsätzliches zur juristischen Person 15
 - a) Begriff und Bedeutung 15
 - b) Abgrenzungen im Recht der NPO 17
 - aa) Rechtsgemeinschaften 17

Inhaltsverzeichnis

bb) Sammelvermögen	17
cc) Individuelles Engagement	17
c) Gesetzliche Grundlagen	18
3. Rechtsfähigkeit der juristischen Person	18
a) Erwerb der Rechtsfähigkeit	18
aa) Regelungsgegenstand	18
bb) Entstehungsgrundsätze	19
cc) Entstehungshindernisse	21
b) Inhalt und Umfang der Rechtsfähigkeit	21
c) Verlust der Rechtsfähigkeit	23
aa) Allgemeines	23
bb) Liquidation und Vermögensverwendung	23
4. Handlungsfähigkeit der juristischen Person	25
a) Inhalt, Umfang und Voraussetzungen	25
b) Organe	26
aa) Organbegriff	26
bb) Formelle und faktische Organe	26
cc) Allgemeine Organstruktur	27
dd) Verhältnis zwischen Organ und juristischer Person	27
c) Organvertretung im rechtsgeschäftlichen Bereich	28
aa) Allgemeines	28
bb) Vertretungsmacht und Vertretungsbefugnis	28
cc) Prozessfähigkeit	29
dd) Exkurs: Besondere Beschwerdebefugnis	32
ee) Wissensvertretung	33
d) Zurechnung von Organhandeln ausserhalb des rechtsgeschäftlichen Bereichs	33
5. Organhaftung	34
a) (Mit-)Haftung von delinquierenden Organen gegenüber Dritten	34
aa) Haftungs- und Anspruchsgrundlagen	34

bb) Gleichzeitige Haftung von Organ und juristischer Person	35
cc) Gleichzeitige Haftung mehrerer Organmitglieder	35
b) Haftung gegenüber der NPO	35
c) Haftungsmassstab von ehrenamtlichen Organen von NPO	36
d) Wegbedingung der Haftung	36
6. Sitz der juristischen Person	37
a) Begriff	37
b) Rechtliche Bedeutung	37
c) Bestimmung	37
§ 4 Vereine	38
1. Begriff, gesetzliche Regelung und Bedeutung	38
2. Zulässige Vereinszwecke	39
3. Gründung	39
a) Gründungsvoraussetzungen und -vorgang	39
b) Handelsregistereintrag	41
c) Vereinsstatuten: Normenhierarchie und Bedeutung	41
4. Organisation	42
a) Allgemeines	42
b) Vereinsversammlung	43
aa) Kompetenzen und Aufgaben	43
bb) Einberufung	44
cc) Durchführung	45
dd) Beschlussfassung	45
ee) Exkurs: Delegiertenversammlung	47
c) Vereinsvorstand	48
aa) Aufgaben, Rechte und Pflichten	48
bb) Wahl und Mitgliedschaft	48
cc) Organisation	49
dd) Verantwortlichkeit	49

Inhaltsverzeichnis

d)	Revisionsstelle	50
e)	Organisations- und Zweckänderungen	50
f)	Mängel in der Organisation	51
g)	Aktienrechtsrevision: Verstärkter Gläubigerschutz bei Vereinen	52
h)	Exkurs: Vereine mit Sektionen	52
5.	Mitgliedschaft	53
a)	Begriff	53
b)	Erwerb	53
c)	Rechte der Vereinsmitglieder	54
aa)	Vorbemerkung	54
bb)	Mitverwaltungsrechte	54
cc)	Schutzrechte	56
dd)	«Benutzungsrechte»	58
d)	Pflichten der Vereinsmitglieder	58
aa)	Vermögensrechtliche Pflichten	58
bb)	Nicht vermögensrechtliche Pflichten	59
cc)	Exkurs: Vereinsstrafen	60
dd)	Mitgliederverzeichnis für hauptsächlich im Ausland tätige Vereine	61
e)	Beendigung der Vereinsmitgliedschaft	62
aa)	Austritt	62
bb)	Ausschluss	62
cc)	Weitere Beendigungsgründe	63
6.	Auflösung und Liquidation	63
a)	Auflösungsarten	63
b)	Liquidation	64
c)	Auflösung ohne Liquidation: Fusion	64
§ 5	Stiftungen	65
1.	Grundlagen	65
a)	Stiftungsbegriff	65
b)	Stiftungszweck	66
c)	Anstaltliche Natur	67
d)	Stifterwille und seine Auslegung	67

e)	Stiftungstypen und gesetzliche Grundlagen	68
aa)	Das klassische Stiftungsrecht	68
bb)	Sondertypen	69
cc)	Öffentlich-rechtliche Stiftungen	69
dd)	Unselbständige Stiftungen	69
2.	Gründung	70
a)	Gründungsvorgang	70
b)	Stiftungsvermögen	72
c)	Stiftungserrichtung und Nachlassplanung	73
d)	Stiftungsstatuten und Reglemente	74
3.	Organe	74
a)	Gesetzliche Ausgangslage	74
b)	Stiftungsrat	75
c)	Revisionsstelle	77
4.	Aufsicht	78
a)	Grundlagen	78
b)	Aufsichtstätigkeit	80
aa)	Grundlagen	80
bb)	Jährliche Berichterstattung	81
cc)	Neue Berichtspflichten	82
c)	Aufsichtsbeschwerde	82
aa)	Rechtsmittel <i>sui generis</i>	82
bb)	Antragsbefugnis	83
cc)	Erstmalige Kodifikation	84
dd)	Aufsichtsanzeige	85
d)	Rechtsmittel gegen Aufsichtsverfügungen	85
5.	Anpassung der Stiftung	86
a)	Zweckänderungen	86
b)	Organisationsänderungen und unwesentliche Änderungen	87
6.	Aufhebung und Liquidation	88
a)	Aufhebung	88
b)	Liquidation und Vermögensverwendung	88
c)	Auflösung ohne Liquidation: Fusion	89
d)	Exkurs: Vermögensübertragung	90

Inhaltsverzeichnis

§ 6	Andere Rechts- und Organisationsformen	91
1.	Vorbemerkung	91
2.	Gemeinnützige Aktiengesellschaften	92
a)	Überblick	92
b)	Charakteristika der gemeinnützigen Aktiengesellschaft	94
aa)	(Untergeordnete) Gewinnstrebigkeit	94
bb)	(Keine) Gewinnausschüttungen an Aktionäre	95
cc)	Ausrichtung von Tantiemen an Mitglieder des Verwaltungsrats	96
dd)	Liquidationsergebnis	96
ee)	Aktionärsbindungsverträge und Vinkulierung der Aktien	97
ff)	Revisionsstelle	97
c)	Anwendungsbereiche	98
3.	Gemeinnützige GmbH	99
4.	Gemeinnützige Genossenschaften	100
5.	Charitable Trusts	101
6.	Weitere Erscheinungsformen	103
a)	Kooperationsmodelle und <i>joint ventures</i>	103
b)	Hybride Erscheinungsformen	104
aa)	Gemischte Strukturen	104
bb)	Gemeinnützige Holding	105
cc)	Doppelstrukturen	106
c)	Unselbständige Non-Profit-Tätigkeit	106
aa)	Unselbständige Stiftungen und Dachstiftungen	106
bb)	Interne NPO-Tätigkeit und Corporate Social Responsibility (CSR)	107
d)	<i>Social enterprises</i>	108
e)	Charity Token: crypto with a cause	110

3. Teil: Governance	111
§ 7 Grundlagen	111
1. Begriff	111
2. Prinzipal-Agent-Konflikt	111
3. Informationsasymmetrien und daraus fließende Problemtypen	112
4. Agency Costs	113
§ 8 Non-Profit-Governance	114
1. Von <i>Corporate</i> zu <i>Non-Profit-Governance</i>	114
2. Funktionale Typologien und Konfliktebenen	115
3. Allgemeine Elemente einer «Good Non-Profit-Governance»	116
a) <i>Checks and balances</i>	116
b) Umgang mit Interessenkonflikten im Besonderen	117
aa) Gesetzliche Pflichten von Organmitgliedern zur Konfliktvermeidung und -auflösung	117
bb) Taxonomie der Interessenkonflikte	118
cc) Umgang mit dauerhaften und punktuellen Interessenkonflikten in NPO	118
c) Organisationsreglement	119
d) Massnahmen zur Senkung der Agency-Kosten	120
aa) Offenlegung, Transparenz und Rechnungslegung	120
bb) Standards und Zertifizierung	121
cc) Professionalisierung	122
§ 9 Foundation Governance im Besonderen	123
1. Einleitung	123
2. Foundation-Governance-Ebenen	124
3. Vom Stiftungsrat zu beachtende Best Practices	124
4. Einfluss der Stifterin	125
a) Einsitz in Stiftungsorganen	126

Inhaltsverzeichnis

b) Weitere Rechte	126
c) Zweckänderungsvorbehalt	127
5. Anpassung der Organisation	128
6. Verhältnis zur Aufsichtsbehörde	129
4. Teil: Steuerrecht	131
§ 10 Steuerbefreiung für NPO	131
1. NPO und Steuern	131
a) Steuerpflicht und Steuerbefreiung	131
b) Steuererleichterungen jenseits der Steuerbefreiung	132
c) Besteuerung der Destinatäre	133
2. Voraussetzungen der Steuerbefreiung	133
a) Rechtsrahmen	133
b) Allgemeine Voraussetzungen	134
aa) Juristische Persönlichkeit	134
bb) Tatsächliche Tätigkeit	135
c) Steuerlicher Gemeinnützigkeitsbegriff	135
aa) Vorbemerkungen	135
bb) Allgemeininteresse	136
cc) Uneigennützigkeit	137
(i) Altruistisches Handeln	137
(ii) Vergütung der Organmitglieder	137
(iii) Unternehmerische Zwecke	139
(iv) Wesentliche Kapitalbeteiligungen und Kapitalanlagen	140
d) Öffentliche Zwecke	142
e) Politische Aktivitäten	142
f) Weitere Voraussetzungen	143
aa) Ausschliesslichkeit der Mittelverwendung	143
bb) Unwiderruflichkeit der Zweckbindung	143
cc) Teilweise Steuerbefreiung	144
3. Ablauf der Steuerbefreiung	146

4.	Folgen der Steuerbefreiung	147
a)	Steuerbefreiung der NPO	147
aa)	Gewinn- und Kapitalsteuern, Erbschafts- und Schenkungssteuern	147
bb)	Mehrwertsteuer	147
cc)	Weitere Steuern und Abgaben	148
b)	Abzugsfähigkeit von Zuwendungen	148
§ 11	Internationale Aspekte des Steuerrechts	150
1.	Schweizer NPO mit Tätigkeit im Ausland	150
a)	Zulässigkeit	150
b)	Verpflichtung zur ortsgebundenen Aktivität	150
c)	Ausländische NPO mit Betriebsstätte in der Schweiz	151
2.	Zuwendungen an NPO im Ausland	151
a)	Grenzüberschreitende Zuwendungen	151
b)	Schweizer «Schwester»-NPO	153
3.	Internationale Steuerausscheidung	153
4.	Internationaler automatischer Informations- austausch in Steuersachen	154
a)	Einleitung und Hintergrund	154
b)	Gemeinsamer Meldestandard	155
c)	Ausnahmen für Schweizer Vereine und Stiftungen	156
d)	Ausblick	156
§ 12	Resümee und Ausblick	157
5. Teil:	Compliance	159
§ 13	Grundlagen	159
1.	Grundgedanke und Begriff der Compliance	159
2.	Risiken und Compliance	160
a)	Risikobasierter Ansatz	160
aa)	Normsetzung	161

Inhaltsverzeichnis

bb) Risikoerfassung, -bewertung und -prävention durch NPO	161
b) NPO und Risiko	162
aa) Compliance-Risikoanalyse	162
bb) Allgemeine Risikofelder	163
cc) Compliance-Risiken	165
§ 14 Non-Profit-Organisationen im Banken- und Finanzmarktrecht	167
1. Einleitung	167
2. Begründung einer Geschäftsbeziehung	168
a) Kontoeröffnung bei einer Schweizer Bank	168
aa) Grundlagen	168
bb) Identifikation von NPO nach den Vorgaben von VSB 20	169
cc) Feststellung der wirtschaftlichen Berechtigung und der Kontrollberechtigung nach der VSB 20	170
dd) Zeitpunkt der Identifikation von Vertrags- partner, Kontrollinhaber und wirtschaftlich Berechtigten	173
b) Begründung einer Geschäftsbeziehung mit weiteren Finanzintermediären	173
3. Inanspruchnahme von Finanzdienstleistungen	174
a) Anwendungsbereich des FIDLEG	174
b) Kundensegmentierung	174
c) Pflichten der Finanzdienstleister	175
§ 15 Bekämpfung der Geldwäscherei	176
1. Einleitung	176
2. Begriff, Funktionsweise und Normzweck	176
3. NPO und Geldwäscherei	177
a) Geldwäschereirisiken für NPO	177
b) NPO als Finanzintermediäre?	177

c) Umgang von Finanzintermediären mit NPO	178
aa) Anbahnung von Geschäftsbeziehungen	178
bb) Laufende Geschäftsbeziehung	178
4. Exkurs: EU-Transparenzregister	179
§ 16 Bekämpfung der Terrorismusfinanzierung	180
1. Terrorismusfinanzierung und ihre Bekämpfung	180
2. NPO und das Risiko der Terrorismusfinanzierung	180
3. Empfehlung 8 der FATF	181
a) Hintergrund	181
b) Inhalt	182
c) Normative Änderungen für Schweizer NPO	182
4. Handlungsbedarf für den Sektor	184
§ 17 Datenschutz	185
1. Einleitung	185
2. Totalrevidiertes Datenschutzgesetz	185
a) Hintergrund der Totalrevision	185
b) Zweck	186
c) Anwendungsbereich	186
d) Ebenen des Datenschutzes im DSG	187
3. Handlungsbedarf für NPO	188
§ 18 Ausblick	189
6. Teil: Ausgewählte Praxisfragen	191
§ 19 Wahl der richtigen Rechtsform	191
1. Bedeutung der Wahl	191
2. Änderung der Rechtsform und -struktur	192
a) Gründe für eine Rechtsformanpassung	192
b) Umstrukturierungsarten	192
aa) Umwandlung	192
bb) Fusion	193
cc) Spaltung	194
dd) Vermögensübertragung	195

Inhaltsverzeichnis

§ 20 Finanzierung und Vermögensbewirtschaftung	196
1. Finanzierung von NPO	196
a) Grundfinanzierung	196
b) Nachträgliche Zuwendungen zum Vermögen	197
aa) Äufnung des Vermögens und Sukzessiv-	
stiftungen	197
bb) Nachstiftung und Zustiftung	197
c) Spenden und Fundraising	198
aa) Spenden	198
bb) Exkurs: Krypto-Spenden	199
cc) Fundraising	199
d) Vermögensbewirtschaftung	200
2. Verbrauchsstiftungen und NPO auf Zeit	200
3. Neue Finanzierungsformen	201
4. Vermögensbewirtschaftung	202
a) Klassische Ansätze	202
b) Neue Ansätze	203
aa) <i>Sustainable investments</i> und <i>impact</i>	
<i>investments</i>	203
bb) Unternehmerische Fördermodelle	204
§ 21 Förderstrategie	206
1. Bedeutung	206
2. Förderanträge	207
3. Handlungsautonomie und Ermessen bei	
Umsetzung der Förderstrategie	208
§ 22 Wirkungsmessung	210
§ 23 Sonderfragen bei grenzüberschreitenden Tätigkeiten	212
1. Einleitung	212
2. International ausgerichtete NPO	213
a) Zweck und Tätigkeit	213
b) Steuerbefreiung	213

c)	Internationale Vertragsbeziehungen	214
aa)	Zuständigkeit	214
bb)	Anwendbares Recht	215
d)	Besetzung der obersten Organe	216
e)	Compliance	217
3.	Ausländische NPO in der Schweiz	217
a)	Anerkennung in der Schweiz	217
b)	Steuerrecht	219
4.	<i>Relocation</i> von NPO	220
a)	Gründe	220
b)	Formen	221
aa)	Sitzverlegung	221
bb)	Grenzüberschreitende Fusion	222
cc)	Grenzüberschreitende Spaltung	223
dd)	Grenzüberschreitende Vermögens- übertragung	223
c)	Steuern	224