

Thomas Sprecher

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

Stiftungsrecht

IN A NUTSHELL

2. Auflage

DIKE 

Inhaltsübersicht

Vorwort zur 2. Auflage	V
Vorwort zur 1. Auflage	VII
Inhaltsverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
1. Teil Einleitung	1
§ 1 Geschichte	1
§ 2 Rechtliche Regelungen	2
§ 3 Foundation Governance	7
§ 4 Stiftungsformen und -typologien	9
§ 5 Prinzipien	11
§ 6 Praxis	13
2. Teil Die Errichtung der Stiftung	17
§ 1 Überblick	17
§ 2 Stifter	18
§ 3 Die Errichtung durch öffentliche Urkunde	21
§ 4 Errichtung durch Verfügung von Todes wegen	25
§ 5 Das Erstarrungsprinzip und seine Grenzen	28
§ 6 Der Handelsregistereintrag	30
§ 7 Anfechtung der Stiftungserrichtung	34
3. Teil Stiftungsaufsicht	35
§ 1 Allgemeines	35
§ 2 Aufgaben und Kompetenzen	42
§ 3 Massnahmen	44
§ 4 Rechtsmittel	48
4. Teil Elemente der Stiftung	51
§ 1 Stiftungszweck	51
§ 2 Stiftungsvermögen	55

Inhaltsübersicht

§ 3	Organisation	63
§ 4	Stiftungsrat	66
§ 5	Revisionsstelle	84
§ 6	Weitere Elemente	94
5. Teil	Das Leben der Stiftung	97
§ 1	Die Stiftung als Wirkungseinheit	97
§ 2	Stiftungsreglemente und Richtlinien	97
§ 3	Kooperationen	100
§ 4	Stiftungsorganisation	101
§ 5	Vermögensbewirtschaftung	115
§ 6	Fördertätigkeit	121
§ 7	Rechtsmittel	129
6. Teil	Gesetzliche Sonderformen	137
§ 1	Familienstiftung	137
§ 2	Kirchliche Stiftung	143
§ 3	Personalvorsorgestiftung	146
§ 4	Gemischte Stiftung	150
§ 5	Sammelstiftung	150
§ 6	Patronaler Wohlfahrtsfonds	151
§ 7	Anlagestiftung	154
§ 8	Öffentlich-rechtliche Stiftung	156
§ 9	Unselbständige Stiftung	157
§ 10	Exkurs: Trust	158
7. Teil	In der Praxis geschaffene Formen	161
§ 1	Unternehmensstiftung	161
§ 2	Stiftung auf Zeit	164
§ 3	Verbrauchsstiftung	165
§ 4	Dachstiftung	168
§ 5	Corporate Foundation	169
§ 6	Freizügigkeitsstiftung	170
§ 7	Bankenstiftung	170

Inhaltsübersicht

§ 8	Bürgerstiftung	171
§ 9	Kryptostiftung	172
8. Teil Änderungen und Umstrukturierungen		173
§ 1	Änderung der Stiftungsurkunde	173
§ 2	Fusion	190
§ 3	Vermögensübertragung	196
§ 4	Umwandlung in eine unselbständige Stiftung	197
§ 5	Spaltung	198
9. Teil Aufhebung der Stiftung		199
§ 1	Aufhebung auf Antrag oder von Amtes wegen	199
§ 2	Organisatorische Aufhebung	204
§ 3	Ordentliche Aufhebung nach Stiftungsurkunde	204
§ 4	Konkurs	205
10. Teil Die Stiftung im internationalen Verhältnis		209
§ 1	Inkorporationstheorie (Gründungstheorie)	209
§ 2	Sitzverlegung in die Schweiz	210
§ 3	Sitzverlegung ins Ausland	211
§ 4	Grenzüberschreitende Immigrations-Fusion	212
§ 5	Grenzüberschreitende Emigrations-Fusion	212
11. Teil Stiftung und Steuern		213
§ 1	Besteuerung der Errichtung der Stiftung	213
§ 2	Laufende Besteuerung	217
§ 3	Besteuerung der Aufhebung der Stiftung	222
§ 4	Steuerbefreiung	222
Sachregister		229

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 2. Auflage	V
Vorwort zur 1. Auflage	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXVII

1. Teil	Einleitung	1
§ 1	Geschichte	1
§ 2	Rechtliche Regelungen	2
	1. Stiftungsrecht im ZGB	2
	2. Einfluss des Vereinsrechts	2
	3. Einfluss des Aktienrechts	2
	4. Weitere Rechtsgrundlagen	3
	5. Lehre und Praxis	3
	6. Die Stiftung als juristische Person	3
	7. Die Stiftung als Anstalt	4
	8. Die Stiftung als Unternehmen	6
§ 3	Foundation Governance	7
§ 4	Stiftungsformen und -typologien	9
	1. Gewöhnliche Stiftung als Grundform und Sonderformen	9
	2. Stiftungstypologien	10
§ 5	Prinzipien	11
	1. Stifterfreiheit	11
	a) Grundsatz	11
	b) Schranken	12
	2. Stiftungsautonomie	12
§ 6	Praxis	13
	1. Allgemeines	13
	2. Verbände und andere Akteure	14
	3. Verzeichnisse	15

Inhaltsverzeichnis

2. Teil	Die Errichtung der Stiftung	17
§ 1	Überblick	17
	1. Einleitung	17
	2. Motive	18
§ 2	Stifter	18
	1. Natürliche Personen	18
	2. Juristische Personen	19
	3. Mehrere Personen	20
	4. Stellvertretung	20
	5. Treuhänderische Errichtung	20
§ 3	Die Errichtung durch öffentliche Urkunde	21
	1. Das Stiftungsgeschäft	21
	2. Der zwingende Inhalt der Stiftungsurkunde	21
	3. Freiwillige Inhalte der Stiftungsurkunde	22
	4. «Musterurkunden»	23
	5. Widerruf	24
	6. Vorprüfung	24
	7. Auslegung	25
§ 4	Errichtung durch Verfügung von Todes wegen	25
	1. Allgemeines	25
	2. Errichtungsformen	26
	3. Widerruf	27
	4. Alternativen	27
§ 5	Das Erstarrungsprinzip und seine Grenzen	28
	1. Das Erstarrungsprinzip	28
	2. Stifterrechte	28
§ 6	Der Handelsregistereintrag	30
	1. Eintragungspflicht	30
	2. Erbstiftungen	30
	3. Örtliche Zuständigkeit	31

Inhaltsverzeichnis

4. Anmeldung	31
5. Kognition des Handelsregisterführers	31
6. Eintrag	32
7. Konstitutive Wirkung	32
8. Publizität und Transparenz	33
§ 7 Anfechtung der Stiftungserrichtung	34
3. Teil Stiftungsaufsicht	35
§ 1 Allgemeines	35
1. Grundsatz	35
2. Ausnahmen	36
3. Dauer	36
4. Funktion	36
5. Aufsichtsrecht	37
6. Zuständigkeit	38
7. Bestätigung	42
§ 2 Aufgaben und Kompetenzen	42
1. Grundsatz	42
2. Beschränkung auf Rechtsaufsicht	43
3. Genehmigung von Rechtsgeschäften	43
§ 3 Massnahmen	44
1. Übersicht	44
2. Präventive Massnahmen	45
3. Repressive Massnahmen	45
4. Verhältnismässigkeit und Subsidiarität	47
5. Verfahren	47
§ 4 Rechtsmittel	48
1. Beschwerde	48
2. Klage	49

Inhaltsverzeichnis

4. Teil	Elemente der Stiftung	51
§ 1	Stiftungszweck	51
1.	Allgemeines	51
2.	Unterscheidungen	51
3.	Schranken	52
a)	Allgemeines	52
b)	Selbstzweckstiftung	53
4.	Formulierung des Stiftungszwecks	53
5.	Mehrere Zwecke	53
6.	Auflagen und Bedingungen	54
a)	Auflagen	54
b)	Bedingungen	54
7.	Sonderrechte	55
§ 2	Stiftungsvermögen	55
1.	Allgemeines	55
2.	Unterscheidungen	56
b)	Nach der Errichtung der Stiftung zufließendes Vermögen	57
c)	Weitere Unterscheidungen	57
3.	Zuwendungen	58
a)	Allgemeines	58
b)	Pflichten des Stiftungsrats bei der Entgegennahme von Vermögenswerten	59
aa)	Grundsätzliche Annahmepflicht	59
bb)	Stiftungsrechtliche Ausnahmen	60
cc)	Zuwendungen aus anonymen oder aus rechtlich oder ethisch bedenklichen Quellen (Geldwäscherei, Terrorismus-Finanzierung)	60
dd)	Unversteuertes Vermögen	61
c)	Anfechtung von Zuwendungen	61

Inhaltsverzeichnis

§ 3	Organisation	63
	1. Allgemeines	63
	2. Stiftungsorgane	63
	3. Zwingende Organe	64
	4. Weitere Organe	64
	5. Faktische Organe	65
	6. Checks and Balances	65
§ 4	Stiftungsrat	66
	1. Verhältnis zwischen Stiftung und Stiftungsrat	66
	2. Besetzung	66
	3. Voraussetzungen	67
	4. Amtszeit	67
	5. Handelsregistereintrag	68
	6. Wahl und Wahlorgan	68
	a) Allgemeines	68
	b) Erste Mitglieder	68
	c) Weitere und spätere Mitglieder	68
	7. Konstituierung	70
	8. Stellvertretung	70
	9. Anfang und Ende	70
	a) Anfang	70
	b) Ende	71
	aa) Rücktritt	71
	bb) Ablauf der Amtsdauer	71
	cc) Abwahl	71
	10. Entschädigung	73
	11. Pflichten	76
	a) Allgemeine Pflichten	76
	b) Spezifische Pflichten	77
	c) Delegation	79
	12. Stiftungsratsausschüsse	79
	13. Berater	80
	14. Haftung	80
	a) Allgemeines	80
	b) Voraussetzungen der Haftung aus Vertrag	81

Inhaltsverzeichnis

c)	Haftungsreduktion	82
d)	Keine Entlastung	82
e)	Mehrere Haftpflichtige	83
f)	Versicherung	83
g)	Legitimation	83
§ 5	Revisionsstelle	84
1.	Revisionsstellenpflicht	84
a)	Grundsatz	84
b)	Ausnahmen von der Revisionsstellenpflicht	84
2.	Voraussetzungen an die Revisionsstelle	86
a)	Fachliche Qualifikation der Revisionsstelle	86
b)	Unabhängigkeit	87
c)	Sitz oder Wohnsitz	88
3.	Wahl und Amtsdauer	88
4.	Art der Revision	89
a)	Ordentliche Revision	89
b)	Eingeschränkte Revision	90
5.	Pflichten der Revisionsstelle	90
a)	Bei der ordentlichen Revision	90
b)	Internes Kontrollsystem, Risikobeurteilung	90
c)	Bericht	91
d)	Bei der eingeschränkten Revision	92
e)	Pflichten bei Überschuldung	92
f)	Keine weiteren Aufgaben	92
6.	Verhältnis zur Aufsichtsbehörde	93
7.	Haftung der Revisionsstelle	93
§ 6	Weitere Elemente	94
1.	Sitz	94
a)	Rechtssitz	94
b)	Tatsächliche Verwaltung	94
2.	Name	95

Inhaltsverzeichnis

5. Teil	Das Leben der Stiftung	97
§ 1	Die Stiftung als Wirkungseinheit	97
§ 2	Stiftungsreglemente und Richtlinien	97
	1. Stiftungsreglemente	97
	2. Richtlinien	99
§ 3	Kooperationen	100
§ 4	Stiftungsorganisation	101
	1. Stiftungsrat	101
	a) Reglementarische Regelungen	101
	b) Stiftungsratssitzungen	101
	2. Geschäftsleitung	103
	3. Buchführung, Rechnungslegung	104
	a) Rechnungslegungsrecht	104
	b) Konsolidierungspflicht bei kontrollierten Stiftungen	106
	c) Aufbewahrung der Geschäftsbücher	106
	4. Handelsregisterrecht	107
	5. Massnahmen bei ungenügender Organisation	108
	a) Ungenügende Organisation	108
	b) Behebung	109
	c) Massnahmen der Aufsichtsbehörde	109
	d) Mängel bei Familien- und kirchlichen Stiftungen	110
	6. Massnahmen bei Überschuldung und Zahlungsunfähigkeit	111
	a) Voraussetzungen	112
	b) Vorgehen	113
	c) Sanierungsmassnahmen	113
	d) Zwangsvollstreckungsrechtliche Massnahmen	114
§ 5	Vermögensbewirtschaftung	115
	1. Allgemeines	115
	2. Kompetenz	115
	3. Pflichten des Stiftungsrats	116
	4. Besondere Investitionen	119

Inhaltsverzeichnis

a) Zweckbezogene Investitionen	119
b) Nachhaltige Investitionen	119
5. Massnahmen der Stiftung bei dauerhaften Mindererträgen	120
§ 6 Fördertätigkeit	121
1. Allgemeines	121
2. Förderformen	121
a) Allgemeines	121
b) Unternehmerische Förderformen	122
3. Rahmenbedingungen	123
a) Ausschüttungsklauseln	123
b) Inaktive Stiftungen	123
c) Äufnungsklauseln	124
d) «Zeitnahe Mittelverwendung»	125
4. Wirkungsmessung	126
5. Destinatär	126
a) Allgemeines	126
b) Bestimmung der Destinatäre	127
c) Rechtsstellung	127
d) Partner	128
6. Fördertätigkeit im Ausland	129
§ 7 Rechtsmittel	129
1. Anzeige	129
2. Stiftungsaufsichtsbeschwerde	130
a) Allgemeines	130
b) Beschwerdegrund	130
c) Frist	131
d) Aktivlegitimation	131
e) Passivlegitimation	132
f) Zuständigkeit	132
g) Beschwerdeverfahren	132
h) Entscheid	133
i) Weiterzug	133

Inhaltsverzeichnis

3. Zivilrechtliche Klage	134
4. Abgrenzung von Beschwerde und Klage	134
5. Strafanzeige	136
6. Teil Gesetzliche Sonderformen	137
§ 1 Familienstiftung	137
1. Destinatäre	138
2. Einschränkung des Zwecks	139
3. Buchführung	141
4. Konkursbetreibung	141
5. Keine Revisionsstelle	141
6. Aufsicht	141
7. Praxis	142
§ 2 Kirchliche Stiftung	143
1. Allgemeines	143
2. Voraussetzungen	144
3. Aufsicht	144
4. Handelsregister	145
§ 3 Personalvorsorgestiftung	146
1. Allgemeines	148
2. Besonderheiten	149
§ 4 Gemischte Stiftung	150
§ 5 Sammelstiftung	150
§ 6 Patronaler Wohlfahrtsfonds	151
§ 7 Anlagestiftung	154
§ 8 Öffentlich-rechtliche Stiftung	156
§ 9 Unselbständige Stiftung	157
§ 10 Exkurs: Trust	158

Inhaltsverzeichnis

7. Teil	In der Praxis geschaffene Formen	161
§ 1	Unternehmensstiftung	161
	1. Allgemeines	161
	2. Definition und Formen	161
	3. Gründe für Errichtung	163
	4. Die Unternehmensstiftung als faktisches Organ	163
	5. Steuerbefreiung	164
§ 2	Stiftung auf Zeit	164
§ 3	Verbrauchsstiftung	165
	1. Allgemeines	165
	2. Formen	165
	3. Gründe für eine Verbrauchsstiftung	166
§ 4	Dachstiftung	168
§ 5	Corporate Foundation	169
§ 6	Freizügigkeitsstiftung	170
§ 7	Bankenstiftung	170
§ 8	Bürgerstiftung	171
§ 9	Kryptostiftung	172
8. Teil	Änderungen und Umstrukturierungen	173
§ 1	Änderung der Stiftungsurkunde	173
	1. Übersicht	173
	2. Verfahren	174
	a) Allgemeines	174
	b) Antrag	175
	c) Zuständigkeit	175
	d) Entscheid	176
	3. Änderung des Zwecks auf Antrag des Stiftungsrats (Art. 86 ZGB)	178
	a) Voraussetzungen	178

Inhaltsverzeichnis

b) Auflagen und Bedingungen	179
c) Der geänderte Zweck	179
d) Mehrfache Zweckänderung	180
e) Aufhebung	180
4. Änderung des Zwecks und der Organisation auf Antrag des Stifters (Art. 86a ZGB)	180
a) Allgemeines	181
b) Voraussetzungen	182
aa) Zweckänderungsvorbehalt	182
bb) Antrag	183
cc) Ablauf von zehn Jahren	183
dd) Ablauf von höchstens zwanzig Jahren bei juristischen Personen als Stiftern	184
ee) Neuer Zweck	184
ff) Neue Organisation	185
gg) Folgen	185
5. Änderung der Organisation (Art. 85 ZGB)	186
a) Voraussetzungen	187
b) Mögliche Änderungen	187
6. Unwesentliche Änderungen (Art. 86b ZGB)	188
a) Allgemeines	188
b) Voraussetzungen	188
7. Änderung der Stiftungsurkunde bei Familien- und kirchlichen Stiftungen	189
§ 2 Fusion	190
1. Allgemeines	193
2. Voraussetzungen	193
3. Verfahren	194
§ 3 Vermögensübertragung	196
§ 4 Umwandlung in eine unselbständige Stiftung	197
§ 5 Spaltung	198

Inhaltsverzeichnis

9. Teil	Aufhebung der Stiftung	199
§ 1	Aufhebung auf Antrag oder von Amtes wegen	199
	1. Anfängliche Nichtigkeit	199
	2. Voraussetzungen der Aufhebung nach Art. 88/89 ZGB	200
	3. Verfahren	201
	4. Zuständigkeit	201
	5. Liquidation	202
§ 2	Organisatorische Aufhebung	204
§ 3	Ordentliche Aufhebung nach Stiftungsurkunde	204
§ 4	Konkurs	205
10. Teil	Die Stiftung im internationalen Verhältnis	209
§ 1	Inkorporationstheorie (Gründungstheorie)	209
§ 2	Sitzverlegung in die Schweiz	210
§ 3	Sitzverlegung ins Ausland	211
§ 4	Grenzüberschreitende Immigrations-Fusion	212
§ 5	Grenzüberschreitende Emigrations-Fusion	212
11. Teil	Stiftung und Steuern	213
§ 1	Besteuerung der Errichtung der Stiftung	213
	1. Steuerfolgen bei der nicht-steuerbefreiten Stiftung	213
	2. Steuerfolgen bei der steuerbefreiten Stiftung	214
	3. Steuerfolgen bei der Familienstiftung	214
	4. Steuerfolgen beim Stifter und bei Zuwendungen	214
	a) Abzugsfähigkeit freiwilliger Leistungen an steuerbefreite Stiftungen	215
	b) Geschäftsmässig begründeter Aufwand	217

Inhaltsverzeichnis

§ 2	Laufende Besteuerung	217
1.	Besteuerung der Stiftung	217
a)	Grundzüge	217
aa)	Subjektive Steuerpflicht	217
bb)	Bemessung	217
cc)	Steuerdomizil	218
dd)	Steuerarten	218
b)	Gewinnsteuern	218
c)	Kapitalsteuern	219
d)	Mehrwertsteuern	219
e)	Weitere Steuern	221
2.	Besteuerung der Destinatäre	221
§ 3	Besteuerung der Aufhebung der Stiftung	222
§ 4	Steuerbefreiung	222
1.	Allgemeines	222
2.	Voraussetzungen	223
3.	Überprüfung der Steuerbefreiung	228
4.	Steuerbefreiung von juristischen Personen bei Verfolgung ideeller Zwecke	228
	Sachregister	229