

# Stiftungsrecht nach der Reform

Herausgegeben von

Prof. Dr. Stephan Schauhoff

und

Judith Mehren

Bearbeitet von

Prof. Dr. Hans Fleisch, Dr. Mathis Kampermann, Dr. Christian Kirchhain LL. M.,  
Dr. Eva-Maria Kraus, Judith Mehren, Prof. Dr. Stephan Schauhoff,  
Dr. Tanja Schienke-Ohletz, Dr. Christian von Oertzen, Oliver Rohn,  
Dr. Philipp Windeknecht

2022



## Inhaltsübersicht

Vorwort .....	V
Inhaltsverzeichnis .....	XI
Herausgeberin, Herausgeber, Autorinnen und Autoren .....	XIX
Abkürzungen und Literatur .....	XXI
Kapitel 1. Reform des Stiftungsrechts .....	1
Kapitel 2. Stiftungstypen .....	19
Kapitel 3. Errichtung der Stiftung .....	39
Kapitel 4. Stiftungsregister und stiftungsrechtliche Publizität .....	57
Kapitel 5. Stiftungszweck .....	71
Kapitel 6. Stiftungsorganisation .....	97
Kapitel 7. Stiftungsvermögen und Erträge .....	139
Kapitel 8. Grundzüge der Stiftungsaufsicht .....	183
Kapitel 9. Satzungs- und Strukturänderungen .....	195
Kapitel 10. Internationales Stiftungsrecht .....	239
Anhang .....	251
Sachverzeichnis .....	263

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	IX
Herausgeberin, Herausgeber, Autorinnen und Autoren .....	XIX
Abkürzungen und Literatur .....	XXI
<b>Kapitel 1. Reform des Stiftungsrechts .....</b>	<b>1</b>
<b>A. Einführung .....</b>	<b>1</b>
<b>B. Stiftungsrecht nach der Reform .....</b>	<b>3</b>
I. Der Reformprozess .....	3
1. Reformnotwendigkeit .....	3
2. Die Bund-Länder-Kommissionen und der Professorenentwurf .....	4
3. Vom Referentenentwurf zum Gesetzesbeschluss .....	5
4. Wille des Gesetzgebers für die Gesetzesauslegung .....	6
5. Notwendige Änderungen der Landesstiftungsgesetze .....	7
6. Inkrafttreten und Vorwirkung .....	8
II. Überblick über die Gesetzesänderungen .....	9
1. Definition der Stiftung .....	9
2. Stifterwille .....	10
3. Stiftungszweck .....	11
4. Kapitalerhalt oder Verbrauch .....	12
5. Vermögensanlage und Organhandeln .....	13
6. Satzungsänderungen .....	14
7. Strukturänderungen .....	15
8. Stiftungsregister und Namenszusatz .....	16
<b>C. Weitere Reformnotwendigkeiten .....</b>	<b>16</b>
I. Verpasste Reformschritte .....	16
II. Ausgestaltung der Stiftungsaufsicht .....	18
<b>Kapitel 2. Stiftungstypen .....</b>	<b>19</b>
<b>Einleitender Überblick .....</b>	<b>19</b>
<b>A. Rechtsfähige Stiftung .....</b>	<b>19</b>
I. Rechtsfähigkeit und „Vorstiftung“ .....	19
II. Gemeinwohlkonformität und Fremdnützigkeit .....	19
III. Gemeinnützige Stiftung .....	20
1. Begriff der Gemeinnützigkeit .....	20
2. Bedeutung des Gemeinnützigkeitsrechts für die Satzungsauslegung .....	20
3. Grundzüge der gemeinnützigen Regelungen .....	20
a) Allgemeinheit .....	20
b) Ausschließlichkeit, Selbstlosigkeit und Unmittelbarkeit .....	21
aa) Ausschließlichkeit .....	21
bb) Selbstlosigkeit .....	22
cc) Unmittelbarkeit .....	25
c) Ausstieg aus der Gemeinnützigkeit? .....	26
IV. Familienstiftung .....	26
1. Definition .....	26
2. Besteuerung .....	27
a) Einkommens- bzw. Körperschaftssteuer bei Errichtung .....	27
b) Schenkungs- bzw. Erbschaftsteuer .....	27
c) Grunderwerbsteuer .....	27

d) Laufende Besteuerung der Familienstiftung .....	27
e) Erbersatzsteuer .....	28
f) Besteuerung der Destinatäre .....	28
3. Stiftungsrechtliche Gestaltungsgrenzen .....	28
V. Hybride bzw. gemischte Stiftung .....	28
1. Begriffliches .....	28
2. Gestaltung gemischter nicht steuerbegünstigte (Familien-)Stiftungen .....	28
VI. Doppel-Stiftung .....	29
VII. Unternehmensverbundene Stiftung .....	29
1. Begriff .....	29
2. „Verdeckte Selbstzweckstiftung“? .....	30
3. Besteuerung .....	30
VIII. Anstaltsträgerstiftung .....	30
IX. Stiftung des öffentlichen Rechts .....	31
1. Der Staat als Stifter .....	31
2. Begriff der Stiftung des öffentlichen Rechts .....	31
3. Errichtung und gesetzlicher Rahmen .....	31
4. Insbesondere: Autonomie und mittelbare Staatsverwaltung .....	32
5. Aufhebung .....	32
X. Kirchliche Stiftung .....	32
1. Begriff .....	32
2. Anerkennung und Aufsicht .....	33
3. Satzungsänderungen und Auflösung .....	33
XI. Kommunale Stiftung .....	33
1. Begriff .....	33
2. Errichtung .....	34
3. Satzung .....	34
4. Anerkennung und Aufsicht .....	34
5. Verwaltung .....	34
XII. Bürgerstiftung .....	34
1. Begriff .....	34
2. Errichtung und Gestaltung .....	35
3. Bedeutung für den Stiftungssektor .....	35
<b>B. Besonderheiten bei der unselbständigen Stiftung</b> .....	35
I. Definition und Überblick .....	35
II. Errichtung .....	35
III. Steuersubjekt .....	37
IV. Änderungen nach Errichtung .....	37
V. Beendigung .....	38
<b>Kapitel 3. Errichtung der Stiftung</b> .....	39
<b>A. Wesen der Stiftung</b> .....	39
I. Stiftungszweck und Stiftungsvermögen .....	39
1. Stiftungszweck .....	39
2. Stiftungsvermögen .....	40
II. Zeitdauer der Stiftung .....	41
III. Stifterwille und Änderungskompetenzen .....	43
1. Prägende Bestimmung .....	44
2. Änderungskompetenz in der Satzung .....	45
<b>B. Stiftungsgeschäft</b> .....	45
I. Stiftungsgeschäft unter Lebenden .....	45
1. Formerfordernis des Stiftungsgeschäfts .....	46
2. Widerruf .....	46
II. Stiftung von Todes wegen .....	47
1. Verhältnis zur Testamentvollstreckung .....	48
2. Auslegung des Stiftungsgeschäfts .....	49

<b>C. Stiftungssatzung</b> .....	49
I. Name und Rechtsformzusatz .....	49
II. Sitz .....	49
III. Zweck – Gemeinnützigkeitsrechtliche Erfordernisse .....	50
IV. Rechtsstellung der Destinatäre .....	51
1. Grundsätze .....	51
2. Anspruch auf Stiftungsleistungen? .....	51
V. Rechtsstellung des Stifters .....	52
VI. Stiftungsvermögen .....	52
VII. Organisation .....	53
VIII. Satzungsänderung, Auflösung, Aufhebung und Vermögensanfall .....	54
<b>D. Anerkennungsverfahren</b> .....	54
I. Stifterfreiheit und Anerkennung .....	54
II. Verfahren bei der Aufsichtsbehörde .....	55
III. Verfahren bei den Finanzbehörden .....	55
IV. Entstehung der Stiftung .....	56
<b>Kapitel 4. Stiftungsregister und stiftungsrechtliche Publizität</b> .....	57
<b>A. Gründe für die Einführung eines Stiftungsregisters</b> .....	57
I. Praktisches Bedürfnis .....	57
1. Stiftungsverzeichnis .....	57
2. Anwendung von allgemeinen Publizitätsregeln auf Stiftungen .....	58
a) Grundbuch .....	58
b) Handelsregister .....	58
c) Rechnungslegungspublizität .....	58
II. Vertretungsbescheinigung .....	59
III. Transparenzregister .....	60
1. Zweck des Transparenzregisters .....	60
2. Wirtschaftlich Berechtigte .....	60
<b>B. Stiftungsregister mit Publizität</b> .....	62
I. Vertrauensschutz .....	62
II. Aufbau des Registers und Registerführung durch das Bundesamt für Justiz .....	63
III. Eintragung einer Stiftung .....	64
1. Inhalt .....	64
2. Form .....	65
3. Prüfungsmaßstab .....	66
4. Name und Rechtsformzusatz .....	66
IV. Eintragungen während der Existenz der Stiftung .....	66
1. Eintragung von Änderungen beim Vorstand oder bei besonderen Vertretern .....	66
2. Eintragungen von Satzungsänderungen .....	67
3. Eintragung von Zusammenlegung und Zulegung .....	67
4. Eintragung von Aufhebung, Auflösung oder Liquidation .....	68
V. Verfahrensfragen .....	68
1. Beteiligung der Stiftungsbehörden .....	68
2. Weitere Verfahrensregelungen .....	68
3. Einsichtnahme .....	69
<b>Kapitel 5. Stiftungszweck</b> .....	71
<b>A. Stiftungszweck und Stifterwille</b> .....	71
I. Stiftungszweck .....	72
1. Allgemein .....	72
2. Inhalt und Bestimmtheit .....	75
II. Ermittlung und Maßgeblichkeit des Stifterwillens .....	76
1. Der Stifterwille und seine Erscheinungsformen .....	76
2. Feststellung des historischen Stifterwillens .....	77
3. Ermittlung des mutmaßlichen Willens .....	79
4. Auslegung von Satzungsbestimmungen .....	80

5. Wille zur Fortentwicklung oder zum Verharren .....	81
6. Klarstellung oder Änderung des Stiftungszwecks .....	82
7. Gewichtung der einzelnen Stiftungszwecke .....	84
III. Stiftungszweck und Vermögensausstattung .....	84
1. Zweckadäquate Vermögensausstattung .....	84
2. Bestandserhalt oder Werterhalt .....	86
B. Stiftungszweck und Zweckverwirklichung bei gemeinnützigen Stiftungen .....	87
I. Vorrang des Gemeinnützigkeitsrechts .....	87
II. Mittelverwendung für die gemeinnützigen Zwecke .....	89
III. Zeitnahe Mittelverwendung .....	91
IV. Rücklagenbildung – Ermessen oder Pflicht .....	92
C. Stiftungszweck und Zweckverwirklichung bei Familien- und unternehmensverbundenen Stiftungen .....	93
I. Vermögensverwaltung und Mittelverwendung .....	94
II. Rechtsstellung der Destinatäre .....	95
<b>Kapitel 6. Stiftungsorganisation .....</b>	<b>97</b>
A. Allgemeine Grundsätze .....	97
B. Stiftungsvorstand .....	99
I. Aufgaben und Konzeptabgrenzung .....	100
II. Geschäftsführungsbefugnis .....	101
III. Vertretungsmacht .....	102
C. Weitere Organe .....	104
I. Besondere Vertreter .....	104
II. Kontrollorgane .....	105
III. Berater .....	106
D. Organbestellung .....	106
I. Berufung und Abberufung .....	107
II. Notbestellung .....	109
E. Entscheidungsverfahren der Organe .....	111
I. Form .....	111
II. Mehrheit – Entscheidungsverfahren .....	112
III. Protokollierung .....	115
F. Pflichten und Rechte der Organmitglieder .....	115
I. Aufwändungsersatz und Vergütung .....	115
II. Umfangreiches Pflichtenprogramm .....	116
III. Ressortverteilung .....	117
IV. Sorgfaltsmaßstab .....	118
V. Ermessensspielraum durch Business Judgement Rule .....	119
1. Geschäftsführungsentscheidung .....	120
2. Beachtung der gesetzlichen und satzungsmäßigen Vorgaben .....	120
3. Angemessene Informationsgrundlage .....	121
4. Vernünftige Annahme .....	122
5. Zum Wohle der Stiftung .....	122
VI. Pflicht zur Erfüllung des Stiftungszwecks .....	123
1. Beachtung der Satzung – Auslegungszweifel .....	123
2. Beachtung von Stiftungs- und Gemeinnützigkeitsrecht .....	123
3. Verfahren in der Stiftung .....	126
VII. Pflicht zur ordnungsgemäßen Verwaltung des Vermögens .....	126
1. Vermögenserhalt und Mittelverwendung .....	126
2. Ermessen der Organe .....	127
3. Dispositionsbeschränkungen .....	129
VIII. Genehmigungs- und anzeigepflichtige Rechtsgeschäfte .....	129

<b>G. Haftung</b> .....	130
I. Haftung der Stiftung .....	130
II. Persönliche Haftung der Organe .....	130
1. Haftung gegenüber der Stiftung .....	130
a) Pflichtverletzung und Business Judgement Rule .....	130
b) Verschulden .....	131
c) Haftungsprivileg durch Gesetz und Satzung .....	133
2. Versicherung .....	134
3. Haftung im Außenverhältnis .....	136
III. Pflicht zur Aufklärung und Durchsetzung von Ansprüchen .....	136
 <b>Kapitel 7. Stiftungsvermögen und Erträge</b> .....	139
<b>A. Stiftungsvermögen</b> .....	139
I. Grundstockvermögen .....	140
1. Gewidmetes Vermögen .....	141
2. Zustiftungen .....	142
3. Zu Grundstockvermögen bestimmtes Vermögen .....	142
II. Sonstiges Vermögen .....	143
III. Vermögenswachstum .....	144
IV. Zustiftungen und Spenden .....	145
V. Erträge der Stiftung .....	147
VI. Verwaltung des Stiftungsvermögens .....	148
1. Gesetzliche Regelungen zur Vermögensverwaltung .....	148
2. Grundsatz der Vermögenstrennung .....	149
3. Zweckbindung des Stiftungsvermögens .....	150
4. Vorgaben des Stifters – Vermögensanlagerichtlinien .....	150
<b>B. Vermögenserhaltung und Vermögensverwaltung</b> .....	151
I. Pflicht zum Erhalt des Grundstockvermögens .....	151
1. Gesetzliche Regelung .....	151
2. Vorgaben des Stifters .....	153
a) Kapitalerhaltungskonzept .....	154
b) Satzungsmäßige Ausnahmen vom Erhalt des Grundstockvermögens ..	156
3. Substanzerhaltung .....	156
a) Grundsatz .....	156
b) Wertänderungen .....	157
c) Risikoreduktion durch Diversifikation .....	158
4. Nominaler oder realer Werterhalt .....	158
II. Vermögensumschichtungen .....	160
1. Zulässigkeit .....	161
2. Verwendung der Umschichtungsgewinne .....	162
3. Umschichtungsrücklage .....	164
III. Handlungspflichten der Organe bei Vermögensveränderungen .....	165
<b>C. Mittelbeschaffung und Ertragsverwendung</b> .....	167
I. Mittelbeschaffung .....	167
1. Gebot der Gewinnerzielung – Verbot des Dauerverlustes .....	168
2. Steuerrechtliche Qualifikation der Erträge .....	170
II. Ertragsverwendung .....	172
1. Satzungsgemäße Verwendung .....	172
2. Zeitliche Vorgaben zur Verwendung – Rücklagenbildung .....	174
<b>D. Rechnungslegung und Publizität</b> .....	176
I. Stiftungsrecht .....	176
II. IDW-Stellungnahme zur Rechnungslegung und Prüfung von Stiftungen .....	178
III. Handelsrecht .....	180
IV. Steuerrecht .....	181
V. Publizität .....	182

<b>Kapitel 8. Grundzüge der Stiftungsaufsicht</b> .....	183
<b>A. Anerkennungsverfahren</b> .....	183
I. Antrag .....	183
II. Prüfung .....	184
1. Untersuchungsgrundsatz und Beratungsfunktion .....	184
2. Stiftungsgeschäft .....	184
3. Zweckverfolgung .....	185
4. Gemeinwohlkonformität .....	185
III. Entscheidung .....	186
<b>B. Aufsicht über die bestehende Stiftung</b> .....	186
I. Maßstab und Funktionen der Stiftungsaufsicht .....	186
II. Aufsichtsmittel .....	187
1. Information .....	187
2. Prüfung .....	187
3. Beanstandung und Zwangsmittel .....	188
III. Abberufung und Bestellung von Organmitgliedern .....	188
<b>C. Satzungs- und Strukturänderungen</b> .....	190
I. Satzungsänderungen .....	190
II. Strukturänderungen .....	191
<b>D. Beendigung der Aufsicht</b> .....	192
<b>E. Haftung der Aufsichtsbehörde</b> .....	193
<b>Kapitel 9. Satzungs- und Strukturänderungen</b> .....	195
<b>A. Einführung</b> .....	195
I. Praktische Bedeutung von Satzungs- und Strukturänderungen .....	195
II. Bislang sehr unterschiedliche Gesetzesregeln .....	196
III. Grundlegende rechtliche Prinzipien nach neuem Recht .....	197
<b>B. Änderungen der Stiftungssatzung</b> .....	199
I. Bislang geltendes Recht, Auslegung im Lichte der Reform .....	199
II. Grundlegung zum neuen Recht .....	202
III. Voraussetzungen nach der gesetzlichen Grundkonzeption .....	204
1. Änderungen des Stiftungszwecks .....	204
a) Terminologie: Stiftungszweck, Art der Zweckverwirklichung, Zweckbestimmung .....	204
b) Austausch oder erhebliche Beschränkung eines Stiftungszwecks .....	205
c) Umgestaltung in eine Verbrauchsstiftung .....	207
d) Änderung anderer Zweckbestimmungen .....	208
2. Änderungen anderer prägender Satzungsbestimmungen .....	208
3. Änderungen sonstiger Satzungsbestimmungen .....	210
IV. Von der gesetzlichen Grundkonzeption abweichende Voraussetzungen .....	210
1. Aufstellung durch den Stifter im Stiftungsgeschäft .....	210
2. Handlungsmöglichkeiten für vor der Reform errichtete Stiftungen .....	212
V. Zuständigkeit und Verfahren .....	213
1. Primär: Satzungsänderung durch die Stiftungsorgane .....	213
2. Subsidiär: Satzungsänderung durch die Stiftungsbehörde .....	214
3. Anmeldung zur Eintragung in das Stiftungsregister .....	214
VI. Steuerrecht .....	215
<b>C. Umstrukturierungen bei Stiftungen</b> .....	215
I. Grundlegung .....	215
II. Ausgliederung unternehmerischen Vermögens .....	216
III. Zuwendung von Vermögen im Wege der Einzelrechtsnachfolge .....	217
IV. Umgestaltung einer rechtlich nichtselbständigen Stiftung .....	217
V. Steuerrecht .....	217
1. Gemeinnützigkeitsrecht .....	217
2. Einzelsteuern .....	218



<b>D. Beendigung einer Stiftung</b> .....	220
I. Bislang geltendes Recht, Auslegung im Lichte der Reform .....	220
II. Grundlegung zum neuen Recht .....	223
III. Beendigung durch Auflösung oder Aufhebung .....	225
1. Primär: Auflösung durch die Stiftungsorgane .....	225
a) Voraussetzungen .....	225
b) Verfahren .....	226
2. Subsidiär: Aufhebung durch die Stiftungsbehörde .....	227
3. Sonderfall: Auflösung bei Insolvenz .....	227
4. Liquidation, Vermögensanfall .....	228
5. Anmeldung zur Eintragung in das Stiftungsregister .....	228
IV. Beendigung durch Zulegung oder Zusammenlegung .....	229
1. Grundlegung .....	229
2. Voraussetzungen .....	230
3. Zuständigkeit und Verfahren .....	232
a) Primär: Zulegungs- oder Zusammenlegungsvertrag zwischen den beteiligten Stiftungen .....	232
b) Subsidiär: Zulegung oder Zusammenlegung durch die Stiftungsbehörde .....	233
c) Anmeldung zur Eintragung in das Stiftungsregister .....	234
d) Öffentliche Bekanntmachung .....	234
4. Rechtliche Wirkung .....	235
5. Gläubigerschutz .....	235
V. Steuerrecht .....	236
 <b>Kapitel 10. Internationales Stiftungsrecht</b> .....	 239
<b>A. Vorbemerkungen</b> .....	239
<b>B. International-privatrechtliche Fragestellungen für inländische Stiftungen</b> .....	239
I. Das internationale Stiftungsstatut .....	239
II. Das Statut für stiftungsähnliche Rechtsträger .....	242
III. Abgrenzung zu anderen kollisionsrechtlichen Statuten .....	242
<b>C. International-steuerliche Themen inländischer Stiftungen</b> .....	243
I. Steuerliche Fragen bei der Einkünfteermittlung der inländischen Stiftung .....	243
II. Inländische Familienstiftung mit ausländischem Destinatär .....	245
III. Die grenzüberschreitende gemeinnützige Tätigkeit inländischer steuerbegünstigter Stiftungen .....	246
1. Allgemeine Aspekte .....	246
a) Inhärenter Inlandsbezug bei einzelnen steuerbegünstigten Zwecken des §§ 52 ff. AO .....	246
b) Beachtung des gesetzlichen strukturellen Inlandsbezugs (§ 51 Abs. 2 AO) .....	246
c) Erhöhte Mitwirkungspflichten im Auslandssachverhalt .....	247
2. Unmittelbare Zweckerfüllung .....	247
3. Mittelbare Zweckverfolgung gemäß § 58 Nr. 1 AO .....	247
4. Schenkungsteuerliche Aspekte .....	248
5. Steuerliche Aspekte bei Mitarbeiterinsatz im Ausland .....	248
<b>D. Weitere Themen bei der Betätigung im Ausland</b> .....	249
 <b>Anhang</b> .....	 251
I. BGB idF des Gesetzes zur Vereinheitlichung des Stiftungsrechts und zur Änderung des Infektionsschutzgesetzes („BGB“) .....	251
II. Stiftungsregistergesetz (StifRG) .....	258
 <b>Sachverzeichnis</b> .....	 263