

Zusammenlegung und Zulegung rechtsfähiger Stiftungen des bürgerlichen Rechts

Bearbeitet von
Jakob Hoffmann

1. Auflage 2011. Buch. 282 S. Hardcover
ISBN 978 3 631 61717 5
Format (B x L): 14,8 x 21 cm
Gewicht: 470 g

[Recht > Handelsrecht, Wirtschaftsrecht > Gesellschaftsrecht > Stiftungsrecht](#)

schnell und portofrei erhältlich bei


DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

Inhaltsverzeichnis

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| 1. Teil: Einleitung und Grundlagen..... | 19 |
| § 1. Einleitung..... | 19 |
| § 2. Grundlagen..... | 22 |
| A. Zur Terminologie..... | 22 |
| I. „Zusammenlegung“ und „Zulegung“..... | 22 |
| II. „Satzungsänderung“ und „Grundlagenänderung“ im Stiftungsrecht... | 23 |
| B. Thematische Eingrenzung | 25 |
| C. Sonderrecht der Zusammenlegung und der Zulegung..... | 26 |
| D. Gründe und Motive der Zusammenlegung und der Zulegung | 27 |
| I. Geschichtlicher Abriss..... | 27 |
| II. Heutige Stiftungspraxis | 29 |
| E. Abgrenzung von anderen Gestaltungsmöglichkeiten | 33 |
| I. Kooperation von Stiftungen..... | 33 |
| II. Gemeinsame Stiftungsverwaltung | 34 |
| III. Zustiftung..... | 35 |
| F. Gang der Untersuchung..... | 36 |
| 2. Teil: Zusammenführung durch Organbeschluss | 37 |
| § 3. Zusammenlegung durch Organbeschluss | 37 |
| A. Bestandsaufnahme der gesetzlichen Regelungen..... | 37 |
| B. Rechtsgrundlage..... | 39 |
| I. Erfordernis einer Rechtsgrundlage | 39 |
| II. Rechtsgrundlage im Bundesrecht..... | 41 |
| 1. Umwandlungsgesetz: §§ 2 ff. UmwG | 41 |
| 2. Bürgerliches Gesetzbuch | 43 |
| a) § 87 Abs. 1 BGB..... | 43 |
| b) §§ 86 S. 1, 27 Abs. 3, 665 BGB | 44 |
| 3. Ergebnis | 45 |
| III. Rechtsgrundlage im Landesrecht..... | 45 |
| 1. Gesetzgebungskompetenz der Länder..... | 45 |
| a) Vorrangige Gesetzgebungskompetenz des Bundes für das Stiftungsprivatrecht..... | 45 |
| aa) Abschließende bundesgesetzliche Regelung des Stiftungsprivatrechts: Meinungsstand | 46 |
| bb) Stellungnahme | 46 |
| (1) Wille des Gesetzgebers..... | 47 |
| (2) Bedeutung des § 85 BGB | 48 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| (3) Kodifikationsprinzip..... | 48 |
| (4) Ergebnis..... | 49 |
| b) Gesetzgebungskompetenz der Länder nach § 85 BGB..... | 49 |
| aa) Zusammenlegung durch Organbeschluss als „Verfassungs“- Frage..... | 50 |
| (1) Enger Verfassungsbegriff..... | 50 |
| (2) Weiter Verfassungsbegriff..... | 51 |
| (3) Stellungnahme..... | 51 |
| bb) Abschließende bundesgesetzliche Regelung der Zusammenlegung durch Organbeschluss?..... | 54 |
| (1) §§ 2 ff. UmwG..... | 54 |
| (2) § 87 BGB..... | 56 |
| (a) Meinungsstand..... | 56 |
| (b) Wille des Gesetzgebers..... | 56 |
| (c) Wertungsmäßige Vergleichbarkeit: Beeinträchtigung der Vermögen-Zweck-Beziehung als Maßstab..... | 58 |
| c) Ergebnis..... | 61 |
| 2. Materielle Verfassungsmäßigkeit..... | 61 |
| a) Bedenken im Schrifttum..... | 61 |
| b) Stellungnahme..... | 62 |
| aa) Grundrechte als Prüfungsmaßstab..... | 62 |
| bb) Betroffene Stiftungsgrundrechte..... | 63 |
| cc) Stifterwille als Schranke des Grundrechtsschutzes?..... | 65 |
| dd) Gesetzliche Regelungen als gerechter Ausgleich zwischen Stiftungsgrundrechten und Stifterwillen..... | 67 |
| c) Ergebnis..... | 68 |
| 3. Anwendbares Recht bei bundesländerübergreifenden Zusammenlegungen..... | 68 |
| IV. Rechtsgrundlagen in der Satzung..... | 69 |
| 1. Verhältnis von Satzung und Gesetz..... | 70 |
| 2. Satzungsregelungen..... | 70 |
| a) Grundlagen und Formulierungsbeispiele..... | 70 |
| b) Problem autonomer Grundlagenänderungsbefugnisse..... | 73 |
| aa) Einführung und Meinungsstand..... | 73 |
| bb) Stellungnahme..... | 77 |
| (1) Numerus clausus und Typenzwang..... | 77 |
| (2) „Prinzip der Stiftungsautonomie“..... | 78 |
| (3) Primat des Stifterwillens..... | 79 |
| (4) Zwingende Vorgaben des einfachen Gesetzesrechts..... | 80 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (5) Folgerungen für die Zusammenlegung durch Organbeschluss..... | 81 |
| c) Keine Einräumung autonomer Beschlussbefugnisse durch Landesrecht | 82 |
| d) Schaffung einer Rechtsgrundlage durch Satzungsänderung? | 82 |
| V. Zusammenlegung ohne ausdrückliche Rechtsgrundlage..... | 83 |
| 1. Meinungsstand..... | 83 |
| 2. Stellungnahme | 85 |
| C. Voraussetzungen..... | 86 |
| I. Gleichgerichtete Organbeschlüsse..... | 86 |
| 1. Rechtliche Qualifikation..... | 86 |
| 2. Erfordernis eines „Zusammenlegungsvertrages“? | 87 |
| 3. Formelle Beschlussvoraussetzungen | 88 |
| a) Zuständigkeit..... | 88 |
| b) Beschlussquorum | 90 |
| c) Anhörung des Stifters | 92 |
| d) Formbedürftigkeit nach § 311b Abs. 3 BGB..... | 92 |
| aa) Zusammenlegungsbeschluss als Verpflichtung zur Übertragung des gegenwärtigen Vermögens | 93 |
| bb) Entbehrlichkeit einer notariellen Beurkundung wegen behördlicher Mitwirkung? | 94 |
| cc) Ergebnis | 96 |
| e) Sonderproblem: § 311b Abs. 2 BGB | 96 |
| f) Mitwirkung eines Kontrollorgans | 97 |
| 4. Materielle Beschlussvoraussetzungen | 98 |
| a) Vorrang der Satzung | 98 |
| b) Vereinbarkeit mit dem Stifterwillen | 98 |
| aa) „Primat des Stifterwillens“ | 98 |
| bb) Wirklicher und mutmaßlicher Wille | 99 |
| cc) Folgerungen für die Zusammenlegung..... | 101 |
| (1) Grundsätze | 101 |
| (2) Ermittlung des mutmaßlichen Stifterwillens..... | 101 |
| dd) Keine Unbeachtlichkeit des Stifterwillens wegen überwiegender öffentlicher Interessen | 103 |
| c) Vorliegen eines rechtfertigenden Grundes | 103 |
| aa) Allgemeiner Grundsatz des Stiftungsrechts | 103 |
| bb) Wesentliche Veränderung der Verhältnisse | 104 |
| (1) Vorbemerkung | 104 |
| (2) „Veränderung der Verhältnisse“ | 105 |
| (3) „Wesentlichkeit“ | 106 |

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| d) Vergleichbarkeit der Stiftungszwecke..... | 108 |
| aa) Gefahr einer Verwässerung der Stiftungszwecke..... | 108 |
| bb) Erhaltung einer steuerlichen Begünstigung | 109 |
| cc) Stiftungsrechtsdogmatische Einwände? | 109 |
| dd) Ergebnis..... | 110 |
| e) Sonderproblem: Unzulässigkeit einer „Zusammenlegung zu Sanierungszwecken“ | 111 |
| 5. Einschub: Ermessensentscheidung des Beschlussorgans..... | 112 |
| 6. Beschlussinhalt | 113 |
| a) Erfordernis eines Stiftungsgeschäfts im Sinne des § 81 BGB?... | 113 |
| b) Stiftungssatzung..... | 115 |
| aa) Prinzipien der Satzungsgestaltung..... | 115 |
| bb) Zweck, § 81 Abs. 1 S. 2, S. 3 Nr. 3 BGB | 116 |
| (1) Bezug zum Stifterwillen | 116 |
| (2) Konsequenzen für die Satzungsgestaltung | 117 |
| cc) Stiftungsvermögen, § 81 Abs. 1 S. 3 Nr. 4 BGB..... | 118 |
| (1) Bezug zum Stifterwillen | 118 |
| (2) Konsequenzen für die Satzungsgestaltung..... | 118 |
| (a) Erhaltung und Verwaltung der Stiftungsvermögen | 118 |
| (b) Vermögensanfall | 120 |
| dd) Stiftungsname, § 81 Abs. 1 S. 3 Nr. 1 BGB | 121 |
| ee) Stiftungssitz, § 81 Abs. 1 S. 3 Nr. 2 BGB | 122 |
| ff) Organisationsverfassung, vgl. § 81 Abs. 1 S. 3 Nr. 5 BGB | 123 |
| II. Weitere Voraussetzungen..... | 124 |
| 1. Zustimmung des Stifters oder eines Dritten..... | 124 |
| a) Durch Landesgesetz | 124 |
| b) Durch Satzungsrecht..... | 126 |
| c) Zustimmung des lebenden Stifters als allgemeiner Grundsatz? .. | 126 |
| 2. Behördliche Mitwirkung | 127 |
| a) Genehmigungserfordernis nach Landesrecht..... | 127 |
| aa) Überblick und Rechtsnatur | 127 |
| bb) Bezugspunkt der Genehmigung | 129 |
| cc) Voraussetzungen der Genehmigungserteilung..... | 130 |
| (1) Formelle Voraussetzungen | 130 |
| (a) Zuständigkeit..... | 130 |
| (b) Antrag..... | 131 |
| (c) Vorlagepflichten..... | 131 |
| (d) Anhörung der Stiftung | 132 |
| (e) Anhörung des Stifters..... | 133 |
| (f) Anhörung der Stiftererben? | 136 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (2) Materielle Voraussetzungen | 137 |
| dd) Gebundene Entscheidung | 138 |
| b) Anerkennungserfordernis nach § 80 Abs. 1 BGB | 139 |
| aa) Analoge Anwendung | 139 |
| bb) Formelle Voraussetzungen | 141 |
| cc) Materielle Voraussetzungen | 141 |
| c) Notwendigkeit und Möglichkeiten einer Beteiligung der Finanzbehörden | 143 |
| D. Rechtsfolgen | 144 |
| I. Überblick | 144 |
| II. Auflösung der zusammenzulegenden Stiftungen | 144 |
| III. Entstehung der neuen Stiftung | 145 |
| IV. Übergang der Stiftungsvermögen | 145 |
| 1. Vermögensübergang nach § 88 BGB | 146 |
| a) Anwendbarkeit | 146 |
| b) Anfallberechtigung der neuen Stiftung | 148 |
| aa) Mindermeinung: Vermögenserwerb nach § 82 S. 1 BGB | 149 |
| bb) Anfallberechtigung kraft Satzungsregelung | 149 |
| cc) Anfallberechtigung kraft Landesrechts | 151 |
| dd) Anfallberechtigung des Fiskus | 152 |
| 2. Modus des Vermögensübergangs | 152 |
| a) Problem der Gesamtrechtsnachfolge | 153 |
| b) Stellungnahme | 154 |
| aa) Grundsatz der Einzelrechtsübertragung | 154 |
| bb) Gesamtrechtsnachfolge kraft landesgesetzlicher Anordnung | 155 |
| (1) Gesetzgebungskompetenz nach § 88 S. 2 BGB | 155 |
| (2) Gesetzgebungskompetenz nach § 85 BGB | 155 |
| (3) Kein entgegenstehender Liquidationszwang | 157 |
| (4) Kein Entgegenstehen von § 1 Abs. 2 UmwG | 157 |
| cc) Gesamtrechtsnachfolge ohne ausdrückliche landesgesetzliche Anordnung | 159 |
| dd) Kein entgegenstehender Wille der Landesgesetzgeber | 161 |
| ee) Ergebnis | 162 |
| c) Gesamtrechtsnachfolge ohne landesgesetzliche Rechtsgrundlage der Zusammenlegung durch Organbeschluss? | 162 |
| 3. Einzelfragen des Vermögensübergangs durch Gesamtrechtsnachfolge | 162 |
| a) Übergang des Vermögens im Ganzen | 162 |
| b) Besonderheiten des Übergangs von Dauerschuldverhältnissen .. | 163 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| c) Gläubigerschutz | 167 |
| aa) Bedürfnis nach Gläubigerschutz..... | 167 |
| bb) Entgegenstehendes Analogieverbot? | 168 |
| cc) Voraussetzungen einer analogen Anwendung des § 22 UmwG | 169 |
| dd) Einzelheiten einer analogen Anwendung des § 22 UmwG ... | 169 |
| d) Nachweis der Gesamtrechtsnachfolge im Rechtsverkehr | 171 |
| 4. Einzelfragen des Vermögensübergangs durch Einzelrechtsübertragung | 171 |
| a) Grundsätze der Liquidation..... | 171 |
| b) Übernahme von Verbindlichkeiten..... | 173 |
| c) Übertragung von Rechten und Pflichten..... | 173 |
| d) Besonderheiten der Übernahme von Dauerschuldverhältnissen | 174 |
| V. Erlöschen der zusammgelegten Stiftungen | 175 |
| § 4. Zulegung durch Organbeschluss..... | 176 |
| A. Bestandsaufnahme der gesetzlichen Regelungen..... | 176 |
| B. Rechtsgrundlage..... | 177 |
| I. Erfordernis einer Rechtsgrundlage | 177 |
| 1. Hinsichtlich der zuzulegenden Stiftung | 177 |
| 2. Hinsichtlich der aufnehmenden Stiftung | 177 |
| II. Keine Rechtsgrundlage im Bundesrecht | 178 |
| III. Rechtsgrundlage im Landesrecht..... | 178 |
| 1. Gesetzgebungskompetenz der Länder | 178 |
| 2. Ausdrückliche gesetzliche Regelung..... | 179 |
| 3. Rechtsgrundlage durch Auslegung oder Rechtsfortbildung | 180 |
| a) Gesetzeswortlaut | 180 |
| b) Analoge Anwendung | 181 |
| 4. Rechtsgrundlage in der Satzung | 182 |
| 5. Zulegung ohne ausdrückliche Rechtsgrundlage..... | 183 |
| C. Voraussetzungen..... | 184 |
| I. Gleichgerichtete Organbeschlüsse..... | 184 |
| 1. Voraussetzungen..... | 184 |
| 2. Beschlussinhalt | 185 |
| a) Auswahl von aufnehmender und zuzulegender Stiftung | 185 |
| b) Entbehrllichkeit eines Stiftungsgeschäfts..... | 186 |
| c) Neufassung der Stiftungssatzung | 186 |
| II. Weitere Voraussetzungen..... | 186 |
| 1. Zustimmung des Stifters oder eines Dritten | 186 |
| 2. Behördliche Mitwirkung | 187 |

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| D. Rechtsfolgen | 188 |
| I. Satzungsänderung bei der aufnehmenden Stiftung und Auflösung der zuzulegenden Stiftung..... | 188 |
| II. Vermögensübergang..... | 189 |
| 1. Vermögensanfall gemäß § 88 BGB..... | 189 |
| 2. Modus des Vermögensübergangs..... | 189 |
| III. Erlöschen der zugelegten Stiftung | 190 |
| 3. Teil: Zusammenführung durch Hoheitsakt..... | 190 |
| § 5. Zusammenlegung durch Hoheitsakt | 191 |
| A. Bestandsaufnahme der gesetzlichen Regelungen..... | 191 |
| B. Rechtsgrundlage..... | 192 |
| I. Erfordernis einer Rechtsgrundlage | 192 |
| II. Rechtsgrundlage im Landesrecht | 192 |
| 1. Gesetzgebungskompetenz der Länder | 192 |
| 2. Zweifelsfälle: Hamburg, Mecklenburg-Vorpommern, Hessen..... | 193 |
| III. Rechtsgrundlage im Bundesrecht | 195 |
| 1. Keine Rechtsgrundlage im Umwandlungsgesetz | 195 |
| 2. § 87 Abs. 1 BGB als Rechtsgrundlage | 195 |
| a) Einführung und Meinungsstand..... | 195 |
| b) Stellungnahme | 197 |
| aa) Verfassungsmäßigkeit des § 87 Abs. 1 BGB | 197 |
| bb) Zusammenlegung als Rechtsfolge des § 87 Abs. 1 BGB | 201 |
| (1) Kein „Unterfall“ der Aufhebung | 201 |
| (2) Zusammenlegung als „milderes Mittel“..... | 201 |
| (a) Zulässigkeit eines Erst-recht-Schlusses | 201 |
| (b) Folgerungen..... | 203 |
| (3) Ergebnis | 205 |
| IV. Rechtsgrundlage in der Satzung? | 205 |
| C. Voraussetzungen..... | 206 |
| I. Anordnung der Zusammenlegung | 207 |
| 1. Grundlagen und rechtliche Qualifikation | 207 |
| 2. Formelle Voraussetzungen | 208 |
| a) Subsidiarität | 208 |
| b) Zuständigkeit | 208 |
| c) Anhörung des Stiftungsvorstands und des Stifters | 208 |
| 3. Materielle Voraussetzungen | 210 |
| a) Vereinbarkeit mit dem Stifterwillen | 210 |
| b) Voraussetzungen des § 87 Abs. 1 BGB..... | 212 |
| aa) Unmöglichkeit der Erfüllung des Stiftungszwecks | 212 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| bb) Gefährdung des Gemeinwohls | 213 |
| cc) Unmöglichkeit der Zweckerfüllung bei allen beteiligten Stiftungen..... | 214 |
| c) Vergleichbarkeit der Stiftungszwecke | 214 |
| d) Abfassung einer Satzung | 215 |
| II. Entstehung der neuen Stiftung | 216 |
| 1. Erfordernis staatlicher Anerkennung..... | 216 |
| 2. Voraussetzungen..... | 217 |
| D. Rechtsfolgen | 218 |
| I. Pflichtgebundene Entscheidung oder Ermessen..... | 218 |
| II. Auflösung der zusammenzulegenden Stiftungen und Entstehung der neuen Stiftung | 219 |
| III. Übergang der Stiftungsvermögen | 220 |
| 1. Anwendbarkeit des § 88 BGB..... | 220 |
| 2. Anfallberechtigung der neuen Stiftung | 220 |
| 3. Anfallberechtigung des Fiskus | 221 |
| 4. Gesamtrechtsnachfolge..... | 221 |
| 5. Einzelrechtsübertragung..... | 223 |
| IV. Erlöschen der zusammengelegten Stiftungen..... | 223 |
| § 6. Zulegung durch Hoheitsakt..... | 223 |
| A. Bestandsaufnahme der gesetzlichen Regelungen..... | 223 |
| B. Rechtsgrundlage..... | 224 |
| I. Erfordernis einer Rechtsgrundlage | 224 |
| II. Rechtsgrundlage im Landesrecht | 225 |
| 1. Ausdrückliche gesetzliche Regelung..... | 225 |
| 2. Rechtsgrundlage durch Auslegung oder Rechtsfortbildung | 225 |
| III. Rechtsgrundlage im Bundesrecht | 226 |
| C. Voraussetzungen..... | 226 |
| I. Auswahl von aufnehmender und zuzulegender Stiftung..... | 227 |
| II. Formelle Voraussetzungen..... | 228 |
| III. Materielle Voraussetzungen..... | 228 |
| 1. Vereinbarkeit mit dem Stifterwillen..... | 228 |
| 2. Voraussetzungen des § 87 Abs. 1 BGB | 229 |
| 3. Vergleichbarkeit der Stiftungszwecke..... | 230 |
| 4. Änderung der Stiftungssatzung | 230 |
| 5. Sonderfall: Zustimmung der aufnehmenden Stiftung | 230 |
| D. Rechtsfolgen | 231 |
| I. Änderung der Stiftungssatzung | 232 |
| II. Auflösung der zuzulegenden Stiftung und Übergang ihres Vermögens | 232 |

| | |
|----------------------------------------------------------------------|------------|
| III. Erlöschen der zugelegten Stiftung | 233 |
| 4. Teil: Übergreifende Fragestellungen..... | 235 |
| § 7. Publizität | 235 |
| § 8. Steuerliche Folgen | 237 |
| A. Grundlagen | 237 |
| B. Ertragsteuer | 237 |
| C. Umsatzsteuer..... | 238 |
| D. Schenkungsteuer..... | 238 |
| E. Grunderwerbsteuer..... | 240 |
| F. Ergebnis..... | 240 |
| 5. Teil: Zusammenfassung und Ausblick..... | 241 |
| § 9. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse..... | 241 |
| A. Einleitung und Grundlagen..... | 241 |
| B. Zusammenlegung durch Organbeschluss | 242 |
| C. Zulegung durch Organbeschluss | 245 |
| D. Zusammenlegung durch Hoheitsakt..... | 246 |
| E. Zulegung durch Hoheitsakt..... | 248 |
| F. Publizität..... | 249 |
| G. Steuerliche Auswirkungen..... | 249 |
| § 10. Ausblick und Vorschläge de lege ferenda | 250 |
| Anhang I: Entwurf einer umwandlungsgesetzlichen Regelung..... | 253 |
| Anhang II: Auszüge aus den Landesstiftungsgesetzen | 255 |
| A. Baden-Württemberg..... | 255 |
| B. Bayern | 255 |
| C. Berlin..... | 256 |
| D. Brandenburg..... | 257 |
| E. Bremen | 257 |
| F. Hamburg | 258 |
| G. Hessen | 259 |
| H. Mecklenburg-Vorpommern | 259 |
| I. Niedersachsen..... | 260 |
| J. Nordrhein-Westfalen..... | 261 |
| K. Rheinland-Pfalz..... | 261 |
| L. Saarland | 262 |
| M. Sachsen | 262 |
| N. Sachsen-Anhalt | 263 |