

Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXV
I. Einleitung und Zielsetzung dieses Buches	1
II. Organisationsgefüge	3
A. Foundation Governance	4
B. Bausteine der Foundation Governance im Gesetz	6
C. Bausteine der Foundation Governance in der Stiftungserklärung	10
D. Generationenwechsel	18
III. Stiftungsvorstand	27
A. Die Organisation	27
B. Die Kernaufgaben	67
C. Die Nebenaufgaben	123
D. Haftung	159
E. Sonderprüfung	180
F. Steuerrechtliche Aufgaben	188
IV. Stiftungsprüfer	281
A. Innere Organisation	282
B. Stiftungsprüfung	296
C. Rechte, Pflichten und Verantwortlichkeit des Stiftungsprüfers	313
V. Beirat	323
A. Einleitung	323
B. Der Beirat als Organ	325
C. Bestellung und Abberufung	327
D. Aufgaben	328
E. Der aufsichtsratsähnliche Beirat	335
F. Innere Ordnung	337
G. Haftung	339
VI. Aufsichtsrat	341
A. Einleitung	341
B. Der Aufsichtsrat als Organ	342
C. Bestellung und Abberufung	346

D. Kernaufgaben	348
E. Nebenaufgaben	353
F. Vergütung der Mitglieder	354
G. Haftung	355
VII. Verwaltung des Stiftungsvermögens	357
A. Verwaltung des liquiden Anlagevermögens	357
B. Immobilienverwaltung	384
C. Beteiligungsverwaltung	406
VIII. D&O Versicherung	413
A. Einleitung	413
B. Arten	420
C. Versicherte Personen	422
D. Gegenstand	422
E. Geltungsbereich	425
F. Spezial Strafrechtsschutz Versicherung	431
G. Top Manager Rechtsschutz Versicherung	433
H. Schlussworte	434
IX. Muster	435
A. Stiftungsvorstand	435
B. Stiftungsprüfer	470
C. Beirat	498
D. Aufsichtsrat	504
E. Begünstigtenversammlung	513
Sachverzeichnis	517
Autorenverzeichnis	529

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXV
I. Einleitung und Zielsetzung dieses Buches	1
II. Organisationsgefüge (Müller)	3
A. Foundation Governance	4
B. Bausteine der Foundation Governance im Gesetz	6
1. Der Stiftungsvorstand	6
2. Die Begünstigten	7
3. Der Stiftungsprüfer	8
4. Der Aufsichtsrat	9
5. Weitere Organe gemäß § 14 Abs 2 PSG	9
6. Das Gericht	10
C. Bausteine der Foundation Governance in der Stiftungserklärung	10
1. Der Stiftungsvorstand	11
2. Die Begünstigten	12
3. Der (Begünstigten-)Beirat	14
4. Vermögensverwaltung	16
D. Generationenwechsel	18
1. Allgemeines	18
2. Stiftergeneration und Nachfolgeneration	19
3. Ausgleich des strukturellen Kontrolldefizites durch die Einräumung von Begünstigtenrechten	20
4. Konfliktlösungsmechanismen	21
5. Pflichtteilthematik	23
III. Stiftungsvorstand	27
A. Die Organisation (Müller)	27
1. Allgemeines	28
2. Bestellung und Funktionsperiode	29
a) Unvereinbarkeiten	32
b) Anstellungsverhältnis	38
3. Vergütung	39
a) Zivilrechtliche Aspekte	39
b) Schaffung von Anreizstrukturen für Stiftungsvorstände	43
c) Steuerrechtliche Aspekte	44
4. Die innere Ordnung des Stiftungsvorstands	47

5.	Abberufung	53
a)	Abberufungsbefugnis	53
b)	Die gerichtliche Abberufung	57
c)	Der Begriff der groben Pflichtverletzung	58
d)	Unfähigkeit zur ordnungsgemäßen Erfüllung der Aufgaben	60
e)	Sonstige wichtige Gründe	60
f)	Gerichtliches Abberufungsverfahren, Antragslegitimation, Parteistellung und Rechtsschutz	62
g)	Löschung	65
B.	Die Kernaufgaben	67
1.	Allgemein	67
2.	Geschäftsführung (<i>Saurer</i>)	67
a)	Allgemeines	68
b)	Leitlinien	68
aa)	Stiftungszweck – Tätigkeit (Gegenstand) der Privatstiftung	68
bb)	Weitere Gestaltungsmöglichkeiten	71
cc)	Sorgfaltspflicht	74
c)	Die Tätigkeiten im Einzelnen	76
aa)	Planung und Strategie	76
bb)	Tagesgeschäft	77
cc)	Überwachung und organisatorische Vorkehrungen	77
dd)	Sonstige Pflichten in der Stiftungserklärung	78
d)	Willensbildung	79
3.	Vertretung (<i>Saurer</i>)	82
a)	Allgemeines	82
b)	Einzel- und Gesamtvertretung	83
c)	In-sich-Geschäfte	84
aa)	§ 17 Abs 5 PSG	84
bb)	Gestaltungsmöglichkeiten	87
cc)	Verhältnis zu § 19 PSG	88
d)	Missbrauch der Vertretungsbefugnis	88
4.	Festlegung der Begünstigten und der Zuwendungen (<i>Müller</i>)	89
a)	Definition	90
b)	Feststellung der Begünstigten	91
c)	Zuwendungen	93
d)	Meldepflichten des Stiftungsvorstands in Hinblick auf die Begünstigten	95
5.	Gläubigerschutz (<i>Melzer</i>)	96
a)	Einleitung	96
b)	Die Zuwendungssperre des § 17 Abs 2 zweiter Satz PSG	98
c)	Gläubiger des Stifters	100
aa)	Exkurs: Familien, ehe- und erbrechtliche Anknüpfungspunkte	100
d)	Rechtsinstitute der Gläubiger des Stifters	103
e)	Gläubiger der Begünstigten	104
6.	Rechnungslegung (<i>Bernhart/Rath</i>)	105
a)	Jahresabschluss	106
b)	Lagebericht	109
c)	Aufstellungs- und Vorlagefrist	113
d)	Besonderheiten	113
aa)	Zuwendungen an Begünstigte und Stiftungsvermögen	113
bb)	Gliederung der Bilanz und Gewinn- und Verlustrechnung	115

cc)	Nebenbücher	116
dd)	Rechnungskreise	116
ee)	Zwischenkörperschaftsteuer	117
ff)	Darstellung einer Beteiligungsveräußerung und Übertragung der stillen Reserve	118
gg)	Bewertung und steuerrechtliche Einkünfteermittlung	120
hh)	Investmentfonds	121
ii)	Konzernabschluss	122
jj)	Offenlegung	122
e)	Zusammenfassung	123
C.	Die Nebenaufgaben	123
1.	Auskunftspflicht (<i>Müller</i>)	123
a)	Allgemeines	124
b)	Auskunftsberechtigte	124
c)	Inhalt des Auskunftsanspruchs und des Einsichtsrechts	128
d)	Auskunfts- und Einsichtsrecht bei Holdingstiftungen	130
e)	Durchsetzung des Auskunftsanspruchs	130
f)	Sonstige Kontroll- und Auskunftsrechte außerhalb des Privatstiftungsgesetzes	131
2.	Firmenbuchanmeldung (<i>Semmelrock</i>)	132
a)	Gründung der Privatstiftung	132
b)	Laufende Anmeldungen	135
aa)	Anmeldung der Änderung der Stiftungserklärung	135
bb)	Anmeldung der Auflösung der Privatstiftung	137
cc)	Anmeldungen im Zusammenhang mit den Stiftungsvorstandmitgliedern	138
dd)	Anmeldungen im Zusammenhang mit dem Aufsichtsrat	141
ee)	Sonstige Anmeldungen	141
3.	Änderung der Stiftungserklärung (<i>Semmelrock</i>).....	141
a)	Voraussetzungen des § 33 Abs 2 PSG	142
b)	Wahrung des Stiftungszwecks	144
c)	Anpassung an geänderte Verhältnisse	145
d)	Genehmigungsverfahren	146
e)	Eintragungsverfahren	147
4.	Nachbesetzung und Abberufung von Stiftungsorganen (<i>Müller</i>)	148
5.	Pflichten des Stiftungsvorstandes im Zusammenhang mit der Auflösung der Privatstiftung (<i>Saurer</i>).....	149
a)	Allgemeines	149
b)	Verpflichtung zur Fassung eines einstimmigen Auflösungs- beschlusses	150
aa)	Widerruf des Stifters	150
bb)	Erreichen des Stiftungszweckes oder Unmöglichkeit des Erreichens	150
cc)	100-jährige Dauer einer Versorgungsstiftung	151
dd)	Andere in der Stiftungserklärung dafür genannte Gründe	152
c)	Form des Beschlusses	152
d)	Sonstige Auflösungsgründe	154
e)	Anmeldung der Auflösung beim Firmenbuch	154
f)	Fortsetzung einer aufgelösten Privatstiftung	155
g)	Abwicklung	157
h)	Löschung	158

D. Haftung (<i>Melzer</i>)	159
1. Einleitung	160
2. Grundlagen	161
3. Sorgfaltsmaßstab	165
4. Exkurs: Business Judgement Rule	166
5. Verschulden, Beweislast und Verjährung	169
6. Solidarhaftung?	170
7. Haftung trotz Weisung?	170
8. Haftung trotz Ressortverteilung oder Geschäftsordnung?	172
9. Haftung trotz Entlastung?	173
10. Minimierung des Haftungsrisikos	173
11. Gläubiger des Haftungsanspruchs	175
12. Haftung aufgrund der Ausschüttungssperre gemäß § 17 Abs 2 zweiter Satz PSG	177
E. Sonderprüfung (<i>Semmelrock</i>)	180
1. Allgemeines	180
2. Zum Antrag	180
3. Rechtsmittel	183
4. Sicherheitsleistung	183
5. Zur Bestellung des Sonderprüfers	184
6. Gegenstand der Sonderprüfung	185
7. Ergebnis der Sonderprüfung	187
F. Steuerrechtliche Aufgaben (<i>Petritz</i>)	188
1. Errichtung der Privatstiftung	189
a) Stiftungseingangsbesteuerung	189
aa) Begriff der Zuwendung	189
bb) Begriff der Unentgeltlichkeit	191
cc) Persönliche Steuerpflicht (Zuwendender und Empfänger)	193
dd) Steuersatz	194
ee) Bemessungsgrundlage	194
ff) Befreiungen	196
gg) Steuerschuldner	200
hh) Entstehung der Steuerschuld	200
ii) Abfuhr der Stiftungseingangsteuer	200
b) Ertragsteuerliche Konsequenzen	201
aa) Grundsätzliches	201
bb) KESt durch Einnahmen und sonstige Vorteile	202
cc) KESt durch Depotübertragungen	204
c) Umsatzsteuerliche Konsequenzen	205
d) Grunderwerbsteuer	207
e) Sonstige Steuern	207
f) Vermeidung internationaler Doppelbesteuerung durch Vermögensübertragungen auf Privatstiftungen	207
2. Laufende steuerliche Aufgaben	209
a) Eigenes Steuersubjekt	209
b) Beginn und Ende der Steuerpflicht	211
aa) Beginn der Steuerpflicht	211
bb) Ende der Steuerpflicht	211
c) Körperschaftsteuer	212
aa) „Gläserne Privatstiftung“	212

bb)	Einkunftsarten, Einkünfteermittlung und Steuersatz	214
cc)	Beteiligungserträge	216
dd)	Zwischensteuer	222
ee)	Übertragung stiller Reserven	225
ff)	Privatstiftungen und Gruppenbesteuerung	233
gg)	Abzugsfähigkeit von Zinsen zum Erwerb von Kapitalanteilen	234
hh)	Abzugsverbote für Holdinggesellschaften von Privatstiftungen	234
ii)	Mindestkörperschaftsteuer	235
jj)	Körperschaftsteuer-Vorauszahlungen	235
kk)	KÖSt-Erklärungen	235
ll)	Gemeinnützige Privatstiftungen	235
d)	Umsatzsteuer	236
aa)	Einleitung	236
bb)	Unternehmereigenschaft	237
cc)	Liebhaberei	242
dd)	Lieferungen und Leistungen, sowie Leistungsort	243
ee)	(Ausgewählte) Befreiungen	243
ff)	Vorsteuerabzug	245
gg)	Vorsteuerkorrektur	245
hh)	Reverse-Charge	246
ii)	Abgabe von Steuererklärungen	246
3.	Zuwendungsbesteuerung – Einkommensteuer (KESt)	247
a)	Grundlegendes	247
aa)	Besteuerungsfolgen der Zuwendung an (inländische) Privatpersonen	247
bb)	Besteuerungsfolgen der Zuwendung an (inländische) juristische Personen	248
cc)	Begriff der Zuwendung	248
dd)	Zurechnung der Einkünfte/Zuwendung	250
b)	Offene Zuwendungen	250
c)	Verdeckte Zuwendungen	251
d)	Abgrenzung zu anzuerkennenden Rechtsgeschäften mit Stiftern und Begünstigten	253
e)	Bewertung der Zuwendungen	254
f)	Zuwendungen an im Ausland ansässige Begünstigte	258
g)	Steuerneutrale Substanzauszahlungen	264
aa)	Berechnung des maßgeblichen Werts	266
bb)	Führung des Evidenzkontos	269
cc)	Stiftungseingangswerte	270
dd)	Bewertung der Substanzauszahlung	270
h)	Grunderwerbsteuer	272
i)	Umsatzsteuer	273
j)	Sonstige Steuern	273
4.	Auflösung der Privatstiftung	273
a)	Altvermögen	274
b)	Neuvermögen	274
c)	Auflösung und Auskehrung des Vermögens an im Ausland ansässige Begünstigte	274
5.	Errichtung von Substiftungen	275
a)	Altvermögen	275
b)	Neuvermögen	277

c) Gemischtes Vermögen	280
d) Aufnahme in die KEST-Anmeldung	280
IV. Stiftungsprüfer (Bernhart/Rath)	281
A. Innere Organisation	282
1. Allgemein	282
2. Voraussetzungen	283
3. Bestellung des Stiftungsprüfers	289
4. Vergütung	291
5. Funktionsperiode	292
6. Abberufung, Beendigung	295
B. Stiftungsprüfung	296
1. Allgemein	296
2. Prüfungsgegenstand	297
a) Jahresabschluss samt Buchführung	297
b) Lagebericht	300
c) Gesetzliche Vorschriften und Stiftungsurkunde	301
aa) Stiftungszweck	301
bb) Zuwendungssperre	302
cc) Insichgeschäfte	303
dd) Vergütung der Mitglieder des Stiftungsvorstandes	303
ee) Sonstige Vorschriften zur Stiftungsprüfung	303
d) Geldwäsche	304
e) Konzern	304
3. Berichterstattung	306
4. Redepflicht	311
C. Rechte, Pflichten und Verantwortlichkeit des Stiftungsprüfers	313
1. Fristen	313
2. Auskunftsrecht	314
3. Vorlage- und Informationspflicht	316
4. Verschwiegenheitspflicht	317
5. Meinungsverschiedenheiten	318
6. Verantwortlichkeit und Haftung	319
V. Beirat (Melzer)	323
A. Einleitung	323
B. Der Beirat als Organ	325
C. Bestellung und Abberufung	327
D. Aufgaben	328
1. Bestellung und Abberufung des Stiftungsvorstandes	328
2. Kontrollaufgaben	330
3. Mitwirkungsrechte an der Verwaltung	330
a) Zustimmung-, Veto- und Weisungsrechte	330
b) Geschäftsordnung für den Stiftungsvorstand	332
c) Festsetzung der Vergütung der Mitglieder des Stiftungsvorstandes	333
d) Feststellung der Begünstigten	333
E. Der aufsichtsratsähnliche Beirat	335
F. Innere Ordnung	337
G. Haftung	338

VI. Aufsichtsrat (Müller)	341
A. Einleitung	341
B. Der Aufsichtsrat als Organ	342
C. Bestellung und Abberufung	346
D. Kernaufgaben	348
E. Nebenaufgaben	353
F. Vergütung der Mitglieder	354
G. Haftung	355
VII. Verwaltung des Stiftungsvermögens	357
A. Verwaltung des liquiden Anlagevermögens (<i>Musulin/Reiter</i>)	357
1. Einleitung	357
2. Best Practices	357
a) Der Stiftungsvorstand	358
aa) Aufgabe	358
bb) Sitzungen des Stiftungsvorstands	359
b) Der Anlagebeirat	359
c) Der Familienbeirat	359
d) Der Berater	360
aa) Auswahl	361
bb) Aufgabe/Funktion	361
e) Die „Hausbank“	362
f) Verantwortliche für die Vermögensverwaltung	362
g) Zusätzliche Kontrollinstanz	363
h) Die Organisation von Familienstiftungen	364
3. Vermögensveranlagung	364
a) Zielsetzungen für das liquide Vermögen	365
aa) Zeithorizont	365
bb) Ertragerwartung	365
cc) Risiko	366
dd) Liquidität	366
ee) Erfolgsmessung	367
ff) Varianten der Vermögensveranlagung	370
b) Die strategische Ausrichtung des Vermögens	372
c) Anlagerichtlinien	373
aa) Anlagerichtlinien für das Gesamtvermögen	374
bb) Anlagerichtlinien für Vermögensverwalter	375
cc) Inhalt der Anlagerichtlinien	375
dd) Kontrolle von Anlagerichtlinien	376
ee) Verletzung von Anlagerichtlinien	376
ff) Aktualität von Anlagerichtlinien	376
d) Managersélection	376
aa) Ausschreibungsverfahren und Entscheidungsfindung	377
bb) Umsetzung nach erfolgter Entscheidungsfindung	378
e) Controlling/Reporting	379
aa) Reporting	379
bb) Risikocontrolling	380
cc) Laufende Betreuung des Vermögens	383
4. Schlusswort	383
B. Immobilienverwaltung (<i>Bodmann</i>)	384
1. Einleitung	384

2.	Rahmenbedingungen für Immobilieninvestments	
	der Privatstiftung	384
	a) Allgemeines	384
	b) Sorgfaltsmaßstab des Vorstands	385
	c) Veranlagungsentscheidung	386
	d) Formen des Liegenschaftserwerbs	388
	e) Prüfung im Vorfeld der Akquisition (Due Diligence)	389
	f) Vertragsabschluss und Abwicklung	391
	g) Grundverkehrsrechtliche Beschränkungen	391
3.	Immobilienbewirtschaftung durch Privatstiftungen	393
	a) Verbot der gewerbmäßigen Tätigkeit im Sinne des § 1 Abs 2 PSG	393
	b) Vermietung und Verpachtung der Liegenschaft	395
	c) Projektentwicklung	397
	d) Baubewilligung	400
	e) Unentgeltliche Überlassung der Liegenschaft	401
	f) Gesetzliche Pflichten des Liegenschaftseigentümers	402
	aa) Verkehrssicherungspflichten	402
	bb) Bauwerkehaftung	402
	cc) Wohnungshaftung	402
	dd) Wegehalterhaftung	403
	ee) Nachbarrechtliche Unterlassungsansprüche	404
	4. Liegenschaftsbewertung	404
	5. Bezeichnung eines Immobilienverwalters	405
	6. Zusammenfassung	406
C.	Beteiligungsverwaltung (<i>Müller/Melzer</i>)	406
	1. Einleitung	407
	2. Die Privatstiftung als Konzernspitze	407
	3. Unternehmerische Entscheidungen im Zusammenhang mit der Beteiligungsverwaltung	408
	4. Die besondere Rolle der Privatstiftung als Kernaktionär und des Stiftungsvorstand als Verwalter fremden Vermögens	408
	5. Generelle Anforderungen an das Beteiligungsmanagement	411
	6. Zusammenfassung	412
VIII.	D&O Versicherung (<i>Aichinger</i>)	413
	A. Einleitung	413
	1. Begriff	414
	2. Haftungslage	414
	3. Risikovorsorge	415
	4. Art	417
	5. Anbieter	418
	6. Prämien	418
	7. Versicherungssumme	419
	B. Arten	420
	1. Stiftungs D&O	420
	2. Persönliche D&O	420
	3. Vergleichstabelle	421
	C. Versicherte Personen	422
	D. Gegenstand	422
	1. Deckungsumfang	422

a) Abwehranspruch	423
b) Freistellungsanspruch	423
2. Risikoausschlüsse	423
a) Wissentliche Pflichtverletzung	423
b) Strafen	424
E. Geltungsbereich	425
1. Örtlicher	425
2. Zeitlicher	425
a) Claims-made Prinzip	425
aa) Rückwärtsversicherung	426
bb) Nachmeldefristen	426
cc) Run-Off Deckung	428
dd) Umstandsmeldung	428
b) Verstoßprinzip	429
aa) Vorhaftung	429
bb) Nachhaftung	429
F. Spezial Strafrechtsschutz Versicherung	431
G. Top Manager Rechtsschutz Versicherung	433
H. Schlussworte	434
IX. Muster	435
A. Stiftungsvorstand	435
1. Beschluss der Stifter zur Bestellung des ersten Stiftungsvorstands	436
2. Nominierungsbeschluss der Stifter	437
3. Kooptierungsbeschluss des Stiftungsvorstandes	438
4. Annahmeerklärung und Erklärung gemäß § 15 PSG	439
5. Beschluss über die Konstituierung des Stiftungsvorstandes	440
6. Antrag auf gerichtliche Abberufung gemäß § 27 Abs 2 PSG	441
7. Rücktrittserklärung	443
8. Einladung zur Vorstandssitzung	444
9. Sitzungsprotokoll des Stiftungsvorstandes	445
10. Genehmigungsbeschluss gemäß § 17 Abs 5 PSG	446
11. Sanierungsbeschluss des Stiftungsvorstandes	447
12. Umlaufbeschluss des Stiftungsvorstandes	448
13. Antrag auf Eintragung einer Privatstiftung, Antrag auf Bestellung des Stiftungsprüfers	449
14. Musterzeichnungsgerklärung	453
15. Antrag auf Eintragung der Namensänderung	454
16. Antrag auf Änderung der Zustellanschrift eines Mitglieds des Stiftungsvorstandes	456
17. Antrag auf Löschung und Eintragung eines Vorstandsmitglieds im Firmenbuch	458
18. Antrag auf Genehmigung eines Rechtsgeschäfts gemäß § 17 Abs 5 PSG	461
19. Anmeldung zur Neufassung der Stiftungsurkunde und Stiftungszusatzurkunde zur Eintragung in das Firmenbuch	463
20. Antrag auf Bestellung eines Kollisionskurators für die Errichtung, den Abschluss und die Durchführung der Privatstiftung; Antrag auf pflegschaftsgerichtliche Genehmigung von Geschäfts- handlungen	465
21. Antrag auf Sonderprüfung gemäß § 31 PSG	468

B. Stiftungsprüfer	470
1. Anhangscheckliste Privatstiftungen	471
2. Prüfercheckliste über die Angaben im Lagebericht einer Privatstiftung	482
3. Antrag auf Bestellung eines Stiftungsprüfers – Unabhängigkeits- erklärung	484
4. Prüfung einer Stiftung mit Vermögensveranlagung	485
5. Erklärung des Stiftungsprüfers	496
6. Steuerberaterbrief	497
C. Beirat	498
1. Mitteilung über die Konstituierung des Beirats	499
2. Beschluss des Beirats zur Bestellung des Stiftungsvorstands	500
3. Umlaufbeschluss des Beirats	501
4. Einladung zur Beiratssitzung	502
5. Sitzungsprotokoll des Beirats	503
D. Aufsichtsrat	504
1. Beschluss der Stifter zur Bestellung des ersten Aufsichtsrats	505
2. Nominierungsvorschlag	506
3. Antrag auf Bestellung des Aufsichtsrats gemäß § 24 Abs 1 PSG	507
4. Zustimmungserklärung	509
5. Amtsniederlegung gegenüber dem Gericht	510
6. Amtsniederlegung gegenüber der Privatstiftung	511
7. Einladung zur Aufsichtsratssitzung	512
E. Begünstigtenversammlung	513
1. Einladung zur Begünstigtenversammlung	514
2. Sitzungsprotokoll der Begünstigtenversammlung	515
3. Auskunftsverlangen gemäß § 30 PSG	516
Sachverzeichnis	517
Autorenverzeichnis	529