



Stiftungen im internationalen Vergleich - „European Foundation“ als Ziel der Harmonisierung

Dr. oec. Hans Rainer Künzle, Rechtsanwalt
Privatdozent an der Universität Zürich
Partner von KENDRIS private AG, Zürich

Inhaltsverzeichnis

1. Stiftungen an Universitäten und Hochschulen
2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa
3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen
4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)
5. Private und öffentliche Stifter

1. Stiftungen an Universitäten und Hochschulen

- › **Balzan Stiftung**
Förderung der geistes- und naturwissenschaftlichen sowie kulturellen Leistungen
- › **Stiftung der Universität Luzern**
Finanzierung von Betriebsteilen und Forschungsprojekten
- › **Walter und Gertrud Siegenthaler Stiftung**
Förderung des akademischen Nachwuchses im Bereich der Medizin

1. Stiftungen an Universitäten und Hochschulen

- › **Max-Frisch-Stiftung**

 - Förderung des Max-Frisch-Archivs an der ETH

- › **Gebert-Rüf-Stiftung**

 - Förderung der Innovation durch Unterstützung neuer Ansätze und ausgewählter Nachwuchsleute

2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

› European Foundation Centre, Brussels

www.efc.be

_ Entwurf:

Proposal for a Regulation on a European Statute for Foundations, Version 16, Brussels January 2005

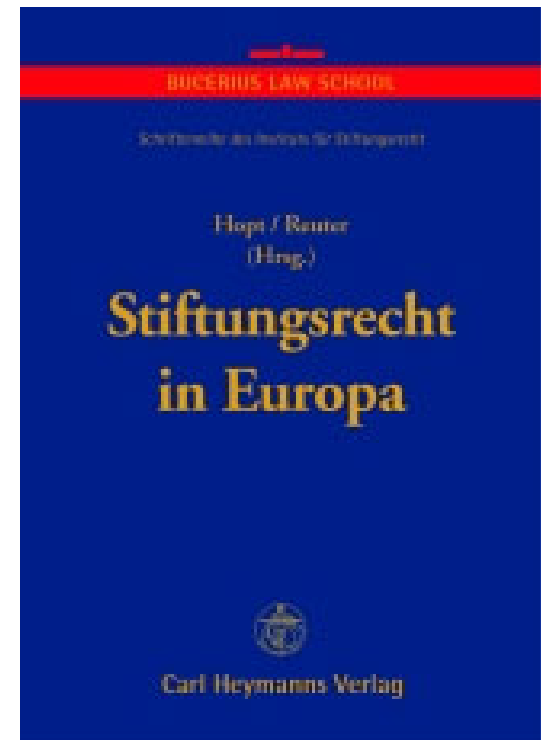
_ Grundsätze für eine Europäische Stiftung:

Rationale for a European Statute for Foundations, Brussels February 2005

2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

› Bertelsmann Stiftung / Compagnia de San Paolo
ZEIT Stiftung

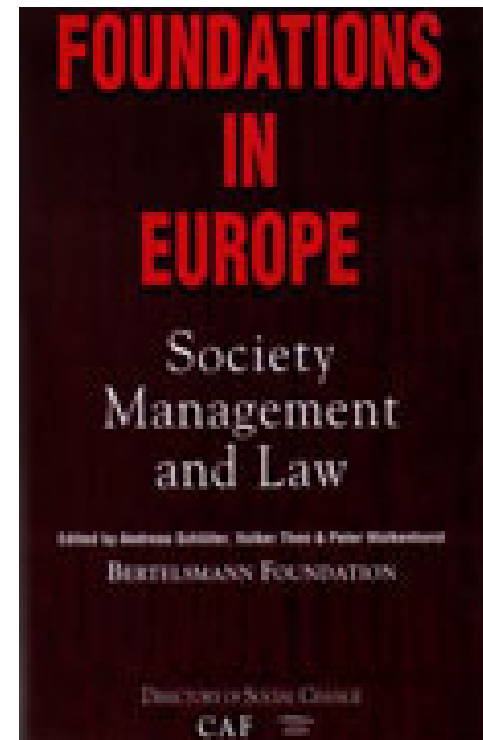
_ Klaus J. Hopt/Dieter Reuter
Stiftungsrecht in Europa
Köln 2001
ISBN 3-452-24942-5
(Länderberichte)



2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

› Bertelsmann Stiftung / Compagnia de San Paolo
ZEIT Stiftung

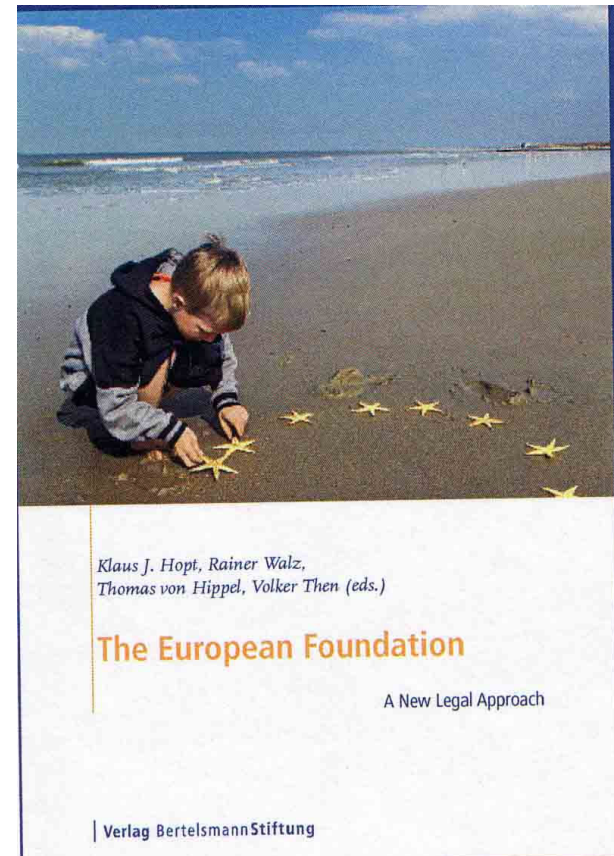
_Andreas Schlüter / Volker
Then / Peter Walkenhorst
Foundations in Europe
(Society, Management,
Law), London 2001
ISBN 3-89204-535-6
(Länderberichte)



2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

› Bertelsmann Stiftung / Compagnia de San Paolo ZEIT Stiftung

_ Andreas Schlüter / Volker
Then / Peter Walkenhorst
Foundations in Europe
(Society, Management,
Law), London 2001
ISBN 3-89204-535-6
(Länderberichte)



2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

› Bertelsmann Stiftung / Compagnia de San Paolo ZEIT Stiftung

_ Entwurf:

http://www.bertelsmann-stiftung.de/cps/rde/xbcr/SID-0A000F0A-1F07BB9E/stiftung/European_Foundation_Draft_11_2004_doc1.pdf

_ Charakteristika:

1. Klare Zweckumschreibung

2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

› Bertelsmann Stiftung / Compagnia de San Paolo ZEIT Stiftung

2. KEINE Europäische Dimension bezüglich
 - . Zweck (Art. 1.1),
 - . Aktivität (Art. 2.1 Abs. 1),
 - . Registrierungsbehörde (Art. 3.5) und
 - . Aufsicht (Art. 7 Abs. 1)

3. Relativ starke private Kontrolle (Art. 4-6 / Revisionsstelle) und eingeschränkte staatliche Kontrolle (Art. 7 / Aufsicht)

2. Zwei Projekte zur Harmonisierung des Stiftungsrechts in Europa

- › Bertelsmann Stiftung / Compagnia de San Paolo
ZEIT Stiftung
 - 4. Beschränkung des Entwurfs auf Grundsätze
 - 5. Bestimmung des anwendbaren nationalen Rechts durch das Inkorporationsprinzip (Art. 9)

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

- › **Rechtsvergleichung (Gemeinnützige Stiftungen)**
 - _ **A. Gemeinnütziger Zweck (public benefit purpose):** Länder des common law, Frankreich, Kroatien, Luxemburg, Rumänien, Slowenien, Spanien, Tschechische Republik, Ungarn
 - _ **B. Nützlicher Zweck (useful purpose):**
Finnland, Italien, Polen
 - _ **C. Irgendein gesetzmässiger Zweck (any lawful purpose):** Belgien, Bulgarien, Dänemark, Deutschland, Griechenland, Liechtenstein, Norwegen, Österreich, Schweden, Schweiz

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› **Draft Art. 1.2 Public Benefit Purpose**

“European Foundations serve public benefit purposes *at domestic and international level* either by *supporting* individuals, associations, institutions or other entities or by *operating* their own programmes.

European Foundations serve public benefit purposes if the purpose for which they are established is within one or more of the following *categories*:

- (a) Amateur sports;
- (b) Arts & culture;
- (c) Children and youth;

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› Draft Art. 1.2

- (d) Civil or human rights;
- (e) Consumer protection;
- (f) Democracy;
- (g) Disaster relief,
- (h) Ecology & protection of the natural environment;
- (i) Education;
- (j) Elimination of discrimination;
- (k) European and international understanding;
- (l) Handicapped people;
- (m) Health & medical care;

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› Draft Art. 1.2

- (n) Historical preservation (conservation of the built environment);
- (o) Prevention and relief of poverty;
- (p) Protection or care of animals;
- (q) Refugees and immigrants;
- (r) Religion;
- (s) Science;
- (t) Social or economic development;
- (u) Social welfare;
- (v) Other public benefit purposes.

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› **Kommentar (Gemeinnützige Stiftungen)**

- _ 1. Stiftungen auf nationaler und/oder internationaler Ebene
- _ 2. Vergabungsstiftungen und Stiftungen mit eigenen Aktivitäten/Programmen
- _ 3. Relativ strenge Regelung der Gemeinnützigkeit, um die Unterstützung von möglichst vielen Ländern zu erhalten
- _ 4. Offene Formulierung im Zivilrecht (lit. v), geschlossene Formulierung im Steuerrecht

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› **Kommentar (Gemeinnützige Stiftungen)**

- _ *5. Der gemeinnützige Zweck schützt das Stiftungskapital vor Rückzahlung an den Stifter*
- _ 6. Die Anerkennung der Stiftung als juristische Person schützt das Stiftungskapital vor den Gläubigern des Stifters und späterer Spender

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› **Rechtsvergleichung (Familienstiftungen)**

- _ **A. Verbot von Familienstiftungen: Frankreich, Slowenien, Ungarn und Spanien (mit Ausnahmen)**
- _ **B. Übertragung eines beschränkten Eigentums (split interest endowment): Portugal (Gerichtsentscheidung)**
- _ **C. Einschränkungen für Familienstiftungen**
 - _ **C1. Linderung von Armut: Länder des common law**

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› **Rechtsvergleichung (Familienstiftungen)**

- _ **C2. Bedürftige Familienmitglieder: Schweiz**
(Ausbildung, Einrichtung, Bedürftigkeit)
- _ **C3. Beschränkter Kreis von Familienmitgliedern: Dänemark** (Gründer, Ehegatte, Kinder)
- _ **C4. Beschränkte Dauer: Österreich** (100 Jahre, ähnlich der rule against perpetuities)
- _ **D. Keine Einschränkungen: Deutschland**
(steuerliche Einschränkung), Liechtenstein

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

- › **Draft Art. 1.3 para. 2 Split-interest Endowments**
“The founder can restrict his donation in such a way that he, his spouse and his children are entitled to receive up to 30 percent of the foundations’s available revenue for distribution from that source for their lifetime. In any year this private distribution shall not exceed the foundation’s aggregate distribution for public benefit purposes.”

3. Gemeinnützige Stiftungen und Familienstiftungen

› **Kommentar (Familienstiftungen)**

- _ 1. Häufig möchte der Stifter Ausschüttungen an seine Familie machen
- _ 2. Ins common law passt das "life interest"
- _ 3. Ins civil law passt die "Nutzniessung"
- _ 4. *Lösung der Europäischen Stiftung: Split-interest endowment = Restriktion der Schenkung durch Vorbehalt einer Ausschüttungsmöglichkeit (bis zu 30% des Einkommens - langfristig)*

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› **Rechtsvergleichung**

_A. Keine besonderen Einschränkungen:

- . Deutschland (wird die wirtschaftliche Tätigkeit dem Stiftungszweck untergeordnet?),
- . Niederlande (neue Gesetzgebung),
- . Portugal (Gewinn muss für gemeinnützigen Zweck verwendet werden),
- . Schweiz (BGE 127 III 337),
- . USA (Beachtung des Ausschüttungszwangs)

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› **Rechtsvergleichung**

- _ **B. Wirtschaftliche Tätigkeit ist dem Stiftungszweck untergeordnet: England, Spanien**
- _ **C. Beschränkungen: Spanien (Meldung von Mehrheitsbeteiligungen an Aufsichtsbehörde), USA (Steuerrecht)**
- _ **D. Notwendigkeit, eine Tochtergesellschaft zu benützen: Griechenland**
- _ **E. Besondere Regeln für Unternehmensstiftungen: Dänemark und Schweden (im Stiftungsrecht), Niederlande (im Gesellschaftsrecht)**

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

- › **Draft Art. 6.2 Economic Activities (Trading)
para. 1**

“A European Foundation must not engage in permanent trading as a direct activity.”

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› **Kommentar**

(Führung eines kaufmännischen Gewerbes)

- _ 1. Strengere Regeln als in den meisten Ländern,
 - _ a. um Umgehung des Gesellschaftsrechts zu verhindern
 - _ b. um keine Gläubigerschutzvorschriften aufstellen zu müssen (Gesellschaftsrecht, Handelsrecht, Insolvenzrecht)
 - _ c. Ausnahmen für "kleine Aktivitäten"
- _ *2. Universitäten, Spitäler, Museums-Shops usw. müssen in Gesellschaften eingebracht werden*

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› Draft Art. 6.2 Economic Activities (Trading) para. 2

“A European Foundation may hold a controlling interest in another undertaking which engages in permanent trading only if such trading is within the foundation’s public benefit purpose or ancillary with a view to furthering it (related economic activities) or in the circumstances described in the next paragraph.”

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› **Kommentar (kein kaufmännisches Gewerbe / zweckbezogene Aktivitäten)**

- _ 1. Mehrheitsbeteiligung: keine fixe Grenze (ev. weniger als 51% bei grossen Unternehmen)
- _ *2. Zweckbezogene Aktivitäten müssen innerhalb des gemeinnützigen Zweckes liegen oder diesem mindestens hilfsweise dienen*

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› Draft Art. 6.2 Economic Activities (Trading) para. 3

“A European Foundation may hold a controlling interest in another undertaking which engages in any other kind of permanent trading with a view to profit (unrelated economic activities) only if (i) the profits derived therefrom are used solely for the furtherance of the foundation’s public benefit purpose and (ii) the interests of that other undertaking do not conflict with the furtherance of the foundation’s purpose.”

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

› **Kommentar (kein kaufmännisches Gewerbe / keine zweckbezogenen Aktivitäten)**

- _ *1. Nicht zweckbezogene Aktivitäten sind erlaubt, soweit sie der Finanzierung des gemeinnützigen Zwecks dienen (cash cow)*
- _ 2. Einschränkungen, weil wirtschaft. Aktivitäten nicht selten übermäßig riskant sind bzw. die Förderung des Zweckes beeinträchtigen
- _ 3. Für das Konzernrecht sollte die Europäische Stiftung auf das jeweilige Landesrecht am Ort der Inkorporation verweisen (nicht EU-Recht, ebenso wie bei der Europäischen Gesellschaft)

4. Wirtschaftliche Aktivitäten (Unternehmensstiftungen)

- › **Kommentar (kein kaufmännisches Gewerbe / keine zweckbezogenen Aktivitäten)**

- _ 4. Mitbestimmungsregeln kommen zur Anwendung ab 500 Mitarbeitern

- _ 5. Keine Bedenken gegen Anti-Übernahme-Bestimmungen (solange mit dem Zweck vereinbar)

5. Private und öffentliche Stifter

› **Rechtsvergleichung (Recht zur Errichtung)**

_ A. Ermessensentscheid der Behörde:

Frankreich, Griechenland, Italien

_ B. Genehmigung durch Administrativbehörde

(ohne Ermessensspielraum): Deutschland, Finnland, Schweiz (Aufsichtsbehörde), Spanien

_ C. Kontrolle durch Registrierungsbehörde:

England, Polen, Schweiz (Handelsregister), Tschechische Republik, Ungarn

_ D. Kontrolle durch einen Notar:

Belgien, Niederlande, Schweiz (privater oder öffentlicher Notar)

5. Private und öffentliche Stifter

› **Rechtsvergleichung (Recht zur Errichtung)**

**_E. Keine formale Errichtung: Dänemark,
Schweden, England, USA (charitable trust)**

5. Private und öffentliche Stifter

> Draft Art. 3.1 Right to Establish

“Anybody has the right to establish a European Foundation as long as that person complies with the prescribed rules as to form and content. “

5. Private und öffentliche Stifter

› **Kommentar (Recht zur Errichtung)**

- _ *1. Gründer kann jede natürliche oder juristische Person (des privaten oder öffentlichen Rechts) sein*
- _ 2. Das Recht zur Gründung bedeutet den Verzicht auf staatliche Ermessens-Kontrolle, was die faktische Kontrolle aber nicht verhindern kann
- _ 3. Die Einhaltung der Formvorschriften und der inhaltlichen Anforderungen durch den Notar, die Aufsichtsbehörde und die Registrierungsbehörde

5. Private und öffentliche Stifter

› **Rechtsvergleichung (Stiftungsrat)**

- _ **A. Nur natürliche Personen: Dänemark, Österreich, Ungarn, USA (non-profit corporation), Schweiz**
- _ **B. Auch juristische Personen: Deutschland, England, Niederlande, Schweden, Spanien**
- _ **C. Staatliche Behörden: Frankreich (bis 2003, seit dann noch als Berater)**

5. Private und öffentliche Stifter

> Draft Art. 4.1.2 Board Members

“The Board of Directors is composed of at least three competent, independent and unrelated natural persons. “

5. Private und öffentliche Stifter

› **Kommentar (Stiftungsrat)**

- _ 1. Drei ...
- _ 2. Erwachsene ... (keine Kinder)
- _ 3. *Unabhängige ... (nur private Interessen verfolgende)*
- _ 4. Nicht miteinander verbundene ... (keine Beziehungen untereinander)
- _ 5. *Personen (nur natürliche Personen, keine juristische Personen, keine Behördenvertreter) aus Gründen der Transparenz und um Unsicherheiten zu verhindern*

5. Private und öffentliche Stifter

- › **Rechtsvergleichung (Politische Aktivitäten)**
 - _ **A. Keine Finanzierung von politischen Parteien und Bewegungen: Tschechische Republik**
 - _ **B. Rule against politics: England und Wales**
 - _ **C. Steuerliche Grenzen gegenüber politischen Aktivitäten: USA**
 - _ **D. Stiftungen zur Unterstützung von politischen Parteien: Spanien**

5. Private und öffentliche Stifter

› Draft Art. 6.3 Political Activities para. 1

“European Foundations may engage freely in research, education, publicity and other activities with respect to any issue affecting public affairs, including criticism of policies or politicians. “

5. Private und öffentliche Stifter

› **Kommentar (Politische Aktivitäten)**

- _ 1. Ausübung des Rechts zur freien Meinungsäusserung
- _ 2. Wichtige Rolle der Stiftungen in der öffentliche Debatte
- _ 3. *Weniger restriktiv als die common law tradition*

5. Private und öffentliche Stifter

› Draft Art. 6.3 Political Activities para. 2

“Subject to the preceding rule in para. 1 European Foundations may not engage in fundraising or campaigning to support or oppose any political party or candidate for public office.”

5. Private und öffentliche Stifter

› **Kommentar (Politische Aktivitäten)**

_ 1. Verbot politische Parteien oder Politiker zu unterstützen aus folgenden Gründen:

_ *Die Sphären des politischen Prozesses und des dritten Sektors (Gemeinnützigkeit) sollen separat gehalten werden*

_ Private Stiftungen dürfen teilweise politische Aktivitäten entwickeln, (steuerbefreite) gemeinnützige Stiftungen dagegen nicht

Kontakt

PD Dr. Hans Rainer Künzle
Rechtsanwalt, Partner

KENDRIS private AG
Badenerstrasse 172
Postfach
CH-8026 Zürich

Telefon +41 58 450 59 59
Handy +41 79 234 78 52
Fax +41 58 450 59 50
h.kuenzle@kendris.com
www.kendris.com

Privatdozent an der
Universität Zürich

www.rwi.unizh.ch/pd_kuenzle

KENDRIS

THE WEALTH OF
INDEPENDENCE



© by KENDRIS private AG, formerly KPMG private, the leading independent Swiss wealth management and financial planning firm, fully owned by its management, and operating in cooperation with KPMG Switzerland.