

Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Literaturverzeichnis	XXIII

	Rz.	Seite
Einleitung	1	1

Teil A

Überblick über die Formen der GmbH-Finanzierung

I. Grundstrukturen	5	3
II. Das Eigenkapital der GmbH	6	3
III. Gesellschaftsfinanzierung durch Nichtausschüttung von Gewinnen der Gesellschaft/„Schütt-aus-Hol-zurück- Verfahren“	10	5
IV. Die Fremdkapitalfinanzierung der GmbH	11	6
V. Steuerliche Belastungsunterschiede (Eigen-/Fremd- kapital) unter Einbeziehung von Refinanzierungskosten des Gesellschafters	12	7
VI. Haftungsrechtliche Unterschiede (Eigen-/Fremdkapital) .	21	12
VII. Zusammenfassung	23	13

Teil B

Gewährung und Rückzahlung von Gesellschafterkrediten

I. Wirksamer Abschluß des Darlehensvertrages	36	15
II. Der Inhalt des Darlehensvertrages	50	19
III. Steuerliche Behandlung von Gesellschafterdarlehen ...	60	27
IV. Rückzahlung von Gesellschafterkrediten	68	31

Teil C Kapitalerhöhung

	Rz.	Seite
I. Einleitung	90	37
II. Verfahren der Kapitalerhöhung	93	37
III. Handels- und steuerrechtliche Auswirkungen der Sachkapitalerhöhung	101	46

Teil D Kreditsicherheit durch Gesellschafter

I. Formen der Kreditsicherheit	116	49
II. Wirksamer Abschluß des Bürgschaftsvertrages	121	51
III. Inanspruchnahme aus der Bürgschaft	134	59
IV. Steuerliche Behandlung einer Gesellschaftersicherheit	152	65
V. Patronatserklärung, Rangrücktritt, Forderungsverzicht mit Besserungsschein	154	66
VI. Andere Gesellschafterleistungen	181	73

Teil E Die Krise der GmbH

I. Eigenkapitalersatz durch Gesellschafterleistungen	201	76
II. Eigenkapitalersetzende Darlehen	205	77
III. Eigenkapitalersetzende Drittdarlehen (§§ 32 a Abs. 2; 32 b GmbHG)	276	121
IV. Eigenkapitalersetzende Nutzungsüberlassung (§ 32 a Abs. 3 GmbHG)	298	132

Teil F Gesellschafterfremdfinanzierung durch beschränkt steuerpflichtige Gesellschafter (§ 8 a KStG)

I. Einleitung	326	143
II. § 8 a KStG im Detail	330	145

Teil G

Beteiligung von Mitarbeitern an der GmbH

	Rz.	Seite
I. Sachverhalt	372	166
II. Zu erörternde Probleme	374	166
III. Steuerliche Behandlung bei X im Rahmen von § 17 EStG	375	167
IV. Betriebsausgabe der X-GmbH	382	173
V. Keine Schenkungsteuer	383	173
VI. Lohnsteuerabzug der X-GmbH	384	173
VII. Lohnsteuer der Mitarbeiter	389	176
VIII. Anschaffungskosten	391	177

Teil H

Empfehlungen zur GmbH-Finanzierung ...

Empfehlungen zur GmbH-Finanzierung ...	400	181
Anhang I – Mustertexte	401	183
Anhang II – Gesetzestexte	410	193
Stichwortverzeichnis		203

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Literaturverzeichnis	XXIII

	Rz.	Seite
Einleitung	1	1

Teil A

Überblick über die Formen der GmbH-Finanzierung

I. Grundstrukturen	5	3
II. Das Eigenkapital der GmbH	6	3
III. Gesellschaftsfinanzierung durch Nichtausschüttung von Gewinnen der Gesellschaft/ „Schütt-aus-Hol-zurück-Verfahren“	10	5
IV. Die Fremdkapitalfinanzierung der GmbH	11	6
V. Steuerliche Belastungsunterschiede (Eigen-/Fremd- kapital) unter Einbeziehung von Refinanzierungskosten des Gesellschafters	12	7
VI. Haftungsrechtliche Unterschiede (Eigen-/Fremd- kapital)	21	12
VII. Zusammenfassung	23	13

Teil B

Gewährung und Rückzahlung von Gesellschafterkrediten

I. Wirksamer Abschluß des Darlehensvertrages	36	15
1. Zivilrechtliche Grundlagen	36	15
2. Leistung und Gegenleistung	38	16
3. Vertretung/Schriftform	40	16

	Rz.	Seite
4. Nichtigkeit des Darlehensvertrages, Rechtsfolgen	42	17
5. Widerruf des Darlehensvortrags	44	18
6. Formen des Darlehens	48	19
II. Der Inhalt des Darlehensvertrages	50	19
1. Zivilrecht	50	19
2. Steuerrecht	51	20
a) Darlehenszins	54	20
b) Zinslose Darlehen	54a	21
c) Sonstige Kriterien	55	24
aa) Laufzeit und Rückzahlung des Darlehens	57	25
bb) Langfristige Darlehen und Sicherungen	58	26
III. Steuerliche Behandlung von Gesellschafterdarlehen	60	27
1. Ebene des Gesellschafters	61	28
2. Ebene der Gesellschaft	65	29
IV. Rückzahlung von Gesellschafterkrediten	68	31
1. Zivilrecht	68	31
a) Festdarlehen	70	31
b) Kündigungsdarlehen	73	33
aa) Ordentliche Kündigung	74	33
bb) Außerordentliche Kündigung	76	34
2. Steuerrecht	79	35
a) Darlehensvaluta	79	35
b) Zinsen	80	35

Teil C Kapitalerhöhung

I. Einleitung	90	37
II. Verfahren der Kapitalerhöhung	93	37
1. Kapitalerhöhungsbeschluß	93	38

	Rz.	Seite
2. Zulassungsbeschluß	94	38
3. Übernahmevertrag	95	38
4. Besondere Anforderungen an die Sachkapitalerhöhung (§ 56 GmbHG)	96	39
5. Schütt-aus-Hol-zurück-Verfahren	98a	41
6. Verdeckte Sacheinlage	98b	42
7. Leistung der Einlage	99	43
8. Anmeldung, Eintragung und Bekanntmachung der Kapitalerhöhung	100	44
9. Kapitalerhöhung und Euro	100a	45
III. Handels- und steuerrechtliche Auswirkungen der Sachkapitalerhöhung	101	46
1. Ebene des Gesellschafters	102	46
2. Ebene der Gesellschaft	108	47

Teil D

Kreditsicherheit durch Gesellschafter

I. Formen der Kreditsicherheit	116	49
II. Wirksamer Abschluß des Bürgschaftsvertrages	121	51
1. Formverstoß	122	51
a) Schriftform der Bürgschaftserklärung	122	51
b) Formerfordernis der anderen Kreditsicherheiten	125	54
2. Sittenwidrigkeit	127	55
a) Gesellschafterbürgschaft	127	55
b) Familienbürgschaft	129	57
III. Inanspruchnahme aus der Bürgschaft	134	59
1. Anspruch des Gläubigers	135	60
2. Einwände des Bürgen aus dem Recht des Haupt- schuldners	139	61
a) Einreden des Hauptschuldners	141	62
b) Gestaltungsrechte des Hauptschuldners	143	63

	Rz.	Seite
3. Einwände des Bürgen aus eigenem Recht	147	64
4. Rückgriff des Bürgen	150	65
IV. Steuerliche Behandlung einer Gesellschafter- sicherheit	152	65
V. Patronatserklärung, Rangrücktritt, Forderungs- verzicht mit Besserungsschein	154	66
1. Patronatserklärung	155	67
a) Harte Patronatserklärung	155	67
a) Weiche Patronatserklärung	157	68
2. Rangrücktrittserklärung	160	68
3. Forderungsverzicht mit Besserungsschein	164	70
a) Ebene der Gesellschaft	165	71
b) Ebene des Gesellschafters	168	71
c) Überblick zur steuerlichen Behandlung des Forderungsverzichts mit Besserungsschein	170	72
d) Formulierungsvorschlag	171	73
VI. Andere Gesellschafterleistungen	181	73

Teil E Die Krise der GmbH

I. Eigenkapitalersatz durch Gesellschafterleistungen	201	76
II. Eigenkapitalersetzende Darlehen	205	77
1. Voraussetzungen des Eigenkapitalersatzes gemäß § 32 a Abs. 1 GmbHG	206	78
a) Kreditwürdigkeit	207	78
aa) Überschuldungsbegriff nach der Insolvenz-	208	79
ordnung		
bb) Zahlungsunfähigkeit	213	81
cc) Liquiditätsschwierigkeiten und andere Indizien für Kreditwürdigkeit	214	81
b) Gewährung eines Kredits in der Krise	218	82

	Rz.	Seite
c) Gesellschafterstellung des Kreditgebers	225	86
aa) Gesellschafter als Kreditgeber	225	86
bb) Gesellschaftern gleichgestellte Dritte	229	88
d) Besondere Absprachen und Finanzplankredite	232	89
e) Umfang und Dauer der Kapitalersatzfunktion	235	92
aa) §§ 30, 31 GmbHG (BGH-Regeln)	238	93
bb) §§ 32 a, 32 b GmbHG (Novellen-Regeln)	239	93
2. Rechtsfolgen des Eigenkapitalersatzes	240	94
a) Anfechtung, Rückzahlungspflicht	240	94
b) Verzinsung	244	95
c) Rechtsfolgen des eigenkapitalersetzenden Darlehens im Überblick	245	96
d) Innenhaftung der Gesellschafter	246	96
3. Behandlung des eigenkapitalersetzenden Darlehens in der Steuer- und handelsrechtlichen Überschuldungsbilanz	247	97
a) Steuerbilanz	247	97
aa) Fremdkapital	247	97
bb) Forderungsausfall und Forderungsverzicht	250	98
(1) Ebene des Gesellschafters	250	98
(2) Ebene der Gesellschaft	252	111
(3) Unterschiedliche Behandlung von Gesellschafter und Gesellschaft	254	112
cc) Verzinsung	258	113
(1) Ebene der Gesellschaft	258	113
(2) Ebene des Gesellschafters	261	114
b) Überschuldungsbilanz	265	115
4. Kleinanteils- und Sanierungsprivileg (§ 32 a Abs. 3 Satz 2 und 3 GmbHG)	266	116
a) Einleitung	266	116
b) Konsequenzen der Neuregelung und ausgesuchte Folgeprobleme	268	116
aa) Einbeziehung des Richterrechts	269a	117
bb) Erstreckung auf Dritte	269b	117
cc) Atypische Rechtsstellung des Gesellschafters	269c	118
dd) Koordinierte Kreditvergabe	269d	119
ee) Anstieg und Absinken der Beteiligungsquote bei § 32 a Abs. 3 Satz 2 GmbHG	269e	119

	Rz.	Seite
ff) Erstreckung auf „andere Rechtshandlungen“ i. S. d. § 32 a Abs. 3 Satz 1 GmbHG	269f	119
gg) Tatbestandsmerkmal „zum Zweck der Überwindung der Krise“ in § 32 a Abs. 3 Satz 3 GmbHG	269g	120
hh) Wechselwirkung zwischen Kleinanteils- und Sanierungsprivileg	269h	120
c) Checkliste zu § 32 a Abs. 3 Satz 2 und 3 GmbHG . .	270	120
III. Eigenkapitalersetzende Drittdarlehen (§§ 32 a Abs. 2; 32 b GmbHG)	276	121
1. Tatbestandvoraussetzungen des eigenkapitalersetzenden Drittdarlehens	276	121
2. Rechtsfolgen des eigenkapitalersetzenden Drittdarlehens	278	122
a) Gesellschaft und Gesellschafter	279	122
b) Gesellschaft und Gläubiger	283	123
c) Gesellschafter und Gläubiger	284	124
d) Innenhaftung der Gesellschafter	285	124
3. Steuerliche Folgen	286	124
a) Ebene der Gesellschaft	287	125
aa) Tilgung durch Gesellschafter	287	125
bb) Wertlosigkeit und Verzicht auf den Rückgriffsanspruch	288	125
b) Ebene des Gesellschafters	289	126
aa) Privatvermögen	290	126
bb) Betriebsvermögen	291	126
cc) Zeitpunkt der Aktivierung als nachträgliche Anschaffungskosten	294	128
dd) Höhe der nachträglichen Anschaffungskosten	295	129
ee) Besonderheiten bei nahen Angehörigen und verbundenen Unternehmen	296	130
ff) Überblick über die steuerlichen Folgen einer eigenkapitalersetzenden Sicherheit	297	131
IV. Eigenkapitalersetzende Nutzungsüberlassung (§ 32 a Abs. 3 GmbHG)	298	132
1. Einleitung	298	132

	Rz.	Seite
2. Tatbestandsvoraussetzungen der eigenkapital- ersetzenden Nutzungsüberlassung	300	133
a) Nutzungsüberlassung in der Krise	300	133
b) „Stehenlassen“ der Nutzungsüberlassung bei Eintritt der Krise	302	134
c) Nutzungsüberlassung als Finanzplankredit	303	135
3. Rechtsfolgen der eigenkapitalersetzenden Nutzungs- überlassung	304	136
a) Anfechtung und Rückzahlungspflicht außerhalb Insolvenzverfahren	304	136
b) Anfechtung und Rückzahlungspflicht im Insolvenz- verfahren	306	136
aa) Verpflichtung zur Nutzungsüberlassung	306	136
bb) Keine Nutzungsvergütung	307	137
cc) Keine Verwertung des überlassenen Wirt- schaftsgutes	308	137
dd) Dauer der Nutzungsüberlassung	310	138
ee) Verwertung des überlassenen Wirtschaftsgutes durch andere Gläubiger	312	139
4. Steuerrecht	313	139
a) Ebene der Gesellschaft	313	139
b) Ebene des Gesellschafters	315	140

Teil F

Gesellschafterfremdfinanzierung durch beschränkt steuerpflichtige Gesellschafter (§ 8 a KStG)

I. Einleitung	326	143
II. § 8 a KStG im Detail	330	145
1. Der Grundtatbestand des § 8 a Abs. 1 KStG	330	145
a) Anteilseigner, deren Fremdfinanzierungsvergütung nicht im Inland im Rahmen einer Veranlagung erfaßt wird	331	146
aa) Anteilseigner	331	146
bb) Nahestehende Personen	334	147
cc) Dritte mit Rückgriff	335	147

	Rz.	Seite
b) Wesentliche Beteiligung	338	153
c) Überlassung von Fremdkapital	342	154
d) Vergütung	345	156
2. Höhe des Eigenkapitals	346	156
3. Safe haven	356	160
a) Gewinnunabhängige Vergütung	357	160
b) Fremdvergleich bei gewinnunabhängiger Vergütung	358	161
4. Verhinderung von Umgehungen	360	162
5. Vereinbarkeit mit EU-Recht	362	163

Teil G

Beteiligung von Mitarbeitern an der GmbH

I. Sachverhalt	372	166
II. Zu erörternde Probleme	374	166
III. Steuerliche Behandlung bei X im Rahmen von § 17 EStG	375	167
1. Verdeckte Einlage	376	167
2. Veräußerung	377	169
a) Auffassung der Finanzverwaltung	378	169
b) Eigene Auffassung	379	169
c) Konsequenzen aus der Auffassung der Finanzverwaltung	380	170
d) Zusammenfassung	381	172
IV. Betriebsausgabe der X-GmbH	382	173
V. Keine Schenkungsteuer	383	173
VI. Lohnsteuerabzug der X-GmbH	384	173
VII. Lohnsteuer der Mitarbeiter	389	176
VIII. Anschaffungskosten	391	177

Teil H

Empfehlungen zur GmbH-Finanzierung . . .	400	181
Anhang I Mustertexte	401	183
Darlehensvertrag	401	183
Bürgschaftsvertrag	402	185
Einseitiger Schuldenerlaß	403	186
Forderungsverzicht mit Besserungsvereinbarung	404	187
Erlaßvertrag	405	187
Harte Patronatserklärung	406	188
Weiche Patonatserklärung	407	188
Rangrücktrittserklärung	408	189
Anmeldung einer Kapitalerhöhung durch Forderungs- einbringung	409	190
Anhang II Gesetzestexte	410	193
§§ 30, 31, 32 a, 32 b GmbHG	410	193
§§ 2, 6, 11 AnfG	411	195
§§ 19, 135, 143, 146 InsO	412	195
§§ 607–610 BGB	413	196
§§ 765–778 BGB	414	198
Stichwortverzeichnis		203