

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
<b>Vorwort</b> .....	V
<b>A. Einteilung und Begriffsbestimmung</b> .....	1
I. Begriffsbestimmung .....	1
II. Einteilung der Betriebsaufspaltung .....	1
1. Einteilung nach der Art der Entstehung — Echte und unechte Betriebsaufspaltung .....	1
2. Eigentliche und uneigentliche (umgekehrte) Betriebsaufspaltung .....	2
3. Betriebsaufspaltung im engeren und weiteren Sinne .....	2
III. Ausprägungsformen der Betriebsaufspaltung .....	3
IV. Besondere Formen der Betriebsaufspaltung .....	5
1. Wiesbadener Modell .....	5
2. Mitunternehmerische Betriebsaufspaltung .....	5
3. Betriebsaufspaltung bei Arbeitnehmerbeteiligung .....	5
4. Kapitalistische Betriebsaufspaltung .....	6
5. Betriebsführungsvertrag .....	6
<b>B. Betriebsaufspaltung im Handelsrecht</b> .....	7
I. Besitzgesellschaft als Handelsgesellschaft .....	7
1. Erfordernis eines kaufmännisch eingerichteten Geschäftsbetriebs? .....	7
2. Praktische Bedeutung der Fortführung eines Handelsgewerbes .....	8
3. Folgen der Umwandlung in eine BGB-Gesellschaft für die Haftung der Gesellschafter und die Geschäftsführung/Vertretung der Gesellschaft? .....	8
4. Folgen der Umwandlung in eine BGB-Gesellschaft für Grundbuch und Handelsregister .....	9
5. Maßnahmen zur Vermeidung der Umwandlung in eine BGB-Gesellschaft .....	9
6. Firmenbezeichnung .....	10
7. Geschäftswert .....	10
8. Rechtsverhältnis zur GmbH .....	11

II. Umwandlung des Gegenstands des Unternehmens.....	11
III. Pachtvertrag .....	12
1. Gegenstand des Pachtvertrags.....	12
2. Form des Miet- oder Pachtvertrags.....	12
3. Bezeichnung der Vertragsgegenstände.....	13
4. Mängelhaftung .....	13
5. Vornahme von Änderungen an Vertragsgegenständen.....	13
6. Firmenfortführung .....	13
7. Miet- oder Pachtzins.....	13
8. Instandhaltung und Ersatz für vermietete/ verpachtete Gegenstände.....	14
9. Wettbewerbsverbot .....	15
10. Arbeitsverhältnisse .....	15
11. Dauer und Beendigung des Miet- oder Pachtvertrags .....	15
IV. Besonderheiten bei der GmbH .....	16
1. Kapitalersetzende Darlehen .....	16
a) Zuführung von Eigenkapital durch ordentliche Kaufleute .....	16
b) Erstattungspflicht zurückgezahlter Darlehen.....	17
c) Ersatzformen nach § 32 a Abs. 3 GmbHG.....	17
2. Konkursantragspflicht des Geschäftsführers.....	18
<b>C. Die Betriebsaufspaltung im steuerlichen Belastungsvergleich .....</b>	<b>19</b>
— Wirtschaftliche Bedeutung der Betriebsaufspaltung —	
<b>D. Die steuerliche Anerkennung der Betriebsaufspaltung .....</b>	<b>27</b>
— Rechtsmißbräuchliche Gestaltung — Überlassung wesentlicher Betriebsgrundlagen als Mitunternehmerschaft?	
<b>E. Besteuerung des Besitzpersonenunternehmens</b> (Besitzpersonengesellschaft / Einzelunternehmen — Betriebskapitalgesellschaften).....	<b>30</b>
I. Buchführungspflicht — Wirtschaftsjahr.....	30
II. Gewerbesteuer .....	31
1. Gewerbesteuerpflicht des Besitzunternehmens.....	31
a) Grundlegende rechtliche Beurteilung durch den Beschluß des Großen Senats des BFH vom 8.11.1971 (BStBl. 1972 II, 63).....	32

b)	Einwendungen gegen die Rechtsprechung des BFH.....	32
c)	Voraussetzungen der Betriebsaufspaltung im einzelnen .....	33
2.	Organschaft .....	55
3.	Ermittlung des Gewerbeertrags.....	56
a)	Hinzurechnung der Dauerschulden.....	56
b)	Erweiterte Kürzung nach § 9 Nr. 1 Satz 2 GewStG.....	56
c)	Kürzung nach § 9 Nr. 2 a GewStG.....	57
4.	Ermittlung des Gewerbekapitals.....	57
5.	Verlustabzug nach § 10 a GewStG.....	57
6.	Steuerbefreiungen für das Besitzunternehmen.....	58
III.	Einkommensteuer.....	58
1.	Betriebsvermögen .....	58
a)	Betriebsvermögen der Besitzpersonengesellschaft.....	58
b)	Sonderbetriebsvermögen der Gesellschafter der Besitzpersonengesellschaft.....	59
c)	Betriebsvermögen bei Einzel-Besitzunternehmen.....	61
2.	Gewinnermittlung .....	62
a)	Einheitliche Behandlung der Besitzgesellschaft.....	62
b)	Erfassung der Gewinnanteile.....	63
c)	Darlehenszinsen und Avalprovisionen.....	64
d)	Berechtigung zur Vornahme von AfA.....	64
e)	Korrespondierende Bilanzierung für Sachwertdarlehen und Pächterneuerungsansprüche.....	65
f)	Anwendung des § 6 d EStG.....	66
g)	Teilwertabschreibung auf Anteile an der Betriebs-GmbH.....	66
3.	Organschaft .....	67
a)	Organschaft zwischen Besitzpersonengesellschaft und Betriebskapitalgesellschaft.....	67
b)	Beteiligung über eine Organgesellschaft an der Betriebskapitalgesellschaft.....	68
<b>F.</b>	<b>Betriebsaufspaltung mit mehreren Besitzunternehmen.....</b>	<b>69</b>
—	Mehrfache Betriebsaufspaltung —	
I.	Aufteilung in mehrere Besitzpersonengesellschaften.....	69
II.	Aufteilung in Besitzpersonengesellschaft und Besitzkapitalgesellschaft.....	73
III.	Einzelunternehmen und Besitzpersonengesellschaft.....	73

<b>G. Besitzpersonenunternehmen bei Mehrheit von Betriebskapitalgesellschaften</b> .....	75
<b>H. Besteuerung der Besitzkapitalgesellschaft</b> .....	77
I. Zulässigkeit der Einschaltung einer Besitzkapitalgesellschaft .....	77
II. Vorteile der Besitzkapitalgesellschaft .....	77
III. Erweiterte Kürzung nach § 9 Nr. 1 Satz 2 GewStG .....	78
1. Zweck der Bestimmung .....	78
2. Ausschließliche Verwaltung und Nutzung eigenen Grundbesitzes .....	79
3. Verwaltung und Nutzung eigenen Kapitalvermögens .....	80
4. Umfang der Kürzung .....	80
5. Kein Ausschluß der Kürzung nach § 9 Nr. 1 Satz 4 GewStG .....	81
IV. Anteile an der Besitzkapitalgesellschaft .....	81
1. Besitzkapitalgesellschaft — Betriebskapitalgesellschaft .....	81
2. Besitzkapitalgesellschaft/Besitzpersonengesellschaft — Betriebskapitalgesellschaft .....	81
3. Besitzkapitalgesellschaft — Betriebspersonengesellschaft .....	82
<b>I. Besteuerung der Betriebskapitalgesellschaft</b> .....	83
I. Körperschaftsteuer .....	83
1. Rechtsbeziehungen zwischen Kapitalgesellschaft und ihren Gesellschaftern .....	83
a) Beziehungen auf gesellschaftsrechtlicher Ebene — Unentgeltliche Überlassung von Wirtschaftsgütern und unentgeltliche Geschäftsführung .....	83
b) Vertragliche Regelungen — Überlassung von Wirtschaftsgütern an die GmbH und Geschäftsführung für die GmbH zu einem unangemessen niedrigen Entgelt .....	83
2. Verdeckte Einlagen .....	84
a) Forderungsverzicht als Ausfluß der Gesellschafterstellung .....	84
b) Einlagefähige Wirtschaftsgüter .....	85
c) Auswirkungen der verdeckten Einlage .....	86
3. Gewinnausschüttungen der Betriebskapitalgesellschaft .....	88

a)	Zurechnungen der Ausschüttungen zum Gewinn der <b>Besitzgesellschaft</b> .....	88
b)	Verdeckte Gewinnausschüttungen.....	88
c)	Verdeckte Gewinnausschüttungen bei Unangemessenheit des Pachtzinses.....	89
d)	Verdeckte Gewinnausschüttungen in sonstigen Fällen.....	92
4.	Gehälter der Geschäftsführer.....	92
5.	Warenrückgabeverpflichtung (Sachwertdarlehen).....	92
6.	Pachterneuerungsverpflichtung.....	93
II.	Gewerbsteuer.....	94
1.	Dauerschulden und Dauerschuldzinsen.....	94
2.	Renten und dauernde Lasten.....	94
<b>J.</b>	<b>Besteuerung der Betriebspersonengesellschaft</b> .....	96
I.	Organschaft mit <b>Besitzkapitalgesellschaft</b> .....	96
II.	Betriebsvermögen — Anteile an der <b>Besitz-Kapitalgesellschaft</b> .....	96
<b>K.</b>	<b>Betriebsaufspaltung zwischen Besitzpersonenunternehmen und Betriebspersonengesellschaften</b> .....	97
I.	Die mitunternehmerische Betriebsaufspaltung und die Anwendung des § 15 Abs. 1 Nr. 2 EStG.....	97
II.	Mitunternehmerische Betriebsaufspaltung bei <b>Besitz-Einzelunternehmen</b> .....	99
<b>L.</b>	<b>Betriebsaufspaltung zwischen Kapitalgesellschaften</b> .....	101
<b>M.</b>	<b>Besteuerung der Vertriebskapitalgesellschaft</b> .....	102
I.	Vertriebskapitalgesellschaft .....	102
II.	Vertriebspersonengesellschaft .....	103
<b>N.</b>	<b>Betriebsaufspaltung über die Grenze</b> .....	104
I.	Gewerbsteuer.....	104
1.	Vermietung bzw. Verpachtung erfolgt durch eine ausländische Kapitalgesellschaft.....	104
2.	Vermietung/Verpachtung erfolgt durch im Ausland ansässige Personen oder Personengesellschaften.....	105

II. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer .....	106
<b>O. Umsatzsteuer .....</b>	<b>108</b>
I. Rechtliche Selbständigkeit der beteiligten Unternehmer .....	108
II. Umsätze bei Begründung der Betriebsaufspaltung .....	108
III. Umsätze der Besitzgesellschaft aus Vermietung und Verpachtung .....	108
IV. Unternehmereinheit und Organschaft .....	109
<b>P. Kapitalverkehrsteuer .....</b>	<b>111</b>
I. Begründung der Betriebsaufspaltung .....	111
II. Laufende Besteuerung .....	111
III. Steuerfreie Vorgänge .....	112
<b>Q. Einheitswert des Betriebsvermögens .....</b>	<b>114</b>
I. Vorbemerkung — Vermögensteuerliche Belastung .....	114
II. Einheitswert des Betriebsvermögens der Besitzpersonengesellschaft .....	115
1. Betrieb des Besitzunternehmens als gewerblicher Betrieb .....	115
2. Umfang des Betriebsvermögens .....	115
a) Anteile an der Betriebskapitalgesellschaft .....	116
b) Verdeckte Einlagen .....	117
c) Ansatz des Geschäftswertes .....	117
d) Ansprüche auf Substanzerhaltung (Ersatzbeschaffung) .....	118
3. Steuerfreiheit nach § 117 BewG .....	119
III. Einheitswert des Betriebsvermögens der Betriebskapitalgesellschaft .....	119
1. Verdeckte Einlagen .....	120
2. Substanzerhaltungsverpflichtung .....	120
a) Ersatz unbrauchbar gewordener Gegenstände .....	120
b) Verpflichtung, die Pachtgegenstände bei Pachtende im Zustand bei Pachtbeginn zurückzugeben .....	120
c) Instandhaltungsverpflichtung .....	120
d) Ausgleichsansprüche bei Ersatzbeschaffung .....	120
e) Warenrückgabeverpflichtung .....	120

IV. Einheitswert des Betriebsvermögens der Betriebspersonengesellschaft bei umgekehrter Betriebsaufspaltung .....	121
V. Betriebsvermögen bei mitunternehmerischer Betriebsaufspaltung .....	121
<b>R. Investitionszulagen und Sonderabschreibungen/ erhöhte Absetzungen/Bewertungsfreiheit für das Besitzunternehmen .....</b>	<b>123</b>
I. Verbleibensvoraussetzungen bei Steuervergünstigungen und Investitionszulagen .....	123
1. Investitionszulagen .....	123
a) Begünstigte Investitionen .....	123
b) Begünstigte Besitzunternehmen .....	124
2. Sonderabschreibungen — erhöhte Absetzungen — Bewertungsfreiheit .....	125
II. Vergleichsvolumen bei Investitionszulagen .....	125
<b>S. Anwendung der Erfinder-Verordnung .....</b>	<b>127</b>
<b>T. Begründung der Betriebsaufspaltung .....</b>	<b>128</b>
I. Begründung der Betriebsaufspaltung aus einem Einzelunternehmen oder aus einer Personengesellschaft .....	128
1. Entscheidung zugunsten der Fortführung als Gewerbebetrieb oder Übergang zur Vermögensverwaltung .....	128
2. Auflösung der stillen Reserven bei Übertragung von Wirtschaftsgütern auf die Betriebskapitalgesellschaft .....	128
3. Gründung der Betriebskapitalgesellschaft — Umgestaltung einer vorhandenen GmbH zur Betriebsgesellschaft .....	128
4. Teilung des Unternehmens .....	128
5. Umwandlung eines Einzelunternehmens in eine Besitzgesellschaft .....	128
II. Begründung einer Betriebsaufspaltung mit Einschaltung einer (zusätzlichen) Grundbesitz-GmbH .....	134
III. Begründung einer dreiteiligen Betriebsaufspaltung .....	137
IV. Begründung einer Betriebsaufspaltung durch Ausgliederung aus einer Kapitalgesellschaft .....	139

1. Problemstellung — Steuerneutrale Überführung von Wirtschaftsgütern bei einer Betriebsaufspaltung?.....	139
2. Überführung in eine Kapitalgesellschaft.....	140
3. Überführung in eine Personengesellschaft (GmbH & Co KG).....	140
V. Verlustabzug nach § 10 a GewStG.....	140
VI. Nachträglich entdeckte Betriebsaufspaltung.....	141
VII. Auswirkungen der Besteuerung der stillen Reserven des Besitzunternehmens bei Beginn der Verpachtung des Betriebes an die Kapitalgesellschaft.....	142
VIII. Wirtschaftsjahr.....	143
<b>U. Beendigung (Rückgängigmachung) der Betriebsaufspaltung.....</b>	<b>144</b>
I. Beendigung der Betriebsaufspaltung bei Fortbestehen des Besitzunternehmens.....	144
1. Beendigung der Betriebsaufspaltung durch Wegfall der sachlichen oder personellen Voraussetzungen der Betriebsaufspaltung.....	144
2. Aufhebung des Pachtvertrags — Rückgabe des Geschäftswertes.....	145
3. Veräußerung der Anteile an der Betriebskapitalgesellschaft.....	145
4. Folgen des Wegfalls der Voraussetzungen der Betriebsaufspaltung.....	146
a) Auswirkungen beim Besitzunternehmen.....	146
b) Auswirkungen bei der Betriebs-GmbH.....	148
II. Veräußerung des Betriebs der Besitzgesellschaft.....	148
III. Umwandlungen.....	149
1. Umwandlung der Betriebskapitalgesellschaft auf die Besitzgesellschaft.....	149
2. Einbringung des Besitzunternehmens in die Betriebskapitalgesellschaft (§ 20 UmwStG).....	149
3. Einbringung des Besitzunternehmens und des Betriebsunternehmens in eine GmbH & Co KG.....	150
<b>V. Haftung.....</b>	<b>151</b>
I. Haftung für Steuern der Betriebskapitalgesellschaft — Haftung des Eigentümers von Gegenständen (§ 74 AO).....	151

II. Haftung der Betriebskapitalgesellschaft für Steuern der Besitzgesellschaft — Haftung bei Organschaft (§ 73 AO).....	152
III. Ausschluß der Haftung aus Betriebsübernahme.....	153
IV. Haftung durch Kapitalersetzende Darlehen nach § 32 a GmbHG?.....	153
 <b>Urteilsverzeichnis</b> .....	 154
 <b>Schrifttumsverzeichnis</b> .....	 162
 <b>Stichwortverzeichnis</b> .....	 172