

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|-----|
| Vorwort | V |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | LXV |

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

| | |
|---|----------|
| § 1 Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG | 1 |
| I. Die geschichtliche Entwicklung der KG | 1 |
| 1. Die gesetzestypische KG | 1 |
| 2. Die Kapitalgesellschaft & Co. KG | 4 |
| 3. Die Publikums- und Massen-KG | 4 |
| II. Zum Begriff der KG | 5 |
| III. Die wirtschaftliche Bedeutung der KG | 5 |
| § 2 Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle | 7 |
| I. Voraussetzungen der Entstehung | 10 |
| 1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages | 10 |
| 2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag .. | 10 |
| 3. Zusammenschluß ohne Gesellschaftsvertrag | 11 |
| 4. Sonderformen der Entstehung | 11 |
| a) Entstehung einer Kommanditgesellschaft nach dem Umwandlungsgesetz | 11 |
| b) Umwandlung außerhalb des Umwandlungsgesetzes | 12 |
| II. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrages und Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft | 13 |
| 1. Allgemeines | 13 |
| 2. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrages | 14 |
| 3. Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft | 14 |
| 4. Entstehung der Gesellschaft im Verhältnis zu Dritten | 14 |
| a) Allgemeines | 14 |
| b) Eintragung in das Handelsregister | 14 |
| c) Aufnahme der Geschäfte | 15 |
| d) Andere Kundgebungsakte | 15 |
| e) Geschäfte der Gesellschaft | 16 |
| f) Entgegenstehende Vereinbarungen | 16 |
| III. Gesellschafter | 16 |
| 1. Allgemeines | 16 |
| 2. Begründung der Gesellschafterstellung | 16 |
| 3. Zahl der Gesellschafter | 17 |
| 4. Fähigkeit, Gesellschafter zu sein | 17 |
| a) Allgemeines | 17 |
| b) Natürliche Personen | 17 |
| c) Juristische Personen | 18 |
| d) Personenvereinigungen | 18 |
| e) Ausländische Gesellschaften | 22 |
| IV. Gesellschaftsvertrag | 25 |
| 1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages | 25 |
| 2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages | 27 |
| a) Notwendiger Inhalt | 27 |
| b) Fakultativer Inhalt des Gesellschaftsvertrages | 29 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| 3. Form des Gesellschaftsvertrages | 32 |
| 4. Genehmigungserfordernisse | 34 |
| a) Allgemeines | 34 |
| b) Beteiligung eines nicht voll Geschäftsfähigen | 34 |
| c) Beteiligung eines in Gütergemeinschaft lebenden Ehegatten | 35 |
| 5. Änderungen des Gesellschaftsvertrages | 36 |
| a) Allgemeines | 36 |
| b) Materielle Erfordernisse | 36 |
| c) Formerfordernisse | 36 |
| d) Genehmigungserfordernisse | 37 |
| § 3 Firma, Sitz und Unternehmensgegenstand | 39 |
| I. Firma | 40 |
| 1. Der Begriff der Firma | 40 |
| a) Die Firma als Name des Kaufmanns | 40 |
| b) Abgrenzung zur Geschäftsbezeichnung | 41 |
| c) Firmenarten | 42 |
| d) Firmenbestandteile | 42 |
| 2. Die Bedeutung der Firma | 42 |
| 3. Die Rechtsnatur der Firma | 43 |
| a) Die Firma als absolutes Recht | 43 |
| b) Die Firma als Persönlichkeits- und Vermögensrecht | 43 |
| 4. Die Grundsätze des Firmenrechts | 43 |
| a) Bedeutung der Firmenrechtsgrundsätze | 43 |
| b) Grundsatz der Firmenwahrheit | 44 |
| c) Grundsatz der Firmenbeständigkeit | 44 |
| d) Grundsatz der Firmenöffentlichkeit | 44 |
| e) Grundsatz der Firmeneinheit | 44 |
| f) Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit | 45 |
| 5. Das Firmenbildungsrecht (Übersicht) | 45 |
| a) Gesetzliche Regelung vor dem HRefG | 45 |
| b) Geltendes Recht | 46 |
| 6. Die notwendigen Funktionen der Firma | 47 |
| a) Kennzeichnungseignung | 47 |
| b) Unterscheidungskraft | 48 |
| c) Rechtsformzusätze | 48 |
| 7. Das Entstehen und Erlöschen der Firma | 49 |
| a) Entstehen | 49 |
| b) Erlöschen | 49 |
| c) Änderung der Firma | 50 |
| 8. Die ursprüngliche Firma der Kommanditgesellschaft | 50 |
| a) Notwendige Firmenbestandteile | 50 |
| b) Die Personenfirma | 50 |
| c) Die Sachfirma | 53 |
| d) Die Phantasiefirma | 53 |
| e) Die gemischte Firma | 54 |
| f) Notwendige Firmenzusätze | 54 |
| g) Freiwillige Firmenzusätze | 55 |
| 9. Die Firma der GmbH & Co. KG | 57 |
| a) Die Kapitalgesellschaft & Co. als Personenhandelsgesellschaft | 57 |
| b) Firmenbestandteile | 58 |
| c) Die Firma der GmbH | 58 |
| d) Die Firma der GmbH & Co. KG | 59 |
| e) Der Haftungsbeschränkungszusatz | 59 |
| f) Unterscheidbarkeit (§ 30 HGB) | 60 |
| 10. Die Firma der Zweigniederlassung | 61 |
| 11. Die Firmenfortführung bei einem Geschäftsinhaber-Wechsel | 61 |
| a) Firmenfortführung bei Namensänderung (§ 21 HGB) | 61 |

| | |
|---|-----------|
| b) Firmenfortführung beim Erwerb eines Handelsgeschäfts (§ 22 Abs. 1 HGB) | 61 |
| c) Firmenfortführung aufgrund eines Nießbrauchs oder eines Pachtvertrags (§ 22 Abs. 2 HGB) | 65 |
| d) Firmenfortführung bei Umwandlungen (§ 18 UmwG) | 66 |
| e) Firmenfortführung bei Gesellschafterwechsel (§ 24 HGB) | 67 |
| 12. Haftungsfolgen bei Firmenfortführung (§§ 25 ff. HGB) | 69 |
| a) Haftung des Erwerbers (§ 25 HGB) | 69 |
| b) Haftung der Erben (§ 27 HGB)..... | 71 |
| c) Haftung bei Eintritt in eine Handelsgesellschaft (§ 28 HGB)..... | 72 |
| 13. Firmenschutz | 72 |
| a) Firmenmißbrauchsverfahren | 72 |
| b) Materieller Firmenschutz | 73 |
| c) Ansprüche aus UWG | 74 |
| II. Sitz | 74 |
| 1. Verwaltungssitz | 74 |
| 2. Bedeutung | 74 |
| 3. Sitzverlegung | 75 |
| III. Unternehmensgegenstand | 75 |
| § 4 Eintragung in das Handelsregister | 77 |
| I. Überblick | 78 |
| II. Bedeutung, Inhalt und Führung des Handelsregisters | 78 |
| 1. Bedeutung des Handelsregisters | 78 |
| a) Handelsregister als Mittel der Publizität | 78 |
| b) Registerverfahren als Mittel der Kontrolle | 79 |
| 2. Inhalt des Handelsregisters | 79 |
| a) Eintragungsfähige und -pflichtige Tatsachen | 79 |
| b) Rechtsbegründende und -bekundende Tatsachen | 80 |
| c) Einzelne, eine Kommanditgesellschaft betreffende Tatsachen | 80 |
| 3. Führung des Handelsregisters | 85 |
| a) Rechtsgrundlage | 85 |
| b) Zuständigkeit | 85 |
| III. Anmeldung zum Handelsregister | 85 |
| 1. Antrag auf Eintragung | 85 |
| a) Antragserfordernis | 85 |
| b) Rechtsnatur der Anmeldung | 86 |
| c) Anmeldepflicht | 86 |
| 2. Person des Antragstellers | 87 |
| a) Zur Anmeldung Berechtigte | 87 |
| b) Vertretung bei der Anmeldung | 88 |
| 3. Inhalt der Anmeldung | 91 |
| 4. Form der Anmeldung | 91 |
| 5. Namensunterschrift unter Angabe der Firma (§ 161 Abs. 2, § 108 Abs. 2 HGB) | 91 |
| IV. Eintragung und Bekanntmachung | 92 |
| 1. Prüfung der Anmeldung durch das Registergericht | 92 |
| a) Prüfung der formellen Eintragungsvoraussetzungen | 92 |
| b) Prüfung der materiellen Eintragungsvoraussetzungen | 92 |
| 2. Entscheidungsmöglichkeiten des Registergerichts | 93 |
| a) Eintragung, Ablehnung der Eintragung und Aussetzung | 93 |
| b) Zwischenverfügung | 94 |
| c) Rechtsbehelfe | 94 |
| 3. Kosten der Eintragung | 94 |
| 4. Bekanntmachung | 95 |
| V. Rechtsfolgen der Eintragung und Bekanntmachung | 95 |
| 1. Rechtsfolgen richtiger Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 2 HGB) | 95 |
| a) Bedeutung und Regelungsgegenstand | 95 |
| b) Voraussetzungen | 96 |
| c) Rechtsfolge | 96 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 2. Publizitätswirkungen der Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 1, 3 HGB) | 97 |
| a) Vertrauensschutz durch Rechtsscheinhaftung | 97 |
| b) Registerpublizität als typisierte Vertrauensschutzregelung | 97 |
| c) Publizitätstatbestände des § 15 HGB | 98 |
| d) Verhältnis von § 5 HGB zu § 15 Abs. 1, 3 HGB | 98 |
| 3. Negative Publizität (§ 15 Abs. 1 HGB) | 98 |
| a) Bedeutung und Regelungsgegenstand | 98 |
| b) Voraussetzungen | 98 |
| c) Rechtsfolge | 101 |
| 4. Positive Publizität (§ 15 Abs. 3 HGB) | 102 |
| a) Bedeutung und Regelungsgegenstand | 102 |
| b) Voraussetzungen | 102 |
| c) Rechtsfolge | 104 |
| 5. Amtshaftungsansprüche infolge unrichtiger Eintragung und Bekanntmachung | 104 |
| § 5 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte | 105 |
| I. Überblick | 105 |
| II. Kommanditgesellschaft und Gewerbefreiheit | 105 |
| 1. Grundsatz der Gewerbefreiheit | 105 |
| 2. Gewerbetreibende in der Kommanditgesellschaft | 106 |
| III. Beschränkungen der Gewerbefreiheit der Kommanditgesellschaft | 107 |
| 1. Rechtsformbeschränkungen | 107 |
| a) Beschränkungen für Kommanditgesellschaften | 108 |
| b) Beschränkungen für GmbH & Co. KG | 108 |
| 2. Gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte | 109 |
| a) Bedeutung der Genehmigungsvorbehalte | 109 |
| b) Arten der Genehmigung | 110 |
| c) Einzelne gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte | 110 |
| 3. Gewerberechtliche Anzeigepflichten | 116 |
| a) Zweck und Voraussetzungen der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO | 116 |
| b) Erfüllung der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO | 117 |
| § 6 Kartellrechtliche Grenzen | 118 |
| 1. Allgemeines | 119 |
| a) Kartellrecht und Gesellschaftsrecht | 119 |
| b) Konstellationen der Kollision von Kartell- und Gesellschaftsrecht | 120 |
| c) Kartellrechtlich relevante Zielsetzungen bei der Gründung einer Kommandit- gesellschaft | 120 |
| 2. Kartellverbot (§ 1 GWB, Art. 81 EG) | 122 |
| a) Tatbestandsvoraussetzungen des § 1 GWB | 122 |
| b) Besonderheiten des Art. 81 EG | 128 |
| c) Ausnahmen vom Kartellverbot | 129 |
| d) Einzelne Fallgruppen | 132 |
| e) Rechtsfolgen | 138 |
| f) Kartellrechtliche Anmeldungen und Freistellungsanträge | 140 |
| 3. Zusammenschlußkontrolle | 140 |
| a) Allgemeines zur Anmeldepflicht nach dem GWB | 140 |
| b) Anwendungsbereich | 141 |
| c) Zusammenschlußbegriff | 142 |
| d) Gemeinschaftsunternehmen | 144 |
| e) Anmeldung und Rechtsfolgen | 145 |
| f) Europäische Fusionskontrolle | 146 |

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

| | |
|---------------------------------------|------------|
| § 7 Geschäftsführung | 147 |
| I. Grundlagen | 148 |
| 1. Begriff der Geschäftsführung | 148 |

| | |
|--|------------|
| 2. Umfang der Geschäftsführung | 149 |
| 3. Grundsatz der Selbstorganshaft | 151 |
| 4. Haftung | 152 |
| II. Gesetzliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis | 155 |
| 1. Die geschäftsführungsberechtigten Personen | 155 |
| 2. Einzelgeschäftsführung jedes Komplementärs | 155 |
| 3. Widerspruchsrecht des einzelnen Komplementärs | 156 |
| a) Voraussetzungen | 156 |
| b) Ausübung | 158 |
| c) Folgen | 159 |
| d) Pflichtwidriges Verhalten | 160 |
| 4. Widerspruchsrecht des Kommanditisten | 160 |
| a) Voraussetzungen | 160 |
| b) Ausübung | 162 |
| c) Folgen, pflichtwidriges Unterlassen | 162 |
| III. Vertragliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis | 163 |
| 1. Zulässigkeit und Gründe | 163 |
| 2. Geschäftsführungsbefugnis der Komplementäre | 164 |
| 3. Geschäftsführungsbefugnis der Kommanditisten | 165 |
| a) Beschränkungen der Mitwirkungsrechte der Kommanditisten | 165 |
| b) Erweiterungen der Kommanditistenrechte | 166 |
| IV. Geschäftsführung bei der GmbH & Co. KG | 168 |
| V. Geschäftsführungsmaßnahmen ohne Geschäftsführungsbefugnis | 170 |
| 1. Notgeschäftsführung | 170 |
| 2. Actio pro socio | 171 |
| | |
| § 8 Der fakultative Beirat der Kommanditgesellschaft | 173 |
| I. Gründe für die Bildung eines Beirats | 174 |
| II. Die rechtlichen Grundlagen des Beirats | 175 |
| 1. Überblick | 175 |
| 2. Der Beirat auf schuldrechtlicher Grundlage | 176 |
| 3. Der Beirat auf gesellschaftsvertraglicher Grundlage | 176 |
| a) Der Beirat als Gesellschaftsorgan | 176 |
| b) Der Beirat als Repräsentant einer Gesellschaftergruppe | 177 |
| c) Abgrenzung | 177 |
| d) Errichtung | 178 |
| III. Die Kompetenzen des Beirats | 178 |
| 1. Grundsatz und Grenzen | 178 |
| a) Grundsatz | 178 |
| b) Grenzen | 179 |
| c) Rechtsfolgen | 180 |
| 2. Beratung | 181 |
| 3. Überwachung | 181 |
| 4. Geschäftsführung | 184 |
| a) Zustimmungsvorbehalt | 184 |
| b) Weisungsbefugnis | 186 |
| c) Organschaftliche Geschäftsführung | 186 |
| d) Bestimmung der Geschäftsführer | 187 |
| 5. Vertragsänderungen und Grundlagenentscheidungen | 187 |
| a) Allgemeines | 187 |
| b) Jahresabschluß, Abschlußprüfer | 188 |
| c) Ergebnisverteilung und Entnahmen | 189 |
| d) Erhöhung der Einlagen oder Haftsummen | 190 |
| e) Bestimmung der geschäftsführenden Gesellschafter | 190 |
| f) Aufnahme eines Gesellschafters | 191 |
| g) Ausschluß eines Gesellschafters | 191 |
| h) Gesellschafterbeschlüsse ersetzende Beiratsbeschlüsse | 192 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 6. Schlichter, Schiedsgutachter, Schiedsgericht | 192 |
| 7. Weisungsgebundenheit des Beirats | 193 |
| 8. Fragen des Rechtsschutzes | 194 |
| 9. Funktionsunfähigkeit des Beirats | 195 |
| IV. Die Zusammensetzung des Beirats | 196 |
| 1. Die Zahl der Mitglieder | 196 |
| 2. Die persönlichen Voraussetzungen | 196 |
| 3. Die Besetzung des Beirats | 197 |
| 4. Die Amtszeit | 199 |
| 5. Die Beendigung des Amtes | 199 |
| a) Abberufung | 199 |
| b) Amtsniederlegung | 200 |
| c) Neubesetzung | 200 |
| 6. Rechtsstreitigkeiten über die Zusammensetzung | 201 |
| V. Die innere Ordnung des Beirats | 202 |
| 1. Rechtsgrundlage | 202 |
| 2. Einzelne Aspekte der Ausgestaltung | 202 |
| 3. Beschlußfassung | 203 |
| 4. Fehlerhafte Beiratsbeschlüsse | 204 |
| a) Voraussetzungen | 204 |
| b) Rechtsfolgen | 204 |
| c) Gerichtliche Nachprüfung | 205 |
| VI. Die Rechte und Pflichten des Beiratsmitglieds | 206 |
| 1. Rechtliche Grundlagen | 206 |
| 2. Einzelne Rechte und Pflichten | 206 |
| a) Die Interessenwahrung beim organschaftlichen Beirat | 206 |
| b) Die Interessenwahrung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe | 207 |
| c) Auskunftspflicht gegenüber Gesellschaftern | 208 |
| d) Treuepflicht, Verschwiegenheitspflicht, Wettbewerbsverbot | 208 |
| e) Vergütung | 209 |
| f) Aufwendungsersatz | 211 |
| g) Entlastung | 211 |
| 3. Haftung der Beiratsmitglieder | 212 |
| a) Die Haftung beim Beirat als Gesellschaftsorgan | 212 |
| b) Die Haftung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe | 216 |
| § 9 Vertretung | 217 |
| I. Grundlagen | 217 |
| 1. Begriff der gesellschaftsrechtlichen Vertretung | 217 |
| 2. Umfang der Vertretungsmacht | 218 |
| 3. Grundsatz der Selbstorganschaft | 220 |
| II. Gesetzliche Regelung der Vertretungsbefugnis | 221 |
| III. Vertragliche Regelung der Vertretungsbefugnis | 222 |
| 1. Änderung der Einzelvertretungsbefugnis der Komplementäre | 222 |
| 2. Vertretungsbefugnis von Kommanditisten | 223 |
| a) Keine organschaftliche Vertretung | 223 |
| b) Rechtsgeschäftliche Vertretung | 224 |
| c) Der Inhalt der Vertretungsbefugnis | 225 |
| IV. Eintragungen in das Handelsregister | 225 |
| V. Vertretung ohne Vertretungsmacht, Mißbrauch der Vertretungsmacht | 226 |
| VI. Wissens- und Verschuldenszurechnung | 228 |
| § 10 Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters | 229 |
| I. Vergütung | 229 |
| II. Aufwendungsersatz | 231 |
| III. Die Rechtsstellung des geschäftsführenden Kommanditisten | 233 |
| IV. GmbH & Co. KG | 234 |

| | |
|--|-----|
| § 11 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung | 236 |
| I. Kündigung | 236 |
| 1. Voraussetzungen | 236 |
| 2. Ausübung | 237 |
| 3. Rechtsfolgen | 238 |
| II. Entziehung | 238 |
| 1. Anwendungsbereich | 238 |
| 2. Wichtiger Grund | 240 |
| 3. Entziehungsverfahren | 241 |
| a) Gerichtliche Entscheidung | 241 |
| b) Vertragliche Abweichungen | 243 |
| 4. Teilentziehung | 244 |
| 5. Rechtsfolgen der Entziehung | 245 |
| III. Sonstige Beendigungsgründe | 246 |

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

| | |
|--|-----|
| § 12 Überblick | 247 |
| I. Einleitung | 248 |
| 1. Abgrenzung der nicht- vermögensrechtlichen Befugnisse und Pflichten aus der Mitgliedschaft von den vermögensbezogenen Rechten und Pflichten | 248 |
| 2. Nicht- vermögensrechtliche Befugnisse und Pflichten aus der Mitgliedschaft im einzelnen | 249 |
| a) Verwaltungsrechte | 249 |
| b) Förderungspflichten | 250 |
| c) Organschaftliche Befugnisse | 250 |
| II. Das Prinzip der persönlichen Rechtsausübung | 251 |
| 1. Persönliche Rechtsausübung und Vertretung | 251 |
| 2. Selbstbindung in der Rechtsausübung | 252 |
| a) Bevollmächtigung Dritter | 252 |
| b) Treuhandschaft | 260 |
| c) Nießbrauch | 263 |
| d) Verpfändung | 264 |
| e) Unterbeteiligung eines Dritten | 265 |
| f) Stimmbindung | 266 |
| 3. Fremdverwaltung | 267 |
| a) Gesetzliche Vertretung | 267 |
| b) Testamentsvollstreckung und Nachlaßverwaltung | 268 |
| c) Nachlaßinsolvenz, Pfändung | 272 |
| § 13 Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht | 273 |
| I. Einführung | 274 |
| II. Amtspflichten, Organisationsobliegenheiten und gesellschaftsrechtliche Zweckförderungspflichten | 274 |
| 1. Organschaftliche Interessenwahrungspflichten | 274 |
| 2. Organisationsobliegenheiten | 275 |
| 3. Die allgemeine Zweckförderungspflicht | 276 |
| III. Inhalt und Dauer der Zweckförderungspflicht | 277 |
| 1. Die Pflicht zur Sicherung rechtlicher Existenzvoraussetzungen | 277 |
| 2. Die Pflicht zur Sicherung der wirtschaftlichen Funktionsvoraussetzungen | 278 |
| 3. Abgrenzungsfragen | 279 |
| 4. Die Dauer der Zweckförderungspflicht | 281 |
| IV. Die Durchsetzung des Anspruchs auf Rechtsgestaltung in Erfüllung von Treuepflichten .. | 282 |
| 1. Die Leistungsklage auf Zustimmung | 282 |
| 2. Abgrenzungsfragen | 282 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| § 14 Das Stimmrecht | 283 |
| I. Einführung | 284 |
| II. Gleichbehandlungsprinzip und Stimmrechtsausschluß | 285 |
| 1. Der gesetzliche Grundsatz | 285 |
| 2. Gesetzliche Ausnahmen | 286 |
| a) Der Ausschluß persönlich haftender Gesellschafter von der Geschäftsführung | 286 |
| b) Der gesetzliche Mitwirkungsausschluß für Kommanditisten | 286 |
| c) Der Stimmrechtsausschluß für von der Beschlußfassung „betroffene“ Gesellschafter | 286 |
| 3. Der Stimmrechtsausschluß durch Gesellschaftsvertrag | 289 |
| a) Die Grenzen für die Einschränkung des Gleichbehandlungsprinzips | 289 |
| b) Die Aufhebung des gesetzlichen Stimmrechtsausschlusses und deren Grenzen | 291 |
| III. Stimmrechtsmacht und Kompetenzzuweisung | 291 |
| 1. Das Einstimmigkeitsprinzip als gesetzlicher Grundsatz | 291 |
| 2. Mehrheitsprinzip und vertragliche Kompetenzzuordnung | 292 |
| a) Das Kompetenzzuordnungsproblem | 292 |
| b) Die formellen Voraussetzungen für eine Bindung an Mehrheitsentscheidungen | 293 |
| c) Die Grenzen der Mehrheitsmacht | 295 |
| IV. Die Justiziabilität der Zustimmungsverweigerung – Stimpflichten | 302 |
| 1. Der Ausgangspunkt der Problematik | 302 |
| 2. Geschäftsführungsmaßnahmen | 303 |
| 3. Organisationsakte | 304 |
| 4. Zustimmungsverweigerung und Zustimmungspflicht bei notwendigen Änderungen des Gesellschaftsvertrages | 307 |
| a) Die Notwendigkeit der Vertragsanpassung | 307 |
| b) Die Konkretisierung des Anpassungsanspruchs in der Form der Leistungsklage | 309 |
| V. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte | 310 |
| 1. Die Vertretung bei der Stimmrechtsausübung | 310 |
| 2. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte im eigenen Namen | 314 |
| VI. Die Art und Weise der Stimmrechtsausübung | 315 |
| 1. Das Beschlußverfahren unter der Geltung des Einstimmigkeitsprinzips | 315 |
| 2. Das Beschlußverfahren unter der Herrschaft des Mehrheitsprinzips | 317 |
| VII. Fehlerhafte Beschlüsse und Abwehrrechte | 318 |
| 1. Beschlußmängel und Legitimationsmängel der Beschlußausführung | 318 |
| 2. Abwehrrechte gegenüber dem Vollzug mangelhafter Gesellschafterbeschlüsse oder nicht legitimiertem Geschäftsführerhandeln | 319 |
| § 15 Informationsrecht | 322 |
| I. Die Struktur der Informationsrechte | 322 |
| 1. Einleitung | 322 |
| 2. Kontrollrechte | 323 |
| 3. Auskunftsansprüche | 324 |
| a) Kollektivansprüche der Gesellschafter | 324 |
| b) Individualrechte | 324 |
| II. Der Gegenstand von Informationsrechten | 325 |
| 1. Die sachliche Beschränkung des Informationsrechts auf „Angelegenheiten der Gesellschaft“ | 325 |
| 2. Die funktionale Beschränkung des Informationsrechts | 327 |
| a) Kontrollrechte | 327 |
| b) Auskunftsansprüche | 327 |
| III. Die persönlichen Voraussetzungen für die Geltendmachung von Informationsrechten ... | 329 |
| 1. Das Informationsrecht als Mitgliedschaftsrecht | 329 |
| 2. Unmittelbare Informationsrechte von Nichtgesellschaftern | 330 |
| IV. Die Durchsetzung des Informationsrechts | 331 |
| 1. Der Adressat von Informationsansprüchen | 331 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 2. Informationsverweigerungsrechte | 331 |
| a) Materielle Einwendungen gegenüber Informationsansprüchen | 331 |
| b) Formale Informationsverweigerungsrechte | 332 |
| 3. Rechtsschutz gegenüber Informationspflichtverletzungen | 333 |
| § 16 Wettbewerbsverbot | 335 |
| I. Grundlagen des Wettbewerbsverbots in der KG | 336 |
| II. Das gesetzliche Wettbewerbsverbot des Komplementärs | 337 |
| 1. Tatbestand | 337 |
| a) Adressaten | 337 |
| b) Gegenstand | 338 |
| c) Dauer | 341 |
| d) Einwilligung | 343 |
| 2. Rechtsfolgen | 345 |
| a) Schadensersatzanspruch | 345 |
| b) Eintrittsrecht | 345 |
| c) Unterlassung | 347 |
| d) Geltendmachung | 347 |
| e) Verjährung | 348 |
| f) Sonstige Rechte | 349 |
| III. Das gesetzliche Wettbewerbsverbot des Kommanditisten | 350 |
| 1. Tatbestand | 351 |
| a) Adressaten | 351 |
| b) Gegenständliche und zeitliche Reichweite, Einwilligung | 353 |
| 2. Rechtsfolgen | 353 |
| IV. Das gesetzliche Wettbewerbsverbot in der GmbH & Co. KG | 354 |
| 1. Komplementär-GmbH | 354 |
| 2. GmbH-Gesellschafter | 354 |
| 3. GmbH-Geschäftsführer | 355 |
| 4. Kommanditist | 355 |
| V. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten des Wettbewerbsverbots | 356 |
| 1. Beschränkungen | 356 |
| 2. Erweiterungen | 356 |
| 3. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot | 356 |
| 4. Rechtsfolgen | 357 |
| VI. Wettbewerbsverbot und Kartellrecht | 357 |
| 1. Anwendbarkeit des § 1 GWB | 358 |
| 2. Restriktion | 359 |
| 3. Wettbewerbsverbote innerhalb einer KG | 360 |
| a) Komplementär | 360 |
| b) Kommanditist | 362 |
| 4. Wettbewerbsverbote innerhalb einer GmbH & Co. KG | 363 |
| 5. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 1 GWB | 363 |

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

| | |
|--|------------|
| § 17 Die Beitragspflicht | 364 |
| I. Wesen der Beiträge | 365 |
| 1. Beitrag und Einlage, Definition und Abgrenzung | 365 |
| 2. Pflichteinlage und Hafteinlage | 366 |
| 3. Notwendigkeit von Beiträgen | 367 |
| II. Art der Beiträge | 367 |
| 1. Einbringung von Geld | 368 |
| 2. Gewährung von Darlehen, insbesondere in der Publikumsgesellschaft | 368 |
| a) Einstufung als „Eigenkapital“ | 368 |
| b) Rechtsfolgen | 369 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| c) Dogmatische Einordnung | 370 |
| d) Ergebnis | 371 |
| 3. Sacheinlagen | 372 |
| a) Übereignung (Quoad dominium) | 372 |
| b) Dem Werte nach (Quoad sortem) | 372 |
| c) Zum Gebrauch (Quoad usum) | 373 |
| 4. Sachgesamtheiten, insbesondere Unternehmen | 373 |
| 5. Immaterielle Wirtschaftsgüter, insbesondere Know-how und good will | 373 |
| 6. Dienstleistungen | 374 |
| 7. Sonstige Beiträge | 374 |
| III. Beiträge und individualvertraglich geschuldete Leistungen | 374 |
| 1. Abgrenzung | 374 |
| 2. Folgen | 375 |
| 3. Steuerrecht | 375 |
| § 18 Umfang und Erbringung der Beiträge | 376 |
| I. Umfang der Beitragspflicht | 377 |
| II. Bewertung der Beiträge | 377 |
| 1. Innenverhältnis | 377 |
| 2. Außenverhältnis | 378 |
| III. Erbringung der Beiträge | 378 |
| 1. Leistung der Beiträge | 378 |
| a) Erbringung durch Dritte | 378 |
| b) Leistung an Dritte | 379 |
| c) Erbringung durch Einbuchung | 379 |
| d) Erbringung durch Umwandlung | 380 |
| e) Aufrechnung | 381 |
| 2. Verfügung über den Einlageanspruch | 382 |
| a) Abtretung | 382 |
| b) Pfändbarkeit der Einlageforderung | 384 |
| c) Erlaß und Stundung | 384 |
| 3. Befristung und Bedingung der Beitragsforderung | 384 |
| 4. Formvorschriften bei der Erbringung von Sacheinlagen | 385 |
| 5. Einziehung der Beiträge | 386 |
| IV. Leistungsstörungen bei der Erbringung der Beiträge | 387 |
| 1. Anwendbarkeit der §§ 320 ff. BGB | 387 |
| a) Grundsatz | 387 |
| b) § 320 BGB | 388 |
| c) § 321 BGB | 388 |
| d) § 323 BGB | 389 |
| e) §§ 324, 325 BGB | 389 |
| f) § 326 BGB | 390 |
| 2. Anwendung der kauf- und mietrechtlichen Vorschriften | 390 |
| a) Kaufrechtliche Gewährleistung und Gefahrtragungsvorschriften, gutgläubiger Erwerb | 390 |
| b) Vorschriften des Mietrechtes | 392 |
| c) Vorschriften des Dienstvertragsrechtes | 392 |
| d) Lizenzverträge | 393 |
| e) Vertragliche Gestaltung | 393 |
| 3. Beweislast | 393 |
| V. Weitere Haftungsprobleme bei Erbringung der Einlage | 394 |
| 1. § 419 BGB | 394 |
| 2. Einwendungsdurchgriff | 394 |
| § 19 Erhöhung von Beiträgen | 395 |
| I. Keine Pflicht der Gesellschafter zur Erhöhung von Beiträgen | 395 |
| II. Abweichende vertragliche Vereinbarungen | 395 |
| III. Beitragserhöhung und Treuepflicht | 397 |

| | |
|--|---------|
| § 20 Gesellschaftsvermögen | 398 |
| I. Vorbemerkung | 398 |
| II. Das Gesamthandsprinzip | 398 |
| 1. Anteilsübertragung | 398 |
| 2. Teilung | 399 |
| 3. Auswachsung | 399 |
| III. Das Gesellschaftsvermögen | 400 |
| 1. Umfang | 400 |
| 2. Erwerb und Veräußerung | 400 |
| IV. Rechtsgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschafter | 402 |
| V. Auswirkungen der Sonderstellung des Gesellschaftsvermögens | 402 |
| 1. § 419 BGB a. F. | 402 |
| 2. Aufrechnungsverbot des § 719 Abs. 2 BGB | 402 |
| 3. Die Gesellschaft als Versicherungsnehmer | 402 |
| § 21 Der Jahresabschluß | 403 |
| I. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses | 404 |
| 1. Begriff | 404 |
| 2. Zweck und Bedeutung | 404 |
| 3. Andere Bilanzen | 404 |
| a) Eröffnungsbilanz, Zwischenabschluß, Liquidationsbilanz | 404 |
| b) Bilanzen aus besonderem Anlaß | 405 |
| c) Steuerbilanz | 405 |
| II. Rechtsgrundlagen | 406 |
| 1. Die Kommanditgesellschaft mit wenigstens einer natürlichen Person als persönlich haftendem Gesellschafter | 406 |
| a) Gesetzeslage bis zum Inkrafttreten des BiRiLiG | 406 |
| b) Gesetzeslage nach Inkrafttreten des BiRiLiG | 406 |
| 2. Die Kommanditgesellschaft als Kapitalgesellschaft & Co | 408 |
| 3. Keine Anwendung internationaler Rechnungslegungsvorschriften | 408 |
| 4. Rechnungslegung von Kreditinstituten und unter das Publizitätsgesetz fallenden Kommanditgesellschaften | 409 |
| III. Aufstellung des Jahresabschlusses | 409 |
| 1. Die Aufstellung als Geschäftsführungsmaßnahme | 409 |
| 2. Bedeutung des Inventars | 410 |
| 3. Aufstellungspflichtige Personen | 411 |
| 4. Bilanzaufstellung durch Dritte | 411 |
| 5. Aufstellungsfrist, Sprache, Währungseinheit | 412 |
| a) Aufstellungsfrist | 412 |
| b) Sprache, Währungseinheit | 412 |
| IV. Die allgemeinen Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses | 412 |
| 1. Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung und Bilanzierung (GoB) | 412 |
| a) § 243 Abs. 1 HGB als Generalnorm | 412 |
| b) Bedeutung und Rechtsnatur der GoB | 412 |
| c) Klassifizierung der GoB | 413 |
| 2. Die Grundsätze der Bilanzwahrheit, der Bilanzklarheit und der formellen Bilanzkontinuität | 414 |
| a) Der Grundsatz der Bilanzwahrheit | 414 |
| b) Der Grundsatz der Bilanzklarheit und Übersichtlichkeit | 415 |
| c) Der Grundsatz der formellen Bilanzkontinuität | 415 |
| 3. Allgemeine Bewertungsgrundsätze | 416 |
| a) Das Stichtagsprinzip | 416 |
| b) Der Grundsatz der Einzelbewertung | 416 |
| c) Das Fortführungsprinzip | 416 |
| d) Das Vorsichtsprinzip | 416 |
| e) Der Grundsatz der Bewertungsstetigkeit | 417 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 4. Das „true and fair view-Prinzip“ als übergeordneter Grundsatz der Bilanzierung? | 418 |
| 5. Der Maßgeblichkeitsgrundsatz | 418 |
| V. Besonderheiten des Jahresabschlusses der Kommanditgesellschaft | 418 |
| 1. Das Geschäftsvermögen der Personenhandelsgesellschaft | 418 |
| 2. Ausweis des Eigenkapitals | 419 |
| 3. Gliederung des Jahresabschlusses | 421 |
| 4. Muster für einen Jahresabschluß | 422 |
| a) Bilanz der Kommanditgesellschaft | 422 |
| b) Gewinn- und Verlustrechnung der Kommanditgesellschaft | 422 |
| VI. Die Prüfung des Jahresabschlusses | 424 |
| VII. Die Feststellung des Jahresabschlusses | 424 |
| 1. Feststellung durch Gesellschafterbeschluß | 424 |
| a) Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung | 424 |
| b) Beschlußmehrheit | 425 |
| 2. Zustimmungspflicht der Gesellschafter | 425 |
| 3. Rechtsnatur des Feststellungsbeschlusses | 426 |
| 4. Feststellung durch andere Gesellschaftsorgane | 426 |
| 5. Unterzeichnung des Jahresabschlusses | 426 |
| § 22 Kapitalanteil und Gesellschafterkonten | 427 |
| I. Der Kapitalanteil | 428 |
| 1. Definition und Bedeutung | 428 |
| a) Definition | 428 |
| b) Rechtliche Bedeutung | 428 |
| c) Abweichende vertragliche Vereinbarung | 429 |
| 2. Feste und veränderliche Kapitalanteile | 429 |
| a) Gesetzliches Leitbild | 429 |
| b) Abweichende Vereinbarungen | 430 |
| 3. Bedeutung des Kapitalanteils | 431 |
| 4. Negativer Kapitalanteil | 431 |
| a) Persönlich haftender Gesellschafter | 431 |
| b) Kommanditist | 432 |
| c) Steuerliche Behandlung | 433 |
| II. Die Gesellschafterkonten | 434 |
| 1. Rechtliche Bedeutung | 434 |
| a) Gesetzliche und vertragliche Vorschriften | 434 |
| b) Bedeutung der Verbuchung | 434 |
| c) Gesellschafterkonten als Kontokorrent | 435 |
| 2. Kapitalkonto | 435 |
| 3. Gewinn- und Verlustkonten | 436 |
| a) Kapitalkonto II | 436 |
| b) Verlustsonderkonto | 438 |
| 4. Rücklage | 438 |
| a) Geteilte Rücklage | 438 |
| b) Unterteilte Rücklage | 438 |
| 5. Darlehenskonto | 439 |
| a) Abgrenzung von den Kapitalkonten | 439 |
| b) Verzinsung | 439 |
| c) Kündigung und Rückzahlung | 440 |
| 6. Privatkonto und Verrechnungskonto | 440 |
| 7. Sollsalden auf den Gesellschafterkonten | 441 |
| 8. Gewinnverteilung bei Gesellschafterwechsel | 442 |
| § 23 Die Beteiligung an Gewinn und Verlust | 443 |
| I. Einleitung: Jahresergebnis und Beteiligung der Gesellschafter am Jahresergebnis | 443 |
| II. Die Regelung des § 168 HGB | 444 |
| 1. Gewinnverteilung | 444 |
| a) Vorwegdividende | 444 |

| | |
|--|------------|
| b) Verteilung des Restgewinns | 445 |
| c) Durchsetzung des gesetzlichen Gewinnanspruchs | 446 |
| 2. Verlustverteilung | 446 |
| III. Vertragliche Regelungen der Ergebnisverteilung | 447 |
| 1. Gewinnverteilung | 448 |
| a) Ausschluß vom Gewinn | 448 |
| b) Verteilung nach Köpfen und Quoten | 448 |
| c) Verzinsung der Kapitalkonten | 448 |
| d) Gewinnverteilung im Verhältnis der Kapitalanteile | 449 |
| e) Feste Vergütungen für Gesellschafter | 450 |
| f) Variable Verteilungsschlüssel | 451 |
| g) Rücklagenbildung | 451 |
| h) Kombination | 452 |
| 2. Verlustverteilung | 452 |
| a) § 722 Abs. 2 BGB | 452 |
| b) Ausschluß von der Verlustbeteiligung | 452 |
| c) Beschränkung auf die Einlage | 453 |
| d) Verlust über die Einlage hinaus | 453 |
| | |
| § 24 Entnahme und Auszahlung des Gewinnes | 453 |
| I. Allgemeine Regelungen für Entnahme- und Gewinnauszahlungsrecht | 454 |
| 1. Entnahme und Gewinnauszahlung | 454 |
| 2. Einfluß der Treuepflicht | 454 |
| a) § 122 Abs. 1 zweiter Halbsatz HGB | 454 |
| b) Entnahmebeschränkungen aufgrund der Treuepflicht | 455 |
| c) Entnahmerecht aufgrund der Treuepflicht | 456 |
| 3. Zeitliche Grenzen des Auszahlungsanspruches | 456 |
| a) Entstehung | 456 |
| b) Präklusion | 457 |
| c) Verjährung | 457 |
| 4. Aufrechnung und Zurückbehaltungsrecht | 458 |
| 5. Rückzahlung überhöhter Auszahlungen | 458 |
| 6. Durchsetzung der Auszahlungsansprüche | 459 |
| II. Das gesetzliche Entnahmerecht des persönlich haftenden Gesellschafters | 460 |
| 1. Vorwegentnahme von 4% | 460 |
| 2. Entnahme des Jahresgewinnes | 460 |
| III. Der gesetzliche Anspruch des Kommanditisten auf Gewinnauszahlung | 461 |
| 1. Gewinnauszahlung statt Entnahme | 461 |
| 2. Auszahlung des gesamten Jahresgewinns | 461 |
| 3. Beschränkung der Gewinnauszahlung durch § 169 Abs. 1 Satz 2 zweiter Halbsatz HGB | 461 |
| 4. Keine Gewinnrückzahlung bei späteren Verlusten, § 169 Abs. 2 HGB | 462 |
| IV. Gesellschaftsvertragliche Regelungen des Entnahme- und Gewinnauszahlungsrechtes ... | 463 |
| 1. Einleitung | 463 |
| 2. Einrichtung von Sonderkonten | 464 |
| 3. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten | 464 |
| 4. Das Steuerentnahmerecht | 465 |
| 5. Änderungen der Auszahlungsregelungen | 467 |
| V. Entnahmepflicht | 467 |
| | |
| § 25 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte | 468 |
| I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschaftsverhältnis ... | 468 |
| II. Die abtretbaren Rechte | 469 |
| 1. Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter | 469 |
| 2. Ansprüche aus der Geschäftsführung | 470 |
| 3. Ansprüche auf Gewinnanteil | 470 |
| 4. Kapitalentnahmeansprüche | 471 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 5. Anspruch auf Auseinandersetzungsguthaben | 472 |
| 6. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten | 473 |
| III. Pfändung vermögensbezogener Rechte | 474 |
| § 26 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft | 474 |
| I. Grundstrukturen bei der Besteuerung der Kommanditgesellschaft in ihrer personalen Struktur | 476 |
| 1. Der steuerliche Widerstreit zwischen „Einheit der Gesellschaft“ und „Vielheit der Gesellschafter“ | 476 |
| 2. Ordnung nach der Art des steuerlichen Zugriffs | 476 |
| II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte | 477 |
| 1. Partielle Subjektsfähigkeit der Kommanditgesellschaft | 478 |
| a) Behandlung als „Subjekt der Gewinnerzielung“ | 478 |
| b) Anerkennung von Rechtsbeziehungen zwischen der Gesellschaft und ihren Gesellschaftern | 478 |
| c) Unmittelbare Zurechnung der Gewinne – Transparenzprinzip | 479 |
| 2. Die Kommanditgesellschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft nach § 15 EStG | 479 |
| a) Betrieb eines gewerblichen Unternehmens | 480 |
| b) Die Gesellschafter als Mitunternehmer | 481 |
| c) Besondere Formen der Mitunternehmerschaft | 482 |
| 3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Kommanditgesellschaft | 485 |
| a) Ermittlung des Gewinns der Gesellschaft | 485 |
| b) Ergänzungsbilanzen | 489 |
| c) Die Verteilung des Gewinns der Gesellschaft auf die Gesellschafter | 491 |
| d) Sonderbilanzen | 493 |
| e) Sondervergütungen | 497 |
| f) Veräußerungsgeschäfte | 501 |
| g) Realteilung | 502 |
| h) Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz | 502 |
| i) Verlustzurechnung an Kommanditisten | 503 |
| j) Feststellung der Einkünfte aus Gewerbebetrieb | 506 |
| k) Pauschale Anrechnung der Gewerbesteuer | 507 |
| 4. Die Kommanditgesellschaft als vermögensverwaltende Gesellschaft | 507 |
| a) Private Equity-Fonds als vermögensverwaltende Kommanditgesellschaften | 507 |
| b) Grundsätze der Einkünfteermittlung bei vermögensverwaltenden Kommanditgesellschaften | 512 |
| c) Die Zebragesellschaft | 512 |
| d) Verfahrensfragen | 512 |
| III. Gewerbesteuerliche Behandlung der Kommanditgesellschaft | 512 |
| 1. Gewerbesteuerpflicht | 512 |
| a) Steuerobjekt | 512 |
| b) Steuersubjekt | 513 |
| c) Beginn und Ende der Steuerpflicht | 513 |
| 2. Gewerbeertrag als Bemessungsgrundlage der Gewerbesteuer | 513 |
| a) Ermittlung des Gewerbeertrags | 513 |
| b) Hinzurechnungen und Kürzungen | 514 |
| c) Verlustabzug | 514 |
| 3. Besteuerungsverfahren bei der Gewerbesteuer | 515 |
| a) Gewerbesteuermeßbetrag | 515 |
| b) Zerlegungsbescheid | 515 |
| c) Gewerbesteuerbescheid | 515 |
| 4. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG | 516 |
| IV. Umsatzsteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge der Kommanditgesellschaft | 516 |
| 1. Unternehmereigenschaft der Kommanditgesellschaft | 516 |
| 2. Leistungen der Kommanditgesellschaft an die Gesellschafter | 516 |
| 3. Leistungen der Gesellschafter an die Kommanditgesellschaft | 517 |
| 4. Umsatzsteuerrechtliche Fragen im Zusammenhang mit der GmbH & Co. KG | 518 |

| | |
|--|------------|
| V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung von Vorgängen im Zusammenhang mit einer Kommanditgesellschaft | 519 |
| 1. Überblick | 519 |
| 2. Grundstücksübertragungen | 519 |
| 3. Umwandlung einer Kommanditgesellschaft | 520 |
| 4. Wechsel im Gesellschafterbestand der Kommanditgesellschaft | 520 |
| § 27 Die Belastung von Gesellschaftsanteilen | 521 |
| I. Zivilrechtliche Grundlagen | 522 |
| 1. Überblick | 522 |
| a) Wesen des Nießbrauchs | 522 |
| b) Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten | 522 |
| c) Gestaltungsziele und rechtstatsächliche Bedeutung der Nießbrauchsbestellung | 522 |
| d) Grundzüge der Rechtsprobleme | 523 |
| 2. Gegenstand des Nießbrauchs | 524 |
| a) Der Gesellschaftsanteil als übertragbares Recht | 524 |
| b) Der Nießbrauch an den „vermögensrechtlichen Bezügen“ | 524 |
| c) Der Nießbrauch an einem „Gewinnstammrecht“ | 525 |
| d) Der Nießbrauch am Gesellschaftsanteil | 527 |
| 3. Bestellung des Nießbrauchs | 529 |
| a) Form | 529 |
| b) Eintragung im Handelsregister | 530 |
| c) Beteiligung Minderjähriger | 530 |
| 4. Rechtsstellung des Nießbrauchers | 531 |
| a) Treuhandlung | 531 |
| b) Nießbrauch an vermögensrechtlichen Bezügen | 531 |
| c) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil | 531 |
| II. Steuerrechtliche Grundlagen | 535 |
| 1. Überblick | 535 |
| 2. Ertragsteuerliche Behandlung | 535 |
| a) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil selbst | 535 |
| b) Nießbrauch am Gewinnstammrecht | 538 |
| c) Nießbrauch an den vermögensrechtlichen Bezügen | 540 |
| 3. Erbschaftsteuerliche Behandlung | 540 |
| a) Zuwendungsnießbrauch | 540 |
| b) Vorbehaltsnießbrauch bei Schenkung des Gesellschaftsanteils | 541 |
| 4. Vermögensteuer | 542 |
| 5. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der Gesellschaft zu Dritten | |
| § 28 Die Kommanditgesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten | 543 |
| I. Rechtsfähigkeit | 543 |
| II. Die Kommanditgesellschaft als Trägerin von Rechten | 544 |
| III. Die Kommanditgesellschaft als Trägerin von Pflichten | 548 |
| § 29 Haftung des Komplementärs | 550 |
| I. Rechtsnatur der Haftung | 551 |
| 1. Grundlagen | 551 |
| 2. Persönliche Haftung | 552 |
| 3. Verhältnis zur Verbindlichkeit der Kommanditgesellschaft | 552 |
| 4. Gesamtschuldnerschaft von Komplementären untereinander | 554 |
| 5. Inhalt der Komplementärhaftung | 555 |
| 6. Gegenstand der Haftung des Komplementärs | 557 |
| 7. Zwingender Charakter der Haftung | 558 |
| 8. Haftung aus besonderen Schuldgründen | 559 |
| II. Einwendungen des Komplementärs | 559 |
| 1. Persönliche Einwendungen | 561 |
| 2. Einwendungen der Kommanditgesellschaft | 562 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| III. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern | 565 |
| IV. Haftung bei Gesellschafterwechsel | 567 |
| V. Haftung bei Auflösung sowie im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft | 567 |
| 1. Haftung bei Auflösung der Kommanditgesellschaft | 567 |
| 2. Haftung im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft | 568 |
| VI. Haftung nach haftungsbeschränkender Umwandlung | 572 |
| VII. Haftung des Scheinkomplementärs | 573 |
| § 30 Haftung des Kommanditisten | 575 |
| I. Grundsätze der Kommanditistenhaftung | 577 |
| II. Die beschränkte Kommanditistenhaftung | 578 |
| 1. Voraussetzungen | 578 |
| 2. Rechtsfolgen | 579 |
| a) Summenmäßige Haftungsbeschränkung | 579 |
| b) Haftungsfolgen von Änderungen der Haftsumme | 580 |
| c) Inhalt der beschränkten Haftung | 580 |
| d) Sonstige Haftungsausgestaltung | 581 |
| III. Ausschluß der beschränkten Haftung | 582 |
| 1. Allgemeine Voraussetzungen | 582 |
| 2. Leistung der Einlage | 584 |
| a) Geldeinlage | 584 |
| b) Sacheinlage | 586 |
| c) Aufrechnung | 587 |
| d) Umbuchung von Kapitaleinlagen | 589 |
| 3. Befriedigung von Gesellschaftsgläubigern | 590 |
| IV. Wiederaufleben der beschränkten Haftung | 592 |
| 1. Grundgedanke von § 172 Abs. 4 HGB | 592 |
| 2. Rückzahlung der Einlage | 593 |
| a) Leistungen aufgrund von Drittgeschäften | 594 |
| b) Zahlung von Tätigkeitsvergütungen | 594 |
| c) Rückzahlung eines Aufgeldes | 594 |
| d) Umwandlung der Einlage in Darlehen | 594 |
| e) Auszahlung vom Darlehenskonto | 595 |
| f) Erstattung des zur Gläubigerbefriedigung Geleisteten | 595 |
| g) Mittelbare Rückzahlung | 595 |
| h) Leistungen aus dem Privatvermögen eines Mitgesellschafters | 596 |
| 3. Entnahme von Gewinnanteilen | 597 |
| 4. Behandlung von Scheingewinnen | 599 |
| 5. Ausmaß des Wiederauflebens der Haftung | 600 |
| 6. Beweislast | 601 |
| V. Haftung bei Kommanditistenwechsel | 601 |
| VI. Die beschränkte Haftung in der Insolvenz der Kommanditgesellschaft | 601 |
| VII. Die unbeschränkte Kommanditistenhaftung gem. § 176 HGB | 605 |
| 1. Inhalt, Rechtsgrund und Anwendungsbereich | 605 |
| 2. Tatbestandliche Voraussetzungen der unbeschränkten Haftung | 606 |
| a) § 176 Abs. 1 HGB | 606 |
| b) § 176 Abs. 2 HGB | 608 |
| 3. Die Rechtsfolge der unbeschränkten Haftung | 610 |
| 4. Gestaltungsmöglichkeiten | 611 |
| VIII. Sonstige Fälle unbeschränkter Kommanditistenhaftung und Haftung aus sonstigen Rechtsgründen | 612 |
| IX. Kommanditistische Haftung nach Rechtsscheingrundsätzen | 615 |

| | |
|---|-----|
| § 31 Gesellschafterregreß (Ausgleich) | 616 |
| I. Allgemeines | 616 |
| II. Ausgleichsansprüche | 617 |
| 1. Rückgriff gegenüber der Kommanditgesellschaft | 617 |
| a) Rückgriff des Komplementärs | 617 |
| b) Rückgriff des Kommanditisten | 618 |
| 2. Rückgriff gegenüber Mitgesellschaftern | 618 |
| 3. Rückgriff des/gegen den ausgeschiedenen Komplementär(s) | 621 |
| 4. Rechtslage bei Auflösung der Kommanditgesellschaft | 623 |
| 5. Der Rückgriff bei Inanspruchnahme aufgrund besonderer Schuldgründe | 623 |
| § 32 Die Stellung der Kommanditisten und ihrer Gesellschafter im Prozeß | 624 |
| I. Der Aktivprozeß der Kommanditgesellschaft | 624 |
| 1. Die Kommanditgesellschaft als Partei | 624 |
| 2. Die Stellung der Gesellschafter im Prozeß der Gesellschaft | 627 |
| 3. Gesellschafterwechsel während des Prozesses | 628 |
| 4. Auflösung und Beendigung der Kommanditgesellschaft während des Prozesses | 628 |
| 5. Der Gesellschafter als Prozeßgegner | 629 |
| II. Der Passivprozeß | 629 |
| 1. Die Kommanditgesellschaft als Passivpartei | 629 |
| 2. Der Gesellschafter als Passivpartei | 630 |
| 3. Die Kommanditgesellschaft und der Gesellschafter als Passivbeteiligte | 631 |
| III. Besonderheiten im schiedsgerichtlichen Verfahren | 631 |
| § 33 Die Zwangsvollstreckung gegen die Kommanditgesellschaft und ihre Gesellschafter | 632 |
| I. Die Zwangsvollstreckung gegen die Kommanditgesellschaft | 632 |
| II. Die Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter | 634 |
| 6. Kapitel. Der Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden | |
| § 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters | 636 |
| I. Überblick | 637 |
| II. Aufnahmevertrag | 637 |
| 1. Beteiligte | 637 |
| a) Allgemeines | 637 |
| b) Beteiligung Minderjähriger | 638 |
| c) Genehmigungspflicht für Ehegatten | 639 |
| 2. Form | 639 |
| a) Grundsätze | 639 |
| b) § 311 b Abs. 1 BGB | 640 |
| c) § 15 Abs. 4 GmbHG | 643 |
| d) Schenkung | 643 |
| e) Gewillkürte Schriftform | 645 |
| f) Rechtsfolgen | 645 |
| 3. Abschlußerleichterungen | 645 |
| a) Vertragliche Regelungen | 645 |
| b) Einschränkung des Aufnahmerechts | 646 |
| 4. Zum Inhalt der Vereinbarung | 647 |
| a) Allgemeines | 647 |
| b) Eintritt als Kommanditist | 647 |
| c) Exkurs: Schenkung von Gesellschafts- insbes. Kommanditbeteiligungen und Widerruf | 648 |
| III. Haftung des eintretenden Gesellschafters | 652 |
| 1. Haftung des eintretenden persönlich haftenden Gesellschafters | 652 |
| 2. Haftung des eintretenden Kommanditisten | 652 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| IV. Weiteren Rechtsfolgen der Aufnahme | 653 |
| 1. Für die Gesellschaft | 653 |
| 2. Für die Gesellschafter | 653 |
| V. Anmeldung zum Handelsregister; Bekanntmachung | 653 |
| 1. Anmeldung | 653 |
| a) Allgemeines | 653 |
| b) GbR als Kommanditistin | 654 |
| 2. Bekanntmachung | 654 |
| § 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschafterstellung | 655 |
| A. Erstes Unterkapitel: Übertragung der Gesellschafterstellung | |
| I. Überblick | 656 |
| 1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft | 656 |
| 2. Sonderfälle | 657 |
| a) Übertragung aller Geschäftsanteile | 657 |
| b) Teilübertragung | 658 |
| II. Übertragungsvertrag | 658 |
| 1. Allgemeines | 658 |
| 2. Zustimmung der Mitgesellschafter | 658 |
| a) Allgemeines | 658 |
| b) Regelung im Gesellschaftsvertrag | 659 |
| c) Widerruf der Zustimmung | 659 |
| d) Verpflichtung zur Zustimmung | 660 |
| e) Umgehung | 660 |
| f) Treuhandschaft | 661 |
| 3. Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte; Mitverkaufsrechte | 662 |
| 4. Beteiligung Minderjähriger | 663 |
| 5. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse | 664 |
| 6. Gegenstand der Übertragung | 664 |
| a) Grundsätze | 664 |
| b) Dem Abspaltungsverbot unterliegende Rechte, höchstpersönliche Rechte | 664 |
| c) Im Gesellschaftsverhältnis begründete Vermögensansprüche und -verpflichtungen | 665 |
| d) Drittgläubigeransprüche und Drittschuldnerverpflichtungen | 666 |
| e) Ausgleichsansprüche zwischen Gesellschaftern | 666 |
| 7. Form | 667 |
| a) Grundsatz | 667 |
| b) § 311 b Abs. 1 BGB | 667 |
| c) § 15 Abs. 4 GmbHG | 667 |
| d) § 518 BGB | 668 |
| 8. Zum Inhalt der Vereinbarung | 668 |
| III. Haftung | 669 |
| 1. Übertragung des Geschäftsanteils eines persönlich haftenden Gesellschafter | 669 |
| a) Haftung des Veräußerers | 669 |
| b) Haftung des Erwerbers | 669 |
| 2. Bei Übertragung einer Kommanditbeteiligung | 670 |
| a) Grundlagen | 670 |
| b) Einzelfragen der Haftung | 672 |
| c) Haftung bei Übertragungen zwischen Gesellschaftern | 674 |
| 3. Rückgriffsansprüche | 675 |
| IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung..... | 675 |
| 1. Für die Gesellschaft | 675 |
| 2. Für die Gesellschafter | 676 |
| a) Rechtsübergang (Allgemeines) | 676 |
| b) Einzelheiten | 676 |
| c) Übertragung auf Mitgesellschafter | 676 |
| d) Besonderheiten des Rechtsübergangs bei einer Teilübertragung | 676 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung | 677 |
| 1. Anmeldung | 677 |
| 2. Bekanntmachung | 678 |
| B. Zweites Unterkapitel: Umwandlung der Gesellschafterstellung | |
| I. Überblick | 678 |
| II. Vereinbarung | 679 |
| 1. Allgemeines | 679 |
| 2. Beteiligte | 679 |
| a) Allgemeines | 679 |
| b) Beteiligung Minderjähriger | 680 |
| c) Genehmigungspflicht für Ehegatten | 680 |
| 3. Zum Inhalt der Vereinbarung | 680 |
| III. Haftung | 681 |
| 1. Umwandlung der Stellung des Kommanditisten in die eines persönlich haftenden Gesellschafters | 681 |
| 2. Umwandlung der Stellung eines persönlich haftenden Gesellschafters in die eines Kommanditisten | 681 |
| a) Grundsätze | 681 |
| b) GmbH & Co. KG | 681 |
| c) Haftungsermäßigung gemäß § 227 Abs. 2 InsO | 681 |
| IV. Weitere Rechtsfolgen der Umwandlung | 682 |
| V. Handelsregisteranmeldung, Bekanntmachung | 682 |
| § 36 Ausscheiden eines Gesellschafters | 683 |
| I. Überblick | 684 |
| II. Ausscheiden nach der gesetzlichen Regelung und durch Vereinbarung | 685 |
| 1. Regelung durch das HRefG | 685 |
| 2. Ausscheiden der Komplementär-GmbH bei Auflösung bzw. Erlöschen | 687 |
| 3. Ausscheiden bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters | 688 |
| 4. Ausscheiden bei Kündigung des Gesellschafters (Austrittskündigung) | 689 |
| a) Kündigungsrecht nach der gesetzlichen Regelung | 689 |
| b) Kündigungserklärung | 691 |
| c) Kündigungswirkung | 693 |
| d) Kündigung und Rechtsmißbrauch | 694 |
| e) Abweichende Vereinbarungen | 695 |
| f) Außerordentliche Kündigung | 697 |
| 5. Ausscheiden infolge Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafters | 699 |
| 6. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Fälle | 701 |
| 7. Ausscheiden durch Gesellschafterbeschluß | 701 |
| 8. Ausscheiden durch Austrittsvereinbarung | 702 |
| 9. Besonderheiten bei zweigliedrigen Gesellschaften | 703 |
| a) Allgemeines | 703 |
| b) Ausscheidensvereinbarung in der zweigliedrigen Gesellschaft | 704 |
| III. Ausschließungsklage | 705 |
| 1. Allgemeines | 705 |
| 2. Ausschließungsgründe | 705 |
| a) Allgemeines | 705 |
| b) Umstände in der Person des Auszuschließenden | 706 |
| c) Eigenes Fehlverhalten des Ausschließungsklägers | 708 |
| d) Weiter zu berücksichtigende Gesichtspunkte | 709 |
| e) Einzelfälle | 711 |
| f) Ausschluß in der Liquidation | 713 |
| g) Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft | 713 |
| 3. Verfahren | 714 |
| a) Allgemeines | 714 |
| b) Kläger | 714 |
| c) Mitwirkungspflicht der Mitgesellschafter | 715 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| IV. Vertragliche Abwandlung der Ausschließungsregeln | 717 |
| 1. Allgemeines | 717 |
| 2. Vereinbarungen über das Verfahren bei der Ausschließung..... | 717 |
| 3. Vereinbarungen über den wichtigen Grund, insbesondere die Ausschließung ohne sachlichen Grund | 718 |
| a) Rechtsprechung | 718 |
| b) Schrifttum..... | 720 |
| c) Stellungnahme | 721 |
| § 37 Folgen des Ausscheidens | 723 |
| I. Überblick | 725 |
| II. Rechtsfolgen des Ausscheidens für die Gesellschaft und die übrigen Gesellschafter | 725 |
| III. Besonderheiten bei Verbleiben nur eines Gesellschafters | 727 |
| 1. Grundlagen | 727 |
| 2. Übergang der Aktiven und Passiven | 727 |
| 3. Firma | 729 |
| 4. Haftung bei Ausscheiden des Komplementärs | 729 |
| IV. Auseinandersetzung mit dem ausgeschiedenen Gesellschafter | 730 |
| 1. Gesellschaft als Schuldner | 730 |
| 2. Rückgabe von Gegenständen | 730 |
| 3. Befreiung von Schulden | 731 |
| 4. Sicherheitsleistung | 731 |
| 5. Anspruch auf Abfindung | 732 |
| a) Grundlagen | 732 |
| b) Bei der Unternehmensbewertung zu beachtende Rechtsfragen | 734 |
| c) Wertermittlungsmethoden | 736 |
| d) Gesamtabrechnung | 739 |
| e) Verteilung des Bewertungsgewinns oder -verlustes | 741 |
| f) Ermittlung des Abfindungsanspruchs durch Abschichtungsbilanz | 741 |
| g) Aufstellung und Feststellung der Abschichtungsbilanz bzw. Abfindungsrechnung | 743 |
| h) Entstehen und Fälligkeit des Anspruchs, Verzinsung, Ratenzahlung | 744 |
| i) Einsichts- und Kontrollrechte | 746 |
| j) Klageweise Durchsetzung der Ansprüche | 746 |
| 6. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 739 BGB | 747 |
| 7. Beteiligung am Ergebnis schwebender Geschäfte | 747 |
| a) Allgemeines | 747 |
| b) Schwebenden Geschäfte nach § 740 BGB | 748 |
| c) Schwebende Geschäfte und Abfindung, insbesondere bei Ermittlung nach dem Ertragswertverfahren | 748 |
| d) Fälligkeit, Auskunft und Rechnungslegung, die klageweise Durchsetzung | 749 |
| e) Abweichende Vereinbarungen | 750 |
| V. Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters | 751 |
| 1. Allgemeines | 751 |
| 2. Haftung nur für Altschulden | 751 |
| a) Rechtsgeschäftliche Schulden | 752 |
| b) Aufschiebend bedingte Verträge, Angebote, Vorverträge | 753 |
| 3. Gesetzliche Schuldverhältnisse | 753 |
| 4. Haftung bei Veränderung der Gesellschaftsschuld nach Ausscheiden | 754 |
| a) Sekundäre Vertragspflichten (Verzug, Unmöglichkeit etc.) | 754 |
| b) Vertragsänderungen, Vertragserweiterungen, Verzicht durch die Gesellschaft | 754 |
| c) Geltung von § 129 HGB gegenüber dem Ausgeschiedenen | 755 |
| d) Rechtskraft eines gegen die Gesellschaft ergangenen Urteils | 755 |
| e) Haftung des Ausgeschiedenen bei Aufstellung eines Insolvenzplans | 756 |
| 5. Begrenzung der Nachhaftung des Ausgeschiedenen | 756 |
| a) Bis zum 26. 3. 1994 geltende Rechtslage | 756 |
| b) Regelung seit dem 26. 3. 1994: Enthftung gemäß § 160 HGB | 757 |
| c) Übergangsregelungen | 759 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 6. Abweichende Vereinbarungen mit den Gläubigern | 760 |
| 7. Haftung des ausgeschiedenen Kommanditisten | 761 |
| 8. Rückgriff des Ausgeschiedenen | 761 |
| VI. Handelsregisteranmeldung | 763 |
| § 38 Abfindungsklauseln | 766 |
| I. Überblick | 767 |
| II. Arten von Abfindungsklauseln | 768 |
| 1. Einführung | 768 |
| 2. Buchwertklauseln | 769 |
| 3. Substanzwertklauseln | 772 |
| 4. An Steuerwerten orientierte Klauseln | 773 |
| a) Anteiliger Einheitswert des Betriebsvermögens | 773 |
| b) Vermögensteuerwert nach dem Stuttgarter Verfahren | 774 |
| 5. Ertragswertklauseln | 776 |
| III. Grenzen der Zulässigkeit von Abfindungsklauseln | 777 |
| 1. Grundsätze, Beweislast | 777 |
| 2. Grenzen abfindungsbeschränkender Vereinbarungen | 778 |
| a) Sittenwidrigkeit | 778 |
| b) Unzulässige Kündigungsbeschränkungen | 784 |
| c) Ausübungsschranken | 785 |
| 3. Ausnahmen für Gesellschafter minderen Rechts | 792 |
| IV. Bewertung einzelner Abfindungsbestimmungen | 794 |
| 1. Allgemeines | 794 |
| 2. Abfindungsausschluß und Abfindung unter Buchwert | 794 |
| a) Grundsätze | 794 |
| b) Ausnahme 1: Abfindungsausschluß für den Fall des Todes | 795 |
| c) Ausnahme 2: Abfindungsausschluß bei Gesellschaften mit ideellem Zweck | 795 |
| d) Ausnahme 3: Abfindungsausschluß bei Mitarbeiterbeteiligung | 795 |
| 3. Buchwertklauseln | 795 |
| a) Allgemeines | 795 |
| b) Grenzen der Buchwertklausel | 796 |
| 4. Abfindung zu steuerlich orientierten Werten | 797 |
| 5. Abfindung zum Substanzwert | 798 |
| 6. Abfindung zum Ertragswert | 799 |
| 7. Auszahlungsbeschränkungen | 799 |
| 8. Ausschluß schwebender Geschäfte | 800 |
| 9. Schiedsgutachterklauseln, Mediationsregelungen | 800 |
| § 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten | 800 |
| I. Die Übertragung der Gesellschafterstellung | 802 |
| 1. Einkommensteuer | 802 |
| a) Entgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils | 802 |
| b) Unentgeltliche und teilentgeltliche Rechtsgeschäfte | 809 |
| c) Exkurs: Vermögensverwaltende KG | 811 |
| d) Halbeinkünfteverfahren | 812 |
| 2. Gewerbesteuer | 812 |
| 3. Umsatzsteuer | 814 |
| a) Veräußerung eines Mitunternehmeranteils | 814 |
| b) Vollständiger Gesellschafterwechsel | 814 |
| 4. Grunderwerbsteuer | 814 |
| 5. Schenkungsteuer | 816 |
| a) Unentgeltliche Übertragungen | 816 |
| b) Teilentgeltliche Übertragungen | 819 |
| 6. Investitionszulagengesetz | 820 |
| 7. Fördergebietsgesetz | 820 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| II. Die Aufnahme eines Gesellschafters | 822 |
| 1. Einkommensteuer | 822 |
| a) Entgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters | 822 |
| b) Unentgeltliche/teilentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters | 825 |
| 2. Gewerbesteuer | 825 |
| 3. Umsatzsteuer | 826 |
| 4. Grunderwerbsteuer | 827 |
| 5. Schenkungsteuer | 827 |
| 6. Fördergebietsgesetz | 828 |
| 7. Investitionszulagengesetz | 828 |
| III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse | |
| 1. Einkommensteuer | 828 |
| 2. Gewerbesteuer/Umsatzsteuer | 828 |
| 3. Grunderwerbsteuer | 828 |
| IV. Das Ausscheiden aus der KG | 829 |
| 1. Vorbemerkung | 829 |
| 2. Einkommensteuer | 829 |
| a) Ausscheiden gegen Barentgelt gleich dem Buchwert..... | 830 |
| b) Ausscheiden gegen Barentgelt über dem Buchwert | 830 |
| c) Ausscheiden gegen Barentgelt unter dem Buchwert | 833 |
| d) Abfindung mit Sachwerten aus dem Gesellschaftsvermögen | 833 |
| 3. Gewerbesteuer | 834 |
| 4. Umsatzsteuer | 834 |
| 5. Grunderwerbsteuer | 835 |
| 6. Schenkungsteuer | 836 |
| 7. Fördergebietsgesetz/Investitionszulagengesetz | 837 |

7. Kapitel. Der Tod des Gesellschafters

| | |
|--|------------|
| § 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters | 838 |
| I. Allgemeines | 840 |
| II. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters | 842 |
| 1. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die überlebenden Gesellschafter (§ 131 Abs. 3 Nr. 1 HGB n. F.) | 842 |
| a) Grundsätze und Kritik | 842 |
| b) Schicksal des Anteils am Gesellschaftsvermögen (Anwachungsprinzip) | 845 |
| c) Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung | 846 |
| 2. Übergangsregelung für Altgesellschaften (Art. 41 EGHGB) | 850 |
| a) Fortgeltung der früheren Gesetzeslage – Voraussetzungen | 850 |
| b) Auflösung der Gesellschaft | 851 |
| c) Rechtsbeziehungen der Gesellschafter und Gesellschaftererben untereinander | 853 |
| d) Haftung der Erben gegenüber Gesellschaftsgläubigern | 855 |
| III. Tod eines Kommanditisten | 855 |
| 1. Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung | 855 |
| a) Grundsätze | 855 |
| b) Ansprüche gemäß § 717 Satz 2 BGB/Drittgläubigerforderungen | 857 |
| c) Vermächtnis, Teilungsanordnung, Erbauseinandersetzung, Erbschaftserwerb, Scheinerbe | 859 |
| d) Sonderfälle | 860 |
| e) Handelsregister | 862 |
| 2. Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung | 863 |
| a) Gesellschaft und Gesellschafter-Nachfolger | 863 |
| b) Gesellschaftsgläubiger | 864 |
| IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG | 867 |
| V. Anmeldungen zum Handelsregister | 869 |
| 1. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters | 869 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 2. Tod eines Kommanditisten | 870 |
| 3. Pflicht zur Anmeldung | 871 |
| 4. GmbH & Co. KG | 871 |
| § 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen | 872 |
| I. Einführung | 874 |
| II. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters | 875 |
| 1. Modifizierte Fortsetzungsklausel | 875 |
| a) Allgemeines | 875 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 877 |
| 2. Nachfolgeklausel | 879 |
| a) Allgemeines | 879 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 880 |
| c) Vollzug des Rechtsübergangs | 888 |
| d) Regelungen des § 139 HGB | 891 |
| e) Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung | 902 |
| 3. Eintrittsklausel | 910 |
| a) Allgemeines | 910 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 912 |
| c) Vollzug des Rechtsübergangs | 915 |
| d) Sonstige Rechtsfolgen | 918 |
| 4. Auflösungsklausel | 920 |
| a) Allgemeines | 920 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 920 |
| c) Rechtsfolgen der Auflösung | 920 |
| 5. Regelungen zur Abfindung weichender Erben | 920 |
| a) Allgemeines | 920 |
| b) Regelungen im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln? | 921 |
| c) Regelungen im Zusammenhang mit der Fortsetzung der Gesellschaft unter den Mitgeschaftern und mit Eintrittsklauseln | 921 |
| d) Abfindungsausschluß und Formerfordernis | 922 |
| e) Einzelfragen | 923 |
| 6. Auslegung und Umdeutung gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelungen | 924 |
| III. Tod eines Kommanditisten | 926 |
| 1. Ausschluß oder Beschränkung der Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung | 926 |
| 2. Regelungen zur Rechtsstellung der Nachfolger in der Gesellschaft | 927 |
| 3. Haftungsfragen | 928 |
| a) Haftung im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln | 928 |
| b) Haftung im Zusammenhang mit Fortsetzungsklauseln | 928 |
| c) Haftung im Zusammenhang mit Eintrittsklausel und dem Vollzug von Vermächtnis und Teilungsanordnung | 928 |
| d) Sonderfragen | 929 |
| IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG | 929 |
| V. Anmeldungen zum Handelsregister | 929 |
| 1. Inhaltliche Mindestanforderungen | 929 |
| 2. Anmeldung des Ausscheidens des verstorbenen Gesellschafters bei Fortsetzung unter den Mitgeschaftern und bei Eintrittsklausel | 931 |
| 3. Anmeldungen bei erbrechtlicher Nachfolge | 932 |
| 4. Anmeldungen bei rechtsgeschäftlicher Nachfolge- und Eintrittsklausel (Eintritt) | 933 |
| 5. Anmeldung bei Auflösungsklausel | 934 |
| 6. Einzelfragen | 934 |
| 7. Bekanntmachungen | 934 |
| § 42 Erbrechtliche Fragen und Gestaltungen | 935 |
| I. Einführung | 936 |
| II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter | 937 |
| 1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung oder bei gesellschafts- vertraglicher Fortsetzungsklausel | 937 |
| a) Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters | 937 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| b) Kommanditbeteiligung | 937 |
| c) GmbH & Co. KG | 938 |
| 2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel | 939 |
| a) Bestimmung des Nachfolgers | 939 |
| b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte | 940 |
| c) Vorsorgende Gestaltungen im Hinblick auf die Rechte gemäß § 139 HGB und das Sonderkündigungsrecht Minderjähriger gemäß § 723 BGB | 941 |
| 3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel | 942 |
| a) Bestimmung des Nachfolgers | 942 |
| b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte | 943 |
| c) Vorsorgende Gestaltungen für den Fall des Nichteintritts des Berechtigten in die Gesellschaft | 944 |
| 4. Bei gesellschaftsvertraglich oder gesetzlich vorgesehener Auflösung der Gesellschaft ... | 944 |
| III. Vor- und Nacherbfolge | 945 |
| 1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen | 945 |
| 2. Rechtsstellung von Vorerbe und Nacherbe | 945 |
| a) Allgemeines | 945 |
| b) Wahlrecht des § 139 HGB; Gewinne | 946 |
| c) Verfügungen des Vorerben über Gegenstände des Gesellschaftsvermögens und die Gesellschaftsbeteiligung | 947 |
| d) Änderungen des Gesellschaftsvertrags und Eingriffe in die Gesellschafterstellung | 947 |
| e) Eintritt des Nacherbfalles | 948 |
| f) Sonderfragen | 949 |
| 3. Anmeldungen zum Handelsregister | 949 |
| IV. Testamentsvollstreckung | 950 |
| 1. Allgemeines | 950 |
| 2. Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters bei erbrechtlicher Nachfolge ... | 951 |
| 3. Kommanditbeteiligung bei erbrechtlicher Nachfolge | 959 |
| 4. Handelsregister | 962 |
| 5. GmbH & Co. KG | 963 |
| V. Nachlaßverwaltung, Nachlaßinsolvenz | 964 |
| VI. Der vermeintliche Erbe | 966 |
| § 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter | 968 |
| I. Einführung | 969 |
| II. Gesellschafterstellung und Nachlaß | 969 |
| 1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung | 969 |
| 2. Eintrittsklausel | 970 |
| 3. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel | 970 |
| 4. Erbrechtliche Nachfolge | 970 |
| 5. GmbH & Co. KG | 971 |
| III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter | 971 |
| 1. Abfindungsansprüche | 971 |
| 2. Ansprüche nach Bereicherungsrecht | 973 |
| 3. Befreiung von Verbindlichkeiten | 974 |
| 4. Beteiligung an schwebenden Geschäften (§§ 138, 105 Abs. 2 HGB, § 740 BGB) | 975 |
| 5. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters | 975 |
| a) Drittgläubigerrechte | 975 |
| b) Sozialverpflichtungen (§ 717 Satz 2 BGB) | 975 |
| c) Zur Nutzung überlassene Gegenstände des Erblassers | 976 |
| IV. Haftung für im Geschäftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten | 976 |
| 1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung | 976 |
| 2. Bei Eintrittsklausel | 977 |
| 3. Bei qualifizierter erbrechtlicher Nachfolge | 977 |
| 4. Bei rechtsgeschäftlicher Nachfolgeklausel | 977 |
| V. Pflichtteilsrechte | 977 |
| 1. Grundsätze | 977 |

| | |
|---|------------|
| 2. Pflichtteilsrechte bei gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelungen bzw. gesetzlich vorgesehener Fortsetzung | 978 |
| a) Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehene Fortsetzung | 978 |
| b) Eintrittsklausel | 979 |
| c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel | 979 |
| d) Erbrechtliche Nachfolgeklausel | 979 |
| e) Auflösungsklausel | 980 |
| 3. Möglichkeiten zur Vermeidung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche | 980 |
| 4. Berechnung der Ansprüche | 980 |
| 5. Zehn-Jahres-Frist des § 2325 Abs. 3 BGB | 982 |
| 6. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung | 982 |
| 7. GmbH & Co. KG | 983 |
| VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche | 983 |
| 1. Grundsätze | 983 |
| 2. Ausgleichsansprüche bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelung | 983 |
| a) Erbrechtliche Nachfolgeklausel | 983 |
| b) Eintrittsklausel | 985 |
| c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel | 985 |
| 3. Möglichkeiten zur Vermeidung erbrechtlicher Ausgleichsansprüche | 986 |
| 4. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung | 986 |
| § 44 Die steuerlichen Folgen beim Tod eines Gesellschafters | 986 |
| I. Vorbemerkung | 987 |
| II. Einkommensteuer | 987 |
| 1. Fortführung der Gesellschaft unter den übrigen Gesellschaftern | 987 |
| 2. Einfache Nachfolgeklausel | 988 |
| 3. Qualifizierte Nachfolgeklausel | 989 |
| 4. Eintrittsklausel zugunsten der Erben | 989 |
| III. Gewerbesteuer | 990 |
| IV. Umsatzsteuer | 990 |
| V. Grunderwerbsteuer | 990 |
| VI. Erbschaftsteuer | 991 |
| 1. Fortsetzung unter den übrigen Gesellschaftern | 991 |
| 2. Einfache Nachfolgeklausel | 992 |
| 3. Qualifizierte Nachfolgeklausel | 993 |
| 4. Eintrittsklausel | 993 |

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

| | |
|--|------------|
| § 45 Auflösung der Gesellschaft | 995 |
| I. Die Auflösung und ihre Bedeutung in der Praxis | 996 |
| 1. Allgemeines | 996 |
| 2. Abgrenzungsfragen und Begriffe | 998 |
| II. Die Auflösungsgründe | 998 |
| 1. Überblick über die Auflösungsgründe | 998 |
| 2. Die Auflösungsgründe im einzelnen | 999 |
| a) Die Auflösung infolge Zeitablaufs, § 131 Abs. 1 Nr. 1 HGB | 999 |
| b) Die Auflösung aufgrund eines Beschlusses der Gesellschafter, § 131 Abs. 1 Nr. 2 HGB | 1001 |
| c) Die Auflösung durch Insolvenz der Gesellschaft, § 131 Abs. 1 Nr. 3 HGB | 1002 |
| d) Die Auflösung der Gesellschaft durch gerichtliche Entscheidung, § 131 Abs. 1 Nr. 4 HGB | 1003 |
| e) Die Auflösung nach § 131 Abs. 2 HGB | 1007 |
| 3. Die „fehlerhafte“ Auflösung einer Gesellschaft | 1008 |
| a) Mängel einer Auflösung | 1008 |
| b) Die Folgen der „fehlerhaften“ Auflösung | 1009 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| III. Die Anmeldung der Auflösung zum Handelsregister | 1009 |
| 1. Anmeldepflicht | 1009 |
| 2. Anmeldepflichtige Personen | 1009 |
| 3. Zeichnungen | 1010 |
| 4. Form | 1010 |
| 5. Wirkungen | 1010 |
| IV. Auflösungsfolgen | 1010 |
| 1. Die Abwicklungsgesellschaft | 1010 |
| 2. Die Rechtsbeziehung der Gesellschafter untereinander | 1011 |
| 3. Die Rechtsbeziehungen gegenüber Dritten | 1012 |
| a) Grundsatz | 1012 |
| b) Auflösung als wichtiger Grund | 1012 |
| c) Einzelfälle | 1012 |
| 4. Die Liquidationsbeteiligten | 1013 |
| a) Die Gesellschafter | 1013 |
| b) Der Privatgläubiger | 1013 |
| c) Der Insolvenzverwalter eines Gesellschafters | 1013 |
| d) Andere Personen | 1013 |
| 5. Die Voraussetzung der Gesellschaft und der Rückgängigmachung der Auflösung | 1013 |
| a) Allgemeines | 1013 |
| b) Die Voraussetzungen für einen Fortsetzungsbeschluß | 1015 |
| c) Die Mitwirkung Dritter | 1015 |
| d) Die Wirkungen des Fortsetzungsbeschlusses | 1015 |
| § 46 Die Liquidation der Gesellschaft | 1016 |
| I. Die Liquidatoren | 1017 |
| 1. Die Berufung der Liquidatoren | 1017 |
| a) Berufung durch Gesellschaftsvertrag | 1017 |
| b) Berufung durch Beschluß der Gesellschafter | 1018 |
| c) Berufung durch das Gericht | 1018 |
| 2. Die Rechtsstellung der Liquidatoren | 1019 |
| a) Die Rechte und Pflichten | 1019 |
| b) Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht | 1019 |
| c) Weisungsrechte | 1021 |
| d) Haftungsfragen | 1021 |
| e) Vergütung | 1022 |
| 3. Die Beendigung des Amtes der Liquidatoren | 1022 |
| a) Tod oder Insolvenz eines Liquidators | 1022 |
| b) Abberufung durch Beschluß | 1023 |
| c) Niederlegung des Amtes | 1023 |
| d) Sonstige Beendigungsgründe | 1023 |
| II. Die Durchführung der Liquidation | 1024 |
| 1. Die Beendigung der laufenden Geschäfte, § 149 HGB | 1024 |
| 2. Die Einziehung von Forderungen | 1024 |
| 3. Die Versilberung des übrigen Vermögens | 1025 |
| 4. Die Befriedigung der Ansprüche der Gläubiger | 1026 |
| 5. Die Befriedigung der Ansprüche von und gegen Gesellschafter | 1026 |
| a) Die Ansprüche von Gesellschaftern | 1026 |
| b) Die Ansprüche gegen Gesellschafter | 1026 |
| 6. Die Bilanzen | 1026 |
| a) Die Eröffnungsbilanz | 1026 |
| b) Jahresbilanzen | 1027 |
| c) Die Schlußbilanz | 1027 |
| d) Die Aufstellung und Feststellung von Bilanzen | 1028 |
| 7. Die Verteilung von Gewinn und Verlust | 1028 |
| a) Die vorläufige Verteilung der bei der Liquidation entbehrlichen Mittel | 1028 |
| b) Liquidationsgewinne und -verluste | 1029 |
| c) Die Schlußverteilung | 1030 |

| | |
|---|-------------|
| d) Die Aussetzung der Verteilung | 1030 |
| e) Ungedekte Schulden | 1031 |
| f) Nicht verwertetes Vermögen | 1031 |
| g) Der Ausgleich unter den Gesellschaftern | 1031 |
| 8. Vereinbarungen über die Art der Liquidation | 1032 |
| 9. Das Ende der Liquidation | 1033 |
| | |
| § 47 Die Insolvenz der Gesellschaft | 1034 |
| I. Allgemeines | 1035 |
| II. Voraussetzungen | 1035 |
| 1. Insolvenzfähigkeit | 1035 |
| 2. Insolvenzgründe | 1036 |
| a) Zahlungsunfähigkeit | 1036 |
| b) Drohende Zahlungsunfähigkeit | 1036 |
| c) Überschuldung | 1036 |
| 3. Der Insolvenzantrag | 1036 |
| III. Die Ablehnung der Insolvenzeröffnung | 1037 |
| IV. Die Folgen der Insolvenz der Gesellschaft | 1037 |
| 1. Die Auflösung der Gesellschaft | 1037 |
| 2. Die Beschlagnahme des Vermögens der Gesellschaft | 1037 |
| 3. Die Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter | 1037 |
| a) Ansprüche auf Einlagen | 1037 |
| b) Andere Ansprüche | 1038 |
| 4. Die Verwertung des Gesellschaftsvermögens | 1038 |
| 5. Die Stellung der Gläubiger | 1038 |
| 6. Gesellschaftsinsolvenz und Haftung der Gesellschafter | 1039 |
| V. Kapitalersetzende Gesellschafterdarlehen bei der GmbH & Co. KG | 1039 |
| 1. Gesetzliche Regelung | 1039 |
| 2. Anwendungsbereich von § 172 a HGB i. V. m. §§ 32 a, 32 b GmbHG | 1040 |
| a) Darlehensnehmer | 1040 |
| b) Darlehensgeber | 1040 |
| c) Kapitalersetzender Charakter des Darlehens | 1041 |
| d) Bestellung von Sicherheiten durch einen Gesellschafter, § 32 a Abs. 2 GmbHG | 1041 |
| e) Rechtsfolgen | 1042 |
| 3. Anwendungsbereich von §§ 30, 31 GmbHG bei Gesellschafterdarlehen an eine GmbH & Co. KG | 1042 |
| | |
| § 48 Die steuerlichen Folgen der Gesellschaftsauflösung | 1043 |
| I. Vorbemerkung | 1044 |
| II. Einkommensteuer | 1044 |
| 1. Steuerbegünstigte Aufgabe des Gewerbebetriebes | 1045 |
| 2. Veräußerung des Gewerbebetriebes i. S. d. § 16 Abs. 1 Nr. 1 EStG | 1047 |
| 3. Veräußerung und Aufgabe eines Teilbetriebs | 1048 |
| 4. Höhe des Aufgabe- bzw. Veräußerungsgewinns | 1049 |
| a) Veräußerungsgewinn | 1049 |
| b) Aufgabegewinn | 1050 |
| c) Wegfall des negativen Kapitalkontos | 1051 |
| 5. Exkurs: Realteilung | 1052 |
| a) Rechtslage bis 31. 12. 2000 | 1052 |
| b) Rechtslage ab 1. 1. 2001 | 1052 |
| III. Gewerbesteuer | 1053 |
| IV. Umsatzsteuer | 1053 |
| V. Grunderwerbsteuer | 1053 |
| VI. Investitionszulagengesetz 1999 | 1054 |

Inhaltsverzeichnis

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

| | |
|--|------|
| § 49 Überblick | 1057 |
| I. Entstehungsgeschichte und rechtliche Anerkennung | 1059 |
| 1. Zivilrechtliche Anerkennung | 1059 |
| 2. Steuerrechtliche Anerkennung | 1061 |
| 3. Anerkennung durch den Gesetzgeber | 1061 |
| II. Gründe für die Wahl der „Rechtsform“ GmbH & Co. KG | 1061 |
| III. Typenbildung bei der GmbH & Co. KG | 1063 |
| IV. Abgrenzung zu vergleichbaren „Rechtsformen“ | 1064 |
| § 50 Typische GmbH & Co. KG | 1066 |
| I. Definition | 1067 |
| II. Gründungsvarianten | 1067 |
| 1. Neugründung | 1067 |
| 2. Eintritt einer GmbH in eine bestehende KG | 1069 |
| 3. Umwandlung | 1069 |
| 4. Fehlerhafte Gesellschaft | 1070 |
| 5. Form | 1071 |
| III. Ausgestaltung der Beteiligung der Komplementär-GmbH | 1072 |
| IV. Firma der GmbH & Co. KG | 1073 |
| 1. Firma der KG | 1073 |
| 2. Firma der Komplementär-GmbH | 1074 |
| 3. Übergangsbestimmungen | 1074 |
| 4. Angaben auf Geschäftsbriefen | 1075 |
| 5. Firmenbezeichnung | 1075 |
| V. Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium | 1076 |
| 1. Neugründung einer KG nach §§ 1, 123 Abs. 2 HGB | 1076 |
| 2. Neugründung einer KG nach §§ 2, 123 Abs. 1 HGB | 1078 |
| VI. Eintritt und Ausscheiden von Gesellschaftern | 1081 |
| 1. Anteilsveräußerung | 1081 |
| a) Grundsatz | 1081 |
| b) Verzahnung der Gesellschaftsverträge bei der typischen GmbH & Co. KG im engeren Sinne | 1081 |
| c) Form | 1082 |
| 2. Tod eines Gesellschafters | 1084 |
| a) Gesetzliche Regelung | 1084 |
| b) Verzahnung; gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten | 1084 |
| 3. Ausscheiden durch Kündigung/Austrittsrecht | 1086 |
| a) Ordentliche Kündigung | 1086 |
| b) Kündigung aus wichtigem Grund, Austrittsrecht | 1086 |
| 4. Ausschließung | 1087 |
| a) Ausschließung aus der GmbH & Co. KG | 1087 |
| b) Komplementär-GmbH | 1089 |
| c) Verzahnung | 1089 |
| VII. Kontroll- und Informationsrecht des Kommanditisten | 1089 |
| 1. Kontroll- und Informationsrecht nach § 166 HGB | 1089 |
| 2. Auskunfts- und Einsichtsrecht nach § 51 a GmbHG | 1090 |
| a) Grundsatz | 1090 |
| b) Angelegenheiten der KG als Gegenstand des Auskunfts- und Einsichtsrechts? | 1090 |
| 3. Verzahnung | 1091 |
| 4. Durchsetzung des Informationsrechts | 1092 |
| a) Der Adressat von Informationsansprüchen | 1092 |
| b) Informationsverweigerungsrechte | 1092 |

| | |
|--|-------------|
| VIII. Willensbildung und Beschlußfassung; Gesellschafterversammlung | 1092 |
| 1. Komplementär-GmbH | 1093 |
| 2. GmbH & Co. KG | 1093 |
| 3. Verzahnung | 1095 |
| IX. Auflösung und Liquidation | 1096 |
| 1. Gesetzliche Regelung der Auflösungsgründe | 1096 |
| a) KG | 1096 |
| b) GmbH | 1097 |
| 2. Verzahnung | 1097 |
| 3. Liquidation | 1097 |
| X. Konzernrecht | 1098 |
| XI. Jahresabschluß | 1100 |
| 1. Pflicht zur Aufstellung des Jahresabschlusses | 1100 |
| 2. Offenlegungs- und Prüfungspflicht | 1100 |
| § 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG | 1103 |
| I. Einpersonen-GmbH & Co. KG | 1103 |
| II. Einheitsgesellschaft | 1104 |
| 1. Vorbemerkung | 1104 |
| 2. Gläubigerschutz | 1105 |
| 3. Willensbildung in der Einheitsgesellschaft; Besonderheiten bei der Geschäftsführung und Vertretung | 1106 |
| 4. Konzernrechnungslegungspflicht | 1107 |
| III. Mehrstöckige GmbH & Co. KG | 1107 |
| 2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane | |
| § 52 Geschäftsführung und Vertretung | 1110 |
| I. GmbH & Co. KG | 1110 |
| 1. Geschäftsführung | 1110 |
| a) Grundsätzliches | 1110 |
| b) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis | 1111 |
| c) Entzug der Geschäftsführungsbefugnis | 1112 |
| d) Widerspruchsrecht der Kommanditisten | 1112 |
| 2. Vertretung | 1113 |
| II. Komplementär-GmbH | 1113 |
| 1. Geschäftsführung | 1113 |
| 2. Vertretung | 1114 |
| III. Anstellungsverhältnis des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH | 1114 |
| IV. Wettbewerbsverbot | 1117 |
| 1. Komplementär-GmbH | 1117 |
| 2. Geschäftsführer der Komplementär-GmbH | 1118 |
| 3. Beherrschender Gesellschafter der Komplementär-GmbH | 1118 |
| 4. Kommanditisten | 1118 |
| 5. Rechtsfolgen der Verletzung des Wettbewerbsverbotes | 1119 |
| § 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG | 1119 |
| I. Die Rechtsgrundlagen | 1120 |
| II. Die Voraussetzungen für die Bildung eines mitbestimmten Aufsichtsrats nach § 4 Abs. 1 MitbestG | 1120 |
| 1. Allgemeines | 1120 |
| 2. Einzelne Voraussetzungen des § 4 Abs. 1 Satz 1 MitbestG | 1121 |
| a) Komplementärgesellschaft | 1121 |
| b) Kongruente Mehrheitsverhältnisse | 1123 |
| c) Einheitsgesellschaft | 1124 |
| 3. Die mehrstöckige GmbH & Co. KG | 1124 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| III. Die Voraussetzungen des § 5 MitbestG | 1125 |
| 1. Allgemeines | 1125 |
| 2. Die GmbH & Co. KG als Konzern | 1126 |
| 3. Die GmbH & Co. KG als herrschendes Unternehmen | 1128 |
| IV. Die Rechtsfolgen | 1128 |
| 1. Die Bildung und Zusammensetzung des Aufsichtsrats | 1128 |
| 2. Die innere Ordnung und Beschlußfassung | 1129 |
| 3. Die Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer | 1130 |
| 4. Die Kontrollrechte des Aufsichtsrats | 1132 |
| 5. Das Verbot des Ausschlusses von der Geschäftsführung | 1134 |

3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz

| | |
|--|------|
| § 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 1137 |
| 1. Vorbemerkung | 1137 |
| II. Kapitalaufbringung | 1138 |
| 1. KG | 1138 |
| a) Grundsatz | 1138 |
| b) Abtretung von Geschäftsanteilen an der Komplementär-GmbH | 1139 |
| c) Einlagensplitting | 1139 |
| d) Zahlung der Einlage an die Komplementär-GmbH | 1140 |
| 2. GmbH | 1140 |
| a) Grundsatz | 1140 |
| b) Zahlung der Stammeinlage auf ein Konto der KG | 1140 |
| III. Kapitalerhaltung | 1141 |
| 1. Grundsatz | 1141 |
| 2. Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG (analog) auf Zahlungen aus dem Vermögen der KG | 1141 |
| 3. Zahlungen aus dem Vermögen der KG als Rückzahlung der Kommanditeinlage | 1143 |
| 4. Zahlungen aus dem Vermögen der Komplementär-GmbH als Rückzahlung der Kommanditeinlage | 1143 |
| IV. Eigenkapitalersatz | 1143 |
| 1. Komplementär-GmbH | 1143 |
| 2. KG | 1144 |
| a) §§ 172 a HGB, §§ 32 a, b GmbHG | 1144 |
| b) Rechtsprechungsgrundsätze analog § 30, 31 GmbHG i. V. m. § 172 a HGB | 1145 |
| c) Stehenlassen in der Krise | 1145 |
| d) Gewährung von Sicherheiten für Kredite Dritter | 1146 |
| e) Vergleichbare Rechtshandlungen, insbesondere Nutzungsüberlassung | 1146 |
| f) Einschränkungen des Eigenkapitalersatzrechts | 1147 |
| § 55 Insolvenz | 1148 |
| I. Grundsätzliches | 1148 |
| II. Insolvenzgründe | 1149 |
| III. Konsequenzen einer Überschuldung der GmbH & Co. KG für die Komplementär-GmbH | 1150 |
| IV. Insolvenzantragstellung | 1151 |
| 1. Antragspflicht | 1151 |
| 2. Frist | 1152 |
| 3. Verfahren | 1152 |
| V. Zahlungsverbot | 1152 |
| VI. Haftung der Geschäftsführer | 1153 |
| 1. Zivilrechtliche Haftung | 1153 |
| 2. Strafrechtliche Verantwortlichkeit | 1154 |

| | |
|--|------|
| VII. Folgen der Insolvenzantragstellung | 1154 |
| 1. Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 1154 |
| a) Konsequenzen für die KG | 1154 |
| b) Konsequenzen für die Komplementär-GmbH | 1155 |
| 2. Ablehnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse | 1155 |

4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG

| | |
|---|-------------|
| § 56 Jahresabschluß der GmbH & Co. KG | 1156 |
| I. Allgemeine Grundlagen für den Jahresabschluß der GmbH & Co. KG | 1157 |
| 1. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses | 1157 |
| 2. Allgemeine und besondere Vorschriften für die Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG | 1158 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 1158 |
| b) Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG nach den Vorschriften für Kapitalgesellschaften | 1158 |
| c) Befreiung von den für Kapitalgesellschaften geltenden Rechnungslegungsvorschriften | 1159 |
| 3. Jahresabschluß der Komplementär-GmbH | 1160 |
| 4. Pflicht zur Aufstellung und Aufstellungsfristen | 1160 |
| a) Aufstellungspflicht | 1160 |
| b) Fristen zur Bilanzaufstellung | 1160 |
| c) Verletzung der Pflicht zur Bilanzaufstellung | 1160 |
| II. Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG | 1161 |
| 1. Bestandteile des Jahresabschlusses | 1161 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 1161 |
| b) Größenabhängige Erleichterungen | 1161 |
| 2. Allgemeine und besondere Ansatzvorschriften | 1162 |
| a) Ansatzvorschriften für alle Kaufleute | 1162 |
| b) Spezielle Ansatzvorschriften für die GmbH & Co. KG | 1163 |
| 3. Allgemeine und besondere Ausweissvorschriften | 1164 |
| a) Allgemeine Grundsätze für den Ausweis in der Bilanz | 1164 |
| b) Rechtsbeziehung zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern | 1165 |
| c) Ausweis des Eigenkapitals | 1165 |
| d) Anteile an der Komplementär-GmbH | 1166 |
| e) Anlagegitter | 1167 |
| f) Gliederung der Bilanz | 1167 |
| g) Gliederung der Gewinn- und Verlustrechnung | 1170 |
| 4. Allgemeine und besondere Bewertungsgrundsätze | 1170 |
| a) Bewertungsvorschriften für alle Kaufleute | 1170 |
| b) Spezielle Bewertungsvorschriften für die GmbH & Co. KG | 1172 |
| 5. Anhang und Lagebericht | 1172 |
| a) Anhang | 1172 |
| b) Lagebericht | 1173 |
| III. Jahresabschluß der Komplementär-GmbH | 1173 |
| IV. Prüfung und Offenlegung des Jahresabschlusses | 1174 |
| V. Feststellung des Jahresabschlusses | 1174 |
| § 57 Gewinnermittlung und -verteilung | 1175 |
| I. Überblick | 1178 |
| 1. Steuerliche Einordnung der GmbH & Co. KG | 1178 |
| 2. Erscheinungsformen | 1178 |
| 3. Abgrenzung der GmbH & Co. KG von der GmbH & Still | 1179 |
| 4. Abgrenzung zur Schein-KG und GmbH & Co. GbR | 1180 |
| a) Schein-KG | 1180 |
| b) GmbH & Co GbR | 1180 |
| 5. Abgrenzung zur GmbH & Co. KGaA | 1182 |
| a) Steuerliche Behandlung der KGaA | 1183 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| b) Steuerliche Behandlung der Kommanditaktionäre | 1184 |
| c) Steuerliche Behandlung der Komplementär-GmbH & Co. KG oder -GmbH | 1184 |
| II. Einkünfteerzielung durch die Gesellschaft | 1185 |
| 1. Die Gesellschaft als Subjekt der Einkünfteerzielung | 1185 |
| a) Transparenzprinzip | 1185 |
| b) „Dualismus“ bei der Personengesellschaft | 1185 |
| 2. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Gesellschaft und der Gesellschafter | 1186 |
| III. Einkünfteerzielung bei einer GmbH & Co. KG und ihren Gesellschaftern | 1187 |
| 1. Gewerbliche GmbH & Co. KGs..... | 1187 |
| a) Gewerblich tätige GmbH & Co. KG | 1187 |
| b) GmbH & Co. KG mit teilweise gewerblicher Betätigung | 1187 |
| c) Gewerblich geprägte GmbH & Co. KG | 1188 |
| 2. Zehrbesellschaften in der Rechtsform der GmbH & Co. KG | 1190 |
| 3. Zurechnung der Einkünfte | 1192 |
| a) Gewerbliche Einkünfte als Mitunternehmer | 1192 |
| b) Mitunternehmerfragen bei der GmbH und deren Gesellschaftern | 1192 |
| c) Mitunternehmerstellung des Kommanditisten | 1194 |
| d) Anerkennung der Mitunternehmerstellung in der Familien-KG | 1195 |
| e) Abwehr der Mitunternehmerstellung | 1197 |
| f) Mittelbare Beteiligungen | 1200 |
| IV. Gewinnermittlung bei gewerblichen GmbH & Co. KGs | 1201 |
| 1. Technik der zweistufigen Gewinnermittlung | 1201 |
| 2. Ergänzungs- und Sonderbilanzen | 1202 |
| a) Ergänzungsbilanzen | 1202 |
| b) Sonderbilanzen | 1202 |
| 3. Umfang des steuerlichen Betriebsvermögens bei GmbH & Co. KGs | 1203 |
| a) Wirtschaftsgüter des Gesamthandsvermögens | 1203 |
| b) Behandlung der Beteiligung an der KG in der Bilanz der GmbH | 1203 |
| c) Unmittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern an die KG | 1204 |
| d) Anteile an der Komplementär-GmbH als Sonderbetriebsvermögen | 1205 |
| e) Anteile an einer Kommandit-GmbH als Sonderbetriebsvermögen | 1207 |
| f) Mittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern durch Leistungsmittler | 1208 |
| g) Überlassung bei mittelbarer Beteiligung | 1213 |
| 4. Steuerliche Behandlung des handelsrechtlichen Gewinnanteils | 1214 |
| 5. Sonderbetriebseinnahmen und -ausgaben der Mitunternehmer | 1214 |
| a) Einnahmen und Ausgaben im Zusammenhang mit Sonderbetriebsvermögen | 1216 |
| b) Vergütungen/Aufwendungen bei Überlassung eines Vermögensgegenstandes | 1216 |
| c) Behandlung der Haftungsvergütung, der Geschäftsführungsvergütung und des Aufwandsersatzes für die Komplementär-GmbH | 1216 |
| d) Geschäftsführervergütungen | 1217 |
| e) Versorgungsleistungen | 1219 |
| f) Aufsichtsratsvergütungen | 1220 |
| g) Dividenden der Komplementär-GmbH | 1221 |
| 6. Behandlung mittelbarer Leistungsbeziehungen | 1224 |
| a) Anweisungsfälle | 1224 |
| b) Zwischenschaltung von Management-GmbHs | 1224 |
| c) Tätigkeitsvergütung eines „angestellten Komplementärs“ | 1224 |
| d) Entgelte von Tochtergesellschaften der KG | 1225 |
| V. Verlustnutzung nach § 15 a EStG | 1225 |
| VI. Ergebnisverteilung in der GmbH & Co. KG | 1225 |
| 1. Allgemeine Grundsätze | 1225 |
| 2. Besonderheiten der Ergebnisverteilung in bezug auf die Komplementär-GmbH | 1225 |
| a) Verdeckte Gewinnausschüttungen | 1225 |
| b) Verhinderte Vermögensmehrung der Komplementär-GmbH | 1226 |
| c) Verdeckte Einlagen | 1228 |
| 3. Rechtsfolgen aus der unangemessenen Gewinnverteilung | 1228 |
| a) Anrechnungsverfahren | 1228 |
| b) Halbeinkünfteverfahren | 1229 |

| | |
|--|------|
| VII. Gewerbesteuer | 1229 |
| 1. Grundlagen | 1229 |
| 2. Beginn der Gewerbesteuerpflicht | 1230 |
| 3. Hinzurechnung von Dividenden nach § 8 Nr. 5 GewStG | 1230 |
| a) Systematik | 1230 |
| b) Rechtsgrundverweisung | 1232 |
| c) Inländische Dividenden | 1233 |
| d) Ausländische Dividenden | 1233 |
| 4. Veräußerung eines Mitunternehmeranteils nach § 7 Satz 2 GewStG | 1233 |
| a) Veräußerung eines Mitunternehmerteilanteils | 1233 |
| b) Veräußerung eines ganzen Mitunternehmeranteils | 1234 |
| 5. Gewerbesteuer und § 3 c EStG | 1235 |
| 6. Ausblick auf die Zukunft der Gewerbesteuer | 1235 |
| § 58 Ertragsteuern | 1237 |
| I. Begünstigung der gewerblichen Einkünfte gem. § 32 c EStG 1994–2000 | 1241 |
| 1. Einführung und Geltungsdauer | 1241 |
| 2. Entlastungstechnik | 1243 |
| a) Tariffkappung für „gewerbliche Einkünfte“ | 1243 |
| b) Verhältnisrechnung | 1243 |
| c) Ermittlung der gewerblichen Einkünfte | 1243 |
| 3. Einflußfaktoren auf den Entlastungsbetrag | 1245 |
| a) Private Verhältnisse des Steuerpflichtigen | 1245 |
| b) Gewerbesteuerliche Verzerrungen | 1247 |
| 4. Sonderprobleme | 1247 |
| a) Gewerbesteuer bei Umwandlungen | 1247 |
| b) Organschaft | 1248 |
| c) Veräußerungs- und Einbringungsgewinne | 1248 |
| 5. Verfassungsmäßigkeit und EU-Konformität | 1249 |
| II. Steuerermäßigung gem. § 35 EStG | 1250 |
| 1. Entstehungsgeschichte und verfassungsrechtliche Problematik | 1250 |
| 2. Überblick und Anwendungsbereich | 1251 |
| 3. Ermittlung des „Anrechnungsvolumens“ | 1252 |
| 4. Die Ermittlung des estl. Ermäßigungshöchstbetrags | 1252 |
| a) Definition der „gewerblichen Einkünfte“ | 1252 |
| b) Ermäßigungshöchstbetrag | 1254 |
| 5. Verzerrungswirkungen | 1255 |
| a) Beeinflussung durch private Verhältnisse des Steuerpflichtigen | 1255 |
| b) Einflüsse der Gewerbesteuer und anderer Gewerbebetriebe des Steuerpflichtigen | 1256 |
| 6. Ermittlung des Entlastungsbetrags bei Mitunternehmerschaft | 1257 |
| a) Allgemeines | 1257 |
| b) Auslegung des § 35 Abs. 2 Satz 3 EStG | 1258 |
| c) Verfahrensrecht | 1261 |
| d) Anwendung auf die GmbH & Co. KG | 1261 |
| 7. Sonderfälle | 1261 |
| a) Gewerbesteuer nach § 18 UmwStG | 1261 |
| b) Organschaft | 1263 |
| 8. Gewerbesteuerklauseln | 1265 |
| a) Laufende Gewinnverteilung | 1265 |
| b) Ausscheiden von Gesellschaftern | 1267 |
| 9. Ausblick auf die Auswirkungen geplanter Gesetzesänderungen für § 35 EStG | 1268 |
| III. Die GmbH & Co. KG in Betriebsaufspaltungskonstellationen | 1269 |
| 1. Allgemeines | 1269 |
| a) Begrifflichkeiten | 1269 |
| b) Fragen der persönlichen Verflechtung | 1270 |
| c) Überblick | 1271 |
| 2. Die GmbH & Co. KG als Besitzunternehmen im Rahmen der klassischen Betriebsaufspaltung | 1271 |
| a) Allgemeines | 1271 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| b) Überblick über die Rechtsfolgen bei der GmbH & Co. KG als Besitzgesellschaft | 1272 |
| c) Besteuerung der Betriebsgesellschaft | 1274 |
| d) Standortbestimmung nach der Unternehmenssteuerreform | 1274 |
| 3. Die GmbH & Co. KG als Betriebsunternehmen in der umgekehrten Betriebsaufspaltung | 1275 |
| a) Besteuerung der Besitzkapitalgesellschaft | 1275 |
| b) Besteuerung der Betriebs-GmbH & Co. KG | 1275 |
| c) Organschaft | 1275 |
| d) Standortbestimmung nach der Unternehmenssteuerreform | 1275 |
| 4. Die GmbH & Co. KG in der mitunternehmerischen Betriebsaufspaltung | 1276 |
| IV. Die personenbezogene GmbH & Co. KG als Rechtsformalternative nach der Unternehmenssteuerreform | 1276 |
| 1. Bestandsaufnahme der veränderten Rahmenbedingungen | 1276 |
| a) Änderungen für Kapitalgesellschaften | 1276 |
| b) Änderungen für Personengesellschaften | 1276 |
| c) Bedeutung für die Rechtsformwahl | 1276 |
| 2. Bewertung der GmbH & Co. KG als Alternative | 1277 |
| 3. Optimierungsmaßnahmen | 1278 |
| a) Schaffung zusätzlicher Sonderbetriebsentnahmen | 1278 |
| b) Änderungen der Gewinnverteilungsabrede | 1279 |
| c) Bewertung der Alternativen | 1279 |
| V. Wechsel im Gesellschafterkreis | 1279 |
| 1. Ein- und Austritt sowie Nachfolgefragen | 1279 |
| 2. Aufnahme von Komplementären zur Vermeidung der §§ 264 a ff. HGB | 1279 |
| 3. Wechsel zwischen Komplementär- und Kommanditistenstellung | 1280 |
| a) Wechsel in die Kommanditistenstellung und § 15 a EStG | 1280 |
| b) Wechsel in die Komplementärstellung und § 15 a EStG | 1280 |
| VI. Überblick zur Gründung und Umwandlung | 1280 |
| 1. Zu unterscheidende Sachverhalte | 1280 |
| 2. Zivilrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten im Überblick | 1281 |
| a) Unternehmensgründung | 1281 |
| b) Neugründungs- und Fortführungstatbestände in die GmbH & Co. KG | 1281 |
| c) Neugründungs- und Fortführungstatbestände aus der GmbH & Co. KG heraus | 1282 |
| 3. Überblick über die steuerlichen Folgen der Gründung | 1282 |
| a) System der Kapitalkonten bei der GmbH & Co. KG | 1282 |
| b) Steuerliche Folgen der Bar- und Sachgründung im einzelnen | 1285 |
| VII. Wege eines Einzelunternehmens und einer Personenhandelsgesellschaft in die GmbH & Co. KG | 1288 |
| 1. Einzelunternehmen | 1288 |
| a) Zivilrecht | 1288 |
| b) Steuerrecht | 1289 |
| 2. Beitritt zu einer Personenhandelsgesellschaft | 1297 |
| a) Zivilrecht | 1297 |
| b) Steuerrecht | 1297 |
| 3. Beitritt der vermögensmäßig nicht beteiligten Komplementär-GmbH | 1301 |
| a) Zivilrecht | 1301 |
| b) Steuerrecht | 1301 |
| 4. Gewerbesteuer | 1302 |
| a) Gründung der Ein-Mann-GmbH & Co. KG | 1302 |
| b) Folgen bei der Aufnahme eines Gesellschafters in ein Einzelunternehmen | 1303 |
| c) Beitritt zu einer Personengesellschaft/Formwechsel | 1304 |
| d) Übergang von Verlustvorträgen nach § 10 a GewStG | 1304 |
| VIII. Wege aus der GmbH in die GmbH & Co. KG | 1304 |
| 1. Beitritt einer zuvor operativen GmbH zu einer Personengesellschaft | 1305 |
| a) Zivilrecht | 1305 |
| b) Steuerrecht | 1305 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 2. Formwechsel | 1306 |
| a) Zivilrecht | 1306 |
| b) Steuerrecht | 1307 |
| 3. Verschmelzung einer GmbH auf eine GmbH & Co. KG | 1312 |
| a) Zivilrechtliche Grundlagen | 1312 |
| b) Steuerrecht | 1312 |
| 4. Änderungen durch das StSenkG, UntStFG und StVergAbG | 1313 |
| a) Systembedingte Änderungen | 1313 |
| b) Zeitliche Anwendungsfragen | 1315 |
| c) Auswirkungen des Systemwechsels im Gründerfall bei den Gesellschaftern | 1316 |
| 5. Gewerbesteuer | 1318 |
| a) § 18 Abs. 2 UmwStG | 1318 |
| b) § 18 Abs. 4 UmwStG | 1318 |
| IX. Wege aus der GmbH & Co. KG heraus | 1319 |
| 1. Überblick | 1319 |
| 2. Grundfragen aller Anwachsungsmodelle | 1320 |
| a) Zivilrechtliche Möglichkeiten | 1320 |
| b) Steuerliche Grundfragen | 1321 |
| 3. Anwachsungsmodelle auf den Kommanditisten | 1321 |
| a) Zivilrecht | 1321 |
| b) Steuerrecht | 1321 |
| 4. Anwachsungsmodelle auf die Komplementär-GmbH | 1323 |
| a) Zivilrecht | 1323 |
| b) Steuerrecht | 1324 |
| 5. Formwechsel in die GmbH | 1326 |
| a) Zivilrecht | 1326 |
| b) Steuerrecht | 1327 |
| 6. Verschmelzung auf eine GmbH | 1328 |
| a) Zivilrecht | 1328 |
| b) Steuerrecht | 1329 |
| 7. Steuerliche Behandlung vom erweiterten Anwachsungsmodell, Formwechsel und Verschmelzung einer GmbH & Co. KG | 1329 |
| a) Überblick | 1329 |
| b) Anwendungsfragen zum Tatbestand des § 20 UmwStG | 1329 |
| c) Rechtsfolgen bei der GmbH | 1333 |
| d) Auswirkungen für die Gesellschafter | 1339 |
| e) Rückwirkungsfragen | 1339 |
| f) Gewerbesteuer | 1340 |
| 8. Wege aus der GmbH & Co. KG in die GmbH & Co. KGaA | 1340 |
| a) Zivilrecht | 1340 |
| b) Steuerrecht | 1342 |
| X. Gestaltungen mit GmbH & Co. KGs beim Erwerb von Anteilen an Kapitalgesellschaften | 1344 |
| 1. Überblick | 1344 |
| 2. Modelle vor dem StSenkG und UntStFG | 1345 |
| a) Mitunternehmermodell | 1345 |
| b) Umwandlungsmodell (Verschmelzungs- und Formwechselmodell) | 1345 |
| 3. Zukünftige Gestaltungsmodelle | 1346 |
| a) Präaquisitorische Umwandlung durch den Verkäufer | 1347 |
| b) Down-Stream-Merger | 1347 |
| c) Organschaftsmodell | 1349 |
| d) Ergebnis | 1350 |
| XI. Die GmbH & Co. KG im internationalen Steuerrecht | 1350 |
| 1. Inländische Kapitalgesellschaft & Co. KG mit ausländischem Gesellschafter | 1350 |
| a) Zivilrecht | 1350 |
| b) Steuerrecht | 1351 |
| 2. Die inländische GmbH & Co. KG als Holding | 1355 |
| a) Die GmbH & Co. KG als inländische Spitzeneinheit | 1355 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| b) Die GmbH & Co. KG als inländische Zwischenholding | 1356 |
| c) Die GmbH & Co. KG als zwischengeschaltete Gesellschaft..... | 1358 |
| 3. Die Anwendung des Mitunternehmerkonzepts über die Grenze | 1359 |
| a) Grundlagen | 1359 |
| b) Gewerblich geprägte ausländische Personengesellschaft | 1363 |
| c) Mittelbare Sondervergütungen im Abkommensrecht | 1364 |
| d) Doppelstöckige Personengesellschaft | 1364 |
| § 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG | 1365 |
| I. Einführung..... | 1369 |
| 1. Gang der Darstellung | 1369 |
| 2. Qualifizierung der GmbH & Co. KG als Personengesellschaft | 1369 |
| II. Einsatzfelder der GmbH & Co. KG | 1369 |
| III. Einsatz der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG als Instrument der Nachfolgeplanung | 1369 |
| 1. Zivilrechtliche Rahmenbedingungen von Familienpools | 1370 |
| 2. Überblick über die Vor- und Nachteile | 1371 |
| a) Einfache Gestaltbarkeit der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG | 1371 |
| b) Außersteuerliche Vorteile | 1371 |
| c) Spezifische steuerliche Vorteile | 1371 |
| d) Nachteilige ertragssteuerliche Zusatzbelastung | 1372 |
| e) Gefahr der Nachversteuerung gem. §§ 13 a Abs. 5 ErbStG | 1372 |
| f) Steuerbelastung des Eintritts in den Familienpool | 1372 |
| 3. Abwägung der Vor- und Nachteile | 1372 |
| IV. Steuerliche Fragen bei der Errichtung des Familienpools | 1373 |
| 1. Abwägung der estl. Eintrittsbesteuerung gegen Erbschaftsteuervorteile | 1373 |
| 2. Problemkreise bei der Bildung des Familienpools | 1373 |
| 3. Überführung der Wirtschaftsgüter in den Familienpool | 1373 |
| a) Alternative Gestaltungen | 1373 |
| b) Exkurs: Die GmbH & Co. GbR mbH | 1375 |
| c) Das „Einlagemodell“ im engeren Sinne | 1375 |
| 4. Erbschaftsteuerlich begünstigtes Betriebsvermögen | 1376 |
| a) Bewertungs- und Bestandsidentität | 1377 |
| b) Betriebsvermögensseignung einzelner Wirtschaftsgüter | 1378 |
| c) „Anreicherungsgrad“ des Gesamthandsvermögens | 1379 |
| 5. Aufnahme von Angehörigen in den Familienpool | 1379 |
| a) Aufnahme nach der 1. Stufe des Einlagemodells | 1379 |
| b) Aufnahme nach der 2. Stufe des Einlagemodells | 1379 |
| 6. Vorlagebeschluss des BFH vom 22. 5. 2002 und Beitrittsaufforderung an das BMF vom 24. 10. 2001 | 1381 |
| a) Vorlage zur Verfassungsmäßigkeit des seit 1996 geltenden Erbschaftsteuerrechts .. | 1381 |
| b) Verfassungsrechtliche Rügen des BFH | 1381 |
| c) Vermutlicher Ausgang der Normenkontrolle | 1383 |
| d) Auswirkungen für Familienpools | 1384 |
| V. Grundlagen der steuerrechtlichen Folgen des unentgeltlichen Übergangs von Mitunternehmeranteilen bei gewerblichen GmbH & Co. KG | 1386 |
| 1. Einleitung | 1386 |
| 2. Steuerliche Grundlagen | 1386 |
| a) Der Mitunternehmeranteil als Anknüpfungspunkt | 1386 |
| b) Erbschaftsteuerliche Begünstigungen | 1386 |
| 3. Umfang des Mitunternehmeranteils | 1387 |
| a) Gefahr der Entnahme von Sonderbetriebsvermögen | 1387 |
| b) Neuere „Synchronrechtsprechung“ des BFH | 1387 |
| c) Änderungen des § 6 Abs. 3 Satz 1 und 2 EStG | 1389 |
| d) Übergang von ganzen Mitunternehmeranteilen | 1389 |
| e) Übergang von Teil-Mitunternehmeranteilen | 1390 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 4. Trennung von Sonderbetriebsvermögen und Mitunternehmeranteil vor dem Vermögensübergang | 1391 |
| a) Kollision von § 6 Abs. 5 EStG mit § 6 Abs. 3 EStG | 1391 |
| b) Vorrang des § 6 Abs. 3 EStG? | 1391 |
| c) Gesamtplanrechtsprechung des BFH | 1392 |
| 5. Behandlung der Anteile an der Komplementär-GmbH | 1393 |
| a) Erbschaftsteuer | 1393 |
| b) Ertragsteuern | 1394 |
| VI. Nachfolge in einen Kommanditanteil von Todes wegen | 1394 |
| 1. Zivilrechtliche Grundlagen | 1394 |
| 2. Gängige Nachfolgeregelungen | 1395 |
| a) Fortsetzungsklauseln | 1395 |
| b) Eintrittsklauseln | 1395 |
| c) Nachfolgeklauseln | 1397 |
| d) Unternehmensvermächtnis | 1398 |
| 3. Erbschaft- und ertragsteuerliche Grundlagen | 1398 |
| a) Erbschaftsteuerliche Aufteilung des Betriebsvermögens der Gesellschaft | 1398 |
| b) Grundlagen zu Freibetrag und Bewertungsabschlag in § 13 a ErbStG | 1400 |
| c) Ertragsteuerliche Grundlagen | 1400 |
| 4. Fortsetzungsklauseln | 1401 |
| a) Erbschaftsteuer | 1401 |
| b) Ertragsteuern | 1401 |
| 5. Einfache Nachfolgeklauseln | 1402 |
| a) Erbschaftsteuer | 1402 |
| b) Ertragsteuern | 1403 |
| 6. Qualifizierte Nachfolgeklauseln | 1405 |
| a) Erbschaftsteuer | 1405 |
| b) Ertragsteuern | 1407 |
| 7. Eintrittsklauseln | 1410 |
| a) Erbschaftsteuer | 1410 |
| b) Ertragsteuern | 1413 |
| 8. Vermächtnis über einen Mitunternehmeranteil | 1413 |
| a) Erbschaftsteuer | 1413 |
| b) Ertragsteuern | 1414 |
| VII. Vorweggenommene Erbfolge in einen Mitunternehmeranteil in Grundzügen | 1416 |
| 1. Definition und Erscheinungsformen der vorweggenommenen Erbfolge | 1416 |
| a) Definition | 1416 |
| b) Vorweggenommene Erbfolge als Rechtsbegriff | 1416 |
| c) Bedeutung der vorweggenommenen Erbfolge bei der GmbH & Co. KG und deren Erscheinungsformen | 1416 |
| 2. Erbschaftsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge | 1417 |
| a) Steuerpflicht und Bemessungsgrundlage | 1417 |
| b) Inanspruchnahme des Freibetrages und Bewertungsabschlages | 1418 |
| c) Schenkungen unter Lebenden nach § 13 a Abs. 2 ErbStG | 1419 |
| 3. Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge | 1420 |
| a) Einleitung | 1420 |
| b) Übergabe von Sonderbetriebsvermögen | 1420 |
| c) Steuerliche Behandlung des Übergebers | 1421 |
| d) Betriebsübergabe gegen private Versorgungsrente | 1422 |
| e) Steuerliche Behandlung des Übernehmers | 1425 |
| 4. Näheres zu Nießbrauchsgestaltungen | 1426 |
| a) Zivilrecht | 1426 |
| b) Erbschafts- und schenkungsteuerliche Behandlung | 1427 |
| c) Ertragsteuerliche Behandlung | 1429 |
| 5. Mittelbare Anteilsschenkungen | 1429 |
| a) Einleitung | 1429 |
| b) Ertragsteuerliche Behandlung | 1429 |
| c) Erbschaftsteuer | 1430 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| VIII. Nachsteuer- und Behaltensregelungen | 1430 |
| 1. Überblick | 1430 |
| a) Sachverhaltskonstellationen | 1430 |
| b) Vertragliches Regelungsbedürfnis | 1431 |
| 2. Gründung einer GmbH & Co. KG nach der Rechtsnachfolge in ein Einzelunternehmen oder eine Personengesellschaft | 1431 |
| a) Zivilrechtliche Grundlagen bei vorhergehender Nachfolge in ein Einzelunternehmen | 1431 |
| b) Zivilrechtliche Grundfragen bei einer vorhergehenden Nachfolge in eine Personengesellschaft | 1432 |
| c) Ertragsteuerrecht | 1433 |
| d) Erbschaftsteuer | 1434 |
| 3. Überführung des Betriebsvermögens einer GmbH in eine GmbH & Co. KG nach der oder vor der Vermögensnachfolge | 1435 |
| a) Ertragsteuerrecht | 1436 |
| b) Erbschaftsteuerrecht | 1436 |
| 4. Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH nach dem Vermögensübergang | 1437 |
| a) Ertragsteuerrecht | 1437 |
| b) Erbschaftsteuerrecht | 1437 |
| 5. Veräußerung eines Mitunternehmeranteils nach dem Vermögensübergang | 1438 |
| a) Ertragsteuerrecht | 1438 |
| b) Erbschaftsteuerrecht | 1440 |
| 6. Sperrfristen bei Einzelwirtschaftsgütern nach § 6 Abs. 5 Satz 4 und 6 EStG | 1440 |
| IX. Problemfelder der §§ 13 a, 19 a ErbStG | 1440 |
| 1. Übertragung von einbringungsgeborenen Anteilen | 1440 |
| a) Ertragsteuerrecht | 1440 |
| b) Erbschaftsteuerrecht | 1440 |
| 2. Rückwirkungsfragen | 1441 |
| § 60 Verkehrs- und Substanzsteuern | 1442 |
| I. Die GmbH & Co. KG im Umsatzsteuerrecht | 1443 |
| 1. Überblick | 1443 |
| 2. Leistungen der GmbH & Co. KG selbst | 1443 |
| a) Leistungen an außenstehende Personen | 1443 |
| b) Leistungen an Gesellschafter und nahestehende Personen | 1443 |
| 3. Leistungen der GmbH & Co. KG | 1445 |
| a) Leistungen der Komplementär-GmbH | 1445 |
| b) Leistungen der Kommanditisten | 1446 |
| 4. Umsatzsteuerliche Organschaft | 1447 |
| 5. Umsatzsteuer bei Umwandlungsfällen | 1447 |
| a) Einbringung von Betrieben und Teilbetrieben | 1447 |
| b) Anwachsvorgänge | 1447 |
| II. Grunderwerbsteuer | 1448 |
| 1. Allgemeines | 1448 |
| 2. Unterscheidung der verschiedenen Ebenen in der GmbH & Co. KG | 1448 |
| 3. Nicht näher betrachtete Erwerbsvorgänge | 1448 |
| III. Probleme durch das Vorhandensein der Komplementär-GmbH | 1449 |
| 1. Übergang von Anteilen gem. § 1 Abs. 2 A GrEStG | 1449 |
| a) Unmittelbarer Wechsel der Gesellschafter gem. § 1 Abs. 2 a, 1. Alt GrEStG | 1449 |
| b) Mittelbarer Wechsel von Gesellschaftern gem. § 1 Abs. 2 a, 2. Alt GrEStG | 1451 |
| c) Bemessungsgrundlage und Steuerbefreiungen | 1451 |
| 2. Anteilsvereinigung nach § 1 Abs. 3 GrEStG | 1452 |
| a) Tatbestand des § 1 Abs. 3 GrEStG | 1452 |
| b) Beherrschung nach § 1 Abs. 4 GrEStG | 1453 |
| c) Einmann-GmbH & Co. KG und Einheits-GmbH & Co. KG | 1453 |

| | |
|---|------|
| IV. Umwandlungen und GrEStG | 1453 |
| 1. Steuerbarkeit von Umwandlungsvorgängen | 1453 |
| 2. Übertragungen von Grundstücken im Anschluß an Umwandlungen | 1454 |
| V. Bedeutung der Einheitsbewertung für Altfälle | 1454 |
| 1. Einheitswertbeschlüsse vom 22. 6. 1995 | 1454 |
| 2. Auswirkungen auf die Vermögensteuer | 1455 |
| a) Erhebungsverbot seit dem 1. 1. 1997 | 1455 |
| b) Auswirkungen für offene Veranlagungen und Strafverfahren | 1456 |
| VI. Auswirkungen für die Gewerbekapitalsteuer | 1457 |
| VII. Einheitswertfeststellung bei der GmbH & Co. KG für die Vermögensteuer | 1457 |
| 1. Steuersubjekte | 1457 |
| 2. Einheitswertbestimmung des Betriebsvermögens..... | 1457 |
| a) Einheitswertermittlung für die Kommanditisten der KG | 1457 |
| b) Behandlung der Komplementär-GmbH | 1460 |
| VIII. Einheitswertfeststellung bei der GmbH & Co. KG für die Gewerbekapitalsteuer | 1461 |

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

| | |
|--|-------------|
| § 61 Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften | 1463 |
| I. Begriff und Definition | 1465 |
| II. Steuerliche und rechtliche Motive zur Errichtung einer Publikums-KG | 1466 |
| III. Risiken und Anlegerschutz | 1468 |
| IV. Rechtliche Zulässigkeit | 1468 |
| V. Typische Gestaltungsformen von Publikumspersonengesellschaften | 1469 |
| 1. Rechtsformen | 1470 |
| a) Publikums-KG | 1470 |
| b) Stille Gesellschaft | 1470 |
| c) BGB-Gesellschaft | 1471 |
| 2. Unterschiede in der Beteiligungsstruktur | 1472 |
| a) Unmittelbare Beteiligung | 1472 |
| b) Beteiligung über Treuhänder | 1472 |
| 3. Sonderformen der Finanzierung | 1473 |
| a) Einlagensplitting | 1473 |
| b) Einlagenfinanzierung | 1473 |
| 4. Überblick über die mögliche vertragliche Konzeption | 1474 |
| § 62 Errichtung; Beitritt der Kommanditisten | 1477 |
| I. Errichtung; Erfordernis der Schriftform des Gesellschaftsvertrages | 1477 |
| II. Beitritt der Kommanditisten | 1479 |
| 1. Grundsatz: Abschluß des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern | 1479 |
| 2. Abschluß des Beitrittsvertrages mit der Komplementär-GmbH | 1479 |
| 3. Abschluß des Beitrittsvertrages mit der Publikums-KG | 1479 |
| 4. Begründung eines eigenen Rechts der Komplementär-GmbH zur Aufnahme von Kommanditisten | 1480 |
| 5. Aufnahme durch Anlagevermittler | 1480 |
| 6. Form des Beitrittsvertrages | 1480 |
| III. Mängel der Beitrittserklärung; Fehlerhafter Beitritt | 1481 |
| 1. Anfechtbarkeit der Beitrittserklärung | 1481 |
| a) Rechtsfolgen der Anfechtung | 1481 |
| b) Adressat der Aufrechnungserklärung | 1483 |
| 2. Sonstige Wirksamkeitsmängel der Beitrittserklärung | 1483 |
| 3. Widerruflichkeit der Beitrittserklärung | 1483 |
| a) Widerruf nach § 1 Abs. 1 HWiG i. V. m. §§ 13, 14 BGB | 1483 |
| b) Widerruf nach §§ 312, 355 BGB n. F. i. V. m. §§ 13, 14 BGB | 1487 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| 4. Auswirkungen von Beitrittsmängeln auf die Finanzierung der Beteiligung..... | 1487 |
| a) Grundsatz | 1488 |
| b) Beitritt als Verbundgeschäft | 1488 |
| c) Eigene Mängel des Finanzierungsvertrages | 1493 |
| 5. Auswirkungen von Mängeln des Finanzierungsvertrages auf die Beteiligung..... | 1494 |
| a) Grundsatz | 1494 |
| b) Beitritt als Verbundgeschäft | 1494 |
| IV. Beitritt unter aufschiebender Bedingung | 1497 |
| § 63 Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder | 1498 |
| I. Gestaltungsvarianten | 1498 |
| 1. Vorbemerkung | 1498 |
| 2. Unechte Treuhand | 1499 |
| 3. Echte Treuhand | 1499 |
| II. Der Treuhandvertrag | 1500 |
| 1. Rechtliche Einordnung | 1500 |
| 2. Grundsätzliches zur rechtlichen Stellung von Treuhänder und Treugeber bei der echten Treuhand | 1500 |
| 3. Pflichten des Treuhänders | 1502 |
| 4. Übertragung von Verwaltungsrechten | 1503 |
| 5. Die Leistung der Einlage | 1504 |
| 6. Kündigung des Treuhandvertrages | 1504 |
| a) Ordentliche Kündigung | 1504 |
| b) Außerordentliche Kündigung | 1505 |
| c) Widerruf des Treuhandvertrages | 1505 |
| d) Rechtsfolgen der Kündigung | 1506 |
| III. Bedingungskongruenz zwischen Gesellschaftsverhältnis und Treuhandverhältnis | 1507 |
| § 64 Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen | 1509 |
| I. Wirksamkeit der Vereinbarung von Sondervorteilen | 1509 |
| II. Sachübernahmen und Sacheinlagen | 1509 |
| 2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG | |
| § 65 Das Sonderrecht der Publikums-KG im Überblick | 1512 |
| I. Sonderrecht und Anlegerschutz | 1512 |
| II. Objektivierter Auslegung des Gesellschaftsvertrages | 1513 |
| 1. Gesellschaftsvertrag | 1514 |
| 2. Beitrittsvereinbarung, sonstige Absprachen | 1515 |
| III. Gerichtliche Inhaltskontrolle | 1515 |
| 1. Dogmatische Grundlagen..... | 1515 |
| 2. Einzelfälle der Inhaltskontrolle | 1518 |
| a) Ausschluß und Austritt von Gesellschaftern | 1518 |
| b) Verjährung von Schadensersatzansprüchen | 1519 |
| c) Nachschußpflichten und Kapitalerhöhung | 1519 |
| d) Rechtsstreitigkeiten | 1519 |
| e) Beschlußfassung | 1520 |
| IV. Konzernrechtliche Aspekte bei der Publikums-KG | 1521 |
| § 66 Willensbildung und Beschlußfassung in der Publikums-KG | 1523 |
| I. Gesellschafterversammlung | 1523 |
| 1. Einberufung | 1523 |
| a) Ordentliche Gesellschafterversammlung | 1523 |
| b) Konsequenzen einer fehlerhaften Einberufung | 1524 |
| c) Außerordentliche Gesellschafterversammlung | 1525 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-------------|
| 2. Beschlußfähigkeit | 1526 |
| 3. Vertretung, Vertreterregelung | 1526 |
| II. Gesellschafterbeschlüsse | 1527 |
| 1. Einstimmigkeitsprinzip, Bestimmtheitsgrundsatz und Kernbereichslehre | 1527 |
| 2. Mehrheitsbeschlüsse | 1528 |
| a) Grundsatz | 1528 |
| b) Einzelfälle | 1528 |
| 3. Stimmrecht | 1528 |
| a) Grundsatz | 1528 |
| b) Mehrstimmrechte | 1529 |
| c) Stimmrechtsausschluß | 1529 |
| 4. Treupflichteinschränkungen | 1530 |
| § 67 Einlage- und Nachschußpflichten; Kapitalsicherung | 1530 |
| I. Grundsatz | 1530 |
| II. Einlagensplitting | 1531 |
| III. Verpflichtung zur Rückzahlung entnommener Gewinne; Kapitalerhaltung | 1532 |
| 1. Haftung nach § 172 Abs. 4 HGB | 1532 |
| 2. Haftung nach §§ 30, 31 GmbHG | 1533 |
| 3. Konkurrenz zwischen §§ 30, 31 GmbHG und § 172 Abs. 5 HGB | 1533 |
| IV. Nachschußpflicht | 1536 |
| V. Kapitalerhöhung | 1537 |
| § 68 Geschäftsführung, Aufsichtsorgane | 1538 |
| I. Geschäftsführung und Vertretung | 1538 |
| 1. Grundsatz | 1538 |
| 2. Entziehung der Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis..... | 1538 |
| 3. Kontroll- und Auskunftsrechte der Kommanditisten | 1539 |
| 4. Mitverwaltungsrechte | 1539 |
| 5. Geschäftsführungssonderrecht | 1539 |
| 6. Befreiung von den Beschränkungen des § 181 BGB | 1540 |
| 7. Sorgfalts- und Haftungsmaßstab | 1540 |
| 8. Vergütung | 1540 |
| 9. Wettbewerbsverbot | 1541 |
| II. Aufsichtsorgane | 1541 |
| 1. Begriff und Rechtsstellung | 1541 |
| 2. Mitwirkung an und Kontrolle der Geschäftsführung..... | 1543 |
| 3. Bestellung..... | 1543 |
| III. Haftungsbegrenzung und Haftungsausschluß | 1543 |
| 3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit | |
| § 69 Zivilrechtliche Prospekthaftung | 1545 |
| I. Begriff der Prospekthaftung und gesetzliche Grundlagen | 1547 |
| 1. Überblick über die Haftungsgrundlagen | 1547 |
| 2. Spezialgesetzliche Prospekthaftung..... | 1547 |
| 3. Zivilrechtliche Prospekthaftung | 1547 |
| a) Prospekthaftung im engeren Sinne | 1548 |
| b) Prospekthaftung im weiteren Sinne | 1548 |
| c) Auskunftsvertrag | 1549 |
| 4. Deliktische Haftung | 1549 |
| II. Gegenstand der Prospektpflichten; Gebot der Richtigkeit und Vollständigkeit des Prospekts | 1549 |
| 1. Prospekt | 1549 |
| 2. Prospektgestaltung und Prospektinhalt | 1551 |
| 3. Prospektmängel | 1553 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 4. Zeitliches Moment und fortgesetzte Aufklärungspflichten | 1554 |
| 5. Abweichungen zwischen Prospekt und mündlicher Erklärung der Initiatoren oder Anlagevermittler | 1555 |
| 6. Prospektpflicht; Einschränkungen bei der Privatplatzierung (Private Placement)? | 1556 |
| III. Aufklärungspflichten außerhalb des Prospekts | 1557 |
| IV. Anspruchsgegner der Prospekthaftungsansprüche | 1558 |
| 1. Anlagegesellschaft und Kommanditisten | 1558 |
| 2. Gründungsgesellschafter und Initiatoren, Hintermänner | 1559 |
| 3. Management und Angestellte | 1561 |
| 4. Aufsichtsorgane | 1561 |
| 5. Garanten und sonstige Dritte | 1561 |
| 6. Anlagevermittler und Anlageberater | 1563 |
| a) Begriff | 1563 |
| b) Haftung | 1563 |
| c) Zurechnung | 1564 |
| 7. Treuhänder | 1565 |
| 8. Haftung der finanzierenden Banken | 1565 |
| a) Prospektverantwortung | 1565 |
| b) Verletzung von Aufklärungspflichten | 1565 |
| c) Haftung aus Auskunftsvertrag | 1567 |
| d) Einwendungsdurchgriff nach §§ 358, 359 BGB n. F. § 9 Abs. 3 VerbrKrG | 1567 |
| V. Anspruchsberechtigte | 1568 |
| 1. Rechtsnachfolger des Anlegers | 1568 |
| 2. Anleger mit besonderen Kenntnissen | 1569 |
| VI. Verschulden | 1569 |
| VII. Kausalität und Haftungsumfang | 1571 |
| 1. Kausalität | 1571 |
| a) Haftungsbegründende Kausalität | 1571 |
| b) Haftungsausfüllende Kausalität | 1571 |
| 2. Haftungsumfang | 1572 |
| a) Grundsatz: Ersatz des negativen Interesses | 1572 |
| b) Befreiung von der getätigten Anlageinvestition | 1573 |
| c) Nebenkosten | 1573 |
| d) Finanzierungskosten | 1573 |
| e) Minderwert der erteilten Information | 1574 |
| f) Schadensersatz im Falle des Festhaltens an der erworbenen Beteiligung | 1574 |
| g) Anrechnung von Vorteilen | 1574 |
| h) Mitverschulden | 1575 |
| VIII. Beweislast | 1576 |
| 1. Grundsätzliches | 1576 |
| 2. Einzelfälle | 1576 |
| a) Bankenhaftung | 1576 |
| b) Anlagevermittler | 1576 |
| IX. Freizeichnungsklauseln | 1576 |
| 1. Zusicherung von Eigenschäften im Prospekt | 1577 |
| 2. Haftungsfreizeichnung für leichte Fahrlässigkeit | 1578 |
| 3. Einschränkungen vom grundsätzlichen Verbot der Haftungsfreizeichnung | 1578 |
| 4. Prospektangaben „nach bestem Wissen und Gewissen“ | 1579 |
| X. Verjährung | 1580 |
| 1. Prospekthaftung im engeren Sinne | 1580 |
| 2. Prospekthaftung im weiteren Sinne | 1581 |
| 3. Haftung von Steuerberatern, Rechtsanwälten und Wirtschaftsprüfern | 1581 |
| 4. Verhältnis zur Verjährung der Ansprüche aus deliktischer Haftung | 1582 |
| XI. Rechtswahl- und Gerichtsstandsvereinbarungen | 1582 |
| 1. Ohne Vereinbarung anwendbares Recht, allgemeiner Gerichtsstand | 1582 |
| 2. Rechtswahlvereinbarungen | 1583 |
| 3. Gerichtsstandsvereinbarungen | 1583 |

| | |
|---|------|
| § 70 Deliktische Haftung | 1584 |
| I. Vorbemerkung | 1584 |
| II. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 263 StGB | 1585 |
| 1. Objektiver Tatbestand | 1585 |
| a) Täuschung | 1585 |
| b) Irrtum | 1586 |
| c) Vermögensschaden | 1586 |
| 2. Subjektiver Tatbestand | 1587 |
| a) Vorsatz | 1587 |
| b) Bereicherungsabsicht und Stoffgleichheit | 1587 |
| III. § 823 Abs. 2 BGB, § 264 a StGB | 1587 |
| 1. Objektiver Tatbestand | 1587 |
| a) ErfäÙte Anlageformen | 1587 |
| b) Unrichtige vorteilhafte Angaben | 1588 |
| c) Verschweigen nachteiliger Tatsachen | 1588 |
| d) Täuschung einer Vielzahl von Anlegern durch Verwendung von Prospekten o. ä. .. | 1588 |
| e) Täterkreis | 1589 |
| 2. Subjektiver Tatbestand | 1589 |
| 3. Schaden | 1589 |
| IV. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 4 UWG | 1590 |
| V. Ansprüche aus § 826 BGB | 1590 |

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

| | |
|--|------|
| § 71 Steuerliche Hinweise zur Publikums-KG | 1592 |
| I. Überblick | 1595 |
| 1. Grundlagen | 1595 |
| 2. Wirtschaftliche Rahmenbedingungen | 1595 |
| II. Steuerliche Grundfragen der Publikums-KG | 1596 |
| III. Grundmuster eines geschlossenen Fonds | 1596 |
| 1. Typische Ausgestaltung eines geschlossenen Fonds | 1596 |
| a) Initiatoren und Anleger | 1596 |
| b) Wirtschaftliche Ausgestaltung von geschlossenen Fonds | 1597 |
| 2. Steuerkomponente | 1598 |
| a) Ebene des Fonds | 1598 |
| b) Ebene des Anlegers | 1598 |
| IV. Gang der Darstellung | 1599 |
| V. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Fonds-KG | 1599 |
| 1. Allgemeines | 1599 |
| a) Prüfung bei Einnahmeerzielung durch einzelne Steuerpflichtige | 1599 |
| b) Prüfung bei Einnahmeerzielung Mehrerer | 1600 |
| 2. Verlustzuweisungsgesellschaften i. S. d. BFH-Rechtsprechung | 1601 |
| a) Gesetzliche Regelungen zu Verlustzuweisungen | 1601 |
| b) Anscheinsbeweis bei Verlustzuweisungsgesellschaften | 1602 |
| c) Widerlegung der Vermutung | 1605 |
| d) Verfahrensrecht und Vertrauensschutz bei Altfällen | 1605 |
| VI. Verlustzuweisungsgesellschaften nach § 2 b EStG | 1606 |
| 1. Überblick | 1606 |
| a) Historie des § 2 b EStG | 1606 |
| b) § 2 b EStG im Gefüge des Einkommensteuerrechts | 1606 |
| c) Verfahren | 1607 |
| 2. Tatbestandliche Struktur des § 2 b EStG | 1607 |
| a) Überblick | 1607 |
| b) Beschreibung des Grundtatbestands in § 2 b Satz 1 EStG | 1608 |
| c) Regelbeispiele in § 2 b Satz 3 EStG | 1610 |
| d) Nichtaufgriffsgrenze | 1612 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 3. Übergangsregelung in § 52 Abs. 4 EStG | 1612 |
| 4. Auswirkungen des § 2 b EStG | 1613 |
| VII. „Vertragsgeflecht-Rechtsprechung“ des BFH | 1613 |
| 1. Grundlagen | 1613 |
| 2. Darstellung der neuen Rechtsprechung | 1614 |
| a) BFH-Urteil vom 8. 5. 2001 | 1614 |
| b) BFH-Urteil vom 28. 6. 2001 | 1615 |
| c) Auswirkung der Rechtsprechungsänderung | 1615 |
| d) Bewertung der Rechtsprechungsänderung | 1616 |
| 3. Weiterführende Fragen | 1617 |
| VIII. Geschlossene Immobilienfonds | 1618 |
| 1. Typische Ausgestaltung | 1618 |
| 2. Steuerliche Rahmenbedingungen | 1619 |
| a) Einkünftequalifikation | 1619 |
| b) Verlustzuweisung und Verlustverrechnung | 1619 |
| 3. Fragen der Gewinnermittlung bei geschlossenen Immobilienfonds | 1622 |
| a) Rechtslage gemäß dem „4. Bauherren-Erlaß“ | 1622 |
| b) Entwurf eines „5. Bauherren-Erlasses“ | 1623 |
| c) Behandlung von Eigenkapitalvermittlungsprovisionen | 1623 |
| d) Kick-back-Zahlungen | 1624 |
| e) Nachträgliche Anschaffungs- und Herstellungskosten | 1625 |
| f) Drei-Objekt-Grenze | 1626 |
| IX. Filmfonds | 1626 |
| 1. Typische Charakteristika | 1626 |
| a) Ausgestaltung | 1626 |
| b) Produktionsformen | 1627 |
| 2. Steuerliche Fragen | 1628 |
| a) BMF-Schreiben vom 23. 1. 2001 | 1628 |
| b) Kritik am Medienerlaß | 1630 |
| c) Auswirkungen nach § 2 b EStG | 1631 |
| X. Sonstige Fonds | 1632 |
| 1. Schiffsfonds | 1632 |
| a) Typische Ausgestaltung | 1632 |
| b) Steuerliche Fragen | 1633 |
| 2. Windkraftfonds | 1634 |
| a) Typische Ausgestaltung | 1634 |
| b) Steuerliche Fragen | 1635 |
| 3. Leasingfonds | 1635 |
| a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen | 1635 |
| b) Steuerliche Rahmenbedingungen | 1636 |
| XI. Private Equity und Venture Capital Fonds | 1637 |
| 1. Typische Ausgangslage | 1637 |
| a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen | 1637 |
| b) Struktur | 1638 |
| 2. Einkünfteermittlung der Fonds-KG | 1639 |
| a) Vermeidung der gewerblichen Prägung und Infektion durch Körperschaften im Gesellschafterkreis | 1639 |
| b) Vermeidung der gewerblichen Betätigung nach § 15 Abs. 2 EStG | 1639 |
| c) Infektion nach § 15 Abs. 3 Nr. 1 EStG bei Ausgliederung von Beratungsleistungen | 1645 |
| 3. Einkünfteerzielung bei doppelstöckigen Fonds | 1645 |
| XII. Besteuerung von Initiatoren | 1646 |
| 1. Einkünfteermittlung | 1646 |
| a) Grundlagen | 1646 |
| b) Anwendung auf Initiatoren und Sponsoren | 1646 |
| 2. Behandlung der Initiatoren und Sponsoren eines Private Equity Fonds | 1647 |
| a) Vorzugsgewinnanteile („Carried Interest“) | 1647 |
| b) Steuerliche Behandlung als disproportionale Gewinnverteilung | 1648 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| XIII. Besteuerung der Anleger | 1649 |
| 1. Struktur der Beteiligung | 1649 |
| a) Direkte Beteiligung | 1649 |
| b) Treuhandbeteiligung | 1649 |
| 2. „Durchgriff“ auf persönliche Merkmale | 1651 |
| a) Einkünfteerzielungsabsicht | 1651 |
| b) Gewerblicher Grundstückshandel | 1652 |
| 3. Bedeutung des Beitrittszeitpunktes | 1652 |
| a) Paradigmenwechsel | 1652 |
| b) Vertragliche Verlustzuweisung | 1653 |
| c) Verlustverrechnungsschranken | 1654 |
| 4. Veräußerungsgeschäfte | 1654 |
| a) Veräußerungstatbestände bei Fonds | 1654 |
| b) Geänderte Veräußerungsgewinnbesteuerung | 1654 |
| XIV. Beteiligung von Inländern an ausländischen Fonds | 1655 |
| 1. Grundlagen | 1655 |
| a) Direkte Beteiligung | 1655 |
| b) Beteiligung über Dachfonds | 1656 |
| 2. Besonderheiten bei einzelnen Fonds | 1656 |
| a) Auslands-Immobilienfonds | 1656 |
| b) Filmfonds | 1657 |
| c) Besonderheiten bei ausländischen Private Equity Fonds und Venture Capital Fonds | 1659 |
| XV. Sonstiges | 1660 |
| 1. Umsatzsteuer | 1660 |
| a) Steuerbare Leistungen des Fonds | 1660 |
| b) Fragen des Vorsteuerabzugs | 1660 |
| 2. Erbschaft- und Schenkungsteuer | 1661 |
| 3. Verfahrensrecht | 1662 |
| a) Einheitliche und gesonderte Feststellung | 1662 |
| b) § 360 Abs. 5 AO | 1662 |

4. Teil. Die Stille Gesellschaft

1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft

| | |
|---|------|
| § 72 Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft | 1663 |
| I. Einführung | 1664 |
| II. Entwicklung der Stillen Gesellschaft | 1664 |
| III. Begriff der Stillen Gesellschaft | 1667 |
| 1. Begriffsumschreibung in §§ 230, 231 HGB | 1667 |
| 2. Wesentliche Merkmale | 1667 |
| a) Beteiligung an einem Handelsgewerbe | 1667 |
| b) Fehlende Außenwirkung | 1668 |
| c) Beitragsleistung | 1668 |
| d) Gewinnbeteiligung | 1669 |
| IV. Rechtsnatur der Stillen Gesellschaft | 1669 |
| 1. Die Stille Gesellschaft als eine Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 1669 |
| 2. Die Stille Gesellschaft als Innengesellschaft ohne Gesamthandsvermögen | 1669 |
| V. Wirtschaftliche Bedeutung | 1671 |
| 1. Wirtschaftliche Gründe der Rechtsformwahl | 1671 |
| 2. Die Stille Beteiligung als Vermögensanlage | 1671 |
| 3. Steuerrechtliche Motive | 1671 |
| 4. Gesellschaftsrechtliche Erwägungen | 1672 |
| 5. Unternehmensnachfolgeregelungen | 1673 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| § 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft | 1674 |
| I. Abgrenzung der Stillen Gesellschaft zu ähnlichen Rechtsverhältnissen | 1675 |
| 1. Die Unterscheidung zu anderen Personengesellschaften | 1675 |
| a) Personenhandelsgesellschaften und Außengesellschaften bürgerlichen Rechts | 1675 |
| b) Andere Innengesellschaften | 1676 |
| c) Gelegenheitsgesellschaften | 1676 |
| d) Unterbeteiligungen | 1677 |
| 2. Die Unterscheidung von partiarischen Rechtsverhältnissen | 1677 |
| a) Allgemeine Unterscheidungsmerkmale | 1677 |
| b) Partiarische Darlehen | 1678 |
| c) Genußrechte | 1679 |
| d) Partiarische Miet-, Pacht- und Lizenzverträge | 1679 |
| e) Partiarische Dienstverträge | 1680 |
| 3. Abgrenzung zu Treuhandverhältnissen | 1681 |
| 4. Die Vereinbarung paralleler Rechtsverhältnisse | 1682 |
| a) Stille Gesellschaft und Austauschverträge | 1682 |
| b) Parallele Gesellschaftsverträge | 1682 |
| II. Gestaltungsmöglichkeiten des Stillen Gesellschaftsverhältnisses | 1682 |
| 1. Grundsatz der Vertragsfreiheit | 1682 |
| 2. Typische und atypische Stille Gesellschaften | 1683 |
| 3. Merkmale der typischen Stillen Gesellschaft | 1683 |
| III. Die atypischen Gesellschaftsformen | 1684 |
| 1. Merkmale der atypischen Gesellschaft | 1684 |
| 2. Vermögensbeteiligung des Stillen Gesellschafters | 1684 |
| 3. Geschäftsführungsbeteiligung des Stillen Gesellschafters | 1686 |
| 4. Atypische Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter | 1687 |
| IV. Die steuerliche Mitunternehmerschaft als maßgebliches Abgrenzungskriterium | 1688 |
| 1. Bedeutung der steuerlichen Mitunternehmerschaft | 1688 |
| 2. Begriff der steuerlichen Mitunternehmerschaft | 1689 |
| § 74 Die Stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft | 1690 |
| I. Überblick | 1691 |
| II. Rechtliche Struktur der Beteiligung einer Vielzahl Stiller Gesellschafter | 1692 |
| 1. Gemeinsame Rechtsausübung der Stillen Gesellschafter | 1693 |
| 2. Koordination der Rechtsausübung als Bestandteil des Stillen Gesellschaftsvertrages | 1693 |
| 3. Gemeinsame Verbandsverfassung | 1694 |
| III. Besondere Regeln für die Stille Publikumspersonengesellschaft | 1695 |
| 1. Form, Auslegung und Inhaltskontrolle des Gesellschaftsvertrages | 1695 |
| 2. Eintritt und Austritt | 1695 |
| 3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter | 1697 |
| a) Geschäftsführung | 1697 |
| b) Die Pflicht zur Leistung der Einlage | 1698 |
| 4. Gesellschaftsorgane | 1699 |
| a) Gesellschafterversammlung | 1699 |
| b) Beirat | 1701 |
| 5. Auflösung der Gesellschaft | 1703 |
| § 75 Gesellschafter der Stillen Gesellschaft | 1703 |
| I. Der Geschäftsinhaber | 1704 |
| 1. Der Geschäftsinhaber als Träger eines kaufmännischen Unternehmens | 1704 |
| 2. Einzelkaufleute, Personengesellschaften, Erbengemeinschaften | 1705 |
| a) Natürliche Personen | 1705 |
| b) Personenhandelsgesellschaften | 1705 |
| c) Schein Kaufleute | 1705 |
| d) Gesellschaften bürgerlichen Rechts | 1706 |
| e) Erbengemeinschaften | 1706 |
| f) Partnerschaftsgesellschaften | 1707 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-------------|
| 3. Kapitalgesellschaften | 1707 |
| 4. Eingetragener Verein | 1708 |
| 5. Eingetragene Genossenschaften | 1708 |
| 6. EWIV | 1709 |
| 7. Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit | 1709 |
| 8. Abwicklungsgesellschaften | 1709 |
| 9. Juristische Personen gem. § 33 HGB und Unternehmen von Gebietskörperschaften .. | 1709 |
| 10. Sparkassen und Landesbanken | 1710 |
| II. Der Stille Gesellschafter | 1711 |
| 1. Persönliche Voraussetzungen | 1711 |
| 2. Zahl der Stillen Gesellschafter | 1711 |
| 3. Beteiligung am eigenen Unternehmen | 1712 |
| § 76 Errichtung durch Gesellschaftsvertrag | 1712 |
| 1. Der Gesellschaftsvertrag als Grundlage einer Stillen Gesellschaft | 1714 |
| 1. Vereinbarung der Gesellschafter | 1714 |
| 2. Inkrafttreten des Gesellschaftsvertrages | 1715 |
| 3. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages | 1715 |
| II. Auf das Gesellschaftsverhältnis anzuwendende Rechtsvorschriften | 1716 |
| 1. Allgemeine Vorschriften | 1716 |
| 2. Anwendbarkeit des Kreditwesengesetzes | 1717 |
| 3. Vorschriften des Gesellschaftsrechts | 1717 |
| a) Rechtsnormen des HGB und des BGB | 1717 |
| b) Gesellschaftsrechtliche Treuepflichten | 1718 |
| III. Form des Gesellschaftsvertrags | 1719 |
| 1. Grundsatz der Formfreiheit | 1719 |
| 2. Besondere Formvorschriften | 1719 |
| 3. Folgen eines Formmangels | 1720 |
| IV. Gesellschaftsvertrag der atypisch Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter | 1720 |
| V. Inhalt des Gesellschaftsvertrags | 1721 |
| 1. Der notwendige und der zweckmäßige Vertragsinhalt | 1721 |
| a) Notwendige Vertragsbestandteile | 1721 |
| b) Zweckmäßige Vereinbarungen | 1722 |
| 2. Die besondere Vertragsgestaltung bei atypischen Stillen Gesellschaften | 1723 |
| a) Schuldrechtliche Vermögensbeteiligung | 1723 |
| b) Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters | 1723 |
| c) Vereinbarungen zur steuerlichen Mitunternehmerschaft | 1724 |
| d) Vertragsgestaltung bei mehrgliedrigen Gesellschaften | 1724 |
| VI. Gesellschaftsverträge mit Minderjährigen | 1725 |
| 1. Vertretung durch gesetzliche Vertreter | 1725 |
| 2. Vormundschaftsgerichtliche Genehmigung | 1725 |
| VII. Gesellschaftsverträge mit Personengesellschaften | 1726 |
| 1. Personengesellschaften als Geschäftsinhaber | 1726 |
| a) Beteiligung typisch Stillen Gesellschafter | 1726 |
| b) Beteiligung atypisch Stillen Gesellschafter | 1727 |
| 2. Personengesellschaften als Stille Gesellschafter | 1728 |
| VIII. Gesellschaftsverträge mit Kapitalgesellschaften | 1729 |
| 1. Aktiengesellschaften als Geschäftsinhaber | 1729 |
| a) Der Gesellschaftsvertrag als Teilgewinnabführungsvertrag | 1729 |
| b) Besonderheiten bei atypischen Stillen Gesellschaften | 1731 |
| 2. Aktiengesellschaften als Stille Gesellschafter | 1732 |
| 3. Gesellschaftsverträge mit Kommanditgesellschaften auf Aktien | 1732 |
| 4. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Geschäftsinhaber | 1732 |
| a) Beteiligung typisch Stillen Gesellschafter | 1732 |
| b) Beteiligung atypisch Stillen Gesellschafter | 1735 |
| 5. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Stille Gesellschafter | 1736 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| § 77 Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht | 1736 |
| 1. Gewerberechtliche Beteiligungsverbote | 1736 |
| a) Der selbständige Gewerbetreibende in der Stillen Gesellschaft | 1736 |
| b) Grundsatz und Beschränkung der freien Rechtsformwahl | 1736 |
| 2. Berufsrechtliche Beteiligungsverbote | 1738 |
| a) Gesetzliche Rechtsformbeschränkungen | 1738 |
| b) Beteiligungsverbote | 1738 |
| § 78 Kartellrechtliche Grenzen | 1741 |
| 1. Stille Gesellschaft und Kartellrecht | 1741 |
| 2. Kartellverbot (§ 1 GWB) | 1742 |
| a) Kartellverbot und typisch Stille Gesellschaft | 1742 |
| b) Kartellverbot und atypisch Stille Gesellschaft | 1744 |
| 3. Zusammenschlußkontrolle | 1745 |
| a) Vermögenserwerb | 1745 |
| b) Kontrollerwerb | 1746 |
| c) Anteilerwerb | 1746 |
| d) Einflußerwerb | 1747 |
| e) Stille Gesellschaft und Verbundklausel | 1748 |
| 4. Europäisches Wettbewerbsrecht | 1748 |
| § 79 Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung | 1749 |
| I. Umsatzsteuer | 1749 |
| 1. Keine Unternehmereigenschaft der Stillen Gesellschaft | 1749 |
| 2. Steuerbarkeit der Einlageleistung des Stillen Gesellschafters | 1749 |
| a) Geldeinlage | 1750 |
| b) Sacheinlage | 1751 |
| 3. Steuerbefreiung | 1751 |
| II. Gesellschaftsteuer | 1752 |
| III. Börsenumsatzsteuer | 1752 |
| IV. Grunderwerbsteuer | 1752 |
| V. Erbschaft- und Schenkungsteuer | 1753 |

2. Kapitel. Nicht vermögensbezogene und vermögensbezogene Rechte und Pflichten der Gesellschafter

| | |
|--|------|
| § 80 Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft | 1755 |
| I. Die Geschäftsführungskompetenz des Geschäftsinhabers | 1755 |
| II. Der Ausschluß des Stillen Gesellschafters von der Geschäftsführung | 1756 |
| III. Die Pflicht des Inhabers zur Geschäftsführung | 1756 |
| IV. Grenzen der Geschäftstätigkeit des Inhabers | 1757 |
| 1. Beschränkungen aus Gesellschaftsvertrag und Gesellschaftszweck | 1757 |
| 2. Beschränkungen bei der Änderung der Inhaberschaft des Unternehmens und der Rechtsform des Geschäftsinhabers | 1759 |
| a) Die Veräußerung des Handelsgeschäfts | 1759 |
| b) Die Umwandlung des Geschäftsinhabers | 1760 |
| c) Der Gesellschafterwechsel beim Geschäftsinhaber | 1761 |
| d) Gesellschaftsvertragliche Regelungen | 1761 |
| 3. Beschränkungen bei der Beteiligung weiterer Dritter am Gewinn | 1761 |
| V. Die Rechtsfolgen der Verletzung von Geschäftsführungspflichten des Inhabers | 1762 |
| 1. Die Beteiligung am Ergebnis unzulässiger Geschäfte | 1762 |
| 2. Die Klage auf Erfüllung gesellschaftsvertraglicher Pflichten des Geschäftsinhabers | 1762 |
| 3. Die Unentziehbarkeit der Geschäftsführungsbefugnis des Inhabers | 1763 |
| 4. Das außerordentliche Kündigungsrecht des Stillen Gesellschafters | 1764 |
| 5. Schadensersatzpflichten des Geschäftsinhabers und Haftungsmaßstab | 1765 |

| | |
|--|------|
| § 81 Rechte der Stillen Gesellschaft | 1766 |
| I. Informationsrechte des Stillen Gesellschafters | 1767 |
| 1. Überblick | 1767 |
| 2. Der Gegenstand des Informationsrechts | 1768 |
| 3. Der zeitliche Umfang des Informationsrechts | 1769 |
| 4. Der persönliche Umfang des Informationsrechts | 1770 |
| a) Die Einsicht durch Bevollmächtigte und Sachverständige | 1770 |
| b) Die Einsicht durch Abtretungsempfänger | 1771 |
| 5. Der Schuldner des Informations- und Auskunftsanspruchs | 1771 |
| 6. Einwendungen des Geschäftsinhabers | 1771 |
| 7. Vertragliche Beschränkungen | 1771 |
| 8. Die Informationsrechte in der atypischen Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter ... | 1772 |
| II. Vereinbarte Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters | 1773 |
| 1. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters | 1773 |
| 2. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters | 1774 |
| a) Mögliche Gestaltungen | 1774 |
| b) Wirksamkeitsvoraussetzungen | 1775 |
| c) Gesteigerte Treuepflichten des an der Geschäftsführung beteiligten Stillen Gesellschafters | 1777 |
| d) Die Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis des Stillen Gesellschafters | 1777 |
| e) Das Handeln des Stillen Gesellschafters gegenüber Dritten | 1777 |
| f) Die persönliche Haftung des Stillen Gesellschafters | 1778 |
| 3. Die Mitwirkung Stillen Gesellschafter in Organen des Geschäftsinhabers | 1779 |
| a) Die Mitwirkung Stillen Gesellschafter im Beirat des Geschäftsinhabers | 1779 |
| b) Die Mitwirkung Stillen Gesellschafter in der Gesellschafterversammlung des Geschäftsinhabers | 1780 |
| § 82 Wettbewerbsverbot | 1781 |
| I. Wettbewerbsverbote in der Stillen Gesellschaft | 1781 |
| II. Das Wettbewerbsverbot des Geschäftsinhabers | 1782 |
| 1. Umfang | 1782 |
| 2. Rechtsfolgen | 1783 |
| 3. Kartellrechtliche Grenzen | 1784 |
| III. Das Wettbewerbsverbot des atypisch Stillen Gesellschafters | 1784 |
| 1. Adressaten | 1784 |
| 2. Rechtsfolge | 1785 |
| 3. Kartellrechtliche Grenzen | 1785 |
| IV. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot | 1785 |
| § 83 Einlage des Stillen Gesellschafters | 1785 |
| I. Die Pflicht zur Leistung der Vermögenseinlage in das Vermögen des Geschäftsinhabers | 1786 |
| II. Der Gegenstand der Einlageleistung | 1788 |
| 1. Geldeinlagen | 1788 |
| 2. Sacheinlagen | 1789 |
| 3. Nicht als Einlage geeignete Beiträge: Dienstleistung, Gebrauchsüberlassung und Kredit | 1789 |
| III. Die Erbringung der Vermögenseinlage durch Schenkung | 1790 |
| IV. Die Erhöhung der Einlageschuld | 1791 |
| V. Die Einlagepflicht nach Auflösung der Gesellschaft | 1791 |
| VI. Die Gutschrift auf dem Einlagekonto | 1792 |
| VII. Die dinglichen und obligatorischen Rechtsverhältnisse bezüglich der Einlage | 1792 |
| 1. Die Einlage des typisch Stillen Gesellschafters | 1792 |
| 2. Die Einlage des atypisch Stillen Gesellschafters mit Vermögensbeteiligung | 1793 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| VIII. Die Einlage im Verhältnis zu den Ansprüchen der Drittgläubiger | 1794 |
| 1. Die gesetzliche Regelung | 1794 |
| 2. Die Einlage als haftendes Kapital | 1794 |
| a) Haftkapital aufgrund Gesetzes | 1795 |
| b) Haftkapital aufgrund Rangrücktritts | 1797 |
| c) Haftkapital aufgrund sonstiger unter den Gesellschaftern getroffener Abreden | 1798 |
| IX. Folgen für die Rechtsnatur der Stillen Einlage | 1800 |
| § 84 Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens | 1801 |
| I. Die Behandlung des Geschäftsvermögens in der Handelsbilanz der Gesellschafter | 1802 |
| 1. Allgemeines | 1802 |
| 2. Die Stille Einlage im Jahresabschluß des Geschäftsinhabers | 1803 |
| a) Aktivierung der Einlageleistung | 1803 |
| b) Passivierung des Einlageguthabens | 1803 |
| c) Auswirkungen der Verlustbeteiligung des Stillen Gesellschafters | 1806 |
| 3. Die Stille Einlage im Überschuldungsstatus des Geschäftsinhabers | 1807 |
| 4. Die Stille Einlage in der Handelsbilanz des Stillen Gesellschafters | 1808 |
| II. Die steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens | 1809 |
| 1. Meinungsstand | 1809 |
| 2. Auswirkungen auf die Rechtsanwendung | 1810 |
| § 85 Rechnungslegung | 1812 |
| I. Die Verpflichtung des Geschäftsinhabers zur Rechnungslegung | 1812 |
| 1. Rechnungslegung als Geschäftsführungsaufgabe | 1812 |
| 2. Mitwirkung Stillen Gesellschafter | 1813 |
| 3. Fristen für die Aufstellung und Vorlage der Jahresrechnung | 1814 |
| II. Gegenstand und Inhalt der Rechnungslegung | 1815 |
| 1. Der Jahresabschluß des Geschäftsinhabers als Rechnungsgrundlage | 1815 |
| 2. Inhalt der Rechnungslegung | 1816 |
| a) Rechnungslegungsgrundsätze | 1816 |
| b) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung | 1816 |
| c) Stille Reserven | 1816 |
| d) Berücksichtigung des Steueraufwands | 1818 |
| e) Teilweise Ergebnisverwendung | 1819 |
| III. Vereinbarungen zur Gewinnberechnung | 1819 |
| 1. Ausdrückliche Vereinbarungen | 1819 |
| 2. Stillschweigende Vereinbarungen – einvernehmliche Rechnungslegung | 1819 |
| IV. Die Gesellschafterkonten als Bestandteil der Rechnungslegung | 1820 |
| 1. Bedeutung | 1820 |
| 2. Einlagekonto, variables Konto | 1820 |
| 3. Sonstige Konten | 1821 |
| § 86 Gewinn und Verlust | 1821 |
| I. Die Gewinnermittlung bei typischen Stillen Gesellschaften | 1822 |
| 1. Der Gewinn der Stillen Gesellschaft | 1822 |
| a) Ableitung aus dem Gewinn des Geschäftsinhabers | 1822 |
| b) Der Gewinn aus dem Geschäftsbetrieb | 1822 |
| c) Abgrenzung zum „Betriebsgewinn“ | 1824 |
| 2. Grundsätze der Gewinnermittlung | 1825 |
| a) Bedeutung der Gewinnverursachung | 1825 |
| b) Gewinnverursachung durch den Geschäftsbetrieb | 1825 |
| c) Gewinne aus unzulässigen oder privaten Geschäften | 1826 |
| d) Gewinnverursachung durch Dritte | 1827 |
| e) Vermögensveränderungen aufgrund unternehmensexterner Umstände | 1827 |
| f) Zeitraum der Gewinnverursachung | 1829 |
| g) Gewinne aus Stillen Reserven | 1829 |
| h) Gewinne aus Geschäftswertveräußerungen | 1829 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| i) Werterhöhungen im Umlaufvermögen | 1830 |
| j) Auflösung von Rücklagen | 1831 |
| k) Vorvertragliche Gewinn- und Verlustvorträge | 1831 |
| 3. Verlustermittlung der Stillen Gesellschaft | 1832 |
| II. Die Gewinn- und Verlustermittlung bei atypischen Stillen Gesellschaften | 1832 |
| III. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Unternehmensgewinn | 1832 |
| 1. Gesetzliche Regelung | 1832 |
| 2. Vereinbarungen zur Gewinnbeteiligung | 1833 |
| 3. Die steuerliche Anerkennung des Gewinnanteils | 1835 |
| 4. Entnahmen | 1835 |
| IV. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Verlust des Unternehmens | 1835 |
| 1. Gesetzliche Regelung | 1835 |
| 2. Vereinbarungen zur Verlustbeteiligung | 1836 |
| § 87 Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers | 1837 |
| I. Die Übertragung des Unternehmens des Geschäftsinhabers | 1838 |
| 1. Untrennbarkeit von Gesellschaftsanteil und Unternehmen | 1838 |
| 2. Die Stille Gesellschaft bei einer Unternehmensveräußerung oder Einbringung | 1838 |
| 3. Zustimmung des Stillen Gesellschafters | 1838 |
| 4. Veräußerung von Teilen des Unternehmens oder Kapitalanteilen | 1840 |
| II. Die Folgen einer Umwandlung des Geschäftsinhabers | 1840 |
| 1. Umwandlungen gemäß Umwandlungsgesetz | 1840 |
| a) Verschmelzung | 1840 |
| b) Spaltung | 1844 |
| c) Vermögensübertragung | 1846 |
| d) Formwechsel | 1846 |
| 2. Umwandlung von Personengesellschaften kraft Gesetzes | 1848 |
| 3. Übernahme des Unternehmens einer Personengesellschaft durch einen Gesellschafter | 1849 |
| 4. Gesellschafterwechsel ohne Umwandlung | 1849 |
| § 88 Verfügungen über die Stille Beteiligung | 1849 |
| I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils | 1850 |
| 1. Übertragbarkeit der Stillen Beteiligung | 1850 |
| 2. Übertragung der Stillen Beteiligung | 1851 |
| a) Abtretung | 1851 |
| b) Vertragsübernahme | 1851 |
| c) Doppelvertrag | 1852 |
| d) Übertragung bei Unternehmensveräußerungen oder Einbringungen | 1852 |
| II. Der Gesellschafterwechsel bei einer Umwandlung | 1852 |
| 1. Folgen einer Verschmelzung oder Spaltung | 1852 |
| 2. Folgen eines Formwechsels | 1853 |
| 3. Folgen eines Gesellschafterwechsels | 1853 |
| 4. Außerordentliche Kündigungsrechte | 1853 |
| III. Nießbrauchbestellung und treuhänderische Übertragung | 1854 |
| 1. Nießbrauch | 1854 |
| 2. Treuhandschaft | 1855 |
| IV. Verpfändung und Pfändung | 1855 |
| 1. Verpfändung | 1855 |
| 2. Pfändung | 1857 |
| V. Die Umwandlung der Stillen Beteiligung | 1858 |
| § 89 Verfügungen über Gesellschafterrechte | 1858 |
| I. Das Abspaltungsverbot und seine Bedeutung | 1859 |
| 1. Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Gesellschafterrechten | 1859 |
| 2. Zulässige Rechtsausübung durch Dritte | 1860 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| II. Die zulässigen Verfügungen des Geschäftsinhabers | 1861 |
| 1. Abtretung der Einlageforderung | 1861 |
| 2. Abtretung anderer Vermögensrechte | 1861 |
| 3. Verpfändung und Pfändung von Vermögensrechten | 1862 |
| III. Die zulässigen Verfügungen des Stillen Gesellschafter | 1862 |
| 1. Abtretung des Gewinnanspruchs und des künftigen Auseinandersetzungsguthabens | 1862 |
| 2. Abtretbarkeit sonstiger Vermögensrechte | 1863 |
| 3. Nießbrauchsbestellung | 1863 |
| 4. Pfändung und Verpfändung von Gesellschafterrechten | 1864 |
| § 90 Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft | 1865 |
| I. Überblick | 1866 |
| II. Typische Stille Gesellschaft | 1866 |
| 1. Besteuerung des Geschäftsinhabers | 1866 |
| a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 1866 |
| b) Gewerbeertragsteuer | 1869 |
| c) Gewerkekaptalsteuer | 1870 |
| d) Vermögensteuer/Einheitsbewertung | 1870 |
| 2. Besteuerung des typisch Stillen Gesellschafters | 1870 |
| a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 1870 |
| b) Gewerbeertragsteuer | 1875 |
| c) Gewerkekaptalsteuer | 1875 |
| d) Vermögensteuer | 1875 |
| III. Atypische Stille Gesellschaft | 1876 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 1876 |
| a) Steuersubjekt/Gewinnerzielungssubjekt | 1876 |
| b) Gewerbliche Einkünfte des Stillen Gesellschafters/Sonderbetriebsvermögen/ Sonderbetriebseinnahmen | 1878 |
| c) Zeitpunkt der Zurechnung von Gewinnanteilen | 1880 |
| d) Verlustanteile des Stillen Gesellschafters | 1880 |
| e) Einheitliche und gesonderte Feststellung | 1882 |
| f) Körperschaftsteueranrechnung | 1883 |
| 2. Gewerbeertragsteuer | 1884 |
| a) Objektive Gewerbesteuerpflicht | 1884 |
| b) Subjektive Gewerbesteuerpflicht | 1885 |
| c) Freibetrag | 1885 |
| 3. Gewerkekaptalsteuer | 1885 |
| 4. Vermögensteuer | 1885 |
| 5. Beteiligung im finanzgerichtlichen Verfahren | 1886 |

3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers

| | |
|---|-------------|
| § 91 Auflösung der Stillen Gesellschaft | 1887 |
| I. Allgemeines | 1888 |
| II. Auflösung durch Kündigung | 1888 |
| 1. Die ordentliche Kündigung | 1888 |
| a) Gesetzliche Regelung | 1888 |
| b) Schranken der Ausübung des Kündigungsrechts | 1889 |
| c) Vertragliche Beschränkungen des Kündigungsrechts | 1889 |
| 2. Die außerordentliche Kündigung | 1890 |
| a) Gesetzliche Regelung | 1890 |
| b) Einzelfälle | 1891 |
| c) Umdeutung der unwirksamen außerordentlichen in ordentliche Kündigung | 1893 |
| d) Besonderheiten bei der Stillen Publikums-gesellschaft | 1893 |
| 3. Kündigung durch einen Gesellschaftergläubiger | 1894 |
| 4. Spezialgesetzliche Kündigungsrechte | 1894 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------------|
| III. Auflösung durch Ausschluß eines Gesellschafters oder Übernahme des Unternehmens durch einen Gesellschafter | 1895 |
| IV. Auflösung durch den Tod eines Gesellschafters | 1896 |
| 1. Tod des Geschäftsinhabers | 1896 |
| 2. Kein Auflösungsgrund: Der Tod des Stillen Gesellschafters | 1896 |
| 3. Gesellschaftsvertragliche Regelungen | 1897 |
| a) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Geschäftsinhabers | 1897 |
| b) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Stillen Gesellschafters | 1898 |
| V. Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters | 1899 |
| 1. Insolvenz des Geschäftsinhabers | 1899 |
| 2. Insolvenz des Stillen Gesellschafters | 1900 |
| 3. Vertragliche Regelungen für den Fall der Insolvenz eines Gesellschafters | 1900 |
| VI. Sonstige Auflösungsgründe | 1901 |
| 1. Ablauf der vereinbarten Vertragsdauer, der Bedingungseintritt und die einvernehmliche Auflösung | 1901 |
| 2. Rückgewähr der Einlage | 1901 |
| 3. Zweckerreichung oder Unmöglichkeit der Zweckerreichung | 1901 |
| a) Allgemeines | 1901 |
| b) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft | 1901 |
| 4. Beendigung der als Geschäftsinhaber beteiligten Handelsgesellschaft | 1902 |
| 5. Konfusion | 1902 |
| 6. Veräußerung oder Umwandlung des Unternehmens | 1903 |
| § 92 Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft | 1903 |
| I. Die Folgen der Gesellschaftsauflösung | 1904 |
| 1. Auflösung und Beendigung der Gesellschaft | 1904 |
| 2. Abfindung des Stillen Gesellschafters | 1904 |
| II. Das Auseinandersetzungsguthaben bei der typischen Stillen Gesellschaft | 1905 |
| 1. Die Auseinandersetzungsbilanz | 1905 |
| a) Erfolgs- oder Vermögensbilanz? | 1905 |
| b) Wertansätze in der Auseinandersetzungsbilanz | 1908 |
| 2. Berechnung des Auseinandersetzungsguthabens | 1910 |
| a) Gesamtabrechnung | 1910 |
| b) Berechnung des Guthabens | 1911 |
| 3. Auseinandersetzungsschulden | 1912 |
| III. Das Auseinandersetzungsguthaben bei atypischen Stillen Gesellschaften | 1912 |
| 1. Stille Gesellschaften mit Geschäftsführungsbeteiligung | 1912 |
| 2. Stille Gesellschaften mit Vermögensbeteiligung | 1913 |
| 3. Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter | 1914 |
| a) Folgen des Ausscheidens einzelner Gesellschafter | 1914 |
| b) Berechnung des Guthabens | 1914 |
| IV. Die Rechnungslegung | 1915 |
| 1. Rechnungslegungspflicht des Geschäftsinhabers | 1915 |
| a) Rechnungslegung als Geschäftsführungsmaßnahme | 1915 |
| b) Fristen | 1915 |
| 2. Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters | 1915 |
| V. Die Auszahlung des Auseinandersetzungsguthabens | 1915 |
| 1. Entstehung und Fälligkeit | 1915 |
| 2. Verzinsung | 1916 |
| 3. Gerichtliche Geltendmachung | 1916 |
| a) Verfahren | 1916 |
| b) Darlegungs- und Beweislast | 1916 |
| 4. Abwicklung anderer Ansprüche | 1917 |
| VI. Die Abwicklung schwebender Geschäfte | 1917 |
| 1. Inhalt und Bedeutung der gesetzlichen Regelung | 1917 |
| 2. Begriff der schwebenden Geschäfte | 1918 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 3. Abwicklung | 1918 |
| 4. Abrechnung | 1919 |
| VII. Vereinbarungen zur Auseinandersetzung | 1919 |
| 1. Vereinbarungen zu den Auflösungsfolgen | 1919 |
| 2. Vereinbarungen zur Auseinandersetzungsrechnung | 1920 |
| 3. Vereinbarungen zu schwebenden Geschäften | 1920 |
| § 93 Auseinandersetzungsansprüche in der Insolvenz des Geschäftsinhabers | 1921 |
| I. Die Auseinandersetzung der Gesellschafter in der Insolvenz des Geschäftsinhabers | 1921 |
| II. Der Auseinandersetzungsanspruch als Insolvenzforderung | 1923 |
| 1. Die Forderung wegen der Einlage als „normale“ Insolvenzforderung | 1923 |
| 2. Fälle der Nachrangigkeit der Einlageforderung | 1924 |
| a) Kapitalersetzende Stille Einlagen | 1924 |
| b) Stille Beteiligungen mit Rangrücktritt | 1925 |
| c) Eigenkapitalähnliche Einlagen | 1925 |
| III. Die Pflicht zur Einzahlung einer rückständigen Einlage in die Insolvenzmasse | 1927 |
| IV. Die Anfechtung der Einlagenrückgewähr | 1927 |
| 1. Die Anfechtung nach § 136 InsO | 1927 |
| 2. Die Anfechtung nach § 135 InsO | 1930 |
| § 94 Steuerliche Folgen der Auflösung | 1931 |
| I. Die typische Stille Beteiligung | 1931 |
| 1. Die Beendigung der Stillen Gesellschaft | 1931 |
| a) Rückzahlung höher als Einlagebetrag | 1931 |
| b) Abfindung bei vorzeitiger Auflösung | 1932 |
| 2. Die Veräußerung der Stillen Beteiligung aus Privatvermögen oder aus Betriebsvermögen | 1932 |
| II. Die atypische Stille Gesellschaft | 1933 |
| 1. Überblick | 1933 |
| 2. Auflösung und Beendigung der atypischen Stillen Gesellschaft durch Ausscheiden des Stillen Gesellschafters | 1933 |
| 3. Auflösung und Beendigung der atypischen Stillen Gesellschaft durch Übereignung des Unternehmens auf den atypisch Stillen Gesellschafter | 1935 |
| 4. Übertragung auf Dritte | 1935 |
| 5. Gewerbesteuerliche Behandlung des Veräußerungsgewinns | 1935 |
| Sachverzeichnis | 1937 |