

# Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort . . . . .	VII
Inhaltsverzeichnis . . . . .	XIII
Allgemeines Literaturverzeichnis . . . . .	XLIII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XLIX

## § 1 Einleitung (Mueller-Thuns)

	Rz.	Seite
A. Begriff der GmbH & Co. KG . . . . .	1.1	1
B. Entwicklung und Zulässigkeit der GmbH & Co. KG . . . . .	1.10	4

## § 2 Rechtsformvergleich und besondere Erscheinungsformen

A. Gesellschaftsrecht (Mueller-Thuns) . . . . .	2.1	15
B. Steuerrecht (Mueller-Thuns) . . . . .	2.34	24
C. Betriebsaufspaltung (Mueller-Thuns) . . . . .	2.150	67
D. GmbH & Still (Mueller-Thuns) . . . . .	2.181	81
E. Besonderheiten bei der Familien-GmbH & Co. KG (Fatouros) . . . . .	2.201	87
F. Besonderheiten der Publikums-KG (Hoppe/Mühling) . . . . .	2.281	134
G. Die vermögensverwaltende GmbH & Co. KG (Fatouros) . . . . .	2.411	173
H. Besondere Erscheinungsformen der GmbH & Co. KG (Lüke) . . . . .	2.461	189

## § 3 Gründung

A. Gesellschaftsrecht (Lüke) . . . . .	3.1	221
B. Steuerrecht (Geuenich/Helde) . . . . .	3.260	288

## § 4 Gesellschaftsorgane und gesellschafts- interne Rechtsverhältnisse (Wenzel)

A. Einführung . . . . .	4.1	319
B. Geschäftsführung . . . . .	4.5	319
C. Gesellschafterversammlung und Beschlussfassung . . . . .	4.98	346
D. Aufsichtsrat und Beirat . . . . .	4.174	372
E. Kontroll- und Informationsrechte der Gesellschafter . . . . .	4.257	393

	Rz.	Seite
F. Wettbewerbsverbote . . . . .	4.297	404
G. Konzernrecht . . . . .	4.336	417

## § 5 Rechtsverhältnisse der Gesellschaft zu Dritten (Wenzel)

A. Vertretung der GmbH & Co. KG . . . . .	5.1	425
B. Haftung der GmbH & Co. KG . . . . .	5.37	435
C. Haftung der Gesellschafter der GmbH & Co. KG . . . . .	5.39	435

## § 6 Laufende Besteuerung der Gesellschaft und ihrer Gesellschafter

A. Einkommensteuer ( <i>Eckl/Pitzal/Helde/Hoppe/Leibohm/Fatouros</i> ) . . . . .	6.1	463
B. Gewerbesteuer ( <i>Helde/Mueller-Thuns</i> ) . . . . .	6.641	662
C. Umsatzsteuer ( <i>Helde</i> ) . . . . .	6.751	704
D. Die GmbH & Co. KG im internationalen Steuerrecht ( <i>Leibohm</i> ) . . . . .	6.811	717

## § 7 Rechnungslegung und Publizität (Mueller-Thuns)

A. Allgemeines zur Rechnungslegung und Publizität der GmbH & Co. KG und deren Komplementär-GmbH . . . . .	7.1	733
B. Aufstellung des Jahresabschlusses (Einzelabschluss) der Komplementär-GmbH . . . . .	7.6	734
C. Aufstellung des Jahresabschlusses (Einzelabschluss) der GmbH & Co. KG . . . . .	7.34	742
D. Konzernabschluss . . . . .	7.123	771
E. Prüfung und Publizität des Jahresabschlusses und Konzernabschlusses der GmbH & Co. KG . . . . .	7.148	780
F. Feststellung des Jahresabschlusses und Billigung des Konzernabschlusses . . . . .	7.176	787
G. Gewinnanspruch und Entnahmerecht . . . . .	7.183	790
H. Exkurs: E-Bilanz . . . . .	7.187	792

## § 8 Gesellschafterwechsel und Nachfolge (Hannes/Oenings)

A. Anteilsübertragung . . . . .	8.1	795
B. Ausscheiden durch Tod . . . . .	8.172	848
C. Kündigung . . . . .	8.216	863

	Rz.	Seite
D. Abfindung . . . . .	8.249	875
E. Dingliche und schuldrechtliche Belastungen . . . . .	8.319	899

## § 9 Auflösung und Liquidation

A. Gesellschaftsrecht ( <i>Lüke</i> ) . . . . .	9.1	929
B. Steuerrecht ( <i>Hoppe</i> ) . . . . .	9.241	957

## § 10 Insolvenz

A. Insolvenz ( <i>Lüke</i> ) . . . . .	10.1	1003
B. Gesellschafterdarlehen, Gesellschaftersicherheiten, Nutzungsüberlassung in Krise und Insolvenz ( <i>Lüke</i> ) . . . . .	10.154	1051
C. Steuerrecht und Rechnungslegung ( <i>Leibohm</i> ) . . . . .	10.221	1065

## § 11 Umstrukturierungen

A. Umwandlung einer GmbH in eine GmbH & Co. KG ( <i>Dremel</i> ) . . . . .	11.1	1071
B. Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH ( <i>Dremel</i> ) . . . . .	11.181	1128
C. Übertragung (Überführung) von Einzelwirtschaftsgütern nach § 6 Abs. 5 EStG ( <i>Kutt</i> ) . . . . .	11.301	1176
D. Weitere Umstrukturierungen ( <i>Dremel</i> ) . . . . .	11.381	1203

## Anhang

### (*Mueller-Thuns*)

A. Muster-Vertrag für eine Komplementär-GmbH: Gesellschaftsvertrag der [...] Verwaltungs-GmbH . . . . .		1225
B. Muster-Vertrag für eine GmbH & Co. KG: Gesellschaftsvertrag der [...] GmbH & Co. KG . . . . .		1236
C. Muster-Vertrag einer Komplementär-GmbH (Einheitsgesellschaft): Gesellschaftsvertrag der [...] Verwaltungs-GmbH . . . . .		1255
D. Muster-Vertrag für eine GmbH & Co. KG (Einheitsgesellschaft): Gesellschaftsvertrag der [...] GmbH & Co. KG . . . . .		1258
E. Muster eines Kauf- und Abtretungsvertrages (Übertragungsvertrages) über Geschäfts- und Kommanditanteile (mit Beurkundung): Muster Kauf- und Übertragungsvertrag . . . . .		1276
F. Muster-Vertrag für den Eintritt (Aufnahme) eines weiteren Kommanditisten in die [...] GmbH & Co. KG: Vertrag für den Eintritt eines weiteren Kommanditisten in die [...] GmbH & Co. KG . . . . .		1288
Stichwortverzeichnis . . . . .		1293

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort . . . . .	VII
Inhaltsübersicht . . . . .	IX
Allgemeines Literaturverzeichnis . . . . .	XLIII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XLIX

## § 1 Einleitung (Mueller-Thuns)

	Rz.	Seite
<b>A. Begriff der GmbH &amp; Co. KG . . . . .</b>	1.1	1
<b>B. Entwicklung und Zulässigkeit der GmbH &amp; Co. KG . . . . .</b>	1.10	4
I. Historische Entwicklung . . . . .	1.10	4
II. Die Entstehung der GmbH & Co. KG und ihre zivilrechtliche Anerkennung . . . . .	1.11	4
III. Die steuerrechtliche Anerkennung der GmbH & Co. KG . . . . .	1.31	10
IV. Die Wirtschaftsverfassung und die GmbH & Co. KG . . . . .	1.40	12
1. Angriffspunkte . . . . .	1.40	12
2. Haftungsverfassung . . . . .	1.41	12
3. Steuerrecht . . . . .	1.43	13
4. Konsequenz . . . . .	1.44	13
V. Die Anerkennung der GmbH & Co. KG durch den Gesetzgeber . . . . .	1.45	13
VI. Ausblick auf andere europäische Rechtsordnungen . . . . .	1.46	14

## § 2 Rechtsformvergleich und besondere Erscheinungsformen

<b>A. Gesellschaftsrecht (Mueller-Thuns) . . . . .</b>	2.1	15
I. Allgemeines . . . . .	2.1	15
II. Strukturelle Unterschiede zur klassischen Personengesellschaft . . . . .	2.3	16
1. Haftungsbeschränkung aller natürlichen Personen . . . . .	2.3	16
2. Keine zwangsweise Verbindung von Unternehmensführung, Gesellschafterstellung und Haftung . . . . .	2.6	16
a) Trennung zwischen Unternehmensführung und Gesellschafter- stellung . . . . .	2.6	16
b) Trennung zwischen Unternehmensführung und Haftung . . . . .	2.8	17
c) Unternehmensführung ohne Majorität . . . . .	2.9	17
III. Strukturelle Unterschiede zur GmbH . . . . .	2.11	17
1. Gestaltungsfreiheit . . . . .	2.11	17
2. Mitbestimmung . . . . .	2.14	19
3. Verminderte Einflussnahme der Gesellschafter auf die Unter- nehmensführung . . . . .	2.16	19

	Rz.	Seite
IV. Rechtsform der GmbH & Co. KG als Gestaltungsmittel in der Praxis	2.21	20
1. Interessenlage	2.21	20
2. Neugründungen	2.22	21
3. Sicherung der Unternehmensfortführung	2.24	21
4. Sanierung notleidender Unternehmen	2.27	22
5. Zusammenschluss mehrerer selbständiger Unternehmen zu Gemeinschaftsunternehmen oder Interessengemeinschaften	2.29	22
6. Unternehmensnachfolge	2.31	23
<b>B. Steuerrecht (Mueller-Thuns)</b>	2.34	24
I. Einführung	2.34	24
II. Belastungsvergleich zwischen GmbH & Co. KG und GmbH	2.38	25
1. Grundlagen	2.38	25
2. Einzelheiten	2.39	26
3. Einzelanalyse	2.53	32
a) Die thesaurierende Kapitalgesellschaft im Vergleich mit der Personengesellschaft im Fall der Regelbesteuerung	2.53	32
b) Die thesaurierende Kapitalgesellschaft im Vergleich mit der Personengesellschaft im Fall der Gewinnthesaurierung und Inanspruchnahme der Thesaurierungsbegünstigung	2.54	32
c) Die vollausschüttende Kapitalgesellschaft im Vergleich mit der Personengesellschaft im Fall der Regelbesteuerung	2.56	34
d) Die vollausschüttende Kapitalgesellschaft im Vergleich mit der Personengesellschaft bei Inanspruchnahme der Thesaurierungs- begünstigung und späterer Nachversteuerung	2.57	34
4. Fazit	2.58	34
III. Einzelne Aspekte bei der laufenden Besteuerung	2.61	35
1. Grundsatz	2.61	35
2. Besteuerung der Erträge	2.62	35
3. Leistungsbeziehungen zwischen Gesellschaft und Gesellschafter	2.71	39
4. Fremdfinanzierung; Zinsschranke	2.74	41
a) Allgemeines	2.74	41
b) Grundsatz	2.75	41
c) Ausnahmen	2.79	43
d) Nachgeordnete Personengesellschaft	2.89	45
e) Rechtsfolgen	2.92	46
f) Zinsvortrag	2.93	47
5. Einbeziehung von nahen Angehörigen	2.95	47
IV. Einzelne Aspekte außerhalb der laufenden Besteuerung	2.96	48
1. Ausgangspunkt	2.96	48
2. Übertragung einzelner Wirtschaftsgüter	2.97	48
a) Übertragung bei der GmbH & Co. KG	2.97	48
b) Übertragung bei der GmbH	2.103	50
c) Übertragung von Grundstücken	2.105	50
3. Umstrukturierungen	2.109	51
a) Ausgangspunkt	2.109	51
b) Formwechsel und Einbringung	2.110	51

	Rz.	Seite
aa) GmbH & Co. KG in GmbH	2.110	51
bb) GmbH in GmbH & Co. KG	2.115	53
c) Errichtung einer Holdingstruktur	2.120	54
d) Realteilung; Aufspaltung; Abspaltung	2.125	57
aa) GmbH & Co. KG	2.125	57
bb) GmbH	2.131	59
4. Veräußerung; Erwerb	2.133	60
a) Ausgangspunkt	2.133	60
b) Gesellschaftsanteile an einer GmbH & Co. KG	2.134	60
c) Geschäftsanteile an einer GmbH	2.138	62
d) Fazit	2.142	63
V. Erbschaft- und Schenkungsteuer	2.143	63
1. Überblick; Grundlagen	2.143	63
2. Einzelheiten	2.146	64
3. Fazit	2.149	67
<b>C. Betriebsaufspaltung (Mueller-Thuns)</b>	2.150	67
I. Grundlagen; Begriffe	2.150	67
II. Zivilrechtliche Aspekte	2.152	67
III. Steuerliche Behandlung	2.155	68
1. Voraussetzungen	2.155	68
2. Rechtsfolgen	2.157	69
3. Vorteile und Nachteile	2.158	70
4. Fremdfinanzierung; Zinsschranke	2.165	74
5. Mitunternehmerische Betriebsaufspaltung	2.171	76
IV. Besonderheiten bei der Gewerbesteuer	2.172	76
1. Schuldzinsen	2.172	76
2. Miet- und Pachtzinsen	2.173	77
V. Gewinnrealisierung bei Beendigung	2.175	78
VI. Fazit	2.179	81
<b>D. GmbH &amp; Still (Mueller-Thuns)</b>	2.181	81
I. Zivilrechtliche Grundlagen	2.181	81
II. Steuerrechtliche Folgen	2.184	82
III. Steuerliche Vorteile der GmbH & Still	2.189	84
IV. Fremdfinanzierung; Zinsschranke	2.191	85
V. Ausländischer Gesellschafter	2.195	86
<b>E. Besonderheiten bei der Familien-GmbH &amp; Co. KG (Fatouros)</b>	2.201	87
I. Allgemeines	2.201	87
II. Kriterien der steuerlichen Anerkennung einer Familien-GmbH & Co. KG	2.208	92
1. Ernsthafte Gestaltung der vertraglichen Vereinbarungen	2.208	92
a) Klarheit und Eindeutigkeit	2.209	92
b) Zivilrechtliche Wirksamkeit	2.210	93
c) Bedeutung des § 41 Abs. 1 AO	2.219	99
d) Fremdvergleich	2.222	101
2. Tatsächliche Durchführung der vertraglichen Vereinbarungen	2.235	112

	Rz.	Seite
III. Steuerliche Folgen der Nichtanerkennung . . . . .	2.243	116
IV. Angemessenheit der Gewinnverteilung . . . . .	2.248	119
1. Allgemeines . . . . .	2.248	119
2. Angemessenheitsprüfung . . . . .	2.250	120
3. Besonderheiten . . . . .	2.259	127
4. Rechtsfolgen . . . . .	2.263	129
5. Kritik an der Korrektur der Gewinnverteilung bei Angehörigen . . . . .	2.264	130
6. Gewinnverteilung der Komplementär-GmbH . . . . .	2.266	132
<b>F. Besonderheiten der Publikums-KG (Hoppe/Mühling) . . . . .</b>	<b>2.281</b>	<b>134</b>
I. Überblick . . . . .	2.281	134
II. Gesellschaftsvertrag . . . . .	2.289	138
III. Inhaltskontrolle . . . . .	2.296	140
IV. Mehrheitsbeschlüsse . . . . .	2.303	142
V. Organisation der Publikums-KG und Invest-KG . . . . .	2.312	147
VI. Beitritt und Austritt . . . . .	2.324	150
1. Beitritt als Kommanditist . . . . .	2.324	150
2. Mittelbare Beteiligung über einen Treuhänder (echte Treuhand) . . . . .	2.331	152
3. Fehlerhafter Beitritt, Kündigung des Gesellschafters . . . . .	2.341	155
4. Abwicklung der Beteiligung bei Austritt . . . . .	2.347	157
VII. Prospekthaftung . . . . .	2.352	159
1. Allgemeines . . . . .	2.352	159
2. Spezialgesetzliche Prospekthaftung aus §§ 20, 21 VermAnlG . . . . .	2.355	159
3. Prospekthaftung wegen Enttäuschung persönlichen Vertrauens (Prospekthaftung im weiteren Sinne) . . . . .	2.370	163
4. Haftung des Anlagevermittlers und des Kreditgebers . . . . .	2.373	164
VIII. Steuerrechtliche Besonderheiten . . . . .	2.379	166
1. Allgemeines . . . . .	2.379	166
2. Verfahrensrechtliche Besonderheiten . . . . .	2.382	167
3. Materiell-rechtliche Probleme . . . . .	2.384	167
a) Einkunftserzielungsabsicht . . . . .	2.384	167
b) Verlustverrechnungsverbote . . . . .	2.387	168
aa) Verlustzuweisungsgesellschaft nach § 52 Abs. 4 i.V.m. § 2b EStG a.F. . . . .	2.388	168
bb) Verlustverrechnungsverbot wegen Steuerstundungsmodell- Charakter der Publikums-KG . . . . .	2.389	169
c) Hersteller- oder Erwerbereigenschaft der Publikums-KG . . . . .	2.390	169
aa) Allgemeines . . . . .	2.390	169
bb) Bauherrenerlass (Fondserlass) . . . . .	2.391	170
cc) Medienfondserlass . . . . .	2.393	171
d) Besonderheiten der Publikums-gesellschaft als vermögens- verwaltende Gesellschaft . . . . .	2.394	172
aa) Private-Equity-Erlass . . . . .	2.395	172
bb) Wagniskapitalbeteiligungsgesellschaften in der Form der Publikums-KG . . . . .	2.397	173
e) Erbschaftsteuerliche Behandlung von treuhänderisch gehaltenen Beteiligungen . . . . .	2.398	173

	Rz.	Seite
<b>G. Die vermögensverwaltende GmbH &amp; Co. KG (Fatouros)</b> . . . . .	2.411	173
I. Einleitung . . . . .	2.411	173
II. Einkünftequalifikation . . . . .	2.417	175
1. Die vermögensverwaltende GmbH & Co. KG als eigenständiges Steuerrechtssubjekt . . . . .	2.417	175
2. Bestimmung der vermögensverwaltenden Tätigkeiten . . . . .	2.418	175
3. Bruchteilsbetrachtung . . . . .	2.421	177
4. Zbragesellschaften . . . . .	2.433	181
III. Einkünfteermittlung . . . . .	2.435	182
1. Ermittlung des Überschusses der Einnahmen über die Werbungs- kosten . . . . .	2.435	182
2. Einkünftefeststellung . . . . .	2.443	186
<b>H. Besondere Erscheinungsformen der GmbH &amp; Co. KG    (Lüke)</b> . . . . .	2.461	189
I. Einheitsgesellschaft . . . . .	2.461	189
1. Gläubigerschutz . . . . .	2.464	190
2. Willensbildung und Vertretung . . . . .	2.471	193
3. Informationsrecht . . . . .	2.483	198
4. Mitbestimmung . . . . .	2.484	199
5. Steuerrecht . . . . .	2.485	199
II. Ausländische Kapitalgesellschaft & Co. KG . . . . .	2.488	201
1. Allgemeine und besondere Rechtsfähigkeit der Komplementär- gesellschaft . . . . .	2.489	201
a) Allgemeine Rechtsfähigkeit . . . . .	2.490	201
b) Besondere Rechtsfähigkeit . . . . .	2.494	203
2. Verwaltungssitz der KG . . . . .	2.497	204
3. Firmierung . . . . .	2.502	206
4. Anmeldung und Eintragung der KG . . . . .	2.504	206
5. Eintragung der ausländischen Komplementärgesellschaft in das deutsche Handelsregister . . . . .	2.507	207
6. Vor- und Nachteile . . . . .	2.513	209
III. Doppelstöckige GmbH & Co. KG . . . . .	2.520	211
IV. Stiftung & Co. KG . . . . .	2.522	212
1. Komplementär-Stiftung . . . . .	2.523	212
2. Gesellschaftsvertrag . . . . .	2.530	214
3. Stiftungsvorstand . . . . .	2.534	215
4. Steuerrecht . . . . .	2.537	215
5. Mitbestimmung . . . . .	2.538	216
6. Rechnungslegung . . . . .	2.539	216
V. AG & Co. KG . . . . .	2.540	216
1. Komplementär-AG . . . . .	2.541	216
2. Gesellschaftsverträge . . . . .	2.549	218
3. Mitbestimmungsrecht . . . . .	2.551	219
VI. SE & Co. KG . . . . .	2.552	219



## § 3 Gründung

<b>A. Gesellschaftsrecht (Lücke)</b> . . . . .	3.1	221
I. Komplementär-GmbH . . . . .	3.2	221
1. Vorrats- oder Mantel-GmbH . . . . .	3.3	221
2. Neugründung . . . . .	3.4	222
3. Gesellschaftsvertrag (Satzung) . . . . .	3.10	223
a) Firma . . . . .	3.11	224
b) Sitz . . . . .	3.12	224
c) Unternehmensgegenstand . . . . .	3.15	225
d) Stammkapital . . . . .	3.16	226
e) Weitere Regelungen . . . . .	3.23	229
4. Geschäftsführer . . . . .	3.28	230
5. Handelsregisteranmeldung und -eintragung . . . . .	3.31	231
II. GmbH & Co. KG . . . . .	3.34	232
1. Gesellschafter . . . . .	3.36	232
a) Komplementär . . . . .	3.37	232
aa) GmbH . . . . .	3.37	232
bb) Vor-GmbH . . . . .	3.39	233
cc) Vorgründungsgesellschaft . . . . .	3.41	233
dd) Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) . . . . .	3.43	234
ee) Ausländische Kapitalgesellschaft . . . . .	3.50	236
b) Kommanditist . . . . .	3.51	236
c) Unteilbarkeit der Beteiligung . . . . .	3.53	237
d) Erscheinungsformen . . . . .	3.55	238
2. Vertragsschluss . . . . .	3.59	239
a) Form . . . . .	3.63	239
b) Minderjährige, beschränkt Geschäftsfähige, Geschäftsunfähige . . . . .	3.64	240
aa) Vertretung durch gesetzlichen Vertreter oder Ergänzungspfleger . . . . .	3.65	240
bb) Genehmigung durch das Familiengericht . . . . .	3.68	242
c) Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrages . . . . .	3.73	243
3. Gesellschaftsvertrag . . . . .	3.74	244
a) Firma . . . . .	3.74	244
aa) Prinzipien der Firmenbildung . . . . .	3.75	244
bb) Die Firma der GmbH & Co. KG . . . . .	3.79	245
cc) Firmenkontinuität . . . . .	3.84	247
dd) Firmenzeichnung im Geschäftsverkehr . . . . .	3.85	248
ee) Angaben auf Geschäftsbriefen . . . . .	3.86	248
b) Sitz . . . . .	3.91	249
c) Gegenstand des Unternehmens . . . . .	3.94	249
d) Gesellschafter, Beiträge, Einlagen, Haftsummen . . . . .	3.99	250
aa) Haftsumme und Pflichteinlage . . . . .	3.101	251
bb) Geld- oder Sacheinlage . . . . .	3.109	252
cc) Einlagensplitting . . . . .	3.118	255
dd) Beitrag und Einlage der Komplementär-GmbH . . . . .	3.119	255
ee) Nachschusspflicht und gespaltene Beitragspflicht . . . . .	3.121	255

	Rz.	Seite
e) Gesellschafterkonten . . . . .	3.123	256
f) Geschäftsführung und Vertretung . . . . .	3.124	257
g) Gesellschafterversammlung . . . . .	3.129	258
h) Gesellschafterbeschlüsse . . . . .	3.136	259
i) Haftungsvergütung, Auslagenersatz . . . . .	3.146	261
j) Geschäftsjahr, Jahresabschluss . . . . .	3.148	262
k) Ergebnisverteilung, Entnahmen . . . . .	3.150	262
l) Verfügung über Gesellschaftsanteile . . . . .	3.153	263
m) Vererbung von Gesellschaftsanteilen . . . . .	3.156	264
n) Ausscheiden und Ausschluss eines Gesellschafters . . . . .	3.160	265
o) Kündigung . . . . .	3.162	265
p) Abfindung . . . . .	3.165	266
q) Wettbewerbsverbot . . . . .	3.168	266
r) Weitere Regelungen . . . . .	3.170	267
4. Handelsregisteranmeldung und -eintragung . . . . .	3.171	267
5. Entstehen der GmbH & Co. KG . . . . .	3.175	268
a) Außenverhältnis . . . . .	3.175	268
b) Innenverhältnis . . . . .	3.178	269
6. Fehlerhafte Gesellschaft . . . . .	3.180	269
III. Harmonisierung und Verzahnung der Gesellschaftsverträge von GmbH und GmbH & Co. KG . . . . .	3.187	271
1. Ausgangspunkt . . . . .	3.187	271
2. Harmonisierung unterschiedlicher gesetzlicher Regelungskonzepte . . . . .	3.188	272
a) Gesellschafterbeschlüsse, Stimmrecht und Gesellschafter- versammlungen . . . . .	3.188	272
b) Gewinnbezugsrecht und Kapitalerhöhungen . . . . .	3.194	273
c) Kündigung der Gesellschaft . . . . .	3.198	274
d) Abtretung und Belastung der Beteiligung . . . . .	3.201	274
e) Vererbung der Beteiligungen . . . . .	3.205	275
f) Vollstreckungsmaßnahmen und Gesellschafterinsolvenz . . . . .	3.209	275
g) Informationsrechte . . . . .	3.210	276
3. Verzahnung . . . . .	3.211	276
a) Beteiligungs- und Quotenidentität in GmbH und GmbH & Co. KG . . . . .	3.212	276
b) Kündigung und Ausschluss . . . . .	3.218	277
c) Auflösung der Komplementär-GmbH . . . . .	3.221	278
4. Einheitsgesellschaft . . . . .	3.222	278
IV. Haftung im Gründungsstadium . . . . .	3.223	278
1. Geschäftsaufnahme nach Eintragung von GmbH und KG . . . . .	3.224	279
2. Geschäftsaufnahme vor Eintragung der KG . . . . .	3.225	279
a) Betrieb eines Handelsgewerbes . . . . .	3.227	279
b) Betrieb eines Kleingewerbes oder Verwaltung des eigenen Vermögens . . . . .	3.231	280
3. Geschäftsaufnahme vor Eintragung der Komplementär-GmbH . . . . .	3.234	281
a) Vorgründungsgesellschaft . . . . .	3.235	282
b) Vor-GmbH . . . . .	3.237	282
4. Haftung der Handelnden . . . . .	3.245	285
V. Transparenzregister . . . . .	3.250	286

	Rz.	Seite
<b>B. Steuerrecht</b> . . . . .	3.260	288
I. Ertragsteuern ( <i>Geuenich</i> ) . . . . .	3.260	288
1. Allgemeines . . . . .	3.260	288
2. Gründungsvarianten . . . . .	3.264	290
a) Überblick . . . . .	3.264	290
b) Gründung durch Bareinlage . . . . .	3.265	290
c) Gründung durch Betriebseinbringung (Sacheinlage) . . . . .	3.266	291
d) Gründung durch Einbringung einzelner Wirtschaftsgüter (Sacheinlage) . . . . .	3.276	296
e) Aufnahme einer Komplementär-GmbH . . . . .	3.280	298
3. Einzelfragen – Berechnungsbeispiel . . . . .	3.286	302
a) Gewinnrealisierung und Gewinnneutralisierung . . . . .	3.286	302
b) Gründungskosten . . . . .	3.291	305
II. Umsatzsteuer ( <i>Helde</i> ) . . . . .	3.301	306
1. Ausgangspunkt . . . . .	3.301	306
2. Einbringung von Vermögensgegenständen durch die Gesellschafter . . . . .	3.302	306
3. Gewährung von Gesellschaftsrechten durch die GmbH & Co. KG . . . . .	3.306	307
4. Organschaft . . . . .	3.310	308
5. Gründungskosten . . . . .	3.323	313
III. Grunderwerbsteuer ( <i>Helde</i> ) . . . . .	3.335	314
1. Allgemeines . . . . .	3.335	314
2. Einbringung eines Grundstücks . . . . .	3.337	315
3. Aufnahme einer Komplementär-GmbH . . . . .	3.344	317

## § 4 Gesellschaftsorgane und gesellschafts- interne Rechtsverhältnisse (*Wenzel*)

<b>A. Einführung</b> . . . . .	4.1	319
<b>B. Geschäftsführung</b> . . . . .	4.5	319
I. Begriff und Inhalt . . . . .	4.5	319
II. Zuständigkeit für die Geschäftsführung . . . . .	4.8	320
1. Allgemeines . . . . .	4.8	320
2. Persönlich haftende Gesellschafter der KG . . . . .	4.11	321
3. Geschäftsführer der GmbH . . . . .	4.16	322
a) Geschäftsführungsbefugnis in der GmbH . . . . .	4.16	322
b) Rechtsverhältnis des GmbH-Geschäftsführers zur GmbH . . . . .	4.27	325
c) Rechtsverhältnis zwischen GmbH-Geschäftsführer und GmbH & Co. KG . . . . .	4.34	326
III. Umfang der Geschäftsführungsbefugnis . . . . .	4.39	328
1. GmbH & Co. KG . . . . .	4.39	328
2. GmbH . . . . .	4.45	330
IV. Geschäftsführerhaftung . . . . .	4.49	331
1. Ausgangspunkt . . . . .	4.49	331

	Rz.	Seite
2. Haftung der Komplementär-GmbH als Geschäftsführerin der GmbH & Co. KG . . . . .	4.50	331
3. Haftung des GmbH-Geschäftsführers . . . . .	4.58	334
a) Haftung gegenüber der Komplementär-GmbH . . . . .	4.58	334
b) Unmittelbare Haftung des GmbH-Geschäftsführers gegenüber der GmbH & Co. KG . . . . .	4.63	335
c) Haftung des GmbH-Geschäftsführers gegenüber den Gesellschaftern der GmbH und GmbH & Co. KG . . . . .	4.76	340
d) Haftung des GmbH-Geschäftsführers gegenüber Dritten . . . . .	4.79	341
aa) Pflicht zur ordnungsgemäßen Unternehmensleitung . . . . .	4.79	341
bb) Vertragliche Haftung . . . . .	4.80	341
cc) Vorvertragliche Haftung aus culpa in contrahendo (c.i.c.) . . . . .	4.83	342
dd) Deliktsrechtliche Haftung . . . . .	4.87	343
ee) Steuerliche Haftung . . . . .	4.88	344
V. Vergütung und Aufwendungsersatz . . . . .	4.89	344
1. GmbH gegen GmbH & Co. KG . . . . .	4.89	344
2. Ansprüche des GmbH-Geschäftsführers . . . . .	4.95	345
<b>C. Gesellschafterversammlung und Beschlussfassung . . . . .</b>	<b>4.98</b>	<b>346</b>
I. Einführung . . . . .	4.98	346
II. Die Gesellschafterversammlung der GmbH . . . . .	4.100	346
1. Aufgabenbereich und Zuständigkeit . . . . .	4.100	346
2. Berücksichtigung der Belange der KG . . . . .	4.106	349
3. Einberufung, Durchführung und Beschlussfassung . . . . .	4.113	351
4. Fehlerhafte Beschlüsse . . . . .	4.119	352
a) Nichtigte Beschlüsse . . . . .	4.120	352
b) Anfechtbare Beschlüsse . . . . .	4.123	354
c) Schiedsfähigkeit . . . . .	4.126a	355
aa) Grundlagen . . . . .	4.126a	355
bb) Voraussetzungen . . . . .	4.126c	356
III. Gesellschafterversammlung der GmbH & Co. KG . . . . .	4.127	357
1. Fehlen gesetzlicher Regelung . . . . .	4.127	357
2. Aufgabenbereich und Zuständigkeit . . . . .	4.130	358
3. Teilnahme- und Stimmberechtigung . . . . .	4.135	360
4. Einberufung und Ladung . . . . .	4.141	362
5. Durchführung der Gesellschafterversammlung . . . . .	4.149	364
6. Abstimmung und Beschlussfassung . . . . .	4.153	365
a) Allgemeines . . . . .	4.153	365
b) Erforderliche Stimmenmehrheit . . . . .	4.155	365
c) Form der Beschlussfassung . . . . .	4.164	368
d) Fehlerhafte Beschlüsse . . . . .	4.166	368
e) Schiedsfähigkeit . . . . .	4.173a	370
aa) Schiedsfähigkeit III . . . . .	4.173b	370
bb) Folgeprobleme . . . . .	4.173e	371
<b>D. Aufsichtsrat und Beirat . . . . .</b>	<b>4.174</b>	<b>372</b>
I. Einführung . . . . .	4.174	372
II. Aufsichtsrat und Beirat in der Komplementär-GmbH . . . . .	4.179	373

	Rz.	Seite
1. Der fakultative Aufsichtsrat in der Komplementär-GmbH . . . . .	4.179	373
2. Obligatorischer Aufsichtsrat in der Komplementär-GmbH . . . . .	4.185	375
a) Obligatorischer Aufsichtsrat nach dem Drittelbeteiligungsgesetz . . . . .	4.186	375
b) Obligatorischer Aufsichtsrat nach dem Mitbestimmungsgesetz . . . . .	4.189	377
aa) Zurechnung von Arbeitnehmern gem. § 4 MitbestG . . . . .	4.192	378
bb) Zurechnung von Arbeitnehmern gem. § 5 MitbestG . . . . .	4.201	380
c) Obligatorischer Aufsichtsrat nach dem Montan-Mitbestimmungsgesetz . . . . .	4.206	381
3. Einfluss des Aufsichtsrats auf die GmbH & Co. KG . . . . .	4.207	381
4. Beschlussfassung . . . . .	4.208	382
5. Mitgliedschaft im Aufsichtsrat der Komplementär-GmbH . . . . .	4.212	383
a) Mitgliedschaft im fakultativen Aufsichtsrat . . . . .	4.213	383
b) Mitgliedschaft im obligatorischen Aufsichtsrat . . . . .	4.214	383
6. Rechte und Pflichten der Aufsichtsratsmitglieder in der Komplementär-GmbH . . . . .	4.219	384
a) Fakultativer Aufsichtsrat . . . . .	4.221	384
b) Obligatorischer Aufsichtsrat . . . . .	4.227	386
7. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	4.235	388
8. Kosten . . . . .	4.240	389
III. Aufsichtsrat oder Beirat in der GmbH & Co. KG . . . . .	4.241	389
1. Freiwillige Einrichtung und weitgehend freie Ausgestaltung . . . . .	4.241	389
2. Mitgliedschaft im Aufsichtsrat der GmbH & Co. KG . . . . .	4.242	389
3. Zuständigkeiten . . . . .	4.244	390
4. Beschlussfassung . . . . .	4.248	391
5. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	4.249	391
<b>E. Kontroll- und Informationsrechte der Gesellschafter . . . . .</b>	<b>4.257</b>	<b>393</b>
I. Einführung . . . . .	4.257	393
II. Informationsrechte der Gesellschafter der GmbH & Co. KG . . . . .	4.259	393
1. Informationsrechte der Kommanditisten . . . . .	4.259	393
a) Individuelle Informationsrechte . . . . .	4.260	394
aa) Ordentliches Informationsrecht des Kommanditisten . . . . .	4.261	394
bb) Außerordentliches Informationsrecht . . . . .	4.274	397
cc) Weitergehendes allgemeines Informationsrecht des Kommanditisten? . . . . .	4.277	398
b) Kollektive Informationsrechte . . . . .	4.278	399
2. Informationsrechte der Komplementär-GmbH . . . . .	4.280	399
III. Kontroll- und Informationsrechte der GmbH-Gesellschafter . . . . .	4.284	400
<b>F. Wettbewerbsverbote . . . . .</b>	<b>4.297</b>	<b>404</b>
I. Einführung . . . . .	4.297	404
II. Wettbewerbsverbote zulasten der Komplementär-GmbH im Verhältnis zur KG . . . . .	4.300	405
1. Gesetzliches Wettbewerbsverbot . . . . .	4.300	405
2. Einwilligung . . . . .	4.305	406
3. Abweichende vertragliche Vereinbarungen . . . . .	4.308	407
4. Folgen eines Verstoßes . . . . .	4.310	408

	Rz.	Seite
III. Wettbewerbsverbote zulasten der Kommanditisten . . . . .	4.315	409
1. Zugunsten der GmbH & Co. KG . . . . .	4.315	409
2. Zugunsten der Komplementär-GmbH . . . . .	4.321	411
3. Folgen eines Verstoßes . . . . .	4.322	412
IV. Wettbewerbsverbote zulasten der GmbH-Gesellschafter . . . . .	4.323	412
1. Zugunsten der GmbH . . . . .	4.323	412
2. Zugunsten der GmbH & Co. KG . . . . .	4.324	412
V. Wettbewerbsverbote zulasten der GmbH-Geschäftsführer . . . . .	4.325	413
1. Zugunsten der GmbH . . . . .	4.325	413
2. Zugunsten der GmbH & Co. KG . . . . .	4.328	414
3. Folgen eines Verstoßes . . . . .	4.332	415
VI. Wettbewerbsverbote zulasten der Mitglieder des Aufsichts- oder Beirats . . . . .	4.333	415
1. Wettbewerbsverbot zulasten der Mitglieder des Aufsichtsrats der Komplementär-GmbH . . . . .	4.334	416
2. Wettbewerbsverbot zulasten der Mitglieder des Aufsichtsrats der GmbH & Co. KG . . . . .	4.335	416
<b>G. Konzernrecht . . . . .</b>	<b>4.336</b>	<b>417</b>
I. Grundlagen . . . . .	4.336	417
II. GmbH & Co. KG als herrschendes Unternehmen . . . . .	4.339	417
1. Allgemeines . . . . .	4.340	418
2. Mitwirkungsrechte . . . . .	4.342	418
3. Informationsrechte . . . . .	4.345	419
III. GmbH & Co. KG als beherrschtes Unternehmen . . . . .	4.346	420
1. Beherrschung der KG durch die GmbH . . . . .	4.347	420
2. Beherrschung der KG durch Dritte . . . . .	4.348	420
a) (Einfache) Abhängigkeit und faktischer Konzern . . . . .	4.349	420
b) Vertragskonzern . . . . .	4.353	422

## § 5 Rechtsverhältnisse der Gesellschaft zu Dritten

*(Wenzel)*

<b>A. Vertretung der GmbH &amp; Co. KG . . . . .</b>	<b>5.1</b>	<b>425</b>
I. Komplementär-GmbH als Vertreter der GmbH & Co. KG . . . . .	5.2	425
II. Geschäftsführer als Vertreter der Komplementär-GmbH . . . . .	5.7	426
III. Missbrauch der Vertretungsmacht . . . . .	5.12	427
IV. Entziehung der Vertretungsmacht . . . . .	5.13	428
1. Entziehung der Vertretungsmacht der Komplementär-GmbH . . . . .	5.13	428
2. Abberufung der GmbH-Geschäftsführer . . . . .	5.18	430
V. Weitere Komplementäre neben der GmbH . . . . .	5.22	430
VI. Vertretungsmacht des Kommanditisten . . . . .	5.25	431
VII. Verbot des Selbstkontrahierens (§ 181 BGB) . . . . .	5.27	432
1. Einführung . . . . .	5.27	432
2. Befreiung vom Verbot des Selbstkontrahierens . . . . .	5.31	433
a) Gestattung durch die GmbH & Co. KG . . . . .	5.32	433

	Rz.	Seite
b) Gestattung durch die Komplementär-GmbH . . . . .	5.34	434
<b>B. Haftung der GmbH &amp; Co. KG . . . . .</b>	<b>5.37</b>	<b>435</b>
<b>C. Haftung der Gesellschafter der GmbH &amp; Co. KG . . . . .</b>	<b>5.39</b>	<b>435</b>
I. Haftung der Komplementär-GmbH . . . . .	5.40	435
1. Unbeschränkte Haftung der Komplementär-GmbH . . . . .	5.40	435
2. Einlage . . . . .	5.44	437
3. Haftung der Komplementär-GmbH nach Ausscheiden . . . . .	5.45	437
II. Kommanditistenhaftung . . . . .	5.46	437
1. Beschränkte Haftung des Kommanditisten . . . . .	5.46	437
2. Einlage und Haftsumme . . . . .	5.49	438
3. Haftungsbefreiung durch Leistung der Einlage . . . . .	5.52	438
a) Leistung der Einlage . . . . .	5.52	438
b) Überbewertung der Einlage . . . . .	5.57	440
c) Einbringung von Anteilen an der Komplementär-GmbH . . . . .	5.59	440
4. Einlagenrückgewähr . . . . .	5.61	441
a) Rückzahlung . . . . .	5.63	441
b) Insbesondere: Haftungsbegründende Gewinn- und Liquiditäts- entnahmen . . . . .	5.67	443
5. Haftungserweiterungen . . . . .	5.76	445
a) Interne Verlustbeteiligung . . . . .	5.76	445
b) Haftung der Kommanditisten vor Eintragung in das Handels- register nach § 176 HGB . . . . .	5.78	446
aa) Anwendung des § 176 HGB auf gesetzliche Verbindlich- keiten . . . . .	5.82	447
bb) Analoge Anwendung des § 176 HGB auf Kann-KG? . . . . .	5.84	448
cc) Analoge Anwendung des § 176 bei Firmenänderung der GmbH & Co. KG? . . . . .	5.85	448
c) Durchgriffshaftung . . . . .	5.86	449
aa) Vermögensvermischung . . . . .	5.87	449
bb) Unterkapitalisierung . . . . .	5.88	449
cc) Beherrschung . . . . .	5.89	450
d) Deliktshaftung nach § 826 BGB . . . . .	5.90	450
6. Haftung des Kommanditisten nach Ausscheiden aus der Gesellschaft	5.102	454
7. Rechtsscheinhaftung des Kommanditisten . . . . .	5.104	455
III. Haftung des Kommanditisten für Kapitalaufbringung und -erhaltung bei der Komplementär-GmbH . . . . .	5.106	456
1. Grundsatz . . . . .	5.106	456
2. Haftung für Kapitalaufbringung . . . . .	5.107	456
3. Haftung für Kapitalerhaltung . . . . .	5.114	459
IV. Haftung des geschäftsführenden Kommanditisten . . . . .	5.122	461

## § 6 Laufende Besteuerung der Gesellschaft und ihrer Gesellschafter

<b>A. Einkommensteuer</b>	6.1	463
I. Allgemeines ( <i>Eckl.</i> )	6.1	463
II. Art der Einkünfterzielung durch die Gesellschaft ( <i>Eckl.</i> )	6.3	464
1. Gewerbliche Tätigkeit der Personengesellschaft	6.3	464
2. Abfärbe- oder Infektionstheorie	6.5	464
3. Gewerblich geprägte Personengesellschaft	6.17	470
a) Frühere Rechtslage	6.18	471
b) Gesetzliche Regelung	6.20	471
aa) Personengesellschaft	6.21	472
bb) Nur Kapitalgesellschaften als persönlich haftende Gesellschafter	6.22	472
cc) Nur Kapitalgesellschaften oder Personen, die nicht Gesellschafter sind, dürfen zur Geschäftsführung befugt sein	6.24	472
dd) Tätigkeit mit Einkünfterzielungsabsicht	6.28	474
ee) Doppel- und mehrstöckige Personengesellschaft	6.29	474
4. Sonderproblem GmbH & Co. GbR	6.30	475
III. Zurechnung der Einkünfte ( <i>Eckl.</i> )	6.31	475
1. Allgemeines	6.31	475
2. Mitunternehmer-Begriff	6.33	476
a) Grundsätzliches	6.33	476
b) Gesellschafterstellung	6.35	477
aa) Zivilrechtliches Gesellschaftsverhältnis	6.35	477
bb) Verdeckte Mitunternehmerschaft	6.36	477
(1) Entwicklung der Rechtsprechung	6.37	478
(2) Voraussetzungen einer verdeckten Mitunternehmer- schaft	6.39	479
(3) Fallkonstellationen zur verdeckten Mitunternehmer- schaft	6.45	481
(a) Ablehnung einer verdeckten Mitunternehmerschaft	6.46	481
(b) Annahme einer verdeckten Mitunternehmerschaft	6.47	483
(c) Zusammenfassung der Fallkonstellationen	6.48	484
cc) Wirtschaftlich vergleichbares Gemeinschaftsverhältnis	6.52	485
c) Mitunternehmerrisiko	6.53	485
aa) Allgemeines	6.53	485
bb) Mitunternehmerrisiko der Komplementär-GmbH	6.56	487
cc) Mitunternehmerrisiko des Kommanditisten	6.57	487
d) Mitunternehmerinitiative	6.65	491
aa) Allgemeines	6.65	491
bb) Mitunternehmerinitiative der Komplementär-GmbH	6.67	491
cc) Mitunternehmerinitiative beim Kommanditisten	6.68	492
IV. Gewinnermittlung ( <i>Eckl.</i> )	6.75	495
1. Allgemeines	6.75	495
2. Gesamthandsgewinn der GmbH & Co. KG	6.80	498
a) Einheitliche Bilanzierung und Bewertung in der Steuerbilanz	6.80	498



	Rz.	Seite
b) Personenbezogene Wahlrechte bzw. Vergünstigungen . . . . .	6.85	499
aa) § 6b EStG-Rücklage . . . . .	6.85	499
bb) Schuldzinsenabzug nach § 4 Abs. 4a EStG . . . . .	6.88	500
cc) Teileinkünfteverfahren . . . . .	6.89	500
dd) Sonderabschreibungen . . . . .	6.93	502
3. Ergänzungsbilanzen . . . . .	6.94	502
a) Allgemeines . . . . .	6.94	502
b) Entgeltlicher Erwerb eines Gesellschaftsanteils und personen- bezogene Steuervergünstigungen . . . . .	6.95	503
c) Fortführung der Ergänzungsbilanz . . . . .	6.97	504
d) Doppel- und mehrstöckige Personengesellschaft . . . . .	6.99	505
4. Sonderbilanzen . . . . .	6.102	507
a) Allgemeines . . . . .	6.102	507
b) Bilanzierungskonkurrenz bei Zugehörigkeit des überlassenen Wirtschaftsguts zu einem anderen Betriebsvermögen . . . . .	6.105	509
aa) Leistungen im Rahmen des laufenden Geschäftsverkehrs . . . . .	6.108	509
bb) Nutzungsüberlassung zwischen gewerblichen Schwester- personengesellschaften . . . . .	6.109	510
c) Konsequenzen der Einordnung als Sonderbetriebsvermögen . . . . .	6.110	510
d) Drohende Gewinnrealisierung . . . . .	6.113	512
e) Abgrenzung: Bilanzierung der Beteiligung an GmbH & Co. KG . . . . .	6.115	514
5. Sondervergütungen, Sonderbetriebseinnahmen und Sonderbetriebs- ausgaben . . . . .	6.116	515
a) Allgemeines . . . . .	6.116	515
b) Geschäftsführervergütungen . . . . .	6.122	517
aa) Geschäftsführer ist kein Mitunternehmer der KG . . . . .	6.123	517
bb) Geschäftsführer ist gleichzeitig Mitunternehmer der KG . . . . .	6.127	518
c) Pensionszusagen . . . . .	6.133	520
d) Mittelbare Leistungen . . . . .	6.137	522
aa) Management-GmbH . . . . .	6.137	522
bb) Sonstige mittelbare Leistungen . . . . .	6.141	524
cc) Doppel- und mehrstöckige Personengesellschaft . . . . .	6.143	524
e) Dividenden der Komplementär-GmbH . . . . .	6.146	525
f) Dividenden einer Kommanditisten-GmbH . . . . .	6.149	527
g) Darlehenszinsen . . . . .	6.153	528
h) Sonstige Vergütungen . . . . .	6.155	529
i) Sonderbetriebsausgaben . . . . .	6.159	530
V. Gewinnverteilung ( <i>Eckl</i> ) . . . . .	6.163	532
1. Grundsatz . . . . .	6.163	532
2. Änderung der Gewinnverteilung . . . . .	6.165	533
3. Gewinnanteil der Komplementär-GmbH . . . . .	6.169	535
a) Grundsatz . . . . .	6.169	535
b) Kapitalmäßige Beteiligung der Komplementär-GmbH . . . . .	6.171	536
c) Keine kapitalmäßige Beteiligung der Komplementär-GmbH . . . . .	6.178	538
4. Gewinnanteil der Kommanditisten . . . . .	6.183	540
VI. Thesaurierungsbegünstigung nach § 34a EStG ( <i>Eckl</i> ) . . . . .	6.184	540
1. Allgemeines . . . . .	6.184	540

	Rz.	Seite
2. Berechtigte Steuerpflichtige .....	6.186	541
3. Antragserfordernis .....	6.191	541
4. Begünstigter Gewinn .....	6.193	542
5. Nachversteuerung .....	6.204	545
a) Nachversteuerungspflichtiger Betrag .....	6.204	545
b) Feststellungsbescheid .....	6.207	545
c) Nachversteuerung bei Entnahmeüberschuss .....	6.208	546
d) Spezielle Nachversteuerungsfälle gem. § 34a Abs. 6 EStG .....	6.212	547
aa) Betriebsaufgabe/-veräußerung .....	6.212	547
bb) Umwandlungsfälle .....	6.213	547
cc) Unentgeltliche Übertragung an Körperschaftssteuerpflichtige .....	6.214	547
dd) Wechsel der Gewinnermittlungsart .....	6.215	547
ee) Antrag des Steuerpflichtigen .....	6.216	548
e) Ausnahmen von der Nachversteuerung .....	6.217	548
aa) Beträge zur Begleichung von Erbschaft- und Schenkungs- steuer .....	6.217	548
bb) Übertragung und Überführung von einzelnen Wirtschafts- gütern .....	6.218	548
cc) Unentgeltliche Übertragung eines Betriebs oder Mitunternehmeranteils/Einbringung eines Betriebs oder Mitunternehmeranteils in andere Personengesellschaft .....	6.219	548
6. Verlustverrechnung .....	6.220	548
7. Konkurrenzen .....	6.222	549
8. Abschließende Bewertung .....	6.223	549
VII. Verdeckte Gewinnausschüttungen ( <i>Eckl</i> ) .....	6.227	550
1. Allgemeines .....	6.227	550
2. Geschäftsführungsvergütungen .....	6.235	552
a) Unangemessene Geschäftsführungsvergütungen .....	6.235	552
aa) Begünstigter ist Gesellschafter-Geschäftsführer der GmbH, aber nicht Mitunternehmer .....	6.236	552
bb) Gesellschafter-Geschäftsführer der Komplementär-GmbH ist zugleich Mitunternehmer der KG .....	6.239	553
cc) Begünstigter Kommanditist ist nur Geschäftsführer (nicht Gesellschafter) der Komplementär-GmbH .....	6.243	554
b) Nachzahlungsverbot .....	6.244	555
c) Verlustsituation .....	6.246	556
3. Änderung der Gewinnverteilungsabrede .....	6.247	556
4. Kapitalerhöhung/Kündigung der Beteiligung .....	6.252	557
5. Kostenerstattung an Komplementär-GmbH .....	6.258	559
6. Lieferungen und Leistungen .....	6.259	559
7. Pensionszusagen .....	6.264	561
8. Einheitsgesellschaft .....	6.266	561
VIII. Zinsschranke (§ 4h EStG, § 8a KStG) ( <i>Pitzal</i> ) .....	6.291	562
1. Einleitung .....	6.291	562
2. Grundregel .....	6.293	563
3. Begriff des Betriebs .....	6.301	565
4. Definition der Zinsaufwendungen .....	6.303	566

	Rz.	Seite
5. Ausnahmen von der Zinsschranke („Escape“-Klauseln) . . . . .	6.307	568
a) Freigrenze von 3,0 Mio. Euro . . . . .	6.307	568
b) „Stand-alone“-Klausel . . . . .	6.308	568
aa) Allgemeines . . . . .	6.308	568
bb) Konzerneigenschaft wegen Vollkonsolidierung (Grundfall) . .	6.309	569
cc) Konzerneigenschaft wegen einheitlicher Finanz- und Ge- schäftspolitik (Gleichordnungskonzern) . . . . .	6.312	569
dd) Herausnahme typischer GmbH & Co. KG aus dem Kon- zernbegriff . . . . .	6.313	570
ee) Organschaft . . . . .	6.316	570
c) Konzernübliche Eigenkapitalausstattung („Eigenkapital-Escape“) .	6.318	571
aa) Grundsatz . . . . .	6.318	571
bb) Korrekturen des Eigenkapitals des Betriebs . . . . .	6.322	572
6. Rückausnahme von der „Stand-alone“-Klausel und der Eigenkapital- Klausel bei Gesellschafterfremdfinanzierung (§ 8a KStG und § 4h Abs. 2 Satz 2 EStG) . . . . .	6.323	572
a) Allgemeines . . . . .	6.323	572
b) Rückausnahme von der „Stand-alone“-Klausel (§ 8a Abs. 2 KStG)	6.325	573
c) Rückausnahme vom „Eigenkapital-Escape“ (§ 8a Abs. 3 KStG) . .	6.328	574
7. Rechtsfolge und Zinsvortrag . . . . .	6.329	575
8. Gewerbesteuer . . . . .	6.335	576
IX. Einheitliche und gesonderte Gewinnfeststellung ( <i>Eckl</i> ) . . . . .	6.371	577
X. Verlustausgleichsbeschränkungen bei negativem Kapitalkonto (§ 15a EStG) ( <i>Helde</i> ) . . . . .	6.391	578
1. Allgemeines . . . . .	6.391	578
2. Negatives Kapitalkonto des Kommanditisten . . . . .	6.392	578
3. § 15a EStG – Zielsetzung und Aufbau . . . . .	6.397	580
4. Tatbestände des § 15a EStG im Einzelnen . . . . .	6.402	581
a) Beschränkung des Verlustausgleichs und Verlustverrechnung (§ 15a Abs. 1 Satz 1 und Abs. 2 EStG) . . . . .	6.402	581
aa) Grundfall . . . . .	6.402	581
bb) Anteil am Verlust der KG und negatives Kapitalkonto . . . .	6.405	582
cc) Umfang des Kapitalkontos . . . . .	6.411	583
dd) Verlustverrechnung . . . . .	6.418	587
ee) Wechsel im Gesellschafterstatus . . . . .	6.427	590
ff) Doppelstöckige GmbH & Co. KG . . . . .	6.432	591
b) Überschießende Außenhaftung (§ 15a Abs. 1 Satz 2 und 3 EStG)	6.434	592
aa) Eintragung im Handelsregister und Nachweis des Bestehens der Haftung . . . . .	6.440	594
bb) Schädliche Einschränkungen der Vermögensminderung aufgrund der Haftung . . . . .	6.447	597
c) Einlageminderung (§ 15a Abs. 3 Satz 1, 2 und 4 EStG) . . . . .	6.452	599
d) Haftungsminderung (§ 15a Abs. 3 Satz 3 EStG) . . . . .	6.467	603
XI. Betriebsvermögen ( <i>Hoppe/Leibohm</i> ) . . . . .	6.481	605
1. Allgemeines . . . . .	6.481	605
a) Betriebsvermögen und steuerliche Einkunftsart . . . . .	6.481	605
b) Betriebsvermögen der gewerblichen GmbH & Co. KG . . . . .	6.484	606

	Rz.	Seite
2. Gesellschaftsvermögen . . . . .	6.492	609
a) Zivilrechtlicher Beitragsgedanke und handelsrechtliches Gesellschaftsvermögen . . . . .	6.492	609
b) Maßgeblichkeitsgrundsatz . . . . .	6.496	610
c) Vorrang des wirtschaftlichen Eigentums . . . . .	6.501	612
d) Abgrenzung zwischen Betriebsvermögen und Privatvermögen . . . . .	6.507	614
aa) Allgemeines . . . . .	6.507	614
bb) Übertragung verlustträchtiger Wirtschaftsgüter auf die Gesellschaft . . . . .	6.509	615
cc) Nichtbetriebliche Nutzung von Wirtschaftsgütern des Gesellschaftsvermögens . . . . .	6.511	615
dd) Sonderfall: Versicherungsverträge . . . . .	6.515	617
ee) Forderungen zwischen Gesellschaft und Gesellschafter . . . . .	6.517	617
3. Sonderbetriebsvermögen . . . . .	6.522	619
a) Definition, Rechtsgrundlagen und steuerliche Auswirkungen . . . . .	6.522	619
b) Allgemeine Bestimmung und Eingrenzung von Sonderbetriebs- vermögen . . . . .	6.531	624
c) Notwendiges und gewillkürtes Sonderbetriebsvermögen . . . . .	6.541	628
XII. Die GmbH & Co. KG in der ertragsteuerlichen Organschaft ( <i>Fatouros</i> ) . . . . .	6.581	635
1. Vorbemerkung . . . . .	6.581	635
2. Voraussetzungen der ertragsteuerlichen Organschaft . . . . .	6.584	636
a) Gewinnabführungsvertrag . . . . .	6.584	636
b) Eingliederungsvoraussetzungen . . . . .	6.585	638
c) Personelle Voraussetzungen des Organträgers . . . . .	6.593	642
3. Folgen der Organschaft . . . . .	6.601	646
4. Besondere Konstellationen bei der GmbH & Co. KG . . . . .	6.618	658
<b>B. Gewerbesteuer</b> . . . . .	6.641	662
I. GmbH & Co. KG als Steuersubjekt ( <i>Helde</i> ) . . . . .	6.641	662
II. Organschaft ( <i>Helde</i> ) . . . . .	6.645	664
III. Ermittlung des Gewerbeertrags ( <i>Helde</i> ) . . . . .	6.648	665
IV. Gewerbeverlust ( <i>Helde</i> ) . . . . .	6.657	669
V. Gewerbesteuerliche Behandlung der Komplementär-GmbH ( <i>Mueller-Thuns</i> ) . . . . .	6.666	672
VI. Gewerbesteueranrechnung nach § 35 EStG ( <i>Mueller-Thuns</i> ) . . . . .	6.681	672
1. Hintergrund des § 35 EStG . . . . .	6.681	672
2. Funktionsweise des § 35 EStG . . . . .	6.685	675
a) Allgemeines . . . . .	6.685	675
b) Gewerbliche Einkünfte . . . . .	6.687	676
c) Einzelheiten zur Ermittlung . . . . .	6.689	677
d) Konsequenzen der Steuerermäßigung . . . . .	6.694	680
e) Aufteilung des Gewerbesteuer-Messbetrags . . . . .	6.696	681
f) Konsequenzen der gesetzlichen Regelung . . . . .	6.702	686
g) Gestaltungen . . . . .	6.706	688
h) Doppel- oder mehrstöckige Personengesellschaften . . . . .	6.709	689
3. Anrechnungsüberhänge . . . . .	6.712	691
a) Begriff; Konsequenzen . . . . .	6.712	691

	Rz.	Seite
b) Ursachen . . . . .	6.713	692
c) Besonderheiten bei Mitunternehmerschaften . . . . .	6.714	692
d) Vermeidung von Anrechnungüberhängen . . . . .	6.717	694
4. Gesellschafterwechsel; Ausscheiden von Gesellschaftern . . . . .	6.719	695
5. Besondere Konstellationen . . . . .	6.728	702
a) Atypisch stille Gesellschaft . . . . .	6.728	702
b) Organschaft . . . . .	6.729	703
6. Fazit . . . . .	6.730	704
<b>C. Umsatzsteuer (Helde)</b> . . . . .	6.751	704
I. Unternehmereigenschaft . . . . .	6.751	704
II. Rechtsbeziehungen und Leistungen zwischen GmbH & Co. KG und Gesellschafter . . . . .	6.754	707
1. Leistungen der GmbH & Co. KG an ihre Gesellschafter . . . . .	6.755	707
2. Leistungen der Gesellschafter an die GmbH & Co. KG . . . . .	6.765	709
III. Vorsteuerabzug . . . . .	6.781	715
<b>D. Die GmbH &amp; Co. KG im internationalen Steuerrecht (Leibohm)</b> . . . . .	6.811	717
I. Einleitung . . . . .	6.811	717
II. Formen der Auslandsberührung . . . . .	6.812	717
1. Internationalität der Gesellschaft . . . . .	6.813	717
2. Internationalität der Gesellschafter . . . . .	6.814	718
3. Internationalität der Geschäftstätigkeit . . . . .	6.816	718
III. Steuerliche Besonderheiten der GmbH & Co. KG mit Auslands- berührung . . . . .	6.817	718
1. Allgemeines . . . . .	6.817	718
2. Qualifikationskonflikte . . . . .	6.818	719
3. Das Konzept der Mitunternehmerschaft – Transparenzprinzip . . . . .	6.822	720
4. Sonderbetriebsausgaben und Sondervergütungen . . . . .	6.830	722
5. Der Begriff der Betriebsstätte . . . . .	6.833	724
a) Die Betriebsstätte im nationalen und internationalen Recht . . . . .	6.836	724
b) Ständiger Vertreter . . . . .	6.839	726
6. Die grenzüberschreitende Einlage und Entnahme . . . . .	6.843	727
a) Übertragung auf ausländischen Gesellschafter . . . . .	6.844	727
b) Übertragung auf ausländische Tochterkapitalgesellschaft . . . . .	6.845	727
c) Übertragung auf ausländische Tochterpersonengesellschaft . . . . .	6.847	728
d) Überführung in ausländische Betriebsstätte . . . . .	6.848	728
e) Gewährung von Nutzungsvorteilen . . . . .	6.849	729
IV. Besteuerung der Gesellschafter . . . . .	6.852	730
1. Allgemeines . . . . .	6.852	730
2. Die GmbH & Co. KG mit inländischen Gesellschaftern . . . . .	6.853	730
3. Die GmbH & Co. KG mit ausländischen Gesellschaftern . . . . .	6.857	731
V. Die Bedeutung von Qualifikationskonflikten für die internationale Steuerplanung . . . . .	6.862	731

## § 7 Rechnungslegung und Publizität

(Mueller-Thuns)

<b>A. Allgemeines zur Rechnungslegung und Publizität der GmbH &amp; Co. KG und deren Komplementär-GmbH</b> . . . . .	7.1	733
<b>B. Aufstellung des Jahresabschlusses (Einzelabschluss) der Komplementär-GmbH</b> . . . . .	7.6	734
I. Grundsätzliches . . . . .	7.6	734
II. Beteiligung an der GmbH & Co. KG . . . . .	7.9	735
III. Darlehen . . . . .	7.12	736
IV. Eigenkapitalausweis . . . . .	7.17	738
V. Pensionszusage . . . . .	7.20	739
VI. Erträge und Aufwendungen . . . . .	7.24	740
1. Gewinne (Jahresüberschuss) . . . . .	7.24	740
2. Verluste (Jahresfehlbetrag) . . . . .	7.27	740
3. Vergütungen und Aufwandsersatz . . . . .	7.28	741
VII. Anhang . . . . .	7.31	741
VIII. Prüfungspflicht und Publizität . . . . .	7.33	742
<b>C. Aufstellung des Jahresabschlusses (Einzelabschluss) der GmbH &amp; Co. KG</b> . . . . .	7.34	742
I. Grundsätzliches . . . . .	7.34	742
II. Befreiung von der Pflicht zur Aufstellung eines Jahresabschlusses und Lageberichts nach den für Kapitalgesellschaften geltenden Regeln . . . . .	7.40	745
1. Befreiung nach § 264b HGB . . . . .	7.40	745
2. Vermeidungsstrategien . . . . .	7.42	747
III. Die Gliederung des Jahresabschlusses . . . . .	7.45	748
1. Gliederung der Bilanz . . . . .	7.45	748
a) Allgemeines . . . . .	7.45	748
b) Gliederung der Kapitalanteile . . . . .	7.49	749
aa) Allgemeines zum Kapitalanteil eines Personengesellschafters . . . . .	7.49	749
bb) Die „Untergliederung“ der Kapitalanteile nach § 264c Abs. 2 Satz 2 bis 7 HGB im Einzelnen . . . . .	7.50	749
2. Gliederung der Gewinn- und Verlustrechnung . . . . .	7.56	751
IV. Der Inhalt des Jahresabschlusses . . . . .	7.57	752
1. Inhalt der Bilanz . . . . .	7.57	752
a) Zu bilanzierende Vermögensgegenstände . . . . .	7.57	752
b) Eigenkapital (§ 264c Abs. 2 HGB) . . . . .	7.60	753
aa) Allgemeines . . . . .	7.60	753
bb) Kapitalanteil . . . . .	7.64	754
cc) Ausweis von Rücklagen . . . . .	7.69	755
dd) Jahresüberschuss/Jahresfehlbetrag und Gewinnvortrag/Verlustvortrag . . . . .	7.72	756
c) Zusammensetzung des Postens „Kapitalanteile“; die Kapitalkontenmodelle . . . . .	7.74	757
aa) Allgemeines . . . . .	7.74	757

	Rz.	Seite
bb) (Fehlende) gesetzliche Regelung . . . . .	7.76	757
cc) Vertragliches Zwei-Konten-Modell . . . . .	7.83	760
dd) Vertragliches Drei-Konten-Modell . . . . .	7.95	763
ee) Vertragliches Vier-Konten-Modell . . . . .	7.101	764
ff) Bedeutung der Kapitalkonten für Besteuerungszwecke . . . . .	7.107	766
gg) Bedeutung der Kapitalkonten in der Insolvenz . . . . .	7.110	767
d) Größenabhängige Erleichterungen . . . . .	7.111	767
2. Inhalt der Gewinn- und Verlustrechnung . . . . .	7.112	767
3. Inhalt des Anhangs . . . . .	7.115	768
V. Einheitsgesellschaft . . . . .	7.118	769
VI. Bewertung . . . . .	7.119	769
VII. Sanktionen . . . . .	7.121	770
<b>D. Konzernabschluss . . . . .</b>	<b>7.123</b>	<b>771</b>
I. Bedeutung; Funktion . . . . .	7.123	771
II. Komplementär-GmbH als Mutterunternehmen . . . . .	7.127	772
III. GmbH & Co. KG als Mutterunternehmen . . . . .	7.137	776
<b>E. Prüfung und Publizität des Jahresabschlusses und Konzern-</b>		
<b>abschlusses der GmbH &amp; Co. KG . . . . .</b>	<b>7.148</b>	<b>780</b>
I. Allgemeines . . . . .	7.148	780
II. Prüfungspflicht . . . . .	7.149	780
III. Offenlegung . . . . .	7.152	781
1. Jahresabschluss, Lagebericht . . . . .	7.152	781
a) Allgemeines . . . . .	7.152	781
b) Einteilung in Größenklassen . . . . .	7.154	782
c) Technischer Weg . . . . .	7.160	783
d) Einzureichende Unterlagen . . . . .	7.161	784
e) Erleichterungen . . . . .	7.164	784
2. Konzernabschluss und Konzernlagebericht . . . . .	7.171	786
3. Offenlegungsfristen . . . . .	7.172	786
4. Sanktionen . . . . .	7.174	787
<b>F. Feststellung des Jahresabschlusses und Billigung des Konzern-</b>		
<b>abschlusses . . . . .</b>	<b>7.176</b>	<b>787</b>
I. Jahresabschluss der Komplementär-GmbH . . . . .	7.176	787
II. Jahresabschluss der GmbH & Co. KG . . . . .	7.177	788
III. Einzelabschluss nach internationalen Rechnungslegungsstandards . . . . .	7.180	789
IV. Konzernabschluss . . . . .	7.181	790
1. Komplementär-GmbH . . . . .	7.181	790
2. GmbH & Co. KG . . . . .	7.182	790
<b>G. Gewinnanspruch und Entnahmerecht . . . . .</b>	<b>7.183</b>	<b>790</b>
I. Entstehung . . . . .	7.183	790
II. Ergebnisverwendung . . . . .	7.185	792
<b>H. Exkurs: E-Bilanz . . . . .</b>	<b>7.187</b>	<b>792</b>

## § 8 Gesellschafterwechsel und Nachfolge (Hannes/Oenings)

<b>A. Anteilsübertragung</b>	8.1	795
I. Ausgangspunkt	8.1	795
II. Übertragbarkeit	8.2	795
1. GmbH & Co. KG	8.2	795
a) Austritt, Eintritt, Übertragung	8.2	795
b) Zustimmungserfordernis	8.5	796
c) Flankierende Regelungen	8.10	797
2. Komplementär-GmbH	8.13	798
3. Harmonisierung oder Differenzierung	8.19	799
III. Übertragung	8.21	800
1. GmbH & Co. KG	8.21	800
2. GmbH	8.28	802
IV. Das Verpflichtungsgeschäft und seine steuerlichen Auswirkungen	8.31	803
1. Kauf	8.32	803
2. Steuerliche Auswirkungen des Verkaufs des Kommanditanteils	8.37	805
a) Grundfall	8.38	805
aa) Besteuerung des Veräußerers	8.39	806
(1) Veräußerungsgewinn	8.39	806
(2) Besteuerung nach der Fünftel-Regelung	8.46	807
(3) Besteuerung nach „halbem“ Steuersatz	8.50	808
(4) § 6b-Rücklage	8.52	809
(5) Option zur Zuflussbesteuerung	8.53	809
bb) Besteuerung des Erwerbers	8.54	810
b) Negatives Kapitalkonto	8.59	812
c) Teilanteil	8.63	814
d) Sonderbetriebsvermögen	8.69	816
e) Sonstige Steuerarten	8.74	818
aa) Gewerbesteuer	8.74	818
bb) Umsatzsteuer	8.76	818
cc) Grunderwerbsteuer	8.77	819
3. Steuerliche Auswirkungen des Verkaufs des Geschäftsanteils an der Komplementär-GmbH	8.79	820
4. Schenkung	8.80	821
a) Formerfordernisse	8.81	821
b) Flankierende Gestaltungsmaßnahmen	8.87	823
aa) Rückfallklauseln	8.87	823
bb) Nießbrauch	8.90	824
cc) Versorgungsleistungen	8.91	824
dd) Sonderrechte	8.92	824
5. Ertragsteuerliche Auswirkungen der Schenkung	8.93	825
a) Grundfall	8.93	825
b) Mitübertragung von Sonderbetriebsvermögen	8.98	826
aa) Übertragung des gesamten Mitunternehmeranteils	8.99	826
bb) Übertragung eines Teils eines Mitunternehmeranteils	8.109	829



	Rz.	Seite
cc) Neuausrichtung der Rechtsprechung . . . . .	8.117	831
c) Schenkungsteuerliche Auswirkungen . . . . .	8.128	833
aa) Die Bewertung der GmbH & Co. KG . . . . .	8.129	833
bb) Verschonung des Erwerbs unternehmerischen Vermögens . .	8.136	837
(1) Überblick . . . . .	8.136	837
(2) Die mitunternehmerische GmbH & Co. KG als begünstigungsfähige Vermögenseinheit . . . . .	8.139	838
(3) Beschränkung der Verschonung auf den begünstigten Teil . . . . .	8.145	840
(4) Wertabschlag für qualifizierte Familiengesellschaften . . .	8.148	841
(5) Umfang der Verschonung . . . . .	8.150	842
(6) Nachsorgephase . . . . .	8.156	843
cc) Steuerklassenprivileg . . . . .	8.159	844
6. Steuerliche Auswirkungen flankierender Gestaltungsmaßnahmen . . .	8.160	844
a) Nießbrauchsvorbehalt . . . . .	8.160	844
b) Versorgungsleistungen . . . . .	8.161	844
aa) Ertragsteuer . . . . .	8.161	844
bb) Schenkungsteuer . . . . .	8.168	846
c) Gesellschaftsvertragliche Sonderrechte . . . . .	8.170	847
<b>B. Ausscheiden durch Tod . . . . .</b>	<b>8.172</b>	<b>848</b>
I. Gesetzliche Nachfolgeregelungen und ihre steuerlichen Konsequenzen	8.172	848
1. Tod eines Komplementärs . . . . .	8.173	848
2. Tod eines Kommanditisten . . . . .	8.179	849
3. Tod eines GmbH-Gesellschafters . . . . .	8.183	851
II. Gesellschaftsvertragliche Nachfolgeklauseln und ihre steuerlichen Konsequenzen . . . . .	8.186	851
1. Auflösungsklausel . . . . .	8.186	851
2. Ausscheidensklausel . . . . .	8.187	852
3. Ausscheidensklauseln mit Abfindungsbeschränkung oder Abfindungsausschluss . . . . .	8.188	852
4. Einfache Nachfolgeklausel . . . . .	8.191	853
5. Qualifizierte Nachfolgeklausel . . . . .	8.198	855
6. Eintrittsklausel . . . . .	8.205	858
III. Testamentsvollstreckung . . . . .	8.211	860
<b>C. Kündigung . . . . .</b>	<b>8.216</b>	<b>863</b>
I. GmbH & Co. KG . . . . .	8.216	863
1. Überblick . . . . .	8.216	863
2. Ordentliche Kündigung . . . . .	8.221	864
3. Außerordentliche Kündigung . . . . .	8.228	866
4. Sonderkündigungsrecht Minderjähriger . . . . .	8.232	868
II. Kündigung der Komplementär-GmbH . . . . .	8.233	868
III. Ausschließung und Hinauskündigung aus der GmbH & Co. KG . . .	8.239	871
1. Hinauskündigung . . . . .	8.239	871
2. Ausschließung aus wichtigem Grund . . . . .	8.242	872
IV. Ausschließung aus der GmbH . . . . .	8.247	874

	Rz.	Seite
<b>D. Abfindung</b> .....	8.249	875
I. Allgemeine Überlegungen .....	8.249	875
II. Der gesetzliche Abfindungsanspruch .....	8.254	876
1. Allgemeines .....	8.254	876
2. Bewertungsverfahren .....	8.255	877
a) Substanz- und Liquidationswertverfahren .....	8.256	877
b) Ertragswertverfahren .....	8.259	878
c) Discounted-cash-flow-Verfahren .....	8.278	883
d) Mischverfahren .....	8.282	884
e) Praktikermethoden .....	8.283	884
3. Besonderheiten des GmbH-Rechts .....	8.284	885
III. Gesellschaftsvertragliche Abfindungsregelungen .....	8.287	887
1. Allgemeines .....	8.287	887
2. Grobes Missverhältnis .....	8.288	887
3. Rechtsgrundlagen der Klauselkontrolle .....	8.289	888
a) Überblick .....	8.289	888
b) Anfängliche Fehlerhaftigkeit .....	8.294	890
c) Spätere Fehlerhaftigkeit .....	8.297	891
4. Klauseltypen .....	8.301	892
IV. Steuerliche Auswirkungen .....	8.314	896
<b>E. Dingliche und schuldrechtliche Belastungen</b> .....	8.319	899
I. Nießbrauch am Gesellschaftsanteil .....	8.319	899
1. Zivilrechtliche Grundlagen .....	8.319	899
a) Rechtsnatur, Bedeutung und Erscheinungsformen .....	8.319	899
b) Rechtsgeschäftliche Bestellung .....	8.328	901
aa) Zulässigkeit .....	8.328	901
bb) Dingliche Einigung .....	8.329	902
cc) Rechtsgrund der Bestellung .....	8.334	903
c) Ausübung der mitgliederschaftlichen Verwaltungsrechte .....	8.335	903
d) Gewinnbeteiligung des Nießbrauchers .....	8.339	904
e) Anteilsübertragung und Ausscheiden des Gesellschafters .....	8.343	905
f) Kapitalerhöhung, Umwandlung und Auflösung der Gesellschaft .....	8.345	906
g) Beendigung des Nießbrauchs .....	8.348	906
h) Nießbrauch am Geschäftsanteil der Komplementär-GmbH .....	8.349	907
2. Steuerliche Wirkungen .....	8.352	908
a) Ertragsteuerrechtliche Aspekte .....	8.352	908
aa) Steuerliche Einkünftezurechnung .....	8.352	908
(1) Mitunternehmerstellung des Nießbrauchers .....	8.353	909
(2) Mitunternehmerstellung des Gesellschafters (Nießbrauchsbestellers) .....	8.357	910
bb) Einzelaspekte der laufenden Besteuerung .....	8.358	911
cc) Buchwertübertragungen gem. § 6 Abs. 3 EStG .....	8.365	912
dd) Einkünftezurechnung bei vermögensverwaltender Personen- gesellschaft .....	8.372	914
ee) Nießbrauch am Geschäftsanteil der Komplementär-GmbH .....	8.373	915
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	8.375	915

	Rz.	Seite
aa) Nießbrauchsbestellung . . . . .	8.375	915
(1) Zuwendungsnißbrauch . . . . .	8.376	916
(2) Vorbehaltsnißbrauch . . . . .	8.378	916
bb) Wegfall des Nießbrauchs durch Tod und Verzicht . . . . .	8.382	918
cc) Nießbrauch am Geschäftsanteil der Komplementär-GmbH . . . . .	8.385	918
II. Treuhand . . . . .	8.387	919
1. Zivilrecht . . . . .	8.387	919
2. Steuerrecht . . . . .	8.391	920
a) Ertragsteuer . . . . .	8.391	920
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer . . . . .	8.395	921
III. Unterbeteiligung . . . . .	8.397	921
1. Zivilrecht . . . . .	8.397	921
2. Steuerrecht . . . . .	8.402	922
a) Ertragsteuer . . . . .	8.402	922
aa) Unterbeteiligung am Mitunternehmeranteil . . . . .	8.403	923
bb) Unterbeteiligung am Anteil einer vermögensverwaltenden Personengesellschaft . . . . .	8.407	923
cc) Unterbeteiligung am GmbH-Anteil . . . . .	8.408	924
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer . . . . .	8.409	924
IV. Verpfändung . . . . .	8.412	925
1. Zivilrecht . . . . .	8.412	925
2. Steuerrecht . . . . .	8.419	926
V. Sicherungsabtretung . . . . .	8.420	926
1. Zivilrecht . . . . .	8.420	926
2. Steuerrecht . . . . .	8.423	927

## § 9 Auflösung und Liquidation

<b>A. Gesellschaftsrecht (Lücke) . . . . .</b>	<b>9.1</b>	<b>929</b>
I. Auflösung . . . . .	9.4	929
1. Gesetzliche Auflösungsgründe . . . . .	9.5	930
a) Zeitablauf . . . . .	9.6	930
b) Auflösungsbeschluss . . . . .	9.7	930
c) Eröffnung des Insolvenzverfahrens . . . . .	9.11	932
d) Gerichtliche Entscheidung . . . . .	9.14	932
e) Ablehnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse . . . . .	9.20	934
f) Löschung wegen Vermögenslosigkeit . . . . .	9.21	935
2. Weitere Auflösungsgründe . . . . .	9.24	935
a) Gesellschaftsvertragliche Auflösungsgründe . . . . .	9.25	935
b) Zweckerreichung und Unmöglichkeit des Gesellschaftszwecks . . . . .	9.26	935
c) Auflösung der Komplementär-GmbH . . . . .	9.27	936
d) Ausscheiden der Komplementär-GmbH . . . . .	9.29	937
e) Übergang des Gesellschaftsvermögens auf den letzten Gesell- schafter . . . . .	9.31	937
f) Formwechsel oder Verschmelzung der Komplementär-GmbH . . . . .	9.32	938

	Rz.	Seite
3. Rechtsfolgen der Auflösung . . . . .	9.35	939
4. Anmeldung zum Handelsregister . . . . .	9.38	940
5. Fortsetzung der Gesellschaft . . . . .	9.42	940
II. Liquidation . . . . .	9.45	941
1. Liquidation der Kommanditgesellschaft . . . . .	9.48	941
a) Liquidatoren . . . . .	9.49	941
b) Durchführung der Liquidation . . . . .	9.61	945
c) Schlussverteilung . . . . .	9.68	947
d) Bilanzierung . . . . .	9.75	949
aa) Externe Rechnungslegung . . . . .	9.76	949
bb) Interne Rechnungslegung . . . . .	9.79	950
e) Gesellschafterausgleich . . . . .	9.82	951
f) Vollbeendigung und Handelsregisteranmeldung . . . . .	9.83	951
2. Liquidation der Komplementär-GmbH . . . . .	9.87	952
a) Auflösungsgründe . . . . .	9.88	952
b) Liquidatoren, Handelsregisteranmeldung und Firmenzusatz . . . . .	9.90	953
c) Durchführung der Liquidation . . . . .	9.92	953
d) Bilanzierung . . . . .	9.94	954
e) Beendigung der Liquidation . . . . .	9.99	955
3. Verzahnung der Liquidation von KG und Komplementär-GmbH . . . . .	9.100	955
4. Vollbeendigung ohne Liquidation . . . . .	9.104	955
a) Realteilung . . . . .	9.105	956
b) Anwachsung . . . . .	9.106	956
c) Umwandlung . . . . .	9.107	956
<b>B. Steuerrecht (Hoppe)</b> . . . . .	9.241	957
I. Einkommensteuer . . . . .	9.241	957
1. Vorbemerkungen . . . . .	9.241	957
2. Betriebsveräußerung . . . . .	9.247	960
3. Betriebsaufgabe . . . . .	9.255	963
4. Allmähliche Abwicklung und Betriebseinstellung . . . . .	9.262	965
5. Sonderfälle in Abgrenzung zur Betriebsaufgabe und allmählichen Abwicklung . . . . .	9.265	967
6. Realteilung . . . . .	9.271	970
a) Definition, Anwendungsfälle und Abgrenzungen . . . . .	9.271	970
b) Rechtsfolgen des § 16 Abs. 3 Satz 2 EStG . . . . .	9.290	976
c) Gewinnrealisierende Realteilung . . . . .	9.298	979
7. Weitere Aspekte von Betriebsveräußerung und Betriebsaufgabe . . . . .	9.306	985
a) Behandlung von Sonderbetriebsvermögen . . . . .	9.306	985
b) Negative Kapitalkonten des Mitunternehmers . . . . .	9.308	985
c) Einkünfte des Mitunternehmers nach Betriebsbeendigung . . . . .	9.312	986
d) Veräußerungs-/Aufgabegewinn . . . . .	9.315	988
e) Freibetrag . . . . .	9.324	992
f) Ermäßigte Besteuerung . . . . .	9.328	993
g) Nachversteuerung in Fällen tarifbegünstigter thesaurierter Gewinne gem. § 34a EStG . . . . .	9.332	995
II. Gewerbesteuer . . . . .	9.336	996

	Rz.	Seite
III. Umsatzsteuer . . . . .	9.347	1000
IV. Grunderwerbsteuer . . . . .	9.350	1001

## § 10 Insolvenz

<b>A. Insolvenz (Lüke)</b> . . . . .	10.1	1003
I. Allgemeines . . . . .	10.1	1003
II. Doppel- und Simultaninsolvenz . . . . .	10.2	1003
III. Insolvenzgründe . . . . .	10.6	1005
1. Zahlungsunfähigkeit . . . . .	10.7	1005
2. Drohende Zahlungsunfähigkeit . . . . .	10.15	1009
3. Überschuldung . . . . .	10.16	1010
a) Fortführungsprognose . . . . .	10.20	1012
b) Überschuldungsstatus . . . . .	10.27	1015
c) Überschuldung der Komplementär-GmbH . . . . .	10.54	1024
IV. Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens . . . . .	10.55	1025
1. Antragsverpflichtete . . . . .	10.55	1025
2. Antragsfrist . . . . .	10.65	1028
3. Gläubigerantrag . . . . .	10.69	1029
V. Zahlungsverbot . . . . .	10.70	1030
VI. Schadensersatz und Strafbarkeit . . . . .	10.78	1033
1. Innenhaftung nach § 130a Abs. 2 Satz 1 Alt. 2 i.V.m. Abs. 1 Satz 1, § 177a HGB (Verstoß gegen das Zahlungsverbot) . . . . .	10.79	1033
2. Innenhaftung nach § 130a Abs. 2 Satz 1 Alt. 1 i.V.m. § 15a Abs. 1 InsO (Insolvenzverschleppung) . . . . .	10.83	1035
3. Außenhaftung nach § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 15a Abs. 1 Satz 1 InsO . . . . .	10.88	1036
4. Vertrauen bei Vertragsverhandlungen und § 826 BGB . . . . .	10.98	1039
5. Strafbarkeit . . . . .	10.101	1040
VII. Insolvenzverfahren . . . . .	10.106	1041
1. Eröffnungsverfahren . . . . .	10.107	1041
2. Hauptverfahren (Regelinsolvenzverfahren) . . . . .	10.116	1043
VIII. Insolvenzplan . . . . .	10.133	1047
IX. Eigenverwaltung . . . . .	10.136	1047
X. Schutzschirmverfahren . . . . .	10.142	1049
XI. Fortsetzung der Gesellschaft . . . . .	10.151	1050
<b>B. Gesellschafterdarlehen, Gesellschaftersicherheiten, Nutzungsüberlassung in Krise und Insolvenz (Lüke)</b> . . . . .	10.154	1051
I. Einführung . . . . .	10.154	1051
II. Gesellschafterdarlehen . . . . .	10.157	1052
1. Tatbestand . . . . .	10.157	1052
2. Rechtsfolgen . . . . .	10.163	1053
a) Kein Rückzahlungsverbot . . . . .	10.163	1053
b) Insolvenzrechtlicher Nachrang . . . . .	10.164	1053
c) Anfechtbarkeit der Darlehensrückzahlung . . . . .	10.165	1053
aa) Im Insolvenzverfahren . . . . .	10.165	1053

	Rz.	Seite
bb) Außerhalb der Insolvenz . . . . .	10.168	1054
cc) Rückgewährpflicht . . . . .	10.169	1054
d) Gerichtsstand . . . . .	10.170	1055
3. Erweiterung des persönlichen und sachlichen Anwendungsbereichs . . . . .	10.171	1055
a) Gleichstellung von Nichtgesellschaftern mit Gesellschaftern . . . . .	10.172	1055
b) Wirtschaftlich entsprechende Rechtshandlungen . . . . .	10.178	1057
4. Privilegierte Gesellschafter . . . . .	10.181	1058
a) Sanierungsprivileg . . . . .	10.181	1058
b) Kleinbeteiligungsprivileg . . . . .	10.182	1058
5. Gesellschaftssicherheiten für Gesellschafterdarlehen . . . . .	10.186	1059
III. Gesellschafterbesicherte Drittdarlehen . . . . .	10.188	1060
IV. Finanzplankredit . . . . .	10.193	1061
V. Nutzungsüberlassung . . . . .	10.198	1063
<b>C. Steuerrecht und Rechnungslegung (Leibohm) . . . . .</b>	<b>10.221</b>	<b>1065</b>
I. Gegenstand des Insolvenzverfahrens . . . . .	10.222	1065
II. Rechnungslegung . . . . .	10.224	1065
III. Einkommensteuer . . . . .	10.225	1066
IV. Gewerbesteuer . . . . .	10.231	1068
V. Umsatzsteuer . . . . .	10.233	1069

## § 11 Umstrukturierungen

<b>A. Umwandlung einer GmbH in eine GmbH &amp; Co. KG (Dremel) . . . . .</b>	<b>11.1</b>	<b>1071</b>
I. Zivilrechtliche Aspekte . . . . .	11.1	1071
1. Direkte Umwandlung in GmbH & Co. KG . . . . .	11.1	1071
2. Umwandlung durch Formwechsel oder Verschmelzung . . . . .	11.7	1073
3. Formwechsel . . . . .	11.14	1075
a) Allgemeines . . . . .	11.14	1075
b) Umwandlungsbericht . . . . .	11.15	1076
c) Umwandlungsbeschluss . . . . .	11.18	1077
d) Beschlussfassung . . . . .	11.27	1081
e) Anmeldung und Eintragung . . . . .	11.31	1082
4. Verschmelzung . . . . .	11.38	1083
5. Handelsrechtliche Rechnungslegung . . . . .	11.42	1084
II. Steuerliche Aspekte . . . . .	11.48	1086
1. Das steuerliche Umwandlungskonzept, Anwendungsbereich . . . . .	11.48	1086
a) Umwandlungskonzept . . . . .	11.48	1086
b) Anwendungsbereich . . . . .	11.53	1089
2. Steuerliche Behandlung der GmbH . . . . .	11.57	1090
a) Bewertungswahlrecht (Übertragungsgewinn) . . . . .	11.57	1090
aa) Grundsatz: Ansatz mit dem gemeinen Wert . . . . .	11.57	1090
bb) Wahlrecht: Ansatz mit Buchwerten . . . . .	11.60	1092
b) Besteuerung eines Übertragungsgewinns . . . . .	11.76	1098
3. Steuerliche Behandlung der GmbH & Co. KG . . . . .	11.82	1099
a) Grundsatz der Buchwertverknüpfung . . . . .	11.82	1099

	Rz.	Seite
b) Zuschreibung auf die Anteile an der übertragenden GmbH . . . . .	11.83	1099
c) Eintritt in die Rechtsstellung der GmbH . . . . .	11.86	1100
4. Besteuerung der Anteilseigner . . . . .	11.92	1102
a) Besteuerung offener Rücklagen . . . . .	11.92	1102
b) Übernahmegewinn . . . . .	11.100	1106
aa) Anteile befinden sich im Betriebsvermögen der überneh- menden Gesellschaft . . . . .	11.100	1106
bb) Anteile befinden sich nicht im Betriebsvermögen der über- nehmenden Gesellschaft . . . . .	11.106	1108
cc) Besteuerung des Übernahmegewinns . . . . .	11.113	1111
c) Übernahmeverlust . . . . .	11.114	1111
d) Gewerbesteuer . . . . .	11.118	1112
e) Übernahmefollegewinn . . . . .	11.121	1113
aa) Entstehung . . . . .	11.121	1113
bb) Steuerliche Behandlung . . . . .	11.125	1114
f) Umwandlungskosten . . . . .	11.128	1115
5. Rückwirkung . . . . .	11.134	1117
a) Allgemeines . . . . .	11.134	1117
b) Gewinnausschüttungen . . . . .	11.140	1119
c) Geschäftsführervergütungen . . . . .	11.143	1120
d) Pensionsrückstellungen . . . . .	11.145	1121
e) Laufende Geschäfte . . . . .	11.148	1121
f) Verlustnutzung im Rückwirkungszeitraum . . . . .	11.149	1121
g) Aufsichtsratsvergütungen . . . . .	11.150	1122
6. Beispiel für einen Formwechsel . . . . .	11.151	1122
a) Sachverhalt . . . . .	11.151	1122
b) Lösung . . . . .	11.153	1123
7. Verkehrsteuern . . . . .	11.160	1126
a) Umsatzsteuer . . . . .	11.160	1126
b) Grunderwerbsteuer . . . . .	11.161	1127
<b>B. Umwandlung einer GmbH &amp; Co. KG in eine GmbH (Dremel) . . . . .</b>	<b>11.181</b>	<b>1128</b>
I. Überblick . . . . .	11.181	1128
II. Erweiterte Anwachsung . . . . .	11.185	1130
1. Zivilrecht . . . . .	11.185	1130
2. Steuerrechtliche Aspekte . . . . .	11.194	1133
a) Überblick – Einfache und erweiterte Anwachsung . . . . .	11.194	1133
b) Anwendungsbereich von § 20 UmwStG . . . . .	11.196	1134
c) Gewährung neuer Anteile . . . . .	11.201	1136
d) Einbringungsgegenstand . . . . .	11.207	1139
e) Behandlung bei der übernehmenden Kapitalgesellschaft . . . . .	11.220	1146
f) Besteuerung des Einbringenden . . . . .	11.230	1151
g) Einbringungskosten . . . . .	11.245	1157
h) Rückwirkung . . . . .	11.247	1158
i) Folgewirkungen der Einbringung . . . . .	11.253	1160
j) Verkehrsteuern . . . . .	11.259	1162
aa) Umsatzsteuer . . . . .	11.259	1162
bb) Grunderwerbsteuer . . . . .	11.261	1163

	Rz.	Seite
III. Einbringung des Betriebes im Wege der Einzelrechtsnachfolge . . . .	11.263	1164
IV. Umwandlungen nach dem UmwG . . . . .	11.268	1166
1. Zivilrecht . . . . .	11.268	1166
a) Formwechsel . . . . .	11.268	1166
b) Verschmelzung . . . . .	11.279	1170
2. Steuerrechtliche Aspekte . . . . .	11.284	1171
a) Anwendungsbereich der §§ 20 ff. UmwStG . . . . .	11.284	1171
b) Einbringungsgegenstand . . . . .	11.289	1172
c) Bewertungswahlrecht . . . . .	11.291	1174
d) Verkehrssteuern . . . . .	11.292	1174
aa) Umsatzsteuer . . . . .	11.292	1174
bb) Grunderwerbsteuer . . . . .	11.293	1175
<b>C. Übertragung (Überführung) von Einzelwirtschaftsgütern nach § 6 Abs. 5 EStG (Kutt)</b> . . . . .	11.301	1176
I. Überblick . . . . .	11.301	1176
II. Erfasste Übertragungs- und Überführungsvorgänge . . . . .	11.311	1180
1. Übertragungen und Überführungen aus dem Betriebsvermögen . . . .	11.311	1180
a) Überführungen aus dem Betriebsvermögen in das Sonder- betriebsvermögen . . . . .	11.311	1180
b) Übertragungen aus dem Betriebsvermögen in das Gesamt- handsvermögen . . . . .	11.314	1180
2. Übertragungen und Überführungen aus dem Sonderbetriebsver- mögen . . . . .	11.329	1186
a) Überführungen aus dem Sonderbetriebsvermögen in das Betriebsvermögen . . . . .	11.329	1186
b) Übertragungen und Überführungen aus dem Sonderbetriebs- vermögen in das Sonderbetriebsvermögen . . . . .	11.330	1187
c) Übertragungen aus dem Sonderbetriebsvermögen in das Gesamt- handsvermögen . . . . .	11.334	1188
3. Übertragungen aus dem Gesamthandsvermögen . . . . .	11.336	1190
a) Übertragungen aus dem Gesamthandsvermögen in das Betriebs- vermögen . . . . .	11.336	1190
b) Übertragungen aus dem Gesamthandsvermögen in das Sonder- betriebsvermögen . . . . .	11.342	1192
c) Übertragungen aus dem Gesamthandsvermögen auf eine Schwester-Personengesellschaft . . . . .	11.344	1192
III. Ausnahmen nach § 6 Abs. 5 Satz 4 bis 6 EStG . . . . .	11.348	1195
1. Allgemeines . . . . .	11.348	1195
2. Veräußerung und Entnahme des Wirtschaftsguts innerhalb der Sperrfrist . . . . .	11.349	1195
3. Sofortiger schädlicher Anteil einer Körperschaft an dem über- tragenen Wirtschaftsgut . . . . .	11.356	1199
4. Späterer schädlicher Anteil einer Körperschaft an dem übertragenen Wirtschaftsgut . . . . .	11.364	1201



	Rz.	Seite
<b>D. Weitere Umstrukturierungen (<i>Dremel</i>)</b> . . . . .	11.381	1203
I. Überblick . . . . .	11.381	1203
II. Rechtsformwechsel einer Personengesellschaft in eine GmbH & Co. KG . . . . .	11.384	1204
III. Verschmelzung von Personengesellschaften . . . . .	11.390	1207
1. Einbringung sämtlicher Gesellschaftsanteile in eine bestehende GmbH & Co. KG . . . . .	11.390	1207
2. Verschmelzung nach den Regeln des UmwG . . . . .	11.406	1216
IV. Spaltung von Personengesellschaften . . . . .	11.410	1217
1. Handelsrechtliche Spaltungsarten . . . . .	11.410	1217
2. Steuerrechtliche Einordnung . . . . .	11.412	1218
V. Umwandlung einer atypischen Unterbeteiligung in eine Hauptbeteiligung . . . . .	11.418	1220
VI. Umwandlung einer atypisch stillen Beteiligung in eine Kommanditbeteiligung . . . . .	11.423	1222

**Anhang**  
*(Mueller-Thuns)*

A. Muster-Vertrag für eine Komplementär-GmbH . . . . .	1225
B. Muster-Vertrag für eine GmbH & Co. KG . . . . .	1236
C. Muster-Vertrag einer Komplementär-GmbH (Einheitsgesellschaft) . . . . .	1255
D. Muster-Vertrag für eine GmbH & Co. KG (Einheitsgesellschaft) . . . . .	1258
E. Muster eines Kauf- und Abtretungsvertrages (Übertragungsvertrages) über Geschäfts- und Kommanditanteile (mit Beurkundung) . . . . .	1276
F. Muster-Vertrag für den Eintritt (Aufnahme) eines weiteren Kommanditisten in die [...] GmbH & Co. KG . . . . .	1288
 Stichwortverzeichnis . . . . .	 1293