

## Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis . . . . .	XI
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	LIII
§ 1 Rechtsformwahl ( <i>Kessler/Schiffers</i> ) . . . . .	1
1. Abschnitt. Gesellschaft Bürgerlichen Rechts; Offene Handelsgesellschaft; Kommanditgesellschaft	
§ 2 Gründung und Beitritt ( <i>Sauter</i> ) . . . . .	73
§ 3 Organisationsrecht ( <i>Stengel</i> ) . . . . .	137
§ 4 Der Gesellschafter ( <i>W. Müller</i> ) . . . . .	265
§ 5 Rechnungslegung ( <i>Hoffmann/Weidenhammer</i> ) . . . . .	381
§ 6 Gewinnermittlung und Besteuerung ( <i>Friedrich</i> ) . . . . .	449
§ 7 Ausscheiden ( <i>Sauter</i> ) . . . . .	527
§ 8 Erbfolge, Schenkung, Güterstandsregelungen ( <i>Landsittel</i> ) . . . . .	601
§ 9 Umwandlungen ( <i>Bärwaldt/Wisniewski</i> ) . . . . .	707
§ 10 Sanierung, Krise und Insolvenz ( <i>Eberhard</i> ) . . . . .	869
§ 11 Auflösung und Liquidation ( <i>Eberhard</i> ) . . . . .	955
2. Abschnitt. Sonderformen der Personengesellschaften	
§ 12 GmbH & Co. KG ( <i>Watermeyer</i> ) . . . . .	991
§ 13 Stille Gesellschaft ( <i>Neu</i> ) . . . . .	1049
§ 14 Unterbeteiligung ( <i>Bärwaldt</i> ) . . . . .	1097
§ 15 Familienpersonengesellschaft ( <i>Stengel</i> ) . . . . .	1125
§ 16 Publikumsgesellschaft ( <i>Watermeyer</i> ) . . . . .	1153
§ 17 Arbeitsgemeinschaft (ARGE) ( <i>Bärwaldt</i> ) . . . . .	1201
§ 18 Partnerschaftsgesellschaft ( <i>Bärwaldt</i> ) . . . . .	1243
§ 19 Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV) ( <i>Bärwaldt</i> ) . . . . .	1283
§ 20 Pool/Konsortium ( <i>Bärwaldt</i> ) . . . . .	1313
§ 21 Joint Ventures ( <i>Stengel</i> ) . . . . .	1349
3. Abschnitt. Die Personengesellschaften als Gestaltungsmöglichkeiten	
§ 22 Betriebsaufspaltung ( <i>Rieck</i> ) . . . . .	1385
§ 23 Unternehmensverkauf/Unternehmenskauf ( <i>Rödder</i> ) . . . . .	1443
§ 24 Personengesellschaft im Konzern ( <i>Röhrs</i> ) . . . . .	1533
§ 25 Grenzüberschreitende Gesellschaften und hybride Rechts- formen ( <i>Eberhard</i> ) . . . . .	1591
§ 26 Personengesellschaft im internationalen Steuerrecht ( <i>Neu</i> ) . . . . .	1635
Stichwortverzeichnis . . . . .	1713

# Inhaltsverzeichnis

## §1 Rechtsformwahl

<b>A. Bedeutung der Personengesellschaft als Rechtsform</b>	3
1. Begriff und Arten der Personengesellschaften	3
a) Allgemeines	3
b) Rechtsquellen	3
c) Charakteristiken der Personengesellschaftsgrundtypen	4
2. Flexibilität als kennzeichnendes Merkmal der Personengesellschaften	5
3. Strukturelle Unterschiede zur Kapitalgesellschaft	7
a) Gesellschaftsrechtliche Aspekte	7
b) Steuerliche Aspekte	7
4. Personengesellschaften als wirtschaftliches Gestaltungsinstrument	9
a) Alternative zur GmbH bei mittelständischen Unternehmen	9
b) Arbeitsgemeinschaften, Joint Ventures	10
c) Mittelstands-GmbH & Co. KG	10
d) Publikumsgesellschaft	12
e) Stille Gesellschaft	12
f) Personengesellschaft als Instrument zur Ausgliederung betrieblicher Funktionen	14
<b>B. Anlässe, Kriterien und Methoden der Rechtsformwahl</b>	15
1. Anlässe und Dimensionen der Rechtsformwahlauswahlentscheidung	15
a) Anlässe der Rechtsformwahl	15
b) Dimensionen der Entscheidungssituation: Rechtsformwahl und Rechtsformoptimierung	16
c) Zusammenfassendes Schaubild	16
2. Entscheidungskriterien für die Rechtsformwahl	17
a) Rechtsgestaltung	18
b) Leitung und Überwachung	19
c) Finanzierung	19
d) Besteuerung	20
e) Mitbestimmung	20
f) Jahresabschlusspublizität	21
g) Kooperationsfähigkeit	21
h) Sicherung des Unternehmensbestandes	22
i) Rechtsformspezifischer Aufwand	24
j) Flexibilität	24
k) Sonstige Kriterien	25
3. Entscheidungsverfahren bei der Rechtsformwahl	26
a) Zusammenstellung und Klassifizierung der Entscheidungskriterien	26
b) Bewertung der Alternativen	27
4. Strukturierung des Rechtsformwahl-Entscheidungsprozesses	28
a) Checkliste zum Ablauf der Rechtsformwahl	28
b) Problemstellungs- und Suchphase	29
c) Beurteilungs- und Entscheidungsphase	30
d) Realisations- und Kontrollphase	30

<b>C. Einfluss der Steuerbelastung auf die Rechtsformwahl . . . . .</b>	31
1. Grundprinzipien der steuerlichen Rechtsformsuche . . . . .	31
a) Rechtsformabhängigkeit des Unternehmenssteuerrechts als Ausgangspunkt steuerlicher Rechtsformgestaltungen . . . . .	31
b) Stellenwert der Steuerbelastung bei der Rechtsformwahl . . . . .	33
c) Ziele und Prämissen von Steuerbelastungsvergleichen . . . . .	34
d) Übersicht über die wesentlichen Aspekte der steuerlichen Rechtsformwahl . . . . .	35
2. Steuerbelastungsziffern der laufenden Steuerbelastung . . . . .	36
a) Nichtgewerbliche Personenunternehmen . . . . .	36
aa) Spitzenbelastung im Grundfall . . . . .	36
bb) Spitzenbelastung bei Antragstellung nach § 34a EStG . . . . .	36
b) Gewerbliche Personenunternehmen . . . . .	39
aa) Spitzenbelastung im Grundfall . . . . .	39
bb) Wirkung des progressiven ESt-Tarifs . . . . .	39
cc) Bedeutung der GewSt . . . . .	40
dd) Spitzenbelastung bei Antragstellung nach § 34a EStG . . . . .	42
c) Kapitalgesellschaften . . . . .	45
aa) Laufende Steuerbelastung im Grundfall . . . . .	45
bb) Bedeutung von Leistungsvergütungen . . . . .	46
cc) Belastung im Ausschüttungsfall . . . . .	47
d) Einfache Gegenüberstellung der Steuerbelastungsziffern . . . . .	49
aa) Belastungsziffern bei Gewinntransfer auf die Gesellschafterebene . . . . .	50
bb) Belastungsziffern bei Gewinnthesaurierung . . . . .	50
cc) Belastungsspreizung zwischen Entnahme/Ausschüttung und Thesaurierung . . . . .	51
3. Weitere Aspekte der laufenden Ertragsteuerbelastung . . . . .	52
a) Steuerfreie Erträge . . . . .	52
b) Refinanzierungsaufwendungen . . . . .	52
c) Steuerrisiko Anrechnungsüberhänge . . . . .	53
d) Steuerrisiko Nachversteuerung nach § 34a EStG . . . . .	54
e) Kein Steuerrisiko durch verdeckte Gewinnausschüttungen . . . . .	55
f) Verlustverrechnung . . . . .	56
4. Zusammenfassende Übersicht zu den rechtsformbedingten Belastungsunterschieden bei der laufenden Besteuerung . . . . .	57
5. Modelfälle zur laufenden Steuerbelastung . . . . .	58
a) Kleinunternehmen . . . . .	58
b) Mittelständisches Unternehmen . . . . .	60
c) Größeres mittelständisches Unternehmen . . . . .	63
6. Rechtsformbedingte Belastungsunterschiede bei aperiodischen Sachverhalten . . . . .	65
a) Überblick . . . . .	65
b) Hohe steuerliche Flexibilität der Personenunternehmen . . . . .	65
c) Besteuerung von Anteilsübertragungen . . . . .	68
d) Unentgeltliche Übertragungen . . . . .	69
<b>§ 2 Gründung und Beitritt</b>	
<b>A. Allgemeine Grundsätze für alle Personengesellschaften . . . . .</b>	75
I. Rechtsnatur der Gesellschaft, Abschluss eines Gesellschaftsvertrages . . . . .	78
1. Rechtsnatur . . . . .	78
2. Abschluss eines Gesellschaftsvertrages . . . . .	78
a) Vertragserklärungen . . . . .	78

b) Gemeinsamer Zweck . . . . .	79
c) Förmlicher (ausdrücklicher) und stillschweigender Abschluss . . . . .	80
d) Gesellschaft ohne Vertrag, faktische Gesellschaft und Scheingesellschaft . . . . .	82
<b>II. Inhalt des Gesellschaftsvertrages und Änderungen . . . . .</b>	<b>84</b>
1. Zwingender Inhalt . . . . .	84
a) Gemeinsamer Zweck . . . . .	84
b) Förderungspflicht . . . . .	85
c) Zwingende Merkmale bei bestimmten Rechtsformen . . . . .	86
2. Fakultativer Inhalt . . . . .	87
3. Schranken der Vertragsgestaltung . . . . .	89
a) Zwingende Vorschriften des allgemeinen Zivilrechts . . . . .	89
b) Zwingende Vorschriften des Wirtschaftsrechts . . . . .	90
c) Zwingende gesellschaftsrechtliche Vorschriften . . . . .	90
d) Allgemeine Rechtsgrundsätze des Gesellschaftsrechts . . . . .	90
e) Teilunwirksamkeit . . . . .	92
4. Vertragsänderung . . . . .	92
a) Mehrheitserfordernisse . . . . .	93
b) Form der Vertragsänderung, konkludente Änderungen . . . . .	95
5. Auslegung . . . . .	96
<b>III. Formerfordernisse beim Abschluss oder der Änderung des Gesellschaftsvertrages . . . . .</b>	<b>99</b>
1. Formvorschriften nach allgemeinem Zivilrecht . . . . .	99
a) Grundstücksgeschäfte . . . . .	99
b) Sonstige Formvorschriften . . . . .	103
2. Gesellschaftsrechtlich begründete Formerfordernisse bei bestimmten Gesellschaftsformen . . . . .	104
<b>IV. Genehmigungserfordernisse . . . . .</b>	<b>105</b>
1. Gewerbe- und berufsrechtliche Erfordernisse . . . . .	105
2. Zivilrechtliche Genehmigungserfordernisse . . . . .	106
a) Minderjährige Gesellschafter (Genehmigung zum Betrieb eines Erwerbsgeschäftes) . . . . .	106
b) Zugewinngemeinschaft . . . . .	108
<b>V. Entstehung der Personengesellschaft . . . . .</b>	<b>108</b>
1. Entstehung bei der BGB-Gesellschaft . . . . .	109
2. Entstehung bei den Personenhandelsgesellschaften . . . . .	109
<b>VI. Mängel des Gesellschaftsvertrages – die fehlerhafte Gesellschaft . . . . .</b>	<b>110</b>
1. Begriff der fehlerhaften Gesellschaft, Anwendungsbereich . . . . .	110
a) Begriff . . . . .	110
b) Anwendungsbereich (Innen- und Außengesellschaft) . . . . .	111
2. Voraussetzungen: Vertragsmängel, Vollzug, höherwertige Interessen . . . . .	111
a) Vertragsmängel . . . . .	111
b) Vollzug des Vertrages . . . . .	112
c) Höherwertige Interessen . . . . .	113
3. Rechtsfolgen der fehlerhaften Gesellschaft . . . . .	114
4. Fehlerhafte Vertragsänderungen und verwandte Rechtsakte . . . . .	115
<b>B. Besonderheiten bei bestimmten Gesellschaftsformen . . . . .</b>	<b>115</b>
I. Eintragung im Register, elektronische Führung . . . . .	115
1. Anmeldung als Grundlage der Eintragung . . . . .	116
a) Bedeutung der Anmeldung . . . . .	116
b) Gegenstand und Inhalt der Anmeldung . . . . .	117

2. Die Eintragung und Bekanntmachung und ihre Wirkung . . . . .	118
II. Firma . . . . .	119
1. Bildung der Firma der Personengesellschaft . . . . .	119
2. Fortbestand der Firma bei Namensänderung und Gesellschafterwechsel . . . . .	120
3. Fortführung der Firma bei Erwerbsvorgängen, abgeleitete Firma . .	120
4. Unterscheidbarkeit, Verwechslungsgefahr . . . . .	120
III. Rechtsfähigkeit und Parteifähigkeit . . . . .	121
<b>C. Sonderfall der Gründung: Eintritt in das Geschäft eines Einzelkaufmannes</b> . . . . .	123
I. Handels- und gesellschaftsrechtliche Fragen . . . . .	123
1. Haftung für Altschulden und Übergang der Altforderungen . . . . .	123
2. Gesellschaftsrechtliche Qualifikation . . . . .	124
3. Einlagen, Ausgleich unterschiedlicher Werte . . . . .	124
II. Steuerliche Fragen . . . . .	126
1. Einbringung zum Buchwert mit Ausgleich an den Einbringenden . .	126
2. Einbringung zum Buchwert mit Aufzahlung an die Gesellschaft .	127
3. Einbringung zum gemeinen Wert mit Leistung der Einlage an die Gesellschaft . . . . .	128
4. Einbringung zum gemeinen Wert mit Zuzahlung an den Einbringenden . . . . .	128
5. Ausgleich durch Einräumung eines höheren Gewinnanteils . . . . .	128
6. Sondersituation: Einbringung mit negativem Kapital . . . . .	129
7. Einbringung ohne Ausgleichszahlung: unentgeltliche Aufnahme . .	130
8. Die Begünstigung des Einbringungsgewinns nach den §§ 16, 34 EStG . . . . .	130
<b>D. Der Beitrag zu einer bestehenden Gesellschaft</b> . . . . .	132
I. Gesellschaftsrechtliche Fragen . . . . .	132
1. Voraussetzungen . . . . .	132
2. Folgen des Beitratts . . . . .	133
II. Steuerliche Folgen . . . . .	133
<b>E. Steuerliche Folgen der Gründung</b> . . . . .	135
I. Die Personengesellschaft als Steuersubjekt . . . . .	135
II. Steuerliche Pflichten . . . . .	135
1. Anzeigepflichten . . . . .	135
2. Buchführungspflichten . . . . .	135

## **§ 3 Organisationsrecht**

<b>A. Grundprinzipien</b> . . . . .	142
I. Trennung von Innen- und Außenrecht . . . . .	142
II. Vertragsfreiheit . . . . .	142
III. Grenzen der Vertragsfreiheit . . . . .	142
1. Zwingende Vorschriften des Privatrechts . . . . .	143
2. Außenverhältnis . . . . .	143
a) Vertretung . . . . .	143
b) Haftung . . . . .	144
3. Innenverhältnis . . . . .	144
a) Minderheitenschutz . . . . .	144
b) Abspaltungsverbot . . . . .	146
c) Grundsatz der Selbstorganschaft . . . . .	146
4. Gerichtliche Inhaltskontrolle . . . . .	147

<b>B. Geschäftsführung</b>	147
I. Begriff und Inhalt der Geschäftsführung	147
II. Ausübungsformen der Geschäftsführung	149
1. Einleitung	149
2. Einzelgeschäftsführung aller oder mehrerer Gesellschafter	150
3. Gesamtgeschäftsführung	150
a) Einstimmigkeitsprinzip	151
b) Mehrheitsprinzip	155
4. Gemischte Einzel- und Gesamtgeschäftsführung	155
5. Mitwirkung Dritter	156
a) Abspaltungsverbot	156
b) Selbstorganschaft	157
c) Ausnahmen	157
d) Delegation	159
III. Umfang der Geschäftsführungsbefugnis	160
1. Gesetzliche Regelungen	160
a) BGB-Gesellschaft	160
b) OHG und KG	160
2. Abweichende Vereinbarungen	163
IV. Einzelgeschäftsführungsbefugnisse jedes Gesellschafters	164
1. Notgeschäftsführung	164
2. Einzelklagebefugnis nach § 432 BGB	165
3. Actio pro socio	166
a) Einleitung	166
b) Voraussetzungen	167
c) Verfügungsbefugnis	169
d) Abdingbarkeit	169
e) Verhältnis zur Gesellschaftsklage	170
V. Widerspruchsrecht	170
1. Grundsatz	170
2. Ausübung	171
3. Grenzen	172
4. Wirkungen	172
a) Berechtigter Widerspruch	172
b) Unberechtigter Widerspruch	173
5. Abweichende Vereinbarungen	174
VI. Vergütung und Aufwendungersatz	174
1. Vergütung	174
a) Vertragliche Vereinbarung	174
b) Inhaltliche Gestaltung	176
c) Pflichtverletzungen	177
d) Schadensersatzansprüche gegen Dritte	178
e) Auswirkungen auf die Kommanditistenhaftung	178
2. Aufwendungersatz	179
a) BGB-Gesellschaft	179
b) OHG und KG	181
c) Abweichende Vereinbarungen	184
VII. Überschreitung der Geschäftsführungsbefugnis	185
1. Unterlassungsanspruch	185
a) Inhaltlich pflichtwidrige Maßnahme	185
b) Kompetenzwidrige Maßnahme	186
2. Schadensersatz	186
VIII. Aufhebung der Geschäftsführungsbefugnis	188

1.	Entziehung . . . . .	188
a)	Anwendungsbereich . . . . .	188
b)	Wichtiger Grund . . . . .	189
c)	Verfahren . . . . .	190
d)	Wirkungen . . . . .	194
e)	Abweichende Vereinbarungen . . . . .	195
2.	Kündigung der Geschäftsführung . . . . .	197
a)	Gesetzliche Regelung . . . . .	197
b)	Vertragliche Vereinbarungen . . . . .	198
IX.	Haftung . . . . .	199
1.	Anspruchsgrundlage . . . . .	199
2.	Haftungsmaßstab der eigenüblichen Sorgfalt . . . . .	199
3.	Geltendmachung und Beweislast . . . . .	201
4.	Entlastung . . . . .	201
	5. Abweichende Vereinbarungen . . . . .	202
C.	Vertretung . . . . .	203
I.	Begriff . . . . .	203
1.	Abgrenzung zur Geschäftsführung . . . . .	203
2.	Vertretung der BGB-Gesellschaft . . . . .	203
3.	Natur der Vertretungsmacht . . . . .	204
II.	Ausführungsformen der Vertretung . . . . .	205
1.	Gesetzliche Vertretungsregelungen . . . . .	205
a)	BGB-Gesellschaft . . . . .	206
b)	OHG und KG . . . . .	207
2.	Einzelvertretung aller oder einzelner Gesellschafter und Widerspruchsrecht . . . . .	207
a)	BGB-Gesellschaft . . . . .	207
b)	OHG und KG . . . . .	208
3.	Gesamtvertretung . . . . .	208
a)	Formen der Gesamtvertretung . . . . .	208
b)	Gemeinschaftliches Handeln . . . . .	211
c)	Ermächtigung einzelner Gesellschafter . . . . .	211
d)	Genehmigung . . . . .	213
e)	Empfang von Willenserklärungen und Wissenszurechnung . . . . .	214
f)	Eintragung ins Handelsregister . . . . .	215
4.	Dritte als Vertreter . . . . .	217
a)	Abspaltungsverbot und Selbstorganschaft . . . . .	217
b)	Ausnahmen . . . . .	218
c)	Delegation . . . . .	218
III.	Umfang der Vertretungsmacht . . . . .	219
1.	Gesetzliche Regelungen . . . . .	219
a)	BGB-Gesellschaft . . . . .	219
b)	OHG und KG . . . . .	220
2.	Beschränkungen der Vertretungsmacht . . . . .	220
a)	BGB-Gesellschaft . . . . .	220
b)	OHG und KG . . . . .	221
3.	Grenzen der Vertretungsmacht . . . . .	222
4.	Selbstkontrahierungsverbot . . . . .	222
5.	Überschreitung der Vertretungsmacht und Rechtsscheinhaftung . . . . .	223
6.	Missbrauch der Vertretungsmacht . . . . .	223
IV.	Aufhebung der Vertretungsmacht . . . . .	225

1.	Entziehung der Vertretungsmacht . . . . .	225
a)	Anwendungsbereich . . . . .	225
b)	Wichtiger Grund . . . . .	226
c)	Verfahren . . . . .	227
d)	Wirkungen . . . . .	227
e)	Abweichende Vereinbarungen . . . . .	228
2.	Niederlegung . . . . .	229
a)	BGB-Gesellschaft . . . . .	229
b)	OHG und KG . . . . .	229
V.	Rechtsgeschäftliche Vertretungsmacht . . . . .	229
1.	Prokura . . . . .	230
a)	Erteilung . . . . .	230
b)	Umfang . . . . .	231
c)	Widerruf und Erlöschen . . . . .	232
d)	Handelsregistereintragung . . . . .	233
2.	Handlungsvollmacht . . . . .	233
a)	Erteilung . . . . .	233
b)	Umfang . . . . .	234
c)	Widerruf und Erlöschen . . . . .	234
d)	Handelsregistereintragung . . . . .	235
3.	Generalvollmacht . . . . .	235
a)	Erteilung . . . . .	235
b)	Umfang . . . . .	235
c)	Widerruf und Erlöschen . . . . .	236
	d) Handelsregistereintragung . . . . .	236
D.	<b>Gesellschafterbeschlüsse</b> . . . . .	236
I.	Einführung . . . . .	236
1.	Rechtsnatur . . . . .	236
2.	Beschlussgegenstände . . . . .	237
	a) Grundlagengeschäfte . . . . .	237
	b) Geschäftsführungsmaßnahmen . . . . .	237
	c) Sonstige gemeinsame Gesellschaftsangelegenheiten . . . . .	238
3.	Mitwirkende Gesellschafter . . . . .	239
II.	Erfordernis eines Gesellschafterbeschlusses . . . . .	239
1.	Änderungen des Gesellschaftsvertrages . . . . .	239
	a) Aufnahme eines neuen Gesellschafters . . . . .	239
	b) Einräumung einer Treuhänderstellung . . . . .	240
	c) Gesellschafterausschluss . . . . .	240
	d) Entziehung der Geschäftsführungs- und/oder Vertretungsbefugnis . . . . .	241
	e) Erhöhung der Beiträge . . . . .	242
2.	Auflösung/Liquidation der Gesellschaft . . . . .	242
	a) Auflösungsbeschluss . . . . .	242
	b) Maßnahmen in und nach der Liquidation . . . . .	243
	c) Fortsetzungsbeschluss . . . . .	244
3.	Sonstige Grundlagenentscheidungen . . . . .	244
	a) Feststellung des Jahresabschlusses . . . . .	244
	b) Veräußerung des Handelsgeschäfts . . . . .	245
	c) Gewinnverwendung . . . . .	245
	d) Umwandlung der Gesellschaft . . . . .	245
	e) Konzernbildung . . . . .	245
4.	Geschäftsführungsmaßnahmen . . . . .	247

a) Gesamtgeschäftsleitung . . . . .	247
b) Einzelgeschäftsleitung . . . . .	248
III. Gesellschafterversammlung . . . . .	248
1. Grundsatz . . . . .	248
2. Einberufung und Ladung . . . . .	248
3. Teilnahmerecht . . . . .	249
4. Ablauf . . . . .	250
IV. Beschlussfassung . . . . .	250
1. Einstimmigkeitsprinzip . . . . .	250
2. Mehrheitsprinzip und Grenzen der Mehrheitsmacht (Inhaltskontrolle) . . . . .	251
a) Bindung an Gesetz und gute Sitten . . . . .	251
b) Treuepflicht . . . . .	251
c) Gleichbehandlungsgrundsatz . . . . .	252
d) Kernbereichslehre . . . . .	253
e) Bestimmtheitsgrundsatz . . . . .	253
f) Berechnung der Mehrheit . . . . .	253
3. Form . . . . .	254
4. Beschlussmängel . . . . .	254
a) Grundlagen . . . . .	254
b) Fehlergründe und -folgen . . . . .	255
c) Geltendmachung . . . . .	256
V. Stimmrecht . . . . .	257
1. Einführung . . . . .	257
2. Stimm pflichten . . . . .	257
a) Mitwirkungspflicht . . . . .	257
b) Zustimmungs-/Ablehnungspflicht . . . . .	257
c) Geltendmachung . . . . .	258
3. Stimmbindungsverträge . . . . .	258
a) Grundsatz . . . . .	258
b) Vertragspartner des Gesellschafters . . . . .	259
c) Wirkungen und Durchsetzbarkeit . . . . .	259
4. Gesetzlicher Stimmrechtsausschluss . . . . .	260
a) Ausdrücklich geregelte Fälle . . . . .	260
b) Analogie zu den körperschaftlichen Ausschlussgründen . . . . .	260
c) Sonstige Interessenkonflikte . . . . .	261
5. Stimmrechtsausschluss oder -einschränkung durch Gesellschaftsvertrag . . . . .	261
a) Zulässigkeit . . . . .	261
b) Schranken . . . . .	262
6. Mehrstimmrechte . . . . .	262
7. Mitwirkung Dritter . . . . .	262
a) Eigenes Stimmrecht . . . . .	262
b) Vertretung bei der Stimmabgabe . . . . .	263
c) Treuhand . . . . .	264

**§ 4 Der Gesellschafter**

I. Der Gesellschafter . . . . .	269
1. Arten von Gesellschaftern . . . . .	269
a) Natürliche Personen . . . . .	269
b) Juristische Personen . . . . .	271
c) Gesamthandsgemeinschaften . . . . .	272

2.	Gesellschafterzahl . . . . .	273
3.	Kaufmannseigenschaft . . . . .	274
4.	Mitunternehmerschaft . . . . .	275
a)	Transparenzprinzip . . . . .	275
b)	Gewerbliche Tätigkeit . . . . .	276
c)	Mitunternehmer . . . . .	276
aa)	Begriff . . . . .	276
bb)	Mitunternehmerinitiative . . . . .	277
cc)	Mitunternehmerrisiko . . . . .	277
dd)	Gewinnerzielungsabsicht . . . . .	277
ee)	Verdeckte Mitunternehmerschaft . . . . .	277
ff)	Gesellschaftsverhältnis . . . . .	277
gg)	Familienpersonengesellschaften . . . . .	278
5.	Sonderfälle . . . . .	280
a)	Treuhand . . . . .	280
aa)	Grundlagen . . . . .	280
bb)	Begründung . . . . .	280
cc)	Rechtsstellung des Treuhänders . . . . .	281
dd)	Rechtsstellung des Treugebers . . . . .	283
ee)	Beendigung des Treuhandverhältnisses . . . . .	283
b)	Nießbrauch . . . . .	283
aa)	Grundlagen . . . . .	283
bb)	Begründung des Nießbrauchs . . . . .	284
cc)	Vermögensrechte . . . . .	284
dd)	Verwaltungsrechte . . . . .	285
ee)	Steuerliche Behandlung . . . . .	286
c)	Testamentsvollstreckung . . . . .	287
aa)	Allgemeines . . . . .	287
bb)	Kommanditanteil . . . . .	287
cc)	Anteil eines persönlich haftenden Gesellschafters . . . . .	288
dd)	Ersatzlösungen . . . . .	289
ee)	Steuerliche Pflichten . . . . .	289
II.	Die Mitgliedschaft . . . . .	289
1.	Begriff und Rechtsnatur . . . . .	289
2.	Keine Mehrfachmitgliedschaft . . . . .	290
3.	Mitgliedschaftliche Rechtsverhältnisse . . . . .	290
a)	Rechtsverhältnisse der Gesellschafter untereinander . . . . .	291
b)	Rechtsverhältnisse zwischen der Gesellschaft und den Gesellschaftern . . . . .	291
c)	Drittgeschäfte . . . . .	292
d)	Steuerliche Behandlung von Gesellschaftergeschäften . . . . .	293
aa)	Drittgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern . . . . .	293
bb)	Vergütungen im Dienst der Gesellschaft . . . . .	293
cc)	Vergütungen für die Überlassung von Wirtschaftsgütern . . . . .	294
4.	Verwaltungs- und Vermögensrechte . . . . .	294
a)	Verwaltungsrechte . . . . .	294
b)	Vermögensrechte . . . . .	295
5.	Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft . . . . .	296
a)	Erwerb . . . . .	296
b)	Mitgliederwechsel . . . . .	297
aa)	Aus- und Eintritt . . . . .	297
bb)	Übertragung der Mitgliedschaft . . . . .	297
c)	Beendigung . . . . .	299

6. Belastung der Mitgliedschaft . . . . .	299
a) Pfändung . . . . .	299
b) Verpfändung . . . . .	300
III. Rechte und Pflichten der Gesellschafter . . . . .	300
1. Beitragspflicht . . . . .	300
a) Begriff . . . . .	300
b) Inhalt . . . . .	301
c) Bewertung . . . . .	302
d) Erbringung . . . . .	303
aa) Arten der Einbringung . . . . .	303
bb) Mängel bei der Einbringung . . . . .	306
e) Beitragserhöhungen . . . . .	311
2. Pflicht zur Handelsregisteranmeldung . . . . .	311
3. Rechte und Pflichten im Zusammenhang mit der Geschäftsführung und Vertretung . . . . .	312
a) Recht und Pflicht zur Geschäftsführung und Vertretung . . . . .	312
b) Zeichnungs- und Anmeldepflicht . . . . .	314
c) Recht auf Aufwendungersatz und Pflicht zur Herausgabe des Erlangten . . . . .	315
d) Stimmrecht und -pflicht . . . . .	315
e) Widerspruchsrecht und -pflicht . . . . .	316
f) Pflicht zur Auskunft und Rechenschaft . . . . .	317
g) Pflicht zur Aufstellung/Unterzeichnung des Rechnungs- bzw. Jahresabschlusses . . . . .	317
h) Steuerrechtliche Pflichten . . . . .	318
i) Sozialversicherungsrechtliche Pflichten . . . . .	318
j) Pflicht zur Stellung des Insolvenzantrags . . . . .	319
k) Allgemeine Pflichten . . . . .	319
aa) Beachtung der Interessen der Gesellschaft . . . . .	319
bb) Pflicht zur Befolgung von Weisungen . . . . .	320
cc) Pflicht zur Einhaltung der Befugnisgrenzen . . . . .	320
4. Recht zur Teilnahme an der Gesellschafterversammlung . . . . .	321
5. Stimmrecht und -pflicht . . . . .	323
6. Widerspruchsrecht und -pflicht . . . . .	326
7. Informationsrechte . . . . .	327
a) Recht zur Einsichtnahme und Auskunft . . . . .	327
aa) Angelegenheiten der Gesellschaft . . . . .	327
bb) Einsichtsrecht . . . . .	328
cc) Auskunftsrecht . . . . .	328
dd) Ausübung . . . . .	329
ee) Vertragliche Gestaltung . . . . .	330
ff) Durchsetzung . . . . .	331
b) Recht auf Abschrift des Jahresabschlusses und Einsicht . . . . .	331
aa) Ordentliches Informationsrecht . . . . .	332
bb) Außerordentliches Informationsrecht . . . . .	333
cc) Ausübung . . . . .	333
dd) Vertragliche Gestaltung . . . . .	334
8. Recht und Pflicht zur Feststellung des Jahresabschlusses . . . . .	334
9. Recht auf anteiligen Jahresgewinn . . . . .	335
a) Entstehung des Anspruchs . . . . .	335
b) Höhe des Anspruchs . . . . .	336
aa) Gesetzliche Regelung . . . . .	336
bb) Vertragliche Regelungen . . . . .	339

10. Entnahmerecht . . . . .	342
a) Gesetzliche Regelung . . . . .	342
aa) OHG . . . . .	342
bb) KG . . . . .	343
cc) GbR . . . . .	344
b) Vertragliche Regelungen . . . . .	344
11. Kündigungs-, Liquidations- und Ausschließungsrecht . . . . .	345
12. Recht auf Auseinandersetzungs- oder Abfindungsguthaben . . . . .	348
13. Nachschusspflicht im Liquidationsstadium . . . . .	349
14. Treuepflicht . . . . .	349
a) Treuepflicht zwischen der Gesellschaft und ihren Gesellschaftern . . . . .	350
b) Treuepflicht der Gesellschafter untereinander . . . . .	352
c) Rechtsfolgen . . . . .	354
15. Wettbewerbsverbot . . . . .	355
a) Wettbewerbsverbot, Treuepflicht, Geschäftschancenlehre . . . . .	255
b) Inhalt und Ausgestaltung . . . . .	355
c) Rechtsfolgen der Verletzung . . . . .	358
d) Wettbewerbsverbot und Kartellverbot . . . . .	359
e) Vereinbartes Wettbewerbsverbot und Entgeltzahlung . . . . .	360
IV. Gleichbehandlung und Treuepflicht . . . . .	361
1. Grundlagen . . . . .	361
2. Ausprägungen des Gleichbehandlungsgrundsatzes . . . . .	361
3. Rechtsfolgen eines Verstoßes . . . . .	362
V. Durchsetzung von Ansprüchen . . . . .	363
1. Arten der Ansprüche . . . . .	363
2. Ansprüche des Gesellschafters gegen die Gesamthand (Sozialverbindlichkeiten) . . . . .	363
3. Verpflichtungen des Gesellschafters gegenüber der Gesamthand (Sozialansprüche) . . . . .	364
4. Drittgeschäfte . . . . .	364
5. Actio pro socio . . . . .	366
6. Grundlagengeschäfte . . . . .	367
VI. Die Haftung des Gesellschafters . . . . .	367
1. Gesellschaftstypen und Haftung . . . . .	367
a) Außen- und Innengesellschaften . . . . .	367
b) Personenhandels- und einfache Personengesellschaften . . . . .	368
2. Gesamthandsverbindlichkeit und Gesellschafterverbindlichkeit . . . . .	368
3. Unbeschränkte Gesellschafterhaftung . . . . .	370
a) Personenhandelsgesellschaften . . . . .	370
b) Einfache Personengesellschaften (GbR)	371
aa) Vorbemerkung . . . . .	371
bb) Gesamthandsschulden . . . . .	372
4. Beschränkte Gesellschafterhaftung . . . . .	372
a) Personenhandelsgesellschaften . . . . .	372
b) Einfache Personengesellschaften (GbR)	373
aa) Außengesellschaften . . . . .	373
bb) Innengesellschaften . . . . .	374

## § 5 Rechnungslegung

A. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR) . . . . .	378
I. Grundlagen, Anwendungsbereich . . . . .	378
II. Die gesetzlichen Regeln . . . . .	379

III.	Die gesellschaftsrechtliche „Bilanz“ . . . . .	380
1.	Keine zwingende Beachtung aller handelsrechtlichen Bilanzierungs-vorgaben . . . . .	380
2.	Sonderfall der Arbeitsgemeinschaften des Baugewerbes . . . . .	381
3.	Feststellung . . . . .	381
4.	Abschlussprüfung . . . . .	382
<b>B. Die Personenhandelsgesellschaft (OHG, KG)</b>	383	
I.	Grundlagen . . . . .	383
II.	Die Personenhandelsgesellschaft als Rechnungslegungssubjekt . . . . .	384
1.	Handelsbilanz (HB) . . . . .	384
2.	Die steuerlich dominierte Betrachtungsweise . . . . .	386
3.	Abweichungen zwischen Handels- und Steuerbilanz . . . . .	387
4.	Der Betrieb und die Mitunternehmerschaft . . . . .	388
III.	Die Gliederung des Jahresabschlusses, Abschlusserläuterungen, Informationsberechtigung der Gesellschafter . . . . .	389
IV.	Eigen- versus Fremdkapital . . . . .	392
1.	Überblick . . . . .	392
2.	Abgrenzung von Eigen- und Fremdkapital allgemein . . . . .	392
3.	Spezielle Fragen der Abgrenzung von Kapitalkonten und Gesellschafterdarlehen . . . . .	394
4.	Die Aufgliederung der einzelnen Kapitalkonten . . . . .	396
5.	Inhalt des Kapitalkontos . . . . .	398
6.	Ergebnisverteilung und Entnahmeberechtigung der persönlich haftenden Gesellschafter nach dem gesetzlichen Regelstatut . . . . .	398
7.	Kapitalanteil und Ergebnisverteilung der Kommanditisten nach dem gesetzlichen Regelstatut . . . . .	400
8.	Betriebswirtschaftlich orientierte Vertragsgestaltung zur Kontenführung der Gesellschafter . . . . .	403
a)	„Festkapital“ als Ansatz für die Darstellung des Eigenkapitals . . . . .	403
b)	Festkapital – verstanden im Lichte des Eigenkapitals einer Kapitalgesellschaft . . . . .	405
c)	Gewinnentnahmerechte als Fremdkapital . . . . .	406
d)	Anwendbarkeit bei Kommanditisten . . . . .	407
e)	Ein einziges Kapitalkonto bei Kommanditgesellschaften? . . . . .	410
f)	Rechenschema zur Kontoführung der Gesellschafter im Zeitverlauf . . . . .	412
V.	Eigen- versus Fremdkapital nach IFRS . . . . .	413
1.	Überblick . . . . .	413
2.	Probleme beim Abgrenzungskonzept des IASB . . . . .	413
3.	Kapitalabgrenzung bei Personenhandelsgesellschaften . . . . .	414
a)	Kündigungsrechte mit Abfindungsfolge . . . . .	414
b)	Drohender EK-Verlust . . . . .	414
c)	Kapitaleinordnung . . . . .	415
d)	Kapitalanteile . . . . .	416
VI.	Die Abbildung der Leistungsbeziehungen zwischen Gesellschaft und Gesellschafter in der GuV-Rechnung . . . . .	417
VII.	Ausweis des Steueraufwandes . . . . .	418
VIII.	Besonderheiten bei der Holding-Personenhandelsgesellschaft . . . . .	419
IX.	Kompetenzen bei der Erstellung und Feststellung . . . . .	421
X.	Jahresabschlussprüfung und Bestätigungsvermerk . . . . .	423
XI.	Sondervorschriften des Publizitätsgesetzes (PublG) . . . . .	425

**C. Besonderheiten für die „Kapitalgesellschaft & Co.“**

<b>(KapCo. Gesellschaft)</b> . . . . .	426
I. Betriebswirtschaftliche Grundlagen . . . . .	426
1. Der „Trick“ zur Vermeidung einer persönlichen Haftung natürlicher Personen . . . . .	426
2. Die Vermeidung von Doppelzählungen (Konsolidierung) . . . . .	427
3. Getrennte oder zusammengefasste Bilanzierung . . . . .	428
a) Getrennte Jahresabschlüsse . . . . .	428
b) Konsolidierung: Grundstruktur . . . . .	429
c) Konsolidierung: Kompliziertere Strukturen . . . . .	430
d) Einbeziehung in einen Konzernabschluss auf höherer Ebene . . . . .	432
II. Der Regelungsgehalt des KapCoRiLiG – Überblick . . . . .	434
1. Definition der „KapCo.-Gesellschaften“ . . . . .	434
2. Generalverweis auf Kapitalgesellschaften . . . . .	435
3. Befreiungsmöglichkeiten . . . . .	435
4. Sonstige Vorschriften . . . . .	436
III. Besondere Rechnungslegungsvorschriften des KapCoRiLiG . . . . .	436
1. Leistungsbeziehungen zum Gesellschafter . . . . .	436
2. Das Eigenkapital . . . . .	436
3. Die Gewinn- und Verlustrechnung . . . . .	437
4. Anhangangaben . . . . .	438
5. Sonstige Sondervorschriften . . . . .	439
IV. Gestaltungshinweise zur Vermeidung oder Verringerung der Publizität . . . . .	439
V. Die Problemberiche des Ausweises von Eigenkapital und Ergebnis . . . . .	440
1. Ausgangsüberlegungen . . . . .	440
2. Gesellschafts- oder gesellschafterbezogene Betrachtungsweise . . . . .	441
3. Negatives Eigenkapital . . . . .	443
4. Trennung der Kapitalausweise für Gesellschafter(-Typen) . . . . .	444
5. Der Ergebnisausweis in der Bilanz . . . . .	445
a) Verluste . . . . .	445
b) Gewinne . . . . .	445
6. Empfehlungen für die Vertragspraxis . . . . .	446

**§ 6 Gewinnermittlung und Besteuerung****A. Grundlagen der Besteuerung und der steuerlichen Gewinn-**

<b>ermittlung</b> . . . . .	451
I. Überblick . . . . .	451
II. Ertragsteuern . . . . .	452
1. Einkommensteuer . . . . .	452
a) Einkunftsarten und Einkünftezielungsabsicht . . . . .	452
b) Konkurrenz der Einkunftsarten . . . . .	453
2. Gewerbesteuer . . . . .	456
3. Personengesellschaften und deren Gesellschafter als Steuersubjekt . . . . .	456
a) Einkommensteuer . . . . .	456
b) Gewerbesteuer . . . . .	457
c) Verkehrsteuern . . . . .	457
d) Steuererklärungspflicht und Gewinnfeststellung . . . . .	458
4. Einkunftsermittlung . . . . .	458
a) Einkunftsarten . . . . .	458
b) Gewinneinkunftsarten . . . . .	459
c) Überschusseinkunftsarten . . . . .	460
III. Substanzsteuern . . . . .	460

<b>B. Mitunternehmerschaften</b> . . . . .	460
I. Anwendungsbereich . . . . .	460
II. Einkommensteuer . . . . .	461
1. Zweistufiges Gewinnermittlungsverfahren . . . . .	461
2. Ableitung der Steuerbilanz aus der Handelsbilanz . . . . .	462
a) Maßgeblichkeitsprinzip und einheitliche Bilanzierung . . . . .	462
b) Betriebsvermögen . . . . .	463
c) Abweichungen zwischen Handels- und Steuerbilanz . . . . .	465
3. Entnahme und Einlage . . . . .	471
4. Ergänzungsbilanz . . . . .	473
a) Allgemeines . . . . .	473
b) Gesellschafterwechsel . . . . .	474
c) Einbringung . . . . .	476
d) Übergang des Vermögens einer Kapitalgesellschaft . . . . .	477
e) Personenbezogene Vergünstigungen . . . . .	477
5. Sonderbetriebsvermögen und Sondervergütung . . . . .	479
a) Allgemeines . . . . .	479
b) Arten des Sonderbetriebsvermögens . . . . .	479
c) Sondervergütungen . . . . .	481
6. Übertragung von Wirtschaftsgütern . . . . .	483
a) Allgemeines . . . . .	483
b) Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern zwischen den verschiedenen (mit)unternehmerischen Betriebsvermögen . . . . .	484
7. Nichtabziehbare Betriebsausgaben (§ 4 Abs. 4 a, 5 bis 8 EStG) . . . . .	485
III. Gewerbeertragsteuer . . . . .	493
1. Die Gesellschaft als Steuersubjekt . . . . .	493
2. Bemessungsgrundlage und Steuerfestsetzung . . . . .	494
3. Begründung und Beendigung der Steuerpflicht . . . . .	494
4. Überleitung vom Steuerbilanzgewinn zum Gewerbeertrag . . . . .	494
5. Hinzurechnungen und Kürzungen . . . . .	495
6. Ermittlung der Gewerbesteuer . . . . .	497
7. Verfahren . . . . .	498
IV. Ergebnisbeteiligung der Gesellschafter . . . . .	499
1. Verteilungsschlüssel . . . . .	499
2. Zeitpunkt der Zurechnung . . . . .	499
3. Angemessenheit des Verteilungsschlüssels . . . . .	500
4. Ein- und Austritt von Gesellschaftern . . . . .	500
5. Änderung des Gewinnverteilungsschlüssels . . . . .	501
6. Verlustbeteiligung . . . . .	501
a) Einkommensteuer . . . . .	501
b) Gewerbesteuer . . . . .	506
V. Einkommensteuerliche Entlastung . . . . .	507
1. Teileinkünfteverfahren . . . . .	507
2. Thesaurierungsbesteuerung (§ 34a EStG ab VZ 2008) . . . . .	508
3. Gewerbesteueranrechnung nach § 35 EStG . . . . .	513
<b>C. Personengesellschaft mit Einkünften aus selbständiger Tätigkeit</b> . . . . .	516
I. Anwendungsbereich . . . . .	516
1. Besondere Aspekte der Einkünfte aus selbständiger Tätigkeit . . . . .	516
2. Merkmale selbständiger Tätigkeit . . . . .	517
II. Einkunftsvermittlungsart . . . . .	518
III. Einkunftsvermittlung durch Einnahmen-Überschuss-Rechnung . . . . .	520
1. Betriebsvermögen . . . . .	520

2. Aufzeichnungspflichten . . . . .	520
3. Zufluss-/Abfluss-Prinzip . . . . .	521
IV. Wechsel der Einkunftsvermittlungsart . . . . .	521
V. Ergebnisbeteiligung . . . . .	522
VI. Besonderheiten der Besteuerung . . . . .	522
<b>D. Vermögensverwaltende Personengesellschaft</b> . . . . .	522
<b>§ 7 Ausscheiden</b>	
<b>A. Einleitung</b> . . . . .	529
<b>B. Freiwilliges Ausscheiden aus der Personengesellschaft</b> . . . . .	530
I. Einseitiges Ausscheiden . . . . .	531
1. BGB-Gesellschaft und Personenhandelsgesellschaften: Voraussetzungen und Unterschiede . . . . .	531
2. Kündigung . . . . .	533
a) Gesetzliche Regelung . . . . .	533
b) Vertragliche Abwandlungen und ihre Grenzen . . . . .	541
II. Einvernehmliches Ausscheiden . . . . .	546
1. Austrittsvertrag . . . . .	546
2. Übertragung des Gesellschaftsanteils . . . . .	546
a) Übertragbarkeit . . . . .	547
b) Gegenstand und Umfang der Übertragung – Verfügungsvertrag . . . . .	547
c) Gestaltungsmöglichkeiten, die die Übertragbarkeit eröffnen . . . . .	549
d) Form der Übertragung . . . . .	551
e) Besonderheiten bei der KG – Anteilsübertragung aus Haftungsgründen . . . . .	552
3. Kombination beider Wege – Ausscheiden und Übertragung . . . . .	553
<b>C. Unfreiwilliges (zwangswise) Ausscheiden</b> . . . . .	553
I. Ausschluss . . . . .	554
1. Gesetzliche Regelung . . . . .	554
a) BGB-Gesellschaft . . . . .	554
b) Personenhandelsgesellschaften . . . . .	557
c) Prüfungsschema . . . . .	558
2. Vertragliche Abwandlungen und ihre Grenzen . . . . .	558
a) Abweichungen bei der BGB-Gesellschaft . . . . .	558
b) Abweichungen bei der Personenhandelsgesellschaft . . . . .	561
II. Automatisches Ausscheiden . . . . .	562
III. Kündigung durch Dritte . . . . .	563
1. Fortsetzungsvereinbarung als Voraussetzung . . . . .	564
2. Zwingende und dispositive Regelungsbestandteile . . . . .	564
3. Voraussetzungen, Besonderheiten und Folgen der Kündigung durch Dritte . . . . .	565
a) Voraussetzungen . . . . .	565
b) Besonderheiten der Kündigung . . . . .	566
c) Folgen . . . . .	566
<b>D. Rechtsfolgen des Ausscheidens</b> . . . . .	567
I. Rechtsfolgen auf Seiten des ausscheidenden Gesellschafters . . . . .	567
1. Abfindungsanspruch und Ausgleichung eines Fehlbetrages . . . . .	567
a) Gesetzliche Regelung . . . . .	567
b) Abweichende Vereinbarungen und deren Grenzen . . . . .	573

## Inhaltsverzeichnis

## § 8 Erbfolge, Schenkung, Güterstandsregelungen

2. Rückgabe, Schuldbefreiung, schwebende Geschäfte . . . . .	580
a) Gesetzliche Regelung . . . . .	580
b) Abweichende Vereinbarungen . . . . .	583
3. Steuerliche Folgen beim ausscheidenden Gesellschafter . . . . .	583
a) Einkommensteuer . . . . .	583
b) Umsatzsteuer . . . . .	588
II. Rechtsfolgen auf Seiten der Gesellschaft und der verbleibenden Gesellschafter . . . . .	589
1. Anwachung . . . . .	589
2. Besonderheit bei der Zwei-Mann-Gesellschaft, Übernahmerecht .	590
3. Steuerfolgen . . . . .	591
a) Einkommensteuer . . . . .	591
b) Gewerbesteuer . . . . .	595
c) Schenkungsteuer . . . . .	596
d) Grunderwerbsteuer . . . . .	596
E. Nachhaftung und Wiederaufleben der Haftung . . . . .	597
I. Begrenzung der Haftung des ausscheidenden Gesellschafters . . . . .	597
II. Wiederaufleben der Haftung des ausscheidenden Kommanditisten .	599
F. Handelsregisteranmeldung . . . . .	600

## § 8 Erbfolge, Schenkung, Güterstandsregelungen

A. Tod eines Personengesellschafters . . . . .	603
I. Überblick . . . . .	603
II. Gesetzliche Regelungen . . . . .	607
1. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters . . . . .	607
a) OHG und KG . . . . .	607
b) BGB-Gesellschaft . . . . .	609
2. Tod eines Kommanditisten . . . . .	610
3. Tod eines stillen Gesellschafters . . . . .	611
4. Tod eines Partners . . . . .	611
III. Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten . . . . .	611
1. Vorbemerkung . . . . .	611
2. Fortsetzungsklauseln . . . . .	613
3. Nachfolgeklauseln . . . . .	616
a) Einführung . . . . .	616
b) Erbrechtliche Nachfolgeklauseln . . . . .	616
c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklauseln . . . . .	622
4. Eintrittsklauseln . . . . .	623
IV. Sonstige erbrechtliche, letztwillige oder lebzeitige Gestaltungsmöglichkeiten . . . . .	625
1. Vor- und Nacherbschaft bei Personengesellschaftsanteilen . . . . .	625
2. Testamentsvollstreckung . . . . .	627
a) Einführung . . . . .	627
b) Testamentsvollstreckung am Gesellschaftsanteil eines persönlich haftenden Gesellschafters . . . . .	628
c) Testamentsvollstreckung an einer Kommanditbeteiligung . . . . .	632
d) Testamentsvollstreckung bei einer stillen Gesellschaft . . . . .	632
3. Vorweggenommene Erbfolge . . . . .	633
4. Erbverträge und Pflichtteilsverzichte . . . . .	635
5. Güterstandsvereinbarungen . . . . .	635
6. Der Personengesellschaftsanteil als Gegenstand eines Vermächtnisses	636

<b>B. Schenkung von Personengesellschaftsanteilen</b> . . . . .	636
I. Allgemeines . . . . .	636
II. Die zivilrechtliche Seite der Schenkung von Personengesellschaftsanteilen . . . . .	637
1. Allgemeines . . . . .	637
2. Schenkungstatbestand . . . . .	637
a) Form der Zuwendung . . . . .	637
b) Schenkungsgegenstand . . . . .	639
c) Unentgeltlichkeit . . . . .	639
3. Formerfordernis . . . . .	641
4. Die Rückforderung nach Schenkungsrecht . . . . .	642
a) Gesetzliche Rückforderungstatbestände . . . . .	642
b) Vertragliche Widerrufsvorbehalte und Rückfallklauseln . . . . .	644
5. Schenkung unter Auflage, insbesondere Schenkung unter Nießbrauchsvorbehalt . . . . .	646
a) Nießbrauch an Gewinnanteil und Auseinandersetzungsguthaben . . . . .	647
b) Vollrechtsnießbrauch . . . . .	648
c) Nießbrauch am Gewinnstammrecht . . . . .	648
d) Ertragsnießbrauch . . . . .	649
6. Schenkung auf den Todesfall . . . . .	650
7. Erbrechtliche Anrechnungs-, Ausgleichs- und Ergänzungsansprüche . . . . .	650
<b>C. Erbschaft- und Schenkungsteuer</b> . . . . .	653
I. Steuerpflichtiger Tatbestand . . . . .	654
1. Steuerpflicht nach deutschem Recht . . . . .	654
a) Unbeschränkte Steuerpflicht . . . . .	654
b) Erweiterte unbeschränkte Steuerpflicht . . . . .	654
c) Beschränkte Steuerpflicht . . . . .	655
d) Erweitert beschränkte Steuerpflicht . . . . .	656
e) Wegzugsbesteuerung . . . . .	656
f) Doppelbesteuerungsabkommen . . . . .	656
g) Anrechnung ausländischer Erbschaftsteuer . . . . .	657
2. Tatbestände . . . . .	658
a) Erwerbe von Todes wegen . . . . .	658
b) Schenkungen unter Lebenden . . . . .	659
II. Steuerbefreiungen . . . . .	661
1. Zugewinnausgleich . . . . .	661
a) § 5 Abs. 1 ErbStG . . . . .	662
b) § 5 Abs. 2 ErbStG . . . . .	662
2. Familienheim . . . . .	663
a) Erwerb durch Ehegatten oder Lebenspartner . . . . .	664
b) Erwerb durch Kinder und Enkel . . . . .	664
c) Wahlrecht . . . . .	665
d) Konsequenzen für letztwillige Verfügungen . . . . .	666
3. Sonstige Änderungen des § 13 ErbStG . . . . .	666
III. Besteuerungsverfahren . . . . .	666
1. Bewertung . . . . .	666
a) Grundvermögen . . . . .	667
b) Land- und forstwirtschaftliches Vermögen . . . . .	670
c) Gewerbebetriebe, Anteile an Personen- und Kapitalgesellschaften . . . . .	670
2. Bemessungsgrundlage . . . . .	675

a) Gesetzliche Reduzierungen . . . . .	675
b) Persönliche Freibeträge . . . . .	687
c) Privatautonome Reduzierungen . . . . .	687
3. Steuerbelastung . . . . .	693
a) Entlastungsbetrag . . . . .	693
b) Zusätzliche Stundungstatbestände . . . . .	693
c) Nachsteuer . . . . .	693
d) Vermeidung der Doppelbelastung mit Erbschafts- und Ertragsteuern . . . . .	698
<b>D. Güterstandsregelungen</b> . . . . .	699
I. Die verschiedenen Güterstände der Ehe . . . . .	699
1. Zugewinngemeinschaft . . . . .	699
a) Zugewinnausgleich bei Scheidung . . . . .	700
b) Zugewinnausgleich beim Erbfall . . . . .	701
2. Gütertrennung . . . . .	701
3. Gütergemeinschaft . . . . .	702
4. Modifizierte Zugewinngemeinschaft . . . . .	703
II. Gesellschaftsvertragliche Regelungen im Zusammenhang mit ehelichen Güterständen . . . . .	704
<b>§ 9 Umwandlungen</b>	
<b>A. Allgemeines</b> . . . . .	711
I. Motive für Umstrukturierungen . . . . .	711
II. Umwandlungen nach dem Umwandlungsgesetz und sonstige Umstrukturierungen . . . . .	711
1. Umwandlungen nach dem Umwandlungsgesetz . . . . .	712
2. Sonstige Umstrukturierungen . . . . .	714
III. Ermittlung der einschlägigen Vorschriften des Umwandlungsgesetzes .	715
IV. Ablauf von Umwandlungen nach dem Umwandlungsgesetz .	715
V. Schutzprinzipien des Umwandlungsgesetzes . . . . .	718
1. Schutz der Anteilsinhaber . . . . .	718
2. Schutz der Inhaber von Sonderrechten . . . . .	718
3. Schutz der Gläubiger . . . . .	719
4. Schutz der Arbeitnehmer . . . . .	720
VI. Grenzüberschreitende Verschmelzungen . . . . .	721
VII. Das UmwStG in der Fassung des SEStEG . . . . .	722
1. Anwendbarkeit des UmwStG . . . . .	722
2. Wesentliche Änderungen des UmwStG idF des SEStEG . . . . .	724
a) Aufgabe des Maßgeblichkeitsgrundsatzes . . . . .	724
b) Steuerliche Rückwirkung . . . . .	724
c) Aufgabe des Konzeptes der einbringungsgeborenen Anteile .	725
<b>B. Formwechsel</b> . . . . .	726
I. Rechtsnatur . . . . .	726
II. Formwechsel einer Kapitalgesellschaft in eine Personengesellschaft (Zivilrecht) . . . . .	727
1. Möglichkeiten des Formwechsels in eine Personengesellschaft . . . . .	727
a) Überblick . . . . .	727
b) Sonderproblem: Formwechsel in eine GmbH & Co. KG . . . . .	728
c) Sonderproblem: Formwechsel einer Ein-Personen-Kapitalgesellschaft . . . . .	730
2. Ablauf des Formwechsels in eine Personengesellschaft . . . . .	731

a)	Der Entwurf des Umwandlungsbeschlusses . . . . .	731
b)	Der Umwandlungsbericht und das Barabfindungsangebot . . . . .	735
c)	Der Umwandlungsbeschluss . . . . .	738
d)	Anmeldung und Eintragung . . . . .	740
III.	Formwechsel einer Kapitalgesellschaft in eine Personengesellschaft (Steuerrecht) . . . . .	743
1.	Steuerliche Rückwirkung . . . . .	744
2.	Bilanzierung bei dem formwechselnden Rechtsträger . . . . .	745
a)	Grundsatz . . . . .	745
b)	Bewertungswahlrecht . . . . .	746
c)	Rechtsfolgen der Wertansätze . . . . .	747
d)	Besteuerung des Übertragungsgewinns/-verlusts . . . . .	749
3.	Bilanzierung bei dem Rechtsträger neuer Rechtsform . . . . .	750
4.	Ermittlung des Übernahmevergebnisses . . . . .	751
a)	Übernahmevergebnis 1. Stufe . . . . .	754
b)	Übernahmevergebnis 2. Stufe . . . . .	754
c)	Besteuerung des Übernahmevergebnisses . . . . .	756
5.	Besteuerung auf Ebene der Gesellschafter . . . . .	757
6.	Gewerbesteuer . . . . .	759
7.	Grenzüberschreitender Formwechsel . . . . .	759
IV.	Formwechsel einer Personengesellschaft in eine Kapitalgesellschaft (Zivilrecht) . . . . .	760
1.	Möglichkeiten des Formwechsels einer Personengesellschaft . . . . .	760
a)	Überblick . . . . .	760
b)	Sonderprobleme: Formwechsel von GmbH & Co. KG und in Ein-Personen-Gesellschaften . . . . .	761
2.	Ablauf des Formwechsels einer Personengesellschaft in eine Kapitalgesellschaft oder eG . . . . .	761
a)	Der Entwurf des Umwandlungsbeschlusses . . . . .	762
b)	Der Umwandlungsbericht und das Barabfindungsangebot . . . . .	762
c)	Der Umwandlungsbeschluss – Beschlussfassung und Kapital- aufbringung . . . . .	765
d)	Anmeldung und Eintragung . . . . .	770
V.	Formwechsel einer Personengesellschaft in eine Kapitalgesellschaft (Steuerrecht) . . . . .	772
1.	Besonderheiten bei dem formwechselnden Rechtsträger . . . . .	774
a)	Ergänzungsbilanz/Sonderbetriebsvermögen . . . . .	774
b)	Steuerliche Rückwirkung und Bilanzierung . . . . .	778
2.	Besonderheiten bei dem Rechtsträger neuer Rechtsform . . . . .	778
a)	Bewertungswahlrecht . . . . .	779
b)	Auswirkungen auf die künftige Bilanzierungspraxis . . . . .	781
3.	Auswirkungen auf die Gesellschafter . . . . .	782
4.	Ermittlung und Besteuerung des Einbringungsgewinns . . . . .	784
5.	Exkurs: Formwechsel in die KGaA . . . . .	786
<b>C. Verschmelzung</b> . . . . .		787
I.	Die Verschmelzung auf eine Personengesellschaft (Zivilrecht) . . . . .	787
1.	Möglichkeiten der Verschmelzung auf eine Personengesellschaft . . . . .	787
a)	Überblick . . . . .	787
b)	Sonderprobleme . . . . .	788
2.	Ablauf der Verschmelzung auf eine Personengesellschaft . . . . .	791
a)	Der Verschmelzungsvertrag . . . . .	791
b)	Der Verschmelzungsbericht . . . . .	801
c)	Die Prüfung der Verschmelzung . . . . .	802

d) Der Verschmelzungsbeschluss . . . . .	803
e) Anmeldung und Eintragung . . . . .	805
II. Die Verschmelzung auf eine Personengesellschaft (Steuerrecht) . . . . .	810
1. Steuerlicher Übertragungstichtag und Rückwirkung . . . . .	810
2. Bewertungswahlrecht nach § 3 UmwStG . . . . .	812
3. Fiktion der Beteiligung an der übertragenden Kapitalgesellschaft . . . . .	812
4. Ermittlung und Besteuerung des Übernahmevergebnisses . . . . .	815
5. Auswirkungen auf den Gewinn der übernehmenden Personengesellschaft . . . . .	816
6. Grenzüberschreitende Verschmelzung . . . . .	817
III. Die Verschmelzung einer Personengesellschaft (Zivilrecht) . . . . .	817
1. Möglichkeiten der Verschmelzung einer Personengesellschaft . . . . .	817
a) Überblick . . . . .	817
b) Sonderprobleme . . . . .	818
2. Ablauf der Verschmelzung einer Personengesellschaft . . . . .	820
a) Der Verschmelzungsvertrag . . . . .	821
b) Der Verschmelzungsbericht . . . . .	824
c) Die Prüfung der Verschmelzung . . . . .	825
d) Der Verschmelzungsbeschluss . . . . .	825
e) Anmeldung und Eintragung . . . . .	826
IV. Die Verschmelzung einer Personengesellschaft (Steuerrecht) . . . . .	828
1. Rückwirkung und Bilanzierung beim Einbringenden . . . . .	828
2. Gegenstand der Einbringung, Einbringender . . . . .	829
3. Mitunternehmerstellung . . . . .	830
4. Bilanzierung bei der übernehmenden Personengesellschaft . . . . .	831
5. Besteuerung des Einbringungsgewinns . . . . .	835
6. Sonstige Auswirkungen der Verschmelzung . . . . .	837
<b>D. Spaltung . . . . .</b>	<b>838</b>
I. Die Spaltung unter Beteiligung einer Personengesellschaft (Zivilrecht) . . . . .	838
1. Möglichkeiten der Spaltung unter Beteiligung einer Personengesellschaft . . . . .	838
a) Überblick . . . . .	838
b) Besonderheiten . . . . .	839
2. Ablauf der Spaltung unter Beteiligung einer Personengesellschaft . . . . .	842
a) Der Spaltungs- und Übernahmevertrag bzw. der Spaltungsplan . . . . .	843
b) Der Spaltungsbericht . . . . .	852
c) Die Prüfung der Spaltung . . . . .	853
d) Der Spaltungsbeschluss . . . . .	855
e) Anmeldung und Eintragung . . . . .	857
II. Die Spaltung unter Beteiligung einer Personengesellschaft (Steuerrecht) . . . . .	859
1. Spaltung aus einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft . . . . .	859
a) Übergehendes Vermögen als Teilbetrieb . . . . .	860
b) Steuerliche Bewertung . . . . .	863
c) Ermittlung des Übernahmevergebnisses . . . . .	865
d) Verlustabzug gem. § 16 S. 1 iVm. § 15 Abs. 3 UmwStG . . . . .	866
2. Spaltung einer Personengesellschaft auf eine Personengesellschaft . . . . .	866
a) Einschlägige Vorschriften . . . . .	866
b) Einbringung in eine Personengesellschaft . . . . .	867

## § 10 Personengesellschaft in Krise, Sanierung und Insolvenz

<b>A. Zum Begriff der Krise . . . . .</b>	871
I. Der betriebswirtschaftliche Krisenbegriff . . . . .	871
II. Der rechtliche Krisenbegriff . . . . .	873
1. Insolvenzfähigkeit und Antragsberechtigung . . . . .	874
2. Zahlungsunfähigkeit . . . . .	876
3. Drohende Zahlungsunfähigkeit . . . . .	879
4. Beurteilung drohender/eingetretener Zahlungsunfähigkeit . . . . .	880
5. Überschuldung . . . . .	882
<b>B. Sanierungsfähigkeit und Sanierungswürdigkeit . . . . .</b>	888
I. Sanierungsfähigkeit . . . . .	888
1. Sanierungskonzept . . . . .	889
a) Beschreibung des Unternehmens . . . . .	890
b) Analyse des Unternehmens . . . . .	890
c) Leitbild des sanierten Unternehmens . . . . .	890
d) Maßnahmen zur Sanierung des Unternehmens . . . . .	890
e) Planverprobungsrechnungen . . . . .	895
2. Finanzwirtschaftliche Sanierungsmaßnahmen . . . . .	896
a) Bar- oder Sachkapitalerhöhung . . . . .	896
b) Gesellschafterdarlehen . . . . .	899
c) Gewährung neuer Kredite durch Dritte . . . . .	901
d) Sicherheitengestellung durch Gesellschafter . . . . .	902
e) Forderungsverzichte . . . . .	902
f) Rangrücktrittserklärungen . . . . .	904
g) Patronatserklärungen . . . . .	905
h) Verkauf von Anlage- und Umlaufvermögen . . . . .	906
3. Personalwirtschaftliche Sanierungsmaßnahmen . . . . .	907
a) Entgeltkürzungen . . . . .	907
b) Eingriffe in Betriebsrentenansprüche . . . . .	909
c) Personalabbaumaßnahmen . . . . .	912
II. Sanierungswürdigkeit . . . . .	914
1. Außergerichtliche oder gerichtliche Liquidation . . . . .	915
2. Außergerichtliche oder gerichtliche Sanierung . . . . .	917
a) Vorrang der Unternehmensfortführung . . . . .	918
b) Möglichkeiten einer gesteuerten Insolvenz . . . . .	920
c) Arbeitsrechtliche Erleichterungen . . . . .	922
<b>C. Pflichten der Gesellschafter in der Krise . . . . .</b>	925
I. Verpflichtung zur Mitwirkung an Sanierungs- oder Abwicklungsmaßnahmen . . . . .	925
II. Nachschussverpflichtungen . . . . .	925
III. Verpflichtung zur Mitwirkung bei der Auflösung . . . . .	926
IV. Insolvenzantragspflichten . . . . .	926
V. Jahresabschluss . . . . .	927
1. Aufstellungsfrist . . . . .	927
2. Ansatz und Bewertung . . . . .	928
<b>D. Haftung der Gesellschafter in Krise und Insolvenz . . . . .</b>	929
I. Haftung für Steuerschulden . . . . .	929
1. Haftung der Gesellschafter . . . . .	929
2. Haftung der Geschäftsführer . . . . .	930
II. Haftung für rückständige Arbeitnehmeranteile zur Sozialversicherung	933

1. Haftung der Gesellschafter . . . . .	933
2. Haftung der Geschäftsführer . . . . .	933
III. Haftung des Kommanditisten . . . . .	935
1. Haftungsbefreende Leistung der Pflichteinlage . . . . .	935
2. Wiederaufleben der Haftung des Kommanditisten . . . . .	935
3. Eigenkapitalersatzrecht . . . . .	936
4. Kapitalerhaltungsregelungen der §§ 30, 31 GmbHG analog . . . . .	937
IV. Haftungsrisiken von Gesellschaftern und Geschäftsführern in der Insolvenz . . . . .	939
1. Haftung der Gesellschafter . . . . .	939
2. Haftung der Geschäftsführer . . . . .	943
a) Verpflichtung zur Erstattung verbotener Auszahlungen . . . . .	943
b) Insolvenzverschleppungshaftung . . . . .	944
c) Insolvenzverursachungshaftung . . . . .	945
V. Insolvenzanfechtung . . . . .	947

## § 11 Auflösung und Liquidation

A. Vorbemerkung . . . . .	956
B. Auflösung der Personengesellschaft . . . . .	958
I. Auflösungsgründe . . . . .	958
1. Auflösungsgründe, die zur Liquidation führen . . . . .	958
a) Zeitablauf . . . . .	958
b) Auflösungsbeschluss . . . . .	959
c) Tod eines Gesellschafters . . . . .	960
d) Gesellschafterinsolvenz . . . . .	960
e) Kündigung . . . . .	961
f) Gerichtliche Entscheidung . . . . .	964
g) Zweckerreichung/Unmöglichkeit . . . . .	965
2. Auflösungsgründe, die nicht zur Liquidation führen . . . . .	965
a) Anwachsung/Gesamtrechtsnachfolge . . . . .	965
b) Insolvenz der Gesellschaft . . . . .	966
II. Rechtsfolgen der Auflösung . . . . .	966
1. Auswirkungen auf die Gesellschaft . . . . .	966
2. Fehlerhafte Auflösung . . . . .	967
III. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft . . . . .	967
IV. Durchführung der Liquidation . . . . .	968
1. Überblick . . . . .	968
2. Träger der Liquidation . . . . .	968
a) Stellung der Gesellschafter . . . . .	968
b) Liquidatoren . . . . .	969
3. Anmeldung der Auflösung . . . . .	970
4. Liquidationsverfahren . . . . .	970
a) Auseinandersetzung unter Abwicklung der Gesellschaft . . . . .	970
b) Andere Arten der Auseinandersetzung . . . . .	972
C. Rechnungslegung . . . . .	974
I. Vorbemerkungen . . . . .	974
II. Liquidationseröffnungsbilanz . . . . .	974
III. Liquidationsschlussbilanz . . . . .	975
D. Besteuerung in der Liquidation . . . . .	975
I. Mitunternehmerschaften . . . . .	975
1. Überblick . . . . .	975

2. Betriebsveräußerung, Betriebsaufgabe und Realteilung . . . . .	977
a) Abgrenzung . . . . .	977
b) Ermittlung des Veräußerungs- bzw. Aufgabegewinns . . . . .	980
c) Begünstigte Gewinne im Rahmen der Liquidation . . . . .	983
d) Nicht begünstigte Gewinne im Rahmen der Liquidation . . . . .	983
e) Freibetrag . . . . .	984
f) Tarifermäßigung . . . . .	985
g) Zurechnung zu den Gesellschaftern . . . . .	986
3. Veräußerung des ganzen Gewerbebetriebes gegen wiederkehrende Bezüge . . . . .	987
4. Besonderheiten bei der Liquidation einer KG . . . . .	987
5. Gewerbesteuer . . . . .	988
II. Personengesellschaft mit freiberuflicher Tätigkeit . . . . .	989
III. Vermögensverwaltende Personengesellschaften . . . . .	989

**§ 12 GmbH & Co. KG**

<b>A. Einleitung</b> . . . . .	993
I. Gründe für die Unternehmensform „GmbH & Co. KG“ . . . . .	993
II. Die zivilrechtliche Anerkennung der GmbH & Co. KG . . . . .	994
III. Die steuerrechtliche Anerkennung der GmbH & Co. KG . . . . .	995
IV. Erscheinungsformen der GmbH & Co. KG . . . . .	995
<b>B. Gründung der GmbH &amp; Co. KG</b> . . . . .	996
I. Neugründung . . . . .	996
1. Komplementär-GmbH . . . . .	996
2. Kommanditgesellschaft . . . . .	999
II. Umwandlung, Beitritt und Einbringung . . . . .	1001
III. Herstellen einer Gesellschafteridentität . . . . .	1001
1. Personenidentische GmbH & Co. KG . . . . .	1001
a) Abtretung und Vererbung . . . . .	1001
b) Kündigung und Ausschluss . . . . .	1002
2. Einheitsgesellschaft . . . . .	1002
<b>C. Organisation der GmbH &amp; Co. KG</b> . . . . .	1003
I. Geschäftsführung und Vertretung . . . . .	1003
1. GmbH & Co. KG . . . . .	1003
a) Geschäftsführung . . . . .	1003
b) Vertretung . . . . .	1004
2. Geschäftsführung und Vertretung in der Einheitsgesellschaft . . . . .	1004
3. Geschäftsführung und Vertretung in der Komplementär-GmbH . . . . .	1004
4. Verbot des Selbstkontrahierens . . . . .	1005
II. Geschäftsführervertrag . . . . .	1006
III. Gesellschafterversammlung . . . . .	1007
1. GmbH . . . . .	1007
2. GmbH & Co. KG . . . . .	1007
3. Einheitsgesellschaft . . . . .	1007
IV. Aufsichtsrat . . . . .	1008
1. Drittelparteigesetz . . . . .	1008
2. § 4 MitbestG . . . . .	1009
a) Voraussetzungen zur Bildung des Aufsichtsrats und Zusamme- nung . . . . .	1009
b) Wesentliche Aufgaben . . . . .	1009
c) Vermeidung eines Aufsichtsrats . . . . .	1010
3. § 5 MitbestG . . . . .	1011

V. Wettbewerbsverbot . . . . .	1011
1. Komplementär-GmbH . . . . .	1011
2. Kommanditisten . . . . .	1011
3. Geschäftsführer der Komplementär-GmbH . . . . .	1012
<b>D. Finanzierung . . . . .</b>	<b>1012</b>
I. Pflichteinlage . . . . .	1012
II. Gesellschaftsaderlehen und Nutzungsüberlassung . . . . .	1014
III. Verzicht auf Rückzahlungsanspruch . . . . .	1015
<b>E. Jahresabschluss . . . . .</b>	<b>1016</b>
I. Abschlusspflicht . . . . .	1016
II. Offenlegungs- und Prüfungspflicht . . . . .	1017
<b>F. Laufende Besteuerung . . . . .</b>	<b>1019</b>
I. Einkommen-/Körperschaftsteuer . . . . .	1019
1. Steuersubjekteigenschaft . . . . .	1019
2. Art der Einkünfte . . . . .	1020
a) Gewerbliche Einkünfte kraft Tätigkeit . . . . .	1020
b) Gewerblich geprägte Einkünfte . . . . .	1020
3. Mitunternehmerstellung . . . . .	1022
a) Komplementär-GmbH . . . . .	1022
b) Kommanditisten . . . . .	1023
c) Verdeckte Mitunternehmerschaft . . . . .	1023
4. Gewinnermittlung und Einkünftezurechnung . . . . .	1024
5. Besonderheiten . . . . .	1027
a) Verdeckte Gewinnausschüttungen . . . . .	1027
b) Zinsschranke . . . . .	1028
II. Gewerbesteuer . . . . .	1028
1. Gewerbesteuersubjekt . . . . .	1029
2. Organschaft . . . . .	1029
3. Gewerbeertrag . . . . .	1030
III. Umsatzsteuer . . . . .	1030
<b>G. Ausscheiden aus der Gesellschaft, Anteilsübertragung . . . . .</b>	<b>1031</b>
I. Formerfordernisse . . . . .	1031
II. Übergang von Todes wegen . . . . .	1032
III. Steuerliche Konsequenzen . . . . .	1033
<b>H. Haftung . . . . .</b>	<b>1034</b>
1. Haftung der Gesellschafter der GmbH . . . . .	1034
a) Vor-GmbH . . . . .	1034
b) §§ 30, 31 GmbHG . . . . .	1035
c) §§ 32 a, 32 b GmbHG aF und Rechtsprechungsgrundsätze . . . . .	1036
2. Haftung der Gesellschafter der KG . . . . .	1036
a) Grundsätzliche Haftung . . . . .	1036
b) §§ 30, 31 GmbHG analog . . . . .	1037
c) Eigenkapitalersetzende Gesellschafterdarlehen und Nutzungsüberlassungen . . . . .	1038
d) Allgemeine Durchgriffshaftung . . . . .	1039
3. Haftung des Geschäftsführers . . . . .	1039
<b>I. Auflösung, Insolvenz und Liquidation . . . . .</b>	<b>1040</b>
I. Auflösung . . . . .	1040
1. Allgemeines . . . . .	1040
2. Mehrheitserfordernis für Auflösungsbeschluss . . . . .	1040

3. Tod eines Gesellschafters . . . . .	1040
4. Eröffnung des Insolvenzverfahrens . . . . .	1041
II. Insolvenz . . . . .	1041
1. Zwingende Insolvenzgründe . . . . .	1041
2. Drohende Zahlungsunfähigkeit . . . . .	1043
3. Konsequenzen für die KG . . . . .	1043
4. Konsequenzen für die Gesellschafter . . . . .	1044
a) Insolvenzrechtliche Lösung statt Eigenkapitalersatz . . . . .	1044
b) Gesellschafterdarlehen und vergleichbare Rechtshandlungen . . . . .	1045
c) Gesellschafterbesicherte Drittdarlehen . . . . .	1046
d) Anfechtbarkeit aufgrund § 135 InsO . . . . .	1046
e) Nutzungüberlassung . . . . .	1047
III. Liquidation . . . . .	1048
1. Gesellschaftsrecht . . . . .	1048
2. Steuerrecht . . . . .	1048

**§ 13 Stille Gesellschaft**

A. Handels- und Gesellschaftsrecht . . . . .	1050
I. Grundlagen . . . . .	1050
1. Begriff und Rechtsnatur der stillen Gesellschaft . . . . .	1050
2. Erscheinungsformen der stillen Gesellschaft . . . . .	1051
3. Abgrenzung der stillen Gesellschaft zu verwandten Rechtsinstituten . . . . .	1052
II. Die Begründung der stillen Gesellschaft . . . . .	1053
III. Rechtsverhältnisse bei der stillen Gesellschaft . . . . .	1055
1. Innenverhältnis . . . . .	1055
2. Außenverhältnis . . . . .	1057
IV. Bilanzierungsgrundsätze . . . . .	1058
1. Bilanzierung beim Inhaber des Handelsgewerbes . . . . .	1058
a) Vermögenseinlage . . . . .	1058
b) Gewinn- und Verlustanteile . . . . .	1059
2. Bilanzierung beim stillen Gesellschafter . . . . .	1060
a) Vermögenseinlage . . . . .	1060
b) Gewinn- und Verlustanteile . . . . .	1060
V. Beendigung der stillen Gesellschaft . . . . .	1061
B. Steuerrecht . . . . .	1063
I. Grundlagen . . . . .	1063
1. Typisch und atypisch stille Gesellschaft . . . . .	1063
2. Die steuerliche Anerkennung der stillen Gesellschaft zwischen nahestehenden Personen . . . . .	1065
a) Die stille Gesellschaft mit Familienangehörigen . . . . .	1065
b) Die GmbH & Still . . . . .	1067
II. Die Besteuerung der typisch stillen Gesellschaft . . . . .	1068
1. Laufende Besteuerung . . . . .	1068
a) Die Besteuerung des Geschäftsinhabers . . . . .	1068
b) Die Besteuerung des typisch stillen Gesellschafters . . . . .	1070
2. Aperiodische Besteuerung . . . . .	1073
a) Ertragsteuern . . . . .	1073
b) Erbschafts- und Schenkungsteuer . . . . .	1075
III. Die Besteuerung der atypisch stillen Gesellschaft . . . . .	1076
1. Laufende Besteuerung . . . . .	1076
a) Steuersubjekt . . . . .	1076

b) Einkünftequalifikation . . . . .	1076
c) Gewinnermittlung . . . . .	1077
d) Gewerbesteuer . . . . .	1080
e) Gewerbesteuermäßigung . . . . .	1082
f) Organschaft . . . . .	1083
g) Verfahrensrecht . . . . .	1084
2. Aperiodische Besteuerung . . . . .	1085
a) Ertragsteuern . . . . .	1085
b) Erbschafts- und Schenkungsteuer . . . . .	1087
<b>C. Motive für die Wahl der stillen Gesellschaft . . . . .</b>	<b>1088</b>
I. Wirtschaftliche Motive . . . . .	1088
1. Die stillen Gesellschaft als Instrument der Kapitalausstattung und Kapitalanlage . . . . .	1088
2. Die stillen Gesellschaft als Instrument der Unternehmensnachfolge . . . . .	1089
3. Die stillen Gesellschaft als Instrument der Mitarbeiterbeteiligung . .	1090
4. Sonstige Motive für die Wahl der stillen Gesellschaft . . . . .	1090
II. Steuerliche Motive . . . . .	1091
1. Einkünfteverlagerung . . . . .	1091
a) Übertragung von Einkunftsquellen . . . . .	1091
b) Verlusttransfer . . . . .	1092
2. Vermeidung von Gewinnrealisierungen . . . . .	1094
3. Gewerbesteuerliche Vorteile . . . . .	1094
4. Grunderwerbsteuerliche Vorzüge . . . . .	1095
<b>§ 14 Unterbeteiligung</b>	
<b>A. Gesellschaftsrecht . . . . .</b>	<b>1098</b>
I. Begriffsbestimmungen . . . . .	1098
II. Die Unterbeteiligung in der Praxis . . . . .	1100
III. Anwendbare Rechtsvorschriften . . . . .	1101
IV. Vertragliche Gestaltung . . . . .	1101
1. Form . . . . .	1102
2. Verhältnis zum Hauptgesellschaftsvertrag . . . . .	1102
3. Vertragliche Regelungsschwerpunkte . . . . .	1103
a) Geschäftsführung . . . . .	1103
b) Einflussnahmemöglichkeiten des Unterbeteiligten . . . . .	1103
c) Einlagen/Beiträge . . . . .	1104
d) Gewinn-/Verlustbeteiligung des Unterbeteiligten . . . . .	1105
e) Informationsrechte des Unterbeteiligten . . . . .	1106
V. Treuepflichten . . . . .	1106
1. Treuepflichten des Hauptgesellschafters . . . . .	1106
2. Treuepflichten des Unterbeteiligten . . . . .	1107
3. Wettbewerbsverbot . . . . .	1107
VI. Buchführung . . . . .	1108
VII. Beendigung/Auseinandersetzung . . . . .	1108
VIII. Unterbeteiligung Minderjähriger . . . . .	1112
<b>B. Steuerrecht . . . . .</b>	<b>1113</b>
I. Einkommensteuer . . . . .	1113
1. Typische Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .	1113
a) Steuerliche Behandlung des Unterbeteiligten . . . . .	1113
b) Steuerliche Behandlung des Hauptgesellschafters . . . . .	1114
2. Atypische Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .	1115

a) Steuerliche Behandlung des laufenden Ertrags . . . . .	1115
b) Feststellungsverfahren . . . . .	1118
c) Exkurs: Unterbeteiligung am Anteil an einer Personengesellschaft mit ausschließlichen Einkünften aus Vermietung und Verpachtung . . . . .	1118
d) Einräumung, Beendigung und Übertragung der Unterbeteiligung . . . . .	1119
3. Steuerliche Anerkennung von Unterbeteiligungen Familienangehöriger . . . . .	1119
a) Anerkennungsfähigkeit der vertraglichen Gestaltung . . . . .	1119
b) Anerkennung der Gewinnverteilung . . . . .	1121
c) § 12 EStG als Grenze für die steuerliche Anerkennung . . . . .	1121
II. Gewerbesteuer . . . . .	1122
1. Typische Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .	1122
2. Atypische Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .	1122
III. Umsatzsteuer . . . . .	1122
IV. Erbschaft- und Schenkungsteuer . . . . .	1122
V. Unterbeteiligung und Formwechsel . . . . .	1123
1. Typische Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .	1123
2. Atypische Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .	1124

## § 15 Familienpersonengesellschaft

<b>A. Begriff und Besonderheiten</b> . . . . .	1126
I. Erscheinungsformen . . . . .	1126
1. Begriffsmerkmale . . . . .	1126
2. Einteilung . . . . .	1127
3. Familiengesellschaften und Corporate Governance . . . . .	1128
II. Rechtsformen von Familiengesellschaften . . . . .	1128
III. Motive für die Gründung . . . . .	1129
1. Vorbereitung des Generationswechsels im Unternehmen . . . . .	1129
2. Versorgung . . . . .	1129
3. Steuerrecht . . . . .	1129
a) Einkommensteuer . . . . .	1129
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer . . . . .	1130
IV. Besonderheiten gegenüber anderen Personengesellschaften . . . . .	1130
<b>B. Gründergeneration</b> . . . . .	1131
I. Organisatorische Sonderstellung . . . . .	1131
1. Geschäftsführung/Vertretung . . . . .	1131
2. Kontrollrechte . . . . .	1133
II. Finanzielle Sonderstellung . . . . .	1134
III. Mitgliedschaftliche Sonderstellung . . . . .	1134
<b>C. Nachfolgegeneration</b> . . . . .	1135
I. Beteiligung Minderjähriger . . . . .	1135
1. Einrücken in die Gesellschafterstellung . . . . .	1135
a) Vertretung bei Gründung und Beitritt . . . . .	1135
b) Vormundschaftsgerichtliche Genehmigung des Gesellschaftsvertrags . . . . .	1136
c) Änderungen des Gesellschaftsvertrags . . . . .	1137
d) Sonstige Gesellschafterbeschlüsse . . . . .	1137
e) Gesellschaftsvertragsänderungen ohne Beschluss und Umwandlungsmaßnahmen . . . . .	1138
f) Eintragungspflichtige Tatsachen . . . . .	1138

2. Wahrnehmung der Gesellschafterrechte . . . . .	1138
3. Haftungsbeschränkung und Kündigungsmöglichkeit mit Vollendung des 18. Lebensjahres . . . . .	1139
a) Haftungsbeschränkung . . . . .	1139
b) Kündigungsmöglichkeiten . . . . .	1140
c) Haftung nach § 15 HGB . . . . .	1141
II. Steuerliche Anerkennung schenkweise eingeräumter Beteiligung an der Familiengesellschaft . . . . .	1141
1. Zivilrechtlich wirksamer Gesellschaftsvertrag . . . . .	1142
2. Einräumung einer Mitunternehmerstellung . . . . .	1143
3. Klarheit und Eindeutigkeit der Regelung, tatsächlicher Vollzug . .	1146
III. Angemessene Beteiligung am Gewinn . . . . .	1147
1. Schenkweise erhaltene Beteiligung . . . . .	1147
2. Entgeltlicher Erwerb . . . . .	1147
3. Bereits bestehende Beteiligung . . . . .	1148
IV. Folgen der steuerlichen Nichtanerkennung . . . . .	1148
1. Fehlende Mitunternehmerstellung . . . . .	1148
2. Unangemessene Gewinnverteilung . . . . .	1148
<b>D. Familienstämme</b> . . . . .	1149
I. Organisationsrecht . . . . .	1149
1. Geschäftsführung und Vertretung . . . . .	1149
2. Corporate Governance . . . . .	1149
3. Beirat . . . . .	1149
4. Gesellschafterbeschlüsse . . . . .	1150
II. Finanzielle Regelungen . . . . .	1151
III. Mitgliedschaftliche Regelungen . . . . .	1152
IV. Familiengruppen . . . . .	1152

## **§ 16 Publikumspersonengesellschaft**

<b>A. Einleitung</b> . . . . .	1155
I. Begriff . . . . .	1155
II. Wirtschaftliche Bedeutung . . . . .	1155
III. Richterliches Sonderrecht . . . . .	1160
IV. Verkaufsprospektegesetz . . . . .	1160
<b>B. Rechtsform und Gründung von Publikumspersonengesellschaften</b> . .	1161
I. Wahl der Gesellschaftsform und Gründung . . . . .	1161
1. GmbH & Co. KG . . . . .	1161
2. Stille Gesellschaft . . . . .	1162
3. Gesellschaft bürgerlichen Rechts . . . . .	1163
II. Mittelbare Beteiligung der Anleger . . . . .	1164
1. Vor- und Nachteile einer Treuhand-Beteiligung . . . . .	1164
2. Unechte Treuhand . . . . .	1164
3. Echte Treuhand . . . . .	1165
4. Treuhandvertrag . . . . .	1165
III. Prospektpublizität . . . . .	1167
IV. Inhaltskontrolle . . . . .	1168
V. Leistungen an Gründungsgesellschafter . . . . .	1169
<b>C. Organe</b> . . . . .	1169
I. Geschäftsführung . . . . .	1169
II. Gesellschafterversammlung . . . . .	1170
III. Beirat . . . . .	1171

<b>D. Beitritt und Ausscheiden von Anlegern</b>	1173
I. Direkter Beitritt	1173
II. Beitritt durch Treuhänder	1173
III. Kündigung und Ausschließung	1174
1. Kündigungsrecht des Anlegers	1174
2. Ausschließungsrecht der Gesellschaft	1175
3. Rechtsfolgen des Austritts	1175
<b>E. Finanzierung der Gesellschaft</b>	1176
I. Gesellschaftsrechtliche Einlage	1176
II. Gesellschafterdarlehen und stille Beteiligung	1176
III. Nachschusspflicht	1177
<b>F. Besteuerung der Gesellschaft und der Anleger</b>	1178
I. Besteuerung der Gesellschaft	1178
1. Einkünftequalifikation	1178
a) Gewerbliche Einkünfte	1178
b) Vermögensverwaltende Tätigkeit, insbesondere Fonds	1178
2. Einkünftezielungsabsicht	1182
3. Verlustverrechnungsbeschränkung § 15b EStG	1184
4. Konzeptionsbedingte Aufwendungen	1187
5. Umsatzsteuer	1188
II. Besteuerung des Anlegers	1189
1. Mitunternehmereigenschaft	1189
2. Abweichender Ergebnisverteilungsschlüssel	1191
3. Kosten des Beitritts	1193
4. Verfahrensrechtliche Besonderheit: Hinzuziehung (§ 360 Abs. 3 AO)	1193
<b>G. Haftungsfragen</b>	1193
I. Prospekthaftung	1193
II. Geschäftsführerhaftung	1197
III. Haftung von Beirat und Treuhänder	1197
IV. Haftung des Anlegers	1197
1. Grundsatz	1197
2. Gutgläubensschutz	1198
<b>H. Insolvenz und Liquidation</b>	1199

## § 17 Arbeitsgemeinschaft (ARGE)

<b>A. Die Bedeutung und die Formen der ARGE</b>	1203
I. Die Bedeutung der ARGE	1203
II. Die Typen der ARGE und ihre Rechtsformen	1204
1. Der Grundtyp	1204
a) Gesellschaft bürgerlichen Rechts „sui generis“	1205
b) Personenhandelsgesellschaft	1205
c) Weitere Rechtsformen	1206
d) Abgrenzung zum Konsortium	1206
2. Die Dach-ARGE und die Los-ARGE	1209
3. Die Bieter-Gemeinschaft	1211
4. Die Beihilfe-Gemeinschaft (Innen-ARGE)	1211
5. Die Dauer-ARGE (fortgesetzte ARGE)	1211
<b>B. Die Gründung der ARGE</b>	1212
I. Die Bietergemeinschaft als Vorbereitung der ARGE-Gründung	1212

1. Die Bietergemeinschaft als Vor-ARGE . . . . .	1212
2. Probleme der Bietergemeinschaft . . . . .	1214
a) Wettbewerbsverbot und Kartellrecht . . . . .	1214
b) Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen die Treuepflicht . . . . .	1215
II. Die Gründung der ARGE . . . . .	1216
1. Der ARGE-Vertrag . . . . .	1216
a) Inhalt des Vertrags . . . . .	1216
b) Form des Vertrags . . . . .	1217
c) Name der Gesellschaft . . . . .	1217
2. Der faktische/fehlerhafte ARGE-Vertrag . . . . .	1217
<b>C. Das Innenverhältnis der ARGE . . . . .</b>	<b>1218</b>
1. Die Organe der ARGE und ihre Aufgaben . . . . .	1218
2. Die Aufsichtsstelle (Gesellschafterversammlung) . . . . .	1218
a) Aufgabe und Kompetenz . . . . .	1218
b) Binnenorganisation und Entscheidungsfindung . . . . .	1218
2. Die Geschäftsführungen . . . . .	1220
a) Die technische Geschäftsführung . . . . .	1220
b) Die kaufmännische Geschäftsführung . . . . .	1220
c) Verhältnis der Geschäftsführer untereinander . . . . .	1221
d) Vergütung für Sonderleistungen . . . . .	1222
3. Die Bauleitung . . . . .	1222
II. Die Rechte und die Pflichten der Gesellschafter . . . . .	1223
1. Die Rechte der Gesellschafter . . . . .	1223
2. Die Pflichten der Gesellschafter . . . . .	1224
a) Geldmittel . . . . .	1224
b) Personal, Stoffe und Geräte . . . . .	1225
c) Folgen von Pflichtverstößen . . . . .	1227
3. Rechtsfolgen der Umwandlung eines Gesellschafters . . . . .	1229
<b>D. Das Außenverhältnis der ARGE . . . . .</b>	<b>1230</b>
I. Die Vertretung . . . . .	1230
1. Vertretungsmacht . . . . .	1230
2. Wirksamkeit der Vertretung . . . . .	1231
II. Die Haftung . . . . .	1232
1. Grundsatz . . . . .	1232
2. Möglichkeit der Haftungsbeschränkung . . . . .	1233
<b>E. Das Ende der ARGE und das Ausscheiden eines Gesellschafters . . . . .</b>	<b>1234</b>
I. Das Ende der ARGE . . . . .	1234
1. Gründe für das Ende der ARGE . . . . .	1234
2. Folgen der Beendigung . . . . .	1234
II. Das Ausscheiden eines Gesellschafters . . . . .	1235
1. Gründe für das Ausscheiden . . . . .	1235
2. Folgen des Ausscheidens . . . . .	1236
a) Weiterbestehen der ARGE . . . . .	1236
b) Auseinandersetzung mit dem ausscheidenden Gesellschafter . . . . .	1236
<b>F. Das Steuerrecht der ARGE . . . . .</b>	<b>1238</b>
I. Einkommensteuer . . . . .	1238
1. Die ARGE als Personengesellschaft iSv. § 15 Abs. 1 Nr. 2 EStG . . . . .	1238
2. Bilanzierung/Gewinnrealisierung . . . . .	1239
II. Gewerbesteuer . . . . .	1241
III. Umsatzsteuer . . . . .	1241

**§ 18 Partnerschaftsgesellschaft**

<b>A. Rechtsgrundlagen</b> . . . . .	1245
I. Anwendbare Rechtsvorschriften . . . . .	1245
II. Zulässigkeit der Partnerschaftsgesellschaft . . . . .	1246
1. Sachlicher Anwendungsbereich . . . . .	1246
2. Persönlicher Anwendungsbereich . . . . .	1246
a) Freiberufler . . . . .	1246
b) Ausübung eines freien Berufs . . . . .	1247
c) Zusammenschluss verschiedener Berufe . . . . .	1248
d) Zusammenschluss mit Ausländern (insbes. internationale Partnerschaftsgesellschaften) . . . . .	1248
<b>B. Gründungsvoraussetzungen</b> . . . . .	1250
I. Abschluss eines Partnerschaftsgesellschaftsvertrages . . . . .	1250
1. Schriftform . . . . .	1250
a) Umfang des Schriftformerfordernisses . . . . .	1251
b) Rechtsfolge von Formverstößen . . . . .	1251
2. Mindestinhalt . . . . .	1252
a) Name der Gesellschaft . . . . .	1252
b) Sitz der Gesellschaft . . . . .	1255
c) Name und Vorname jedes Partners . . . . .	1256
d) In der Gesellschaft ausgeübter Beruf jedes Partners . . . . .	1256
e) Wohnort jedes Partners . . . . .	1257
f) Gegenstand der Partnerschaftsgesellschaft . . . . .	1257
3. Fakultativer Inhalt . . . . .	1258
II. Eintragung in das Partnerschaftsregister . . . . .	1258
1. Registeranmeldung . . . . .	1259
2. Registerverfahren und Eintragung . . . . .	1259
<b>C. Innen- und Außenverhältnis</b> . . . . .	1261
I. Innenverhältnis . . . . .	1261
1. Beginn der Gesellschaft . . . . .	1261
2. Verlauf der Gesellschaft . . . . .	1261
a) Geschäftsführung . . . . .	1262
b) Erbfolge . . . . .	1263
c) Sonstiges . . . . .	1263
3. Beendigung der Gesellschaft, Ausscheiden, Umwandlung . . . . .	1264
a) Beendigung . . . . .	1264
b) Ausscheiden eines Partners . . . . .	1264
c) Umwandlung . . . . .	1264
d) Sonstiges . . . . .	1265
II. Außenverhältnis . . . . .	1265
1. Beginn der Gesellschaft . . . . .	1266
2. Verlauf der Gesellschaft . . . . .	1266
a) Vertretung . . . . .	1266
b) Geschäftspapiere . . . . .	1267
c) Haftung . . . . .	1267
3. Beendigung der Gesellschaft, Ausscheiden, Umwandlung . . . . .	1273
<b>D. Steuern</b> . . . . .	1274
I. Allgemeines . . . . .	1274
II. Einkommensteuer . . . . .	1274
1. Einkunftsart . . . . .	1274

## **Inhaltsverzeichnis**

### **§ 19 Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung**

2. Gewinnermittlung . . . . .	1275
3. Umqualifizierung in gewerbliche Einkünfte . . . . .	1275
a) Infektionstheorie . . . . .	1275
b) Beteiligung Berufsfremder . . . . .	1277
c) Vervielfältigungstheorie . . . . .	1278
4. Insbesondere: Besteuerung international tätiger Partnerschaftsgesellschaften mit Auslandsbüros . . . . .	1278
III. Umsatzsteuer . . . . .	1280
1. Allgemeines . . . . .	1280
2. Berechnung der Steuer nach vereinnahmten Entgelten . . . . .	1280
IV. Umwandlung . . . . .	1280
1. „Umwandlung“ einer GbR in eine Partnerschaftsgesellschaft . . . . .	1280
2. Umwandlung nach dem UmwG . . . . .	1281
3. Neugründung, Einbringung . . . . .	1281

### **§ 19 Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV)**

<b>A. Rechtsgrundlagen</b> . . . . .	1285
I. Einleitung . . . . .	1285
II. Anwendbare Rechtsvorschriften . . . . .	1286
1. Das Gesellschaftsrecht der Vor-(Gründungs-)Gesellschaft . . . . .	1286
a) Vor-Gründungs-EWIV . . . . .	1286
b) Vor-EWIV . . . . .	1287
2. Das Gesellschaftsrecht der eingetragenen Gesellschaft . . . . .	1287
3. Übrige Rechtsgebiete . . . . .	1287
III. Zulässigkeit der EWIV . . . . .	1288
<b>B. Gründungsvoraussetzungen</b> . . . . .	1289
I. Abschluss eines Gesellschaftsvertrages . . . . .	1289
1. Gestaltungsfreiheit . . . . .	1289
2. Schriftform . . . . .	1289
3. Mindestinhalt . . . . .	1290
a) Name der Gesellschaft . . . . .	1290
b) Sitz der EWIV . . . . .	1290
c) Unternehmensgegenstand . . . . .	1290
d) Angaben über die Gesellschafter . . . . .	1290
e) Dauer der EWIV . . . . .	1291
II. Eintragung in das Handelsregister . . . . .	1291
<b>C. Innen- und Außenverhältnis</b> . . . . .	1292
I. Innenverhältnis . . . . .	1292
1. Voraussetzungen für die Gesellschafterstellung . . . . .	1292
2. Rechte der Gesellschafter . . . . .	1293
a) Gestaltungsfreiheit . . . . .	1293
b) Stimmrechte . . . . .	1294
c) Informationsrechte . . . . .	1295
d) Vermögensrechte . . . . .	1295
3. Pflichten der Gesellschafter . . . . .	1296
a) Beitragspflicht . . . . .	1296
b) Treue- und Mitwirkungspflicht . . . . .	1297
c) Verlustbeteiligung und Leistungspflicht nach Ausscheiden . . . . .	1297
d) Haftungsfragen . . . . .	1297
4. Änderungen im Gesellschafterbestand . . . . .	1298
a) Ausscheiden . . . . .	1298

b) Eintritt . . . . .	1299
c) Abtretung und Verpfändung . . . . .	1299
II. Außenverhältnis . . . . .	1299
1. Vertretung der EWIV . . . . .	1299
2. Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer . . . . .	1300
3. Rechte und Pflichten der Geschäftsführer . . . . .	1301
4. Sitzverlegung . . . . .	1302
5. Zweigniederlassungen . . . . .	1303
<b>D. Nichtigkeit, Auflösung, Abwicklung, Insolvenz und Umwandlung der EWIV</b> . . . . .	1303
I. Nichtigkeit . . . . .	1303
II. Auflösung, Abwicklung . . . . .	1304
III. Insolvenz . . . . .	1305
IV. Umwandlung . . . . .	1306
<b>E. Steuern</b> . . . . .	1306
I. Allgemeines . . . . .	1306
II. Einkommensteuer . . . . .	1307
1. Voraussetzung für die Steuerbarkeit . . . . .	1307
a) Beteiligung am allgemeinen Wirtschaftsverkehr . . . . .	1307
b) Gewinnerzielungsabsicht . . . . .	1308
2. Einkunftsart . . . . .	1308
3. Ergebnisfeststellung . . . . .	1309
III. Gewerbesteuer . . . . .	1309
IV. Umsatzsteuer . . . . .	1310
1. Die EWIV als umsatzsteuerliches Unternehmen . . . . .	1310
2. Leistung gegen Entgelt . . . . .	1310
<b>§ 20 Pool/Konsortium</b>	
<b>A. Praktische Bedeutung und Erscheinungsformen</b> . . . . .	1315
I. Praktische Bedeutung . . . . .	1315
II. Rechtsform . . . . .	1315
III. Abgrenzung . . . . .	1316
<b>B. Pool</b> . . . . .	1317
I. Stimmrechtspool . . . . .	1317
1. Begriff . . . . .	1317
2. Zulässigkeit . . . . .	1318
3. Inhalt des Gesellschaftsvertrages . . . . .	1318
a) Poolgesellschafter, Beteiligungsunternehmen und betroffene Anteile . . . . .	1319
b) Zweck . . . . .	1319
c) Poolung von Stimmrechten . . . . .	1320
d) Einberufung der Poolversammlung, Beschlussfassung . . . . .	1322
e) Berücksichtigung der Mehrheitserfordernisse im Beteiligungsunternehmen . . . . .	1323
f) Bindung von Einzelrechtsnachfolgern . . . . .	1324
g) Bindung von Erben . . . . .	1325
h) Vertragsstrafe . . . . .	1325
II. Sicherheitenpool . . . . .	1326
1. Begriff . . . . .	1326
a) Krisengeborener Sicherheitenpool . . . . .	1327
b) Krisenunabhängiger Sicherheitenpool . . . . .	1328

2. Zulässigkeit . . . . .	1329
3. Inhalt des Vertrages . . . . .	1329
a) Poolgesellschafter . . . . .	1329
b) Zweck . . . . .	1329
c) Übertragung von Sicherungsrechten . . . . .	1329
d) Öffnungs- und Freigabeklausel . . . . .	1330
e) Teilungsklausel . . . . .	1331
f) Poolvorsitzender . . . . .	1331
g) Poolbeirat . . . . .	1332
h) Poolversammlung . . . . .	1332
III. Weitere Poolformen . . . . .	1332
<b>C. Konsortium . . . . .</b>	<b>1333</b>
I. Emissionskonsortium . . . . .	1333
1. Begriff . . . . .	1333
2. Inhalt des Vertrages . . . . .	1335
a) Konsorten . . . . .	1335
b) Zweck . . . . .	1335
c) Beitragspflichten . . . . .	1336
d) Geschäftsführung und Vertretung; Konsortialführung . . . . .	1338
e) Haftung . . . . .	1339
f) Ausschluss und Ausscheiden . . . . .	1341
II. Kreditkonsortium . . . . .	1341
1. Begriff . . . . .	1341
a) Echtes Kreditkonsortium . . . . .	1341
b) Unechtes Kreditkonsortium . . . . .	1342
2. Inhalt des Vertrages . . . . .	1342
a) Konsorten . . . . .	1343
b) Zweck . . . . .	1343
c) Beitragspflichten . . . . .	1343
d) Interne Organisation . . . . .	1344
e) Saldenausgleichsklausel . . . . .	1344
f) Teilungsklausel . . . . .	1344
g) Abtretung von Darlehensrückzahlungsansprüchen . . . . .	1345
<b>D. Kombinationen von Pool und Konsortium . . . . .</b>	<b>1346</b>
<b>E. Steuerliche Behandlung von Pool und Konsortium . . . . .</b>	<b>1346</b>
<b>§ 21 Joint Ventures</b>	
<b>A. Grundlagen . . . . .</b>	<b>1351</b>
I. Begriff . . . . .	1351
II. Motive für die Gründung . . . . .	1352
III. Arten von Joint Ventures . . . . .	1352
1. Equity and Contractual Joint Ventures . . . . .	1352
2. Joint Venture als Betriebsstätte . . . . .	1355
3. Horizontale und vertikale Joint Ventures . . . . .	1355
IV. Kartellrecht . . . . .	1356
1. Deutsches Kartellrecht . . . . .	1356
a) Verhältnis von Kartellverbot zu Fusionskontrolle . . . . .	1356
b) § 1 GWB . . . . .	1357
c) Fusionskontrolle (§§ 35 ff. GWB) . . . . .	1357
2. EG-Kartellrecht . . . . .	1359
a) Fusionskontrollverordnung (FKVO) . . . . .	1359

b) Beurteilung nach Art. 81 EGV . . . . .	1361
V. Konzernrecht . . . . .	1361
1. Mehrmütterherrschaft . . . . .	1361
2. Vertragskonzern und Mehrmütterorganschaft . . . . .	1362
3. Haftung der Joint-Venture-Partner für die Verbindlichkeiten des Gemeinschaftsunternehmens . . . . .	1362
a) Durchgriffshaftung . . . . .	1362
b) Nachteilsausgleich im faktischen Konzern . . . . .	1363
c) Verlustausgleich im „qualifiziert faktischen Konzern“ . . . . .	1363
d) Vertragskonzern . . . . .	1364
4. Internationaler Anwendungsbereich . . . . .	1364
<b>B. Struktur eines Joint Venture . . . . .</b>	<b>1365</b>
I. Joint-Venture-Vertrag . . . . .	1365
1. Einführung . . . . .	1365
2. Form/Bestimmtheit . . . . .	1366
II. Gemeinschaftsunternehmen . . . . .	1367
1. Kapitalgesellschaften . . . . .	1367
2. Joint Venture mit operativer Personengesellschaft . . . . .	1367
a) Zivilrechtliche Vorteile . . . . .	1367
b) Steuerliche Vorteile . . . . .	1368
3. GmbH & Still . . . . .	1368
III. Leistungsverträge . . . . .	1368
<b>C. Joint-Venture-Vertrag . . . . .</b>	<b>1369</b>
I. Gegenstand/Ziele . . . . .	1369
II. Regelungen der Vorgründungsphase . . . . .	1370
III. Rahmenbedingungen der Zusammenarbeit . . . . .	1370
IV. Finanzierung . . . . .	1371
V. Pflichten der Joint-Venture-Partner . . . . .	1371
1. Geheimhaltungspflicht . . . . .	1371
2. Stimmbindungsvereinbarungen . . . . .	1371
3. Verwertung von Erfolgen . . . . .	1372
VI. Vertragsdauer/Kündigung . . . . .	1373
VII. Rechtswahl und Schiedsgerichtsklausel . . . . .	1373
VIII. Regelungen zur Satzung des Gemeinschaftsunternehmens . . . . .	1373
1. Gesellschaftsform und Sitz . . . . .	1374
2. Kapitalbeteiligungen; Nachschusspflichten . . . . .	1375
3. Nebenleistungspflichten . . . . .	1376
4. Organe des Gemeinschaftsunternehmens/Besetzung . . . . .	1376
5. Willensbildung . . . . .	1376
a) Einstimmigkeit, Mehrheitsprinzip . . . . .	1376
b) Lösung von Pattsituationen . . . . .	1377
6. Wettbewerbsverbot . . . . .	1378
7. Gesellschafterwechsel . . . . .	1379
8. Gewinnverteilung . . . . .	1379
9. Kündigung/Liquidation . . . . .	1380
IX. Verhältnis von Joint-Venture-Vertrag zur Satzung des Gemeinschaftsunternehmens . . . . .	1381
<b>D. Rechnungslegung . . . . .</b>	<b>1381</b>
I. Jahresabschluss der Joint-Venture-Partner . . . . .	1381
II. Konzernrechnungslegung . . . . .	1382
1. Vollkonsolidierung . . . . .	1382
2. Quotenkonsolidierung oder equity-Bilanzierung . . . . .	1382

3. Nichtkonsolidierung . . . . .	1383
4. International Accounting Standards . . . . .	1383

## § 22 Betriebsaufspaltung

<b>A. Grundlagen . . . . .</b>	1387
I. Begriffsbestimmung . . . . .	1387
II. Rechtsgrundlagen . . . . .	1388
III. Erscheinungsformen der Betriebsaufspaltung . . . . .	1389
1. Unterscheidung nach der Art der Entstehung und der Verteilung der betrieblichen Funktionen . . . . .	1389
2. Unterscheidung nach der Rechtsform der beteiligten Unternehmen . . . . .	1389
3. Unterscheidung nach dem Umfang des der Betriebsgesellschaft überlassenen Vermögens . . . . .	1390
4. Unterscheidung nach der Art der personellen Verflechtung . . . . .	1390
<b>B. Wirtschaftliche und steuerliche Bedeutung der Betriebsaufspaltung . . . . .</b>	1391
I. Wirtschaftliche Motive für die Betriebsaufspaltung . . . . .	1391
1. Haftungsbeschränkung . . . . .	1391
2. Sicherung der Unternehmenskontinuität im Familienverbund . . . . .	1393
3. Betriebsverfassungs- und mitbestimmungsrechtliche Aspekte . . . . .	1394
4. Prüfungs- und Publizitätspflichten . . . . .	1394
II. Steuerliche Aspekte . . . . .	1394
<b>C. Begründung der Betriebsaufspaltung . . . . .</b>	1396
I. Steuerliche Voraussetzungen der Betriebsaufspaltung . . . . .	1396
1. Personelle Verflechtung . . . . .	1396
2. Sachliche Verflechtung . . . . .	1400
3. Merkmale eines Gewerbebetriebs . . . . .	1403
II. Bewusste Begründung der Betriebsaufspaltung . . . . .	1404
1. Zivilrechtliche Grundlagen . . . . .	1404
a) Spaltung des bisherigen Einzelunternehmens . . . . .	1404
b) Pacht- und Betriebsüberlassungsvertrag . . . . .	1406
c) Sonstige Verträge . . . . .	1408
2. Steuerliche Aspekte des Spaltungsvorgangs . . . . .	1408
a) Gewinnrealisierung bei der Übertragung von Wirtschaftsgütern . . . . .	1408
b) Behandlung des Geschäfts- oder Firmenwertes . . . . .	1411
c) Verbleibende Gestaltungsmöglichkeiten . . . . .	1412
III. Rückwirkung/Nachträgliche Erfassung der Betriebsaufspaltung . . . . .	1414
1. Rückwirkende Errichtung der Betriebsaufspaltung . . . . .	1414
2. Nachträgliche Erfassung der Betriebsaufspaltung . . . . .	1414
IV. Besonderheiten . . . . .	1415
1. Mitunternehmerische Betriebsaufspaltung . . . . .	1415
2. Mehrere Besitz- bzw. Betriebsunternehmen . . . . .	1416
<b>D. Laufende Besteuerung der Betriebsaufspaltung . . . . .</b>	1417
I. Besteuerung des Besitzunternehmens . . . . .	1417
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer . . . . .	1417
a) Gewerbliche Einkünfte . . . . .	1417
b) Buchführungspflicht und Gewinnermittlungszeitraum . . . . .	1418
c) Umfang des Betriebsvermögens . . . . .	1419
2. Gewerbesteuer . . . . .	1423
3. Umsatzsteuer . . . . .	1424

II.	Die Besteuerung des Betriebsunternehmens . . . . .	1425
1.	Körperschaftsteuer . . . . .	1425
2.	Gewerbesteuer . . . . .	1430
III.	Besonderheiten bei Investitionszulagen . . . . .	1430
<b>E.</b>	<b>Betriebsaufspaltung über die Grenze . . . . .</b>	<b>1431</b>
<b>F.</b>	<b>Beendigung der Betriebsaufspaltung . . . . .</b>	<b>1433</b>
I.	Wegfall der tatbeständlichen Voraussetzungen . . . . .	1433
1.	Rechtsfolgen der Beendigung der Betriebsaufspaltung . . . . .	1433
2.	Wegfall der personellen Verflechtung . . . . .	1435
3.	Wegfall der sachlichen Verflechtung . . . . .	1437
II.	Umwandlungen . . . . .	1438
1.	Verschmelzung der Betriebskapitalgesellschaft auf die Besitz-personengesellschaft . . . . .	1438
2.	Einbringung der Besitzgesellschaft in die Betriebsgesellschaft . . . . .	1439
3.	Verschmelzung und Einbringung in eine Drittgesellschaft . . . . .	1440
<b>G.</b>	<b>Gestaltungsmöglichkeiten . . . . .</b>	<b>1440</b>
I.	Strategien zur Vermeidung gewerblicher Einkünfte des Nur-Besitz-geschafters . . . . .	1440
II.	Strategien zur Vermeidung einer ungewollten Beendigung der Betriebsaufspaltung . . . . .	1441

## § 23 Unternehmensverkauf/Unternehmenskauf

<b>A.</b>	<b>Zivilrecht des Unternehmensverkaufs und des Unternehmenskaufs . . . . .</b>	<b>1445</b>
I.	Grundfragen . . . . .	1445
II.	Das vorvertragliche Stadium . . . . .	1446
III.	Vertragsgegenstand . . . . .	1447
1.	asset deal . . . . .	1447
2.	share deal . . . . .	1448
IV.	Formerfordernisse . . . . .	1449
1.	asset deal . . . . .	1449
2.	share deal . . . . .	1450
V.	Zustimmungserfordernisse und Verfügungsbeschränkungen . . . . .	1451
1.	asset deal . . . . .	1451
a)	Gesellschaftsrecht . . . . .	1451
b)	Familienrecht . . . . .	1452
c)	Erbrecht . . . . .	1453
d)	Öffentlich-rechtliche Beschränkungen . . . . .	1453
e)	Allgemeine Verfügungsbeschränkungen . . . . .	1453
f)	Sonstige Erfordernisse . . . . .	1454
2.	share deal . . . . .	1454
a)	Gesellschaftsrecht . . . . .	1454
b)	Familienrecht . . . . .	1455
c)	Erbrecht . . . . .	1455
VI.	Übergangsstichtag . . . . .	1455
VII.	Kaufpreis . . . . .	1457
VIII.	Gesetzliche Haftung des Erwerbers . . . . .	1458
1.	asset deal . . . . .	1458
2.	share deal . . . . .	1458
IX.	Gesetzliche Haftung des Veräußerers . . . . .	1460
1.	asset deal . . . . .	1460
2.	share deal . . . . .	1461

X.	Gewährleistung . . . . .	1463
1.	Sachmängelhaftung . . . . .	1463
2.	Rechtsmängelhaftung . . . . .	1465
3.	Sonstige Regelungen . . . . .	1466
4.	Vertragsgestaltung . . . . .	1467
XI.	Schiedsabreden . . . . .	1468
1.	Vereinbarung eines Schiedsgutachtens . . . . .	1468
2.	Vereinbarung eines Schiedsgerichts . . . . .	1468
3.	Internationale Schiedsgerichtsbarkeit . . . . .	1469
XII.	Zusammenschlusskontrolle . . . . .	1470
1.	Deutsche Zusammenschlusskontrolle . . . . .	1470
2.	Europäische Zusammenschlusskontrolle . . . . .	1472
XIII.	Arbeitsrecht . . . . .	1473
XIV.	Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz . . . . .	1474
XV.	Besondere Formen des Unternehmenskaufs . . . . .	1475
1.	Management Buy Out . . . . .	1475
2.	Leveraged Buy Out . . . . .	1476
XVI.	Unternehmenskauf in Krise und Insolvenz . . . . .	1478
XVII.	Besonderheiten beim grenzüberschreitenden Unternehmenskauf . . . . .	1479
<b>B.</b>	<b>Steuerrecht des Unternehmensverkaufs und des Unternehmenskaufs</b> . . . . .	1481
I.	Steuerrecht des Unternehmensverkaufs . . . . .	1481
1.	Steuerliche Ziele des Unternehmensverkäufers . . . . .	1481
2.	Der Steuerstatus des Unternehmensverkäufers – Differenzierungen im deutschen Steuerrecht . . . . .	1482
a)	Überblick und laufende Besteuerung . . . . .	1482
b)	Verkauf von Wirtschaftsgütern bzw. Personengesellschaftsanteilen . . . . .	1486
c)	Verkauf von Anteilen an Kapitalgesellschaften . . . . .	1488
d)	Zusammenfassende Übersicht . . . . .	1492
3.	Gestaltungsbeispiele für die Verbesserung des Steuerstatus . . . . .	1494
a)	Vorbereitende Einbringung in Kapitalgesellschaften . . . . .	1495
b)	Kapitalerhöhungs- und Spaltungsgestaltungen . . . . .	1498
c)	Vorbereitende „Umwandlung“ in Beteiligungen ohne deutsches Besteuerungsrecht . . . . .	1499
d)	Vorbereitende Einbringung in Personengesellschaften . . . . .	1500
e)	Vorbereitende Umwandlung einer Kapital- in eine Personengesellschaft . . . . .	1501
f)	Vorbereitende Ausschüttungen . . . . .	1501
g)	Personelle Verlagerung von stillen Reserven . . . . .	1501
h)	Terminverkäufe und Optionsgestaltungen . . . . .	1502
4.	Wahlrecht zwischen Sofort- und Zuflussversteuerung . . . . .	1505
5.	Nachträgliche Kaufpreisänderungen . . . . .	1505
II.	Steuerrecht des Unternehmenskaufs . . . . .	1505
1.	Steuerliche Ziele des Unternehmenskäufers . . . . .	1505
2.	Kaufpreisaufteilung beim Kauf von Wirtschaftsgütern bzw. Personengesellschaftsanteilen . . . . .	1506
a)	Stufentheorie und modifizierte Stufentheorie . . . . .	1506
b)	Selbständig aktivierbare originäre immaterielle Wirtschaftsgüter . . . . .	1507
c)	Bilanzierung eines Firmenwerts und sofort abzugsfähige Betriebsausgaben . . . . .	1508
d)	Problematik des negativen Firmenwertes . . . . .	1509

3. Gewinnung von Abschreibungssubstrat nach dem Kauf von Anteilen an Kapitalgesellschaften . . . . .	1511
4. Verwertung miterworbener Verlustvorträge . . . . .	1512
a) § 10a GewStG . . . . .	1512
b) § 8c KStG . . . . .	1512
5. Steuerorientierte Kaufpreisfinanzierung . . . . .	1518
a) Überblick . . . . .	1518
b) Zinsschranke . . . . .	1518
6. Wertverluste nach Unternehmenskauf . . . . .	1526
a) Voraussetzungen einer Teilwertabschreibung . . . . .	1526
b) Steuerwirksamkeit von Teilwertabschreibungen . . . . .	1527
7. Veräußerung von Anteilen an Organisationsgesellschaften . . . . .	1528
8. Verkehrsteuern . . . . .	1529
III. Grenzüberschreitender Unternehmensverkauf/ Unternehmenskauf . . . . .	1530
1. asset deal . . . . .	1530
2. share deal . . . . .	1531

## § 24 Die Personengesellschaft im Konzern

A. Überblick . . . . .	1535
I. Einleitung und Erscheinungsformen . . . . .	1535
II. Rechtsquellen . . . . .	1536
III. Grundlagen . . . . .	1537
1. Verbundene Unternehmen, §§ 15 ff. AktG . . . . .	1537
2. Mehrheitsbeteiligung, § 16 AktG . . . . .	1538
3. Abhängige Unternehmen, § 17 AktG . . . . .	1538
4. Konzern, § 18 AktG . . . . .	1539
5. Wechselseitige Beteiligungen, § 19 AktG . . . . .	1540
6. Unternehmensverträge, §§ 291, 292 AktG . . . . .	1540
IV. Zulässigkeit von Abhängigkeit und Konzernierung einer Personengesellschaft . . . . .	1541
B. Die Personengesellschaft als beherrschte Gesellschaft . . . . .	1543
I. Kategorien . . . . .	1543
II. Die abhängige Personengesellschaft . . . . .	1544
1. Wege in die Abhängigkeit . . . . .	1544
2. Minderheitenschutz . . . . .	1546
a) Rechtsgrundlage . . . . .	1546
b) Treuepflicht . . . . .	1547
c) Mitwirkungsrechte . . . . .	1548
d) Informationsrechte . . . . .	1549
e) Haftungsmaßstab . . . . .	1551
f) Mittelbare Beherrschung . . . . .	1551
g) Abhängigkeit gegenüber einem herrschenden Kommanditisten	1552
III. Die konzernierte Personengesellschaft . . . . .	1554
1. Wege in die Konzernierung . . . . .	1554
2. Rechtsfolgen der Konzernierung . . . . .	1556
a) Leitungsmacht . . . . .	1556
b) Verlustübernahme . . . . .	1558
3. Vertragskonzern . . . . .	1559
4. Minderheitenschutz . . . . .	1560
5. Gläubigerschutz . . . . .	1561

## Inhaltsverzeichnis

## § 25 Grenzüberschreitende Gesellschaften

<b>C. Die Personengesellschaft als gleichgeordnete Gesellschaft</b> . . . . .	1561
<b>D. Die Personengesellschaft als herrschende Gesellschaft</b> . . . . .	1563
I. Problembeschreibung . . . . .	1563
II. Rechtsgrundlagen . . . . .	1564
III. Mitwirkungsrechte . . . . .	1565
IV. Informationsrechte . . . . .	1568
1. Das Einsichtsrecht . . . . .	1569
2. Das Auskunftsrecht . . . . .	1570
<b>E. Die steuerliche Organschaft bei Personengesellschaften</b> . . . . .	1570
I. Vorbemerkungen . . . . .	1570
II. Die körperschaftsteuerliche Organschaft . . . . .	1571
1. Bedeutung . . . . .	1571
2. Voraussetzungen . . . . .	1572
a) Die Organgesellschaft . . . . .	1573
b) Der Organträger . . . . .	1573
c) Finanzielle Eingliederung . . . . .	1575
d) Zeitliche Voraussetzungen . . . . .	1577
e) Der Gewinnabführungsvertrag . . . . .	1577
3. Rechtsfolgen . . . . .	1578
III. Die gewerbesteuerliche Organschaft . . . . .	1579
1. Bedeutung . . . . .	1579
2. Voraussetzungen . . . . .	1580
a) Die Organgesellschaft . . . . .	1580
b) Der Organträger . . . . .	1581
c) Eingliederung der Organgesellschaft und Gewinnabführungsvertrag . . . . .	1581
3. Rechtsfolgen . . . . .	1581
IV. Die umsatzsteuerliche Organschaft . . . . .	1582
1. Bedeutung . . . . .	1582
2. Voraussetzungen . . . . .	1583
a) Die Organgesellschaft . . . . .	1583
b) Der Organträger . . . . .	1584
c) Eingliederungsvoraussetzungen . . . . .	1585
3. Rechtsfolgen . . . . .	1586
V. Die grunderwerbsteuerliche Organschaft . . . . .	1587
1. Bedeutung . . . . .	1587
2. Voraussetzungen . . . . .	1588
3. Rechtsfolgen . . . . .	1589

## § 25 Grenzüberschreitende Gesellschaften und hybride Rechtsformen

<b>A. Einführung</b> . . . . .	1592
<b>B. Grenzüberschreitende Gesellschaften</b> . . . . .	1594
I. Rechtsfähigkeit grenzüberschreitender Gesellschaften . . . . .	1596
1. Begriff der Rechtsfähigkeit . . . . .	1596
2. Allgemeine Rechtsfähigkeit . . . . .	1597
a) Fall 1: Gründung einer Gesellschaft nach ausländischem Recht und Verlegung ihres Verwaltungssitzes nach Deutschland (Zuzugsfall) . . . . .	1598
b) Fall 2: Verlegung des Verwaltungssitzes einer nach deutschem Recht gegründeten Gesellschaft ins Ausland (Wegzugsfall) . . . . .	1607

c) Fall 3: Statutarischer Sitz und tatsächlicher Verwaltungssitz in verschiedenen ausländischen Staaten . . . . .	1613
<b>II. Besondere Rechtsfähigkeiten von grenzüberschreitenden Gesellschaften . . . . .</b>	<b>1615</b>
1. Beteiligungsfähigkeit . . . . .	1616
2. Hybride Gesellschaftsformen . . . . .	1618
3. Scheck- und Wechselfähigkeit . . . . .	1620
4. Grundbuchfähigkeit . . . . .	1620
<b>III. Partei- und Prozessfähigkeit . . . . .</b>	<b>1620</b>
1. Parteifähigkeit . . . . .	1620
2. Prozessfähigkeit . . . . .	1621
<b>IV. Deliktsfähigkeit . . . . .</b>	<b>1621</b>
V. Insolvenzfähigkeit . . . . .	1623
<b>C. Besonderheiten der Ltd. &amp; Co. KG . . . . .</b>	<b>1625</b>
I. Allgemeines . . . . .	1625
II. Errichtung einer Ltd. & Co. KG . . . . .	1626
III. Geschäftsführungsbeauftragung und Vertretung gegenüber Dritten . . . . .	1629
IV. Haftungsverfassung der Ltd. & Co. KG . . . . .	1630
V. Mitbestimmung . . . . .	1633
VI. Rechnungslegung und Besteuerung . . . . .	1633
VII. Auflösung und Beendigung . . . . .	1634

## § 26 Personengesellschaft im internationalen Steuerrecht

<b>A. Einführung . . . . .</b>	<b>1637</b>
<b>B. Die Besteuerung der Personengesellschaften mit Auslandsbezug . . . . .</b>	<b>1639</b>
I. Überblick . . . . .	1639
II. Die Qualifikationsproblematik . . . . .	1640
1. Steuersubjektqualifikation . . . . .	1641
a) Nationales Recht . . . . .	1641
b) Abkommensrecht . . . . .	1642
2. Steuerobjektqualifikation . . . . .	1643
a) Nationales Recht . . . . .	1643
b) Abkommensrecht . . . . .	1645
III. Die inländische Personengesellschaft mit inländischen Gesellschaftern und ausländischen Einkünften . . . . .	1647
1. Besteuerungskonzepte . . . . .	1647
2. Laufende Besteuerung . . . . .	1647
a) Ausländische Betriebsstätteneinkünfte . . . . .	1647
b) Ausländische Zinseinkünfte . . . . .	1654
c) Ausländische Dividendeneinkünfte . . . . .	1655
d) Sonderbetriebseinkünfte . . . . .	1657
3. Aperiodische Besteuerung . . . . .	1658
a) Anteilsveräußerung . . . . .	1658
b) Unentgeltliche Anteilsübertragung . . . . .	1659
IV. Die inländische Personengesellschaft mit ausländischen Gesellschaftern und inländischen und /oder ausländischen Einkünften . . . . .	1662
1. Besteuerungskonzepte . . . . .	1662
2. Laufende Besteuerung . . . . .	1663
a) Inländische Betriebsstätteneinkünfte . . . . .	1663
b) Inländische Zins- und Dividendeneinkünfte . . . . .	1665
c) Betriebsstätteneinkünfte aus dem ausländischen (Wohn-)Sitzstaat des Gesellschafters . . . . .	1666

d) Zins- und Dividendeneinkünfte aus dem ausländischen (Wohn-)Sitzstaat des Gesellschafters . . . . .	1666
e) Betriebsstätteneinkünfte aus Drittstaaten . . . . .	1667
f) Zins- und Dividendeneinkünfte aus Drittstaaten . . . . .	1667
g) Sonderbetriebseinkünfte . . . . .	1668
3. Aperiodische Besteuerung . . . . .	1670
a) Anteilsveräußerung . . . . .	1670
b) Unentgeltliche Anteilsübertragung . . . . .	1671
V. Die ausländische Personengesellschaft mit inländischen Gesell- schaftern und inländischen und/ oder ausländischen Einkünften . . . . .	1673
1. Besteuerungskonzepte . . . . .	1673
2. Laufende Besteuerung . . . . .	1677
a) Betriebsstätteneinkünfte aus dem ausländischen Sitzstaat der Gesellschaft . . . . .	1678
b) Zins- und Dividendeneinkünfte aus dem ausländischen Sitz- staat der Gesellschaft . . . . .	1682
c) Inländische Betriebsstätteneinkünfte . . . . .	1684
d) Inländische Zins- und Dividendeneinkünfte . . . . .	1685
e) Betriebsstätteneinkünfte aus Drittstaaten . . . . .	1687
f) Zins- und Dividendeneinkünfte aus Drittstaaten . . . . .	1687
g) Sonderbetriebseinkünfte . . . . .	1688
3. Aperiodische Besteuerung . . . . .	1689
a) Anteilsveräußerung . . . . .	1689
b) Unentgeltliche Anteilsübertragung . . . . .	1691
<b>C. Steuergestaltung bei Personengesellschaften mit Auslandsbezug . . . . .</b>	<b>1692</b>
I. Kernbereiche der internationalen Steuerplanung . . . . .	1692
II. Rechtsformwahl . . . . .	1693
1. Grundsätze . . . . .	1693
2. Outbound-Investitionen . . . . .	1693
a) Determinanten der Steuerbelastung . . . . .	1693
b) Unternehmensgründung und -erwerb . . . . .	1695
c) Laufende Gewinnbesteuerung . . . . .	1696
d) Verluste . . . . .	1700
e) Gesellschafterfremdfinanzierung . . . . .	1701
f) Unternehmensverkauf . . . . .	1702
g) Erbschaftsteuerliche Aspekte . . . . .	1702
3. Inbound-Investitionen . . . . .	1703
a) Determinanten der Steuerbelastung . . . . .	1703
b) Unternehmensgründung und -erwerb . . . . .	1705
c) Laufende Gewinnbesteuerung . . . . .	1706
d) Gesellschafterfremdfinanzierung . . . . .	1706
e) Unternehmensverkauf . . . . .	1707
f) Verluste . . . . .	1707
g) Erbschaftsteuerliche Aspekte . . . . .	1708
III. Nutzung und Vermeidung von Qualifikationskonflikten . . . . .	1708
1. Die Personengesellschaft als Instrument zur Nutzung von Quali- fikationskonflikten im Allgemeinen . . . . .	1708
2. Die atypisch stille Gesellschaft im Besonderen . . . . .	1710
<b>Stichwortverzeichnis . . . . .</b>	<b>1713</b>