

Inhaltsübersicht

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 1	Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG (<i>Gummert</i>)	1
§ 2	Errichtung durch Gründungsvertrag; Sonderfälle (<i>Happ/Möhrle</i>)	8
§ 3	Firma (<i>Bezenberger</i>)	40
§ 4	Eintragung in das Handelsregister (<i>Wolff</i>)	77
§ 5	Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte (<i>Wolff</i>)	111
§ 6	Kartellrechtliche Grenzen (<i>Hoffmann/Doehner</i>)	127

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

§ 7	Geschäftsführung (<i>Wirth</i>)	154
§ 8	Fakultativer Beirat der Kommanditgesellschaft (<i>Mutter</i>)	180
§ 9	Vertretung (<i>Wirth</i>)	222
§ 10	Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters (<i>Wirth</i>)	234
§ 11	Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung (<i>Wirth</i>)	242

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 12	Überblick (<i>Weipert</i>)	254
§ 13	Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht (<i>Weipert</i>)	280
§ 14	Stimmrecht (<i>Weipert</i>)	289
§ 15	Informationsrecht (<i>Weipert</i>)	328
§ 16	Wettbewerbsverbot (<i>Hoffmann/Doehner</i>)	341

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

§ 17	Beitragspflicht (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	377
§ 18	Umfang und Erbringung der Beiträge (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	388
§ 19	Erhöhung von Beiträgen (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	406
§ 20	Gesellschaftsvermögen (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	409
§ 21	Jahresabschluß (<i>Bezenberger</i>)	414
§ 22	Kapitalanteil und Gesellschafterkonten (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	439
§ 23	Beteiligung an Gewinn und Verlust (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	455
§ 24	Entnahme und Auszahlung des Gewinnes (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	465
§ 25	Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte (<i>v. Falkenhausen/Schneider</i>)	480
§ 26	Steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft (<i>Inhester</i>)	486
§ 27	Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen (<i>Richter/Escher</i>)	532
§ 27a	Verpfändung von Geschäftsanteilen (<i>Richter/Escher</i>)	553

5. Kapitel. Rechtsbeziehungen der KG und ihrer Gesellschafter zu Dritten

§ 28	Kommanditgesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten (<i>Neubauer</i>)	560
§ 29	Haftung des Komplementärs (<i>Neubauer/Herchen</i>)	567
§ 30	Haftung des Kommanditisten (<i>Neubauer/Herchen</i>)	592
§ 31	Gesellschafterregreß (Ausgleich) (<i>Neubauer/Herchen</i>)	635
§ 32	Stellung der KG und ihrer Gesellschafter im Prozess (<i>Neubauer</i>)	643
§ 33	Zwangsvollstreckung gegen die KG und ihre Gesellschafter (<i>Neubauer</i>)	652

VII

Inhaltsübersicht

6. Kapitel. Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden

§ 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters (<i>Piehler/Schulte</i>)	655
§ 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschafterstellung (<i>Piehler/Schulte</i>)	674
§ 36 Ausscheiden eines Gesellschafters (<i>Piehler/Schulte</i>)	704
§ 37 Folgen des Ausscheidens (<i>Piehler/Schulte</i>)	746
§ 38 Abfindungsklauseln (<i>Piehler/Schulte</i>)	789
§ 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten (<i>Fabian/Farle</i>)	825

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier</i>)	880
§ 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen (<i>Klein/Lindemeier</i>)	925
§ 42 Erbrechtliche Fragen und Gestaltungen (<i>Klein/Lindemeier</i>)	979
§ 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1012
§ 44 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters (<i>Fabian/Farle</i>)	1031

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

§ 45 Auflösung der Gesellschaft (<i>Schmid</i>)	1049
§ 46 Liquidation der Gesellschaft (<i>Schmid</i>)	1070
§ 47 Insolvenz der Gesellschaft (<i>Schmid</i>)	1088
§ 48 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung (<i>Fabian/Farle</i>)	1094

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 49 Überblick (<i>Gummert</i>)	1113
§ 50 Typische GmbH & Co. KG (<i>Gummert</i>)	1125
§ 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG (<i>Gummert</i>)	1168

2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane

§ 52 Geschäftsführung und Vertretung (<i>Gummert</i>)	1177
§ 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG (<i>Mutter</i>)	1189

3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz

§ 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung (<i>Gummert</i>)	1207
§ 55 Insolvenz (<i>Gummert</i>)	1229

4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG

§ 56 Jahresabschluß der GmbH & Co. KG (<i>Breithaupt</i>)	1243
§ 57 Gewinnermittlung und -verteilung (<i>Levedag</i>)	1264
§ 58 Ertragsteuern (<i>Levedag</i>)	1331
§ 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG (<i>Levedag</i>)	1427
§ 60 Verkehrs- und Substanzsteuern (<i>Levedag</i>)	1510

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 61 Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften (<i>Gummert/Horbach</i>)	1525
§ 62 Errichtung; Beitritt der Kommanditisten (<i>Gummert/Jaletzke</i>)	1539
§ 63 Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder (<i>Gummert/Jaletzke</i>)	1553
§ 64 Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen (<i>Gummert/Horbach</i>)	1564

2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG

§ 65 Vertragsauslegung und Inhaltskontrolle (<i>Gummert/Jaletzke</i>)	1567
§ 66 Willensbildung und Beschlußfassung in der Publikums-KG (<i>Gummert/Jaletzke</i>)	1578
§ 67 Einlage- und Nachschußpflichten; Kapitalsicherung (<i>Gummert/Jaletzke</i>)	1586
§ 68 Geschäftsführung, Aufsichtsorgane (<i>Gummert/Jaletzke</i>)	1592

3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit

§ 69 Zivilrechtliche Prospekthaftung (<i>Gummert/Horbach</i>)	1600
§ 70 Deliktische Haftung (<i>Gummert/Horbach</i>)	1645

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

§ 71 Steuerliche Hinweise zur Publikums-KG (<i>Levedag</i>)	1652
---	------

4. Teil. Die Stille Gesellschaft

1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der stillen Gesellschaft

§ 72 Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1723
§ 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1733
§ 74 Stille Gesellschaft als Publikums-gesellschaft (<i>Polzer</i>)	1750
§ 75 Gesellschafter der Stillen Gesellschaft (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1765
§ 76 Errichtung durch Gesellschaftsvertrag (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1774
§ 77 Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1798
§ 78 Kartellrechtliche Grenzen (<i>Hoffmann/Doehner</i>)	1803
§ 79 Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung (<i>Schönhaus</i>)	1811

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

§ 80 Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft (<i>Kühn</i>)	1818
§ 81 Rechte der Stillen Gesellschaft (<i>Kühn</i>)	1830
§ 82 Wettbewerbsverbot (<i>Hoffmann/Doehner</i>)	1845
§ 83 Einlage des Stillen Gesellschafters (<i>Kühn</i>)	1850
§ 84 Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens (<i>Polzer</i>)	1868
§ 85 Rechnungslegung (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1880
§ 86 Gewinn und Verlust (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1889
§ 87 Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1905
§ 88 Verfügungen über die Stille Beteiligung (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1917
§ 89 Verfügungen über Gesellschafterrechte (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1927
§ 90 Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft (<i>Schönhaus</i>)	1932

3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers

§ 91 Auflösung der Stillen Gesellschaft (<i>Polzer</i>)	1960
§ 92 Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft (<i>Bezenberger/Keul</i>)	1976
§ 93 Auseinandersetzungsansprüche in der Insolvenz des Geschäftsinhabers (<i>Polzer</i>)	1993
§ 94 Steuerliche Folgen der Auflösung (<i>Schönhaus</i>)	2006

5. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 95 Die fehlerhafte stille Gesellschaft (<i>Miras</i>)	2017
§ 96 Die fehlerhafte Änderung der KG (<i>Schweizer</i>)	2031

Sachverzeichnis (<i>Hekmat</i>)	2053
--	------

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	LXXI

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 1 Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG	1
I. Die geschichtliche Entwicklung der KG	1
1. Die gesetzestypische KG	1
2. Die Kapitalgesellschaft & Co. KG	4
3. Die Publikums- und Massen-KG	4
II. Zum Begriff der KG	5
III. Die wirtschaftliche Bedeutung der KG	6
§ 2 Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle	8
I. Voraussetzungen der Entstehung	11
1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages	11
2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag	12
3. Zusammenschluß ohne Gesellschaftsvertrag	12
4. Sonderformen der Entstehung	12
a) Entstehung einer Kommanditgesellschaft nach dem Umwandlungsgesetz	12
b) Umwandlung außerhalb des Umwandlungsgesetzes	13
II. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrags und Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft	14
1. Allgemeines	14
2. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrags	15
3. Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft	15
4. Entstehung der Gesellschaft im Verhältnis zu Dritten	15
a) Allgemeines	15
b) Eintragung in das Handelsregister	16
c) Aufnahme der Geschäfte	16
d) Andere Kundgebungsakte	17
e) Geschäfte der Gesellschaft	17
f) Entgegenstehende Vereinbarungen	17
III. Gesellschafter	17
1. Allgemeines	17
2. Begründung der Gesellschafterstellung	18
3. Zahl der Gesellschafter	18
4. Fähigkeit, Gesellschafter zu sein	18
a) Allgemeines	18
b) Natürliche Personen	18
c) Juristische Personen	19
d) Personenvereinigungen	20
e) Ausländische Gesellschaften	24
IV. Gesellschaftsvertrag	26
1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages	26
2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages	28
a) Notwendiger Inhalt	28
b) Fakultativer Inhalt des Gesellschaftsvertrages	30

Inhaltsverzeichnis

3. Form des Gesellschaftsvertrages	33
4. Genehmigungserfordernisse	35
a) Allgemeines	35
b) Beteiligung eines nicht voll Geschäftsfähigen	35
c) Beteiligung eines in Gütergemeinschaft lebenden Ehegatten	35
5. Änderungen des Gesellschaftsvertrages	36
a) Allgemeines	36
b) Materielle Erfordernisse	37
c) Formerfordernisse	38
d) Genehmigungserfordernisse	39
§ 3 Firma	40
I. Gesetzesgeschichte	42
1. Übersicht	42
2. Das Firmenrecht bis zur Handelreform 1998	42
3. Die geltende Firmenrecht	43
II. Begriff, Rechtsnatur und Bedeutung der Firma	44
1. Der Begriff der Firma	44
a) Die Firma als Name des Kaufmanns	44
b) Abgrenzung zur Geschäftsbeziehung	45
c) Firmenarten	46
d) Firmenbestandteile	46
2. Die Rechtsnatur der Firma	47
a) Die Firma als absolutes Recht	47
b) Die Firma als Persönlichkeits- und Vermögensrecht	47
3. Die Bedeutung der Firma	47
III. Die Grundsätze des Firmenrechts	48
1. Rechtliche Bedeutung der Grundsätze	48
2. Grundsatz der Firmenwahrheit	48
3. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit	49
4. Grundsatz der Firmenbeständigkeit	49
5. Grundsatz der Firmenöffentlichkeit	49
6. Grundsatz der Firmeneinheit	50
IV. Gesetzliche Änderungen an eine neu zu bildende Firma	50
1. Grundzüge	50
2. Kennzeichnungseignung	50
3. Unterscheidungskraft	51
4. Rechtsformzusätze	51
5. Irreführungsverbot	52
V. Die ursprüngliche Form der Kommanditgesellschaft	53
1. Notwendige Firmenbestandteile	53
2. Die Personenfirma	53
a) Für die Firmenbildung verwendbare Namen	53
b) Bezeichnung des Personennamens	54
c) Firmennamen in einer Personenfirma	55
3. Die Sachfirma	56
4. Die Phantasiefirma	57
5. Die gemischte Firma	57
6. Firmenzusätze	58
a) Notwendige Firmenzusätze	58
b) Freiwillige Firmenzusätze	58
7. Die Firma der Zweigniederlassung	60
8. Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. KG	61
a) Die Kapitalgesellschaft & Co. als Personenhandelsgesellschaft	61
b) Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. KG	61
c) Rechtsformzusatz und Kennzeichnung der Haftungsbeschränkung	62
d) Unterscheidbarkeit	62

VI. Entstehen, Änderung und Erlöschen der Firma	63
1. Entstehen	63
2. Änderung	63
3. Erlöschen	63
4. Eintragung im Handelsregister	64
VII. Firmenfortführung bei Namensänderung, bei Erwerb des Handelsgeschäfts und bei Änderung im Gesellschaftsbestand (§§ 21–24 HGB)	64
1. Firmenfortführung bei Namensänderung (§ 21 HGB)	64
a) Änderung des Familiennamens eines Gesellschafters	64
b) Änderung des Firmennamens eines Gesellschafters	64
2. Firmenfortführung bei Erwerb des Handelsgeschäfts (§ 22 Abs. 1 HGB)	65
a) Die Firma als Gegenstand des Rechtsverkehrs	65
b) Erwerb eines bestehenden Handelsgeschäfts	65
c) Erwerb unter Lebenden	65
d) Einwilligung namensgebender Gesellschafter	67
e) Erwerb von Todes wegen	67
f) Fortführung der Firma	67
3. Firmenfortführung bei Erwerb aus einer Insolvenzmasse	68
4. Firmenfortführung auf Grund eines Nießbrauchs oder eines Pachtvertrags (§ 22 Abs. 2 HGB)	69
5. Firmenfortführung bei Umwandlungen (§§ 18, 200 UmwG)	70
6. Firmenfortführung bei Gesellschafterwechsel (§ 24 HGB)	71
7. Haftungsfragen bei Firmenfortführung (§§ 25–28 HGB)	73
a) Haftung des Erwerbers (§§ 25, 26 HGB)	73
b) Haftung der Erben (§ 27 HGB)	75
c) Haftung bei Eintritt in eine Handelsgesellschaft (§ 28 HGB)	75
VIII. Firmenschutz	76
1. Firmenmissbrauchsverfahren	76
2. Materieller Firmenschutz	77
3. Ansprüche aus UWG	77
§ 4 Eintragung in das Handelsregister	77
I. Überblick	80
II. Bedeutung, Inhalt und Führung des Handelsregisters	80
1. Bedeutung des Handelsregisters	80
a) Handelsregister als Mittel der Publizität	80
b) Registerverfahren als Mittel der Kontrolle	81
2. Inhalt des Handelsregisters	81
a) Eintragungsfähige und -pflichtige Tatsachen	81
b) Rechtsbegründende und -bekundende Tatsachen	82
c) Einzelne, eine Kommanditgesellschaft betreffende Tatsachen	82
3. Führung des Handelsregisters	87
a) Rechtsgrundlage	87
b) Zuständigkeit	87
c) Elektronische Registerführung	87
d) Einsichtnahme (§ 9 Abs.1–5 HGB)	88
4. Anhang: Unternehmensregister	89
a) Überblick	89
b) Inhalt (§ 8b Abs. 2 HGB)	89
c) Führung (§ 8b Abs. 1, 3, 9a HGB)	90
d) Einsichtnahme und Ausdrücke (§ 8b Abs. 4, § 9 Abs. 6 HGB)	90
III. Anmeldung zum Handelsregister	90
1. Antrag auf Eintragung	90
a) Antragserfordernis	90
b) Rechtsnatur der Anmeldung	90
c) Anmeldepflicht	91
2. Person des Antragstellers	92
a) Zur Anmeldung Berechtigte	92

Inhaltsverzeichnis

b) Vertretung bei der Anmeldung	92
3. Inhalt der Anmeldung	96
4. Form der Anmeldung	96
5. Namensunterschrift unter Angabe der Firma (§ 161 Abs. 2, § 108 Abs. 2 HGB) ...	97
IV. Eintragung und Bekanntmachung	97
1. Prüfung der Anmeldung durch das Registergericht	97
a) Prüfung der formellen Eintragungsvoraussetzungen	97
b) Prüfung der materiellen Eintragungsvoraussetzungen	97
2. Entscheidungsmöglichkeiten des Registergerichts	99
a) Eintragung, Ablehnung der Eintragung und Aussetzung	99
b) Zwischenverfügung	99
c) Rechtsbehelfe	100
3. Kosten der Eintragung	100
4. Bekanntmachung	100
V. Rechtsfolgen der Eintragung und Bekanntmachung	101
1. Rechtsfolgen richtiger Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 2 HGB)	101
a) Bedeutung und Regelungsgegenstand	101
b) Voraussetzungen	101
c) Rechtsfolge	102
2. Publizitätswirkungen der Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 1, 3 HGB)	102
a) Vertrauensschutz durch Rechtsscheinhaftung	102
b) Registerpublizität als typisierte Vertrauensschutzregelung	103
c) Publizitätstatbestände des § 15 HGB	104
d) Verhältnis von § 5 HGB zu § 15 Abs. 1, 3 HGB	104
3. Negative Publizität (§ 15 Abs. 1 HGB)	104
a) Bedeutung und Regelungsgegenstand	104
b) Voraussetzungen	104
c) Rechtsfolge	107
4. Positive Publizität (§ 15 Abs. 3 HGB)	108
a) Bedeutung und Regelungsgegenstand	108
b) Voraussetzungen	108
c) Rechtsfolge	110
5. Positive Publizität eingereicherter Übersetzungen (§ 11 Abs. 2 HGB)	110
6. Amtshaftungsansprüche infolge unrichtiger Eintragung und Bekanntmachung	111
§ 5 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte	111
I. Überblick	112
II. Kommanditgesellschaft und Gewerbefreiheit	112
1. Grundsatz der Gewerbefreiheit	112
2. Gewerbetreibende in der Kommanditgesellschaft	112
III. Beschränkungen der Gewerbefreiheit der Kommanditgesellschaft	114
1. Rechtsformbeschränkungen	114
a) Beschränkungen für Kommanditgesellschaften	114
b) Beschränkungen für GmbH & Co. KG	115
2. Gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte	115
a) Bedeutung der Genehmigungsvorbehalte	115
b) Arten der Genehmigung	116
c) Einzelne gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte	117
3. Gewerberechtliche Anzeigepflichten	126
a) Zweck und Voraussetzungen der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO	126
b) Erfüllung der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO	126
§ 6 Kartellrechtliche Grenzen	127
I. Allgemeines	128
1. Kartellrecht und Gesellschaftsrecht	128
2. Konstellationen der Kollision von Kartell- und Gesellschaftsrecht	130
3. Kartellrechtlich relevante Zielsetzungen bei der Gründung einer Kommanditgesellschaft	130

Inhaltsverzeichnis

II. Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen (Art. 81 EG, § 1 GWB)	132
1. Tatbestandsvoraussetzungen des Art. 81, § 1 GWB	132
a) Vereinbarung	132
b) Unternehmenseigenschaft	132
c) Spürbare Wettbewerbsbeeinträchtigung	134
d) Zweck oder Wirkung	136
e) Rule of Reason	136
2. Zwischenstaatlichkeitsklausel	137
3. Ausnahmen vom Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen	138
a) Europäisches Recht, Art. 81 Abs. 3 EG	138
b) Deutsches Recht	139
4. Einzelne Fallgruppen	139
a) Kartelle und Syndikate	139
b) Kooperationen und Funktionsgemeinschaften	140
c) Gemeinschaftsunternehmen	144
5. Rechtsfolgen	146
6. Kartellrechtliche Anmeldungen und Freistellungsanträge	147
III. Zusammenschlußkontrolle	147
1. Allgemeines zur Anmeldepflicht nach dem GWB	147
2. Anwendungsbereich	148
3. Zusammenschlußbegriff	149
a) Zusammenschlussbegriff	149
b) Kontrollerwerb	150
c) Anteilerwerb	151
d) Einflusserwerb	151
4. Gemeinschaftsunternehmen	152
5. Anmeldung und Rechtsfolgen	152
6. Europäische Fusionskontrolle	153
 2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat 	
§ 7 Geschäftsführung	154
I. Grundlagen	155
1. Begriff der Geschäftsführung	155
2. Umfang der Geschäftsführung	156
3. Grundsatz der Selbstorganschaft	158
4. Haftung	159
II. Gesetzliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis	162
1. Die geschäftsführungsberechtigten Personen	162
2. Einzelgeschäftsführung jedes Komplementärs	163
3. Widerspruchsrecht des einzelnen Komplementärs	164
a) Voraussetzungen	164
b) Ausübung	165
c) Folgen	166
d) Pflichtwidriges Verhalten	167
4. Widerspruchsrecht des Kommanditisten	167
a) Voraussetzungen	167
b) Ausübung	169
c) Folgen, pflichtwidriges Unterlassen	169
III. Vertragliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis	170
1. Zulässigkeit und Gründe	170
2. Geschäftsführungsbefugnis der Komplementäre	171
3. Geschäftsführungsbefugnis der Kommanditisten	173
a) Beschränkungen der Mitwirkungsrechte der Kommanditisten	173
b) Erweiterungen der Kommanditistenrechte	173
IV. Geschäftsführung bei der GmbH & Co. KG	175

Inhaltsverzeichnis

V. Geschäftsführungsmaßnahmen ohne Geschäftsführungsbefugnis	178
1. Notgeschäftsführung	178
2. Actio pro socio	178
§ 8 Der fakultative Beirat der Kommanditgesellschaft	180
I. Gründe für die Bildung eines Beirats	181
II. Die rechtlichen Grundlagen des Beirats	182
1. Überblick	182
2. Der Beirat auf schuldrechtlicher Grundlage	183
3. Der Beirat auf gesellschaftsvertraglicher Grundlage	184
a) Der Beirat als Gesellschaftsorgan	184
b) Der Beirat als Repräsentant einer Gesellschaftergruppe	184
c) Abgrenzung	184
d) Errichtung	185
III. Die Kompetenzen des Beirats	185
1. Grundsatz und Grenzen	185
a) Grundsatz	185
b) Grenzen	186
c) Rechtsfolgen	187
2. Beratung	188
3. Überwachung	188
4. Geschäftsführung	191
a) Zustimmungsvorbehalt	191
b) Weisungsbefugnis	192
c) Organschafliche Geschäftsführung	193
d) Bestimmung der Geschäftsführer	194
5. Vertragsänderungen und Grundlagenentscheidungen	194
a) Allgemeines	194
b) Jahresabschluß, Abschlußprüfer	195
c) Ergebnisverteilung und Entnahmen	195
d) Erhöhung der Einlagen oder Haftsummen	196
e) Bestimmung der geschäftsführenden Gesellschafter	197
f) Aufnahme eines Gesellschafters	197
g) Ausschluß eines Gesellschafters	198
h) Gesellschafterbeschlüsse ersetzende Beiratsbeschlüsse	198
6. Schlichter, Schiedsgutachter, Schiedsgericht	198
7. Weisungsgebundenheit des Beirats	200
8. Fragen des Rechtsschutzes	200
9. Funktionsunfähigkeit des Beirats	201
IV. Die Zusammensetzung des Beirats	202
1. Die Zahl der Mitglieder	202
2. Die persönlichen Voraussetzungen	203
3. Die Besetzung des Beirats	204
4. Die Amtszeit	205
5. Die Beendigung des Amtes	206
a) Abberufung	206
b) Amtsniederlegung	206
c) Neubesetzung	207
6. Rechtsstreitigkeiten über die Zusammensetzung	207
V. Die innere Ordnung des Beirats	208
1. Rechtsgrundlage	208
2. Einzelne Aspekte der Ausgestaltung	208
3. Beschlußfassung	209
4. Fehlerhafte Beiratsbeschlüsse	210
a) Voraussetzungen	210
b) Rechtsfolgen	210
c) Gerichtliche Nachprüfung	211

Inhaltsverzeichnis

VI. Die Rechte und Pflichten des Beiratsmitglieds	212
1. Rechtliche Grundlagen	212
2. Einzelne Rechte und Pflichten	213
a) Die Interessenwahrung beim organschaftlichen Beirat	213
b) Die Interessenwahrung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe	213
c) Auskunftspflicht gegenüber Gesellschaftern	214
d) Treuepflicht, Verschwiegenheitspflicht, Wettbewerbsverbot	214
e) Vergütung	215
f) Aufwendungsersatz	216
g) Entlastung	217
3. Haftung der Beiratsmitglieder	217
a) Die Haftung beim Beirat als Gesellschaftsorgan	217
b) Die Haftung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe	221
§ 9 Vertretung	222
I. Grundlagen	222
1. Begriff der gesellschaftsrechtlichen Vertretung	222
2. Umfang der Vertretungsmacht	223
3. Grundsatz der Selbstorganschaft	225
4. Die Vertretung in der GmbH & Co. KG	226
II. Gesetzliche Regelung der Vertretungsbefugnis	226
III. Vertragliche Regelung der Vertretungsbefugnis	227
1. Änderung der Einzelvertretungsbefugnis der Komplementäre	227
2. Vertretungsbefugnis von Kommanditisten	229
a) Keine organschaftliche Vertretung	229
b) Rechtsgeschäftliche Vertretung	230
c) Der Inhalt der Vertretungsbefugnis	230
IV. Eintragungen in das Handelsregister	231
V. Vertretung ohne Vertretungsmacht, Mißbrauch der Vertretungsmacht	232
VI. Wissens- und Verschuldenszurechnung	233
§ 10 Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters	234
I. Vergütung	234
II. Aufwendungsersatz	237
III. Die Rechtsstellung des geschäftsführenden Kommanditisten	238
IV. GmbH & Co. KG	240
§ 11 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung	242
I. Kündigung	242
1. Voraussetzungen	242
2. Ausübung	243
3. Rechtsfolgen	244
II. Entziehung	244
1. Anwendungsbereich	244
2. Wichtiger Grund	246
3. Entziehungsverfahren	248
a) Gerichtliche Entscheidung	248
b) Vertragliche Abweichungen	249
4. Teilentziehung	250
5. Rechtsfolgen der Entziehung	251
III. Sonstige Beendigungsgründe	252

Inhaltsverzeichnis

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 12 Überblick	254
I. Einleitung	255
1. Abgrenzung der nicht-vermögensrechtlichen Befugnisse und Pflichten aus der Mitgliedschaft von den vermögensbezogenen Rechten und Pflichten	255
2. Nicht-vermögensrechtliche Befugnisse und Pflichten aus der Mitgliedschaft im einzelnen	256
a) Verwaltungsrechte	256
b) Förderungspflichten	257
c) Organschaftliche Befugnisse	257
II. Das Prinzip der persönlichen Rechtsausübung	258
1. Persönliche Rechtsausübung und Vertretung	258
2. Selbstbindung in der Rechtsausübung	259
a) Bevollmächtigung Dritter	259
b) Treuhandschaft	267
c) Nießbrauch	270
d) Verpfändung	271
e) Unterbeteiligung eines Dritten	272
f) Stimmbindung	273
3. Fremdverwaltung	274
a) Gesetzliche Vertretung	274
b) Testamentsvollstreckung und Nachlaßverwaltung	275
c) Nachlaßinsolvenz, Pfändung	279
§ 13 Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht	280
I. Einführung	280
II. Amtspflichten, Organisationsobliegenheiten und gesellschaftsrechtliche Zweckförderungspflichten	281
1. Organschaftliche Interessenwahrungspflichten	281
2. Organisationsobliegenheiten	282
3. Die allgemeine Zweckförderungspflicht	282
III. Inhalt und Dauer der Zweckförderungspflicht	283
1. Die Pflicht zur Sicherung rechtlicher Existenzvoraussetzungen	283
2. Die Pflicht zur Sicherung der wirtschaftlichen Funktionsvoraussetzungen	284
3. Abgrenzungsfragen	286
4. Die Dauer der Zweckförderungspflicht	288
IV. Die Durchsetzung des Anspruchs auf Rechtsgestaltung in Erfüllung von Treuepflichten	288
1. Die Leistungsklage auf Zustimmung	288
2. Abgrenzungsfragen	289
§ 14 Das Stimmrecht	289
I. Einführung	291
II. Gleichbehandlungsprinzip und Stimmrechtsausschluß	291
1. Der gesetzliche Grundsatz	291
2. Gesetzliche Ausnahmen	292
a) Der Ausschluß persönlich haftender Gesellschafter von der Geschäftsführung	292
b) Der gesetzliche Mitwirkungsausschluß für Kommanditisten	293
c) Der Stimmrechtsausschluß für von der Beschlußfassung „betroffene“ Gesellschafter	293
3. Der Stimmrechtsausschluß durch Gesellschaftsvertrag	295
a) Die Grenzen für die Einschränkung des Gleichbehandlungsprinzips	295
b) Die Aufhebung des gesetzlichen Stimmrechtsausschlusses und deren Grenzen	297
III. Stimmrechtsmacht und Kompetenzzuweisung	298
1. Das Einstimmigkeitsprinzip als gesetzlicher Grundsatz	298
2. Mehrheitsprinzip und vertragliche Kompetenzzuordnung	299
a) Das Kompetenzzuordnungsproblem	299

Inhaltsverzeichnis

b) Die formellen Voraussetzungen für eine Bindung an Mehrheitsentscheidungen	299
c) Die Grenzen der Mehrheitsmacht	301
IV. Die Justitiabilität der Zustimmungsverweigerung – Stimpfpflichten	309
1. Der Ausgangspunkt der Problematik	309
2. Geschäftsführungsmaßnahmen	309
3. Organisationsakte	310
4. Zustimmungsverweigerung und Zustimmungspflicht bei notwendigen Änderungen des Gesellschaftsvertrages	314
a) Die Notwendigkeit der Vertragsanpassung	314
b) Die Konkretisierung des Anpassungsanspruchs in der Form der Leistungsklage	316
V. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte	316
1. Die Vertretung bei der Stimmrechtsausübung	316
2. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte im eigenen Namen	320
VI. Die Art und Weise der Stimmrechtsausübung	321
1. Das Beschlußverfahren unter der Geltung des Einstimmigkeitsprinzips	321
2. Das Beschlußverfahren unter der Herrschaft des Mehrheitsprinzips	323
VII. Fehlerhafte Beschlüsse und Abwehrrechte	324
1. Beschlußmängel und Legitimationsmängel der Beschlußausführung	324
2. Abwehrrechte gegenüber dem Vollzug mangelhafter Gesellschafterbeschlüsse oder nicht legitimiertem Geschäftsführerhandeln	325
§ 15 Informationsrecht	328
I. Die Struktur der Informationsrechte	328
1. Einleitung	328
2. Kontrollrechte	329
3. Auskunftsansprüche	330
a) Kollektivansprüche der Gesellschafter	330
b) Individualrechte	330
II. Der Gegenstand von Informationsrechten	331
1. Die sachliche Beschränkung des Informationsrechts auf „Angelegenheiten der Gesellschaft“	331
2. Die funktionale Beschränkung des Informationsrechts	333
a) Kontrollrechte	333
b) Auskunftsansprüche	334
III. Die persönlichen Voraussetzungen für die Geltendmachung von Informationsrechten	335
1. Das Informationsrecht als Mitgliedschaftsrecht	335
2. Unmittelbare Informationsrechte von Nichtgesellschaftern	336
IV. Die Durchsetzung des Informationsrechts	337
1. Der Adressat von Informationsansprüchen	337
2. Informationsverweigerungsrechte	337
a) Materielle Einwendungen gegenüber Informationsansprüchen	337
b) Formale Informationsverweigerungsrechte	338
3. Rechtsschutz gegenüber Informationspflichtverletzungen	339
§ 16 Wettbewerbsverbot	341
I. Grundlagen des Wettbewerbsverbots in der KG	342
II. Das gesetzliche Wettbewerbsverbot des Komplementärs	343
1. Tatbestand	343
a) Adressaten	343
b) Gegenstand	345
c) Dauer	348
d) Einwilligung	349
2. Rechtsfolgen	352
a) Schadensersatzanspruch	353

Inhaltsverzeichnis

b) Eintrittsrecht	354
c) Unterlassung	356
d) Geltendmachung	356
e) Verjährung	357
f) Sonstige Rechte	359
III. Das gesetzliche Wettbewerbsverbot des Kommanditisten	359
1. Tatbestand	360
a) Adressaten	360
b) Gegenständliche und zeitliche Reichweite, Einwilligung	363
2. Rechtsfolgen	363
IV. Das gesetzliche Wettbewerbsverbot in der GmbH & Co. KG	364
1. Komplementär-GmbH	364
2. GmbH-Gesellschafter	364
3. GmbH-Geschäftsführer	365
4. Kommanditist	366
5. Aufsichtsrat und Beirat	366
V. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten des Wettbewerbsverbots	366
1. Einschränkungen des Wettbewerbsverbots	367
2. Erweiterungen des Wettbewerbsverbots	367
3. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	368
4. Rechtsfolgen	368
VI. Wettbewerbsverbot und Kartellrecht	369
1. Anwendbarkeit des § 1 GWB	369
2. Auflösung der Konfliktsituation	371
3. Wettbewerbsverbote innerhalb einer KG	372
a) Komplementär	372
b) Kommanditist	373
4. Wettbewerbsverbote innerhalb einer GmbH & Co. KG	375
5. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 1 GWB	375

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

§ 17 Die Beitragspflicht	377
I. Wesen der Beiträge	377
1. Beitrag und Einlage, Definition und Abgrenzung	377
2. Unterscheidung zwischen Pflichteinlage und Haftenlage	378
3. Notwendigkeit von Beiträgen	379
II. Art der Beiträge	380
1. Einbringung von Geld	380
2. Gewährung von Darlehen, insbesondere in der Publikumsgesellschaft	380
a) Einstufung als „Eigenkapital“	381
b) Rechtsfolgen	381
c) Dogmatische Einordnung	382
d) Ergebnis	383
3. Sacheinlagen	384
a) Übereignung (Quoad dominium)	385
b) Dem Werte nach (Quoad sortem)	385
c) Zum Gebrauch (Quoad usum)	385
4. Sachgesamtheiten, insbesondere Unternehmen	385
5. Immaterielle Wirtschaftsgüter, insbesondere Know-how und good will	386
6. Dienstleistungen	386
7. Sonstige Beiträge	386
III. Beiträge und individualvertraglich geschuldete Leistungen	387
1. Abgrenzung	387
2. Folgen	387
3. Steuerrecht	387

§ 18 Umfang und Erbringung der Beiträge	388
I. Umfang der Beitragspflicht	389
II. Bewertung der Beiträge	389
1. Innenverhältnis	389
2. Außenverhältnis	390
III. Erbringung der Beiträge	390
1. Leistung der Beiträge	390
a) Erbringung durch Dritte	390
b) Leistung an Dritte	391
c) Erbringung durch Einbuchung	391
d) Erbringung durch Umwandlung	393
e) Aufrechnung	393
2. Verfügung über den Einlageanspruch	394
a) Abtretung	394
b) Pfändbarkeit der Einlageforderung	396
c) Erlaß und Stundung	396
3. Befristung und Bedingung der Beitragsforderung	397
4. Formvorschriften bei der Erbringung von Sacheinlagen	397
5. Einziehung der Beiträge	398
IV. Leistungstörungen bei der Erbringung der Beiträge	399
1. Anwendbarkeit der §§ 320 ff. BGB	399
a) Grundsatz	399
b) § 320 BGB	400
c) § 321 BGB	400
d) § 326 BGB Abs. 1 BGB	401
e) §§ 323, 324 sowie §§ 326 Abs. 2 bis Abs. 5 BGB	402
f) Verzug	402
2. Anwendung der kauf- und mietrechtlichen Vorschriften	402
a) Kaufrechtliche Gewährleistung und Gefahrtragungsvorschriften, gutgläubiger Erwerb	402
b) Vorschriften des Mietrechtes	404
c) Vorschriften des Dienstvertragrechtes	404
d) Lizenzverträge	405
e) Vertragliche Gestaltung	405
3. Beweislast	405
§ 19 Erhöhung von Beiträgen	406
I. Keine Pflicht der Gesellschafter zur Erhöhung von Beiträgen	406
II. Abweichende vertragliche Vereinbarungen	407
III. Beitragserhöhung und Treuepflicht	408
§ 20 Gesellschaftsvermögen	409
I. Vorbemerkung	409
II. Das Gesamthandsprinzip	410
1. Anteilsübertragung	410
2. Teilung	410
3. Auswachsung	410
III. Das Gesellschaftsvermögen	411
1. Umfang	411
2. Erwerb und Veräußerung	412
IV. Rechtsgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschafter	413
V. Auswirkungen der Sonderstellung des Gesellschaftsvermögens	413
1. Aufrechnungsverbot des § 719 Abs. 2 BGB	413
2. Die Gesellschaft als Versicherungsnehmer	413

Inhaltsverzeichnis

§ 21 Der Jahresabschluß	414
I. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses	415
1. Begriff	415
2. Zweck und Bedeutung	415
3. Andere Bilanzen	415
a) Eröffnungsbilanz	415
b) Liquidationsbilanzen	415
c) Bilanzen aus besonderem Anlass	416
d) Zwischenabschlüsse	416
e) Steuerbilanz	416
f) Konzernabschluss	417
II. Rechtsgrundlagen	417
1. Überblick	417
2. Rechnungslegung vor der Bilanzrechtsmodernisierung 2009	418
a) Bilanzrecht im HGB 1900	418
b) Rechnungslegungsrichtlinien der EG und deren Umsetzung im Bilanzrichtliniengesetz 1985	419
c) Internationale Rechnungslegungsstandards (IAS, IFRS)	420
d) Weitere Anpassungen an Richtlinien und Systeme der EU	421
3. Bilanzrechtsmodernisierung 2009	422
a) Gesetzesziele	422
b) Deregulierung	422
c) Annäherung an die IFRS	423
d) Richtlinienumsetzung	423
III. Die Rechnungslegung der Personenhandelsgesellschaften	423
1. Anzuwendende Rechnungslegungsvorschriften	423
a) Für Personenhandelsgesellschaften mit wenigstens einer natürlichen Person als persönlich haftendem Gesellschafter	423
b) Für Personenhandelsgesellschaften als Kapitalgesellschaft & Co	424
c) Besondere Rechnungslegungsvorschriften	424
2. Bilanzrechtliche Vorschriften für den Einzelabschluss von Personenhandelsgesellschaften	424
a) Überblick	424
b) Grundsätze ordnungsgemäßer Buchführung (GoB)	425
c) Ansatzvorschriften	425
d) Bewertungsvorschriften	426
e) Maßgeblichkeit für die Steuerbilanz	428
f) Das Geschäftsvermögen der Personenhandelsgesellschaft	428
g) Ausweis des Eigenkapitals	429
IV. Die Aufstellung des Jahresabschlusses	430
1. Aufstellung als Geschäftsführungsmaßnahme	430
2. Zur Aufstellung verpflichtete Personen	431
a) Bilanzaufstellung durch die Geschäftsführer	431
b) Bilanzaufstellung durch Dritte	432
3. Bedeutung des Inventars	432
4. Gliederung des Jahresabschlusses	433
5. Aufstellungsfrist, Sprache, Währungseinheit	435
a) Aufstellungsfrist	435
b) Sprache, Währungseinheit	436
V. Die Prüfung des Jahresabschlusses	436
1. Gesetzliche Prüfungsfristen	436
2. Vertragliche Prüfungsrechte	436
VI. Die Feststellung des Jahresabschlusses	437
1. Feststellung durch Gesellschafterbeschluss	437
2. Rechtsfolgen des Feststellungsbeschlusses	438
VII. Unterzeichnung und Offenlegung des Jahresabschlusses	438
1. Unterzeichnung	438
2. Offenlegung	439

§ 22 Kapitalanteil und Gesellschafterkonten	439
I. Der Kapitalanteil	440
1. Definition und Bedeutung	440
a) Definition	440
b) Rechtliche Bedeutung	441
c) Abweichende vertragliche Vereinbarung	441
2. Feste und veränderliche Kapitalanteile	442
a) Gesetzliches Leitbild	442
b) Abweichende Vereinbarungen	442
3. Bedeutung des Kapitalanteils	443
4. Negativer Kapitalanteil	443
a) Persönlich haftender Gesellschafter	444
b) Kommanditist	444
c) Steuerliche Behandlung	445
II. Die Gesellschafterkonten	446
1. Rechtliche Bedeutung	446
a) Gesetzliche und vertragliche Vorschriften	446
b) Bedeutung der Verbuchung	447
c) Gesellschafterkonten als Kontokorrent	447
2. Kapitalkonto	448
3. Gewinn- und Verlustkonten	448
a) Kapitalkonto II	448
b) Verlustsonderkonto	450
4. Rücklage	450
a) Geteilte Rücklage	450
b) Unterteilte Rücklage	451
5. Darlehenskonto	451
a) Abgrenzung von den Kapitalkonten	451
b) Verzinsung	452
c) Kündigung und Rückzahlung	452
6. Privatkonto und Verrechnungskonto	453
7. Sollsalden auf den Gesellschafterkonten	453
8. Gewinnverteilung bei Gesellschafterwechsel	454
§ 23 Die Beteiligung an Gewinn und Verlust	455
I. Einleitung: Jahresergebnis und Beteiligung der Gesellschafter am Jahresergebnis	455
II. Die Regelung des § 168 HGB	456
1. Gewinnverteilung	456
a) Vorwegdividende	456
b) Verteilung des Restgewinns	457
c) Durchsetzung des gesetzlichen Gewinnanspruchs	458
2. Verlustverteilung	459
III. Vertragliche Regelungen der Ergebnisverteilung	459
1. Gewinnverteilung	460
a) Ausschluß vom Gewinn	460
b) Verteilung nach Köpfen und Quoten	460
c) Verzinsung der Kapitalkonten	461
d) Gewinnverteilung im Verhältnis der Kapitalanteile	461
e) Feste Vergütungen für Gesellschafter	462
f) Variable Verteilungsschlüssel	463
g) Rücklagenbildung	463
h) Kombination	464
2. Verlustverteilung	464
a) § 722 Abs. 2 BGB	464
b) Ausschluß von der Verlustbeteiligung	464
c) Beschränkung auf die Einlage	465
d) Verlust über die Einlage hinaus	465

Inhaltsverzeichnis

§ 24 Entnahme und Auszahlung des Gewinnes	465
I. Allgemeine Regelungen für Entnahme- und Gewinnauszahlungsrecht	466
1. Entnahme und Gewinnauszahlung	466
2. Einfluß der Treuepflicht	467
a) § 122 Abs. 1 zweiter Halbsatz HGB	467
b) Entnahmebeschränkungen aufgrund der Treuepflicht	467
c) Entnahmerecht aufgrund der Treuepflicht	468
3. Zeitliche Grenzen des Auszahlungsanspruches	469
a) Entstehung	469
b) Präklusion	469
c) Verjährung	470
4. Aufrechnung und Zurückbehaltungsrecht	470
5. Rückzahlung überhöhter Auszahlungen	470
6. Durchsetzung der Auszahlungsansprüche	471
II. Das gesetzliche Entnahmerecht des persönlich haftenden Gesellschafters	472
1. Vorwegentnahme von 4%	472
2. Entnahme des Jahresgewinnes	473
III. Der gesetzliche Anspruch des Kommanditisten auf Gewinnauszahlung	473
1. Gewinnauszahlung statt Entnahme	473
2. Auszahlung des gesamten Jahresgewinns	473
3. Beschränkung der Gewinnauszahlung durch § 169 Abs. 1 Satz 2 zweiter Halbsatz HGB	474
4. Keine Gewinnrückzahlung bei späteren Verlusten, § 169 Abs. 2 HGB	474
IV. Gesellschaftsvertragliche Regelungen des Entnahme- und Gewinnauszahlungsrechtes	475
1. Einleitung	475
2. Einrichtung von Sonderkonten	476
3. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	476
4. Das Steuerentnahmerecht	478
5. Änderungen der Auszahlungsregelungen	479
V. Entnahmepflicht	480
§ 25 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte	480
I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschaftsverhältnis	481
II. Die abtretbaren Rechte	482
1. Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter	482
2. Ansprüche aus der Geschäftsführung	482
3. Ansprüche auf Gewinnanteil	482
4. Kapitalentnahmeansprüche	484
5. Anspruch auf Auseinandersetzungsguthaben	484
6. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten	486
III. Pfändung vermögensbezogener Rechte	486
§ 26 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft	486
I. Grundstrukturen bei der Besteuerung der Kommanditgesellschaft in ihrer personalen Struktur	489
1. Der steuerliche Widerstreit zwischen „Einheit der Gesellschaft“ und „Vielheit der Gesellschafter“	489
2. Ordnung nach der Art des steuerlichen Zugriffs	489
II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte	490
1. Partielle Steuersubjektsfähigkeit der Kommanditgesellschaft	490
a) Behandlung als „Subjekt der Gewinnerzielung“	491
b) Anerkennung von Rechtsbeziehungen zwischen der Gesellschaft und ihren Gesellschaftern	491
c) Unmittelbare Zurechnung der Gewinne – Transparenzprinzip	492

2. Die Kommanditgesellschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft nach § 15 EStG	492
a) Betrieb eines gewerblichen Unternehmens	492
b) Die Gesellschafter als Mitunternehmer	494
c) Besondere Formen der Mitunternehmerschaft	494
3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Kommanditgesellschaft	498
a) Ermittlung des Gewinns der Gesellschaft	498
b) Ergänzungsbilanzen	502
c) Die Verteilung des Gewinns der Gesellschaft auf die Gesellschafter	504
d) Sonderbilanzen	506
e) Sondervergütungen	510
f) Veräußerungsgeschäfte	513
g) Realteilung	514
h) Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz	515
i) Verlustzurechnung an Kommanditisten	516
j) Feststellung der Einkünfte aus Gewerbebetrieb	519
k) Pauschale Anrechnung der Gewerbesteuer	519
4. Die Kommanditgesellschaft als vermögensverwaltende Gesellschaft	520
a) Private Equity-Fonds als vermögensverwaltende Kommanditgesellschaften	520
b) Grundsätze der Einkünfteermittlung bei vermögensverwaltenden Kommanditgesellschaften	523
c) Die Zebragesellschaft	523
d) Verfahrensfragen	524
III. Gewerbesteuerliche Behandlung der Kommanditgesellschaft	524
1. Gewerbesteuerpflicht	524
a) Steuerobjekt	524
b) Steuersubjekt	524
c) Beginn und Ende der Steuerpflicht	524
2. Gewerbeertrag als Bemessungsgrundlage der Gewerbesteuer	525
a) Ermittlung des Gewerbeertrags	525
b) Hinzurechnungen und Kürzungen	525
c) Verlustabzug	526
3. Besteuerungsverfahren bei der Gewerbesteuer	526
a) Gewerbesteuermeßbetrag	526
b) Zerlegungsbescheid	527
c) Gewerbesteuerbescheid	527
4. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	527
IV. Umsatzsteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge der Kommanditgesellschaft	528
1. Unternehmereigenschaft der Kommanditgesellschaft	528
2. Leistungen der Kommanditgesellschaft an die Gesellschafter	528
3. Leistungen der Gesellschafter an die Kommanditgesellschaft	529
4. Umsatzsteuerrechtliche Fragen im Zusammenhang mit der GmbH & Co. KG	530
V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung von Vorgängen im Zusammenhang mit einer Kommanditgesellschaft	530
1. Überblick	530
2. Grundstücksübertragungen	531
3. Umwandlung einer Kommanditgesellschaft	531
4. Wechsel im Gesellschafterbestand der Kommanditgesellschaft	532
§ 27 Die Belastung von Gesellschaftsanteilen	532
I. Zivilrechtliche Grundlagen	533
1. Überblick	533
a) Wesen des Nießbrauchs	533
b) Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten	533
c) Gestaltungsziele und rechtstatsächliche Bedeutung der Nießbrauchsbestellung ..	534
d) Grundzüge der Rechtsprobleme	535
2. Gegenstand des Nießbrauchs	535
a) Der Gesellschaftsanteil als übertragbares Recht	535

Inhaltsverzeichnis

b) Der Nießbrauch an den „vermögensrechtlichen Bezügen“	536
c) Der Nießbrauch an einem „Gewinnstammrecht“	537
d) Der Nießbrauch am Gesellschaftsanteil	539
3. Bestellung des Nießbrauchs	541
a) Form	541
b) Eintragung im Handelsregister	541
c) Beteiligung Minderjähriger	542
4. Rechtsstellung des Nießbrauchers	542
a) Treuhandlösung	542
b) Nießbrauch an vermögensrechtlichen Bezügen	542
c) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil	543
II. Steuerrechtliche Grundlagen	547
1. Überblick	547
2. Ertragsteuerliche Behandlung	547
a) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil selbst	547
b) Nießbrauch am Gewinnstammrecht	550
c) Nießbrauch an den vermögensrechtlichen Bezügen	550
3. Erbschaftsteuerliche Behandlung	551
a) Zuwendungsnießbrauch	551
b) Vorbehaltsnießbrauch bei Schenkung des Gesellschaftsanteils	552
§ 27 a Verpfändung von Gesellschaftsanteilen	553
I. Zivilrechtliche Grundlagen	553
1. Überblick	553
2. Die Verpfändung des Gesellschaftsanteils	554
a) Zulässigkeit und Bestellung	554
b) Rechtsstellung des Pfandgläubigers vor Eintritt der Pfandreife	554
c) Rechtsstellung des Pfandgläubigers nach Eintritt der Pfandreife	555
3. Verpfändung der vermögensrechtlichen Bezüge	557
a) Zulässigkeit und Bestellung	557
b) Rechtsstellung des Pfandgläubigers vor Eintritt der Pfandreife	557
c) Rechtsstellung des Pfandgläubigers nach Eintritt der Pfandreife	558
II. Steuerrechtliche Grundlagen	558
1. Umsatzsteuer	558
2. Ertragsteuern	559
5. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der Gesellschaft zu Dritten	
§ 28 Die KG als Trägerin von Rechten und Pflichten	560
I. Die Rechtsnatur der KG	560
II. Die KG als Trägerin von Rechten	561
III. Die KG als Trägerin von Pflichten	565
§ 29 Haftung des Komplementärs	567
I. Rechtsnatur der Haftung	568
1. Grundlagen	568
2. Persönliche Haftung	569
3. Verhältnis zur Verbindlichkeit der Kommanditgesellschaft	569
4. Gesamtschuldnerschaft von Komplementären untereinander	571
5. Inhalt der Komplementärhaftung	572
6. Gegenstand der Haftung des Komplementärs	574
7. Zwingender Charakter der Haftung	575
8. Haftung aus besonderen Schuldgründen	576
II. Einwendungen des Komplementärs	576
1. Persönliche Einwendungen	578
2. Einwendungen der und Gestaltungsrechte der Kommanditgesellschaft	579

III. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern	582
IV. Haftung bei Gesellschafterwechsel	584
V. Haftung bei Auflösung sowie im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft	585
1. Haftung bei Auflösung der Kommanditgesellschaft	585
2. Haftung im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft	586
VI. Haftung nach haftungsbeschränkender Umwandlung	590
VII. Haftung des Scheinkomplementärs	591
§ 30 Haftung des Kommanditisten	592
I. Grundsätze der Kommanditistenhaftung	594
II. Die beschränkte Kommanditistenhaftung	596
1. Voraussetzungen	596
2. Rechtsfolgen	597
a) Summenmäßige Haftungsbeschränkung	597
b) Haftungsfolgen von Änderungen der Haftsumme	598
c) Inhalt der beschränkten Haftung	598
d) Sonstige Haftungsausgestaltung	599
III. Ausschluß der beschränkten Haftung	600
1. Allgemeine Voraussetzungen	600
2. Leistung der Einlage	603
a) Geldeinlage	603
b) Sacheinlage	605
c) Aufrechnung	606
d) Umbuchung von Kapitaleinlagen	608
3. Befriedigung von Gesellschaftsgläubigern	609
IV. Wiederaufleben der beschränkten Haftung	611
1. Grundgedanke von § 172 Abs. 4 HGB	611
2. Rückzahlung der Einlage	611
a) Leistungen aufgrund von Drittgeschäften	612
b) Zahlung von Tätigkeitsvergütungen	612
c) Rückzahlung eines Aufgeldes	613
d) Umwandlung der Einlage in Darlehen	613
e) Auszahlung vom Darlehenskonto	614
f) Erstattung des zur Gläubigerbefriedigung Geleisteten	614
g) Mittelbare Rückzahlung	614
h) Leistungen aus dem Privatvermögen eines Mitgesellschafters	614
3. Entnahme von Gewinnanteilen	616
4. Behandlung von Scheingewinnen	617
5. Ausmaß des Wiederauflebens und Erlöschen der wiederaufgelebten Haftung	620
6. Beweislast	620
V. Haftung bei Kommanditistenwechsel	620
VI. Die beschränkte Haftung in der Insolvenz der Kommanditgesellschaft	620
VII. Die unbeschränkte Kommanditistenhaftung gem. § 176 HGB	624
1. Inhalt, Rechtsgrund und Anwendungsbereich	624
2. Tatbestandliche Voraussetzungen der unbeschränkten Haftung	625
a) § 176 Abs. 1 HGB	625
b) § 176 Abs. 2 HGB	628
3. Die Rechtsfolge der unbeschränkten Haftung	629
4. Gestaltungsmöglichkeiten	630
VIII. Sonstige Fälle unbeschränkter Kommanditistenhaftung und Haftung aus sonstigen Rechtsgründen	632
IX. Kommanditistische Haftung nach Rechtsscheingrundsätzen	634

Inhaltsverzeichnis

§ 31 Gesellschafterregreß (Ausgleich)	635
I. Allgemeines	636
II. Ausgleichsansprüche	636
1. Rückgriff gegenüber der Kommanditgesellschaft	636
a) Rückgriff des Komplementärs	636
b) Rückgriff des Kommanditisten	638
2. Rückgriff gegenüber Mitgesellschaftern	638
3. Rückgriff des/gegen den ausgeschiedenen Komplementär(s)	641
4. Rechtslage bei Auflösung der Kommanditgesellschaft	643
5. Der Rückgriff bei Inanspruchnahme aufgrund besonderer Schuldgründe	643
§ 32 Die Stellung der Kommanditisten und ihrer Gesellschafter im Prozeß	643
I. Der Aktivprozeß der KG	644
1. Die KG als Partei	644
2. Die Stellung der Gesellschafter im Prozeß der Gesellschaft	646
3. Gesellschafterwechsel während des Prozesses	647
4. Auflösung und Beendigung der KG während des Prozesses	647
5. Der Gesellschafter als Prozeßgegner	648
II. Der Passivprozeß	649
1. Die KG als Passivpartei	649
2. Der Gesellschafter als Passivpartei	650
3. Die KG und der Gesellschafter als Passivbeteiligte	650
III. Besonderheiten im schiedsgerichtlichen Verfahren	651
§ 33 Die Zwangsvollstreckung gegen die KG und ihre Gesellschafter	652
I. Die Zwangsvollstreckung gegen die KG	652
II. Die Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter	653
 6. Kapitel. Der Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden	
§ 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters	655
I. Überblick	656
II. Aufnahmevertrag	656
1. Beteiligte	656
a) Allgemeines	656
b) Beteiligung Minderjähriger	657
c) Zustimmungspflicht für Ehegatten	658
2. Form	659
a) Grundsätze	659
b) § 311 b Abs. 1 BGB	659
c) § 15 Abs. 4 GmbHG	662
d) Schenkung	663
e) Gewillkürte Schriftform	664
f) Rechtsfolgen	665
3. Abschlusserleichterungen	665
a) Vertragliche Regelungen	665
b) Einschränkung des Aufnahmerechts	666
4. Zum Inhalt der Vereinbarung	666
a) Allgemeines	666
b) Eintritt als Kommanditist	667
c) Exkurs: Schenkung von Gesellschafts- insbes. Kommanditbeteiligungen und Widerruf	668
III. Haftung des eintretenden Gesellschafters	672
1. Haftung des eintretenden persönlich haftenden Gesellschafters	672
2. Haftung des eintretenden Kommanditisten	672
IV. Weiteren Rechtsfolgen der Aufnahme	673
1. Für die Gesellschaft	673
2. Für die Gesellschafter	673

V. Anmeldung zum Handelsregister; Bekanntmachung	673
1. Anmeldung	673
a) Allgemeines	673
b) GbR als Kommanditistin	674
2. Bekanntmachung	674
§ 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschafterstellung	674
A. Erstes Unterkapitel: Übertragung der Gesellschafterstellung	
I. Überblick	676
1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft	676
2. Sonderfälle	677
a) Übertragung aller Geschäftsanteile	677
b) Teilübertragung	677
II. Übertragungsvertrag	678
1. Allgemeines	678
2. Zustimmung der Mitgeschafter	678
a) Allgemeines	678
b) Regelung im Gesellschaftsvertrag	678
c) Widerruf der Zustimmung	679
d) Verpflichtung zur Zustimmung	680
e) Umgehung	680
f) Treuhandchaft	681
3. Vorkauf- und Vorerwerbsrechte; Mitverkaufsrechte	682
4. Beteiligung Minderjähriger	683
5. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse	684
6. Gegenstand der Übertragung	684
a) Grundsätze	684
b) Dem Abspaltungsverbot unterliegende Rechte, höchstpersönliche Rechte	685
c) Im Gesellschaftsverhältnis begründete Vermögensansprüche und -	
verpflichtungen	685
d) Drittgläubigeransprüche und Drittschuldnerverpflichtungen	687
e) Ausgleichsansprüche zwischen Gesellschaftern	687
7. Form	687
a) Grundsatz	687
b) § 311 b Abs. 1 BGB	687
c) § 15 Abs. 4 GmbHG	688
d) § 518 BGB	689
8. Zum Inhalt der Vereinbarung	689
III. Haftung	690
1. Übertragung des Gesellschaftsanteils eines persönlich haftenden Gesellschafters	690
a) Haftung des Veräußerers	690
b) Haftung des Erwerbers	690
2. Bei Übertragung einer Kommanditbeteiligung	690
a) Grundlagen	690
b) Einzelfragen der Haftung	693
c) Haftung bei Übertragungen zwischen Gesellschaftern	695
3. Rückgriffsansprüche	696
IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung	696
1. Für die Gesellschaft	696
2. Für die Gesellschafter	697
a) Rechtsübergang (Allgemeines)	697
b) Einzelheiten	697
c) Übertragung auf Mitgeschafter	697
d) Besonderheiten des Rechtsübergangs bei einer Teilübertragung	697
V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung	698
1. Anmeldung	698
2. Bekanntmachung	699

Inhaltsverzeichnis

B. Zweites Unterkapitel: Umwandlung der Gesellschafterstellung	
I. Überblick	699
II. Vereinbarung	700
1. Allgemeines	700
2. Beteiligte	700
a) Allgemeines	700
b) Beteiligung Minderjähriger	701
c) Genehmigungspflicht für Ehegatten	701
3. Zum Inhalt der Vereinbarung	701
III. Haftung	702
1. Umwandlung der Stellung des Kommanditisten in die eines persönlich haftenden Gesellschafters	702
2. Umwandlung der Stellung eines persönlich haftenden Gesellschafters in die eines Kommanditisten	702
a) Grundsätze	702
b) GmbH & Co. KG	702
c) Haftungsermäßigung gemäß § 227 Abs. 2 InsO	703
IV. Weitere Rechtsfolgen der Umwandlung	703
V. Handelsregisteranmeldung, Bekanntmachung	703
§ 36 Ausscheiden eines Gesellschafters	704
I. Überblick	706
II. Ausscheiden nach der gesetzlichen Regelung und durch Vereinbarung	707
1. Regelung durch das HRefG vom 1. 7. 1998	707
2. Ausscheiden der Komplementär-GmbH bei Auflösung bzw. Erlöschen	709
3. Ausscheiden bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters	709
4. Ausscheiden bei Kündigung des Gesellschafters (Austrittskündigung)	711
a) Kündigungsrecht nach der gesetzlichen Regelung	711
b) Kündigungserklärung	713
c) Kündigungswirkung	715
d) Kündigung und Rechtsmißbrauch	716
e) Abweichende Vereinbarungen	716
f) Außerordentliche Kündigung	719
5. Ausscheiden infolge Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafters	721
6. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Fälle	723
7. Ausscheiden durch Gesellschafterbeschluß	724
8. Ausscheiden durch Austrittsvereinbarung	724
9. Besonderheiten bei zweigliedrigen Gesellschaften	725
a) Allgemeines	725
b) Ausscheidensvereinbarung in der zweigliedrigen Gesellschaft	726
III. Ausschließungsklage	727
1. Allgemeines	727
2. Ausschließungsgründe	727
a) Allgemeines	727
b) Umstände in der Person des Auszuschließenden	728
c) Eigenes Fehlverhalten des Ausschließungsklägers	730
d) Weiter zu berücksichtigende Gesichtspunkte	731
e) Einzelfälle	733
f) Ausschluß in der Liquidation	735
g) Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft	735
3. Verfahren	736
a) Allgemeines	736
b) Kläger	737
c) Mitwirkungspflicht der Mitgesellschafter	737

IV. Vertragliche Abwandlung der Ausschließungsregeln	739
1. Allgemeines	739
2. Vereinbarungen über das Verfahren bei der Ausschließung	739
3. Vereinbarungen über den wichtigen Grund, insbesondere die Ausschließung ohne sachlichen Grund	741
a) Rechtsprechung	741
b) Schrifttum	743
c) Stellungnahme	744
§ 37 Folgen des Ausscheidens	746
I. Überblick	748
II. Rechtsfolgen des Ausscheidens für die Gesellschaft und die übrigen Gesellschafter	748
III. Besonderheiten bei Verbleiben nur eines Gesellschafters	750
1. Grundlagen	750
2. Übergang der Aktiven und Passiven	750
3. Firma	752
4. Haftung bei Ausscheiden des Komplementärs	752
IV. Auseinandersetzung mit dem ausgeschiedenen Gesellschafter	753
1. Gesellschaft als Schuldner	753
2. Rückgabe von Gegenständen	753
3. Befreiung von Schulden	754
4. Sicherheitsleistung	754
5. Anspruch auf Abfindung	755
a) Grundlagen	755
b) Bei der Unternehmensbewertung zu beachtende Rechtsfragen	757
c) Wertermittlungsmethoden	759
d) Gesamtabrechnung	763
e) Verteilung des Bewertungsgewinns oder -verlustes	764
f) Ermittlung des Abfindungsanspruchs durch Abschichtungsbilanz	765
g) Aufstellung und Feststellung der Abschichtungsbilanz bzw. Abfindungsrechnung	766
h) Entstehen und Fälligkeit des Anspruchs, Verzinsung, Ratenzahlung	767
i) Einsichts- und Kontrollrechte	769
j) Klageweise Durchsetzung der Ansprüche	770
6. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 739 BGB	770
7. Beteiligung am Ergebnis schwebender Geschäfte	771
a) Allgemeines	771
b) Schwebenden Geschäfte nach § 740 BGB	771
c) Schwebende Geschäfte und Abfindung, insbesondere bei Ermittlung nach dem Ertragswertverfahren	772
d) Fälligkeit, Auskunft und Rechnungslegung, die klageweise Durchsetzung	773
e) Abweichende Vereinbarungen	774
V. Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	774
1. Allgemeines	774
2. Haftung im Regelfall nur für Altschulden	775
a) Rechtsgeschäftliche Schulden	776
b) Aufschiebend bedingte Verträge, Angebote, Vorverträge	777
3. Gesetzliche Schuldverhältnisse	777
4. Haftung bei Veränderung der Gesellschaftsschuld nach Ausscheiden	778
a) Sekundäre Vertragspflichten (Verzug, Unmöglichkeit etc.)	778
b) Vertragsänderungen, Vertragserweiterungen, Verzicht durch die Gesellschaft	778
c) Geltung von § 129 HGB gegenüber dem Ausgeschiedenen	779
d) Rechtskraft eines gegen die Gesellschaft ergangenen Urteils	779
e) Haftung des Ausgeschiedenen bei Aufstellung eines Insolvenzplans	780
5. Begrenzung der Nachhaftung des Ausgeschiedenen	780
a) Bis zum 26. 3. 1994 geltende Regelung	780
b) Regelung seit dem 26. 3. 1994: Enthaltung gemäß § 160 HGB	781
c) Übergangsregelungen	783

Inhaltsverzeichnis

6. Abweichende Vereinbarungen mit den Gläubigern	783
7. Haftung des ausgeschiedenen Kommanditisten	784
8. Rückgriff des Ausgeschiedenen	784
VI. Handelsregisteranmeldung	786
§ 38 Abfindungsklauseln	789
I. Überblick	791
II. Arten von Abfindungsklauseln	791
1. Einführung	791
2. Buchwertklauseln	792
3. Substanzwertklauseln	795
4. An Steuerwerten orientierte Klauseln	796
a) Anteiliger Wert des Betriebsvermögens	797
b) Stuttgarter Verfahren	797
5. Ertragswertklauseln	799
III. Grenzen der Zulässigkeit von Abfindungsklauseln	801
1. Grundsätze, Beweislast	801
2. Grenzen abfindungsbeschränkender Vereinbarungen	802
a) Sittenwidrigkeit	802
b) Unzulässige Kündigungsbeschränkungen	808
c) Ausübungsschranken	810
3. Ausnahmen für Gesellschafter minderen Rechts	817
IV. Bewertung einzelner Abfindungsbestimmungen	819
1. Allgemeines	819
2. Abfindungsausschluß und Abfindung unter Buchwert	819
a) Grundsätze	819
b) Ausnahme 1: Abfindungsausschluß für den Fall des Todes	819
c) Ausnahme 2: Abfindungsausschluß bei Gesellschaften mit ideellem Zweck	819
d) Ausnahme 3: Abfindungsausschluß bei Mitarbeiterbeteiligung	819
3. Buchwertklauseln	820
a) Allgemeines	820
b) Grenzen der Buchwertklausel	821
4. Abfindung zu steuerlich orientierten Werten	822
5. Abfindung zum Substanzwert	823
6. Abfindung zum Ertragswert	823
7. Auszahlungsbeschränkungen	824
8. Ausschluß schwebender Geschäfte	824
9. Schiedsgutachterklauseln, Mediationsregelungen	824
§ 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten	825
I. Die Übertragung der Gesellschafterstellung	826
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	827
a) Vollentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils auf einen neu ein- tretenden oder einen der bisherigen Gesellschafter unter Fortbestand der KG ...	827
b) Vollunentgeltliche und teilentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeran- teils	842
c) Exkurs: Vermögensverwaltende KG	849
2. Gewerbesteuer	849
3. Umsatzsteuer	851
a) Übertragung eines Anteils an einer KG	851
b) Übertragung sämtlicher KG-Anteile auf mehrere Personen	852
4. Grunderwerbsteuer	852
a) Grundsatz	852
b) Grunderwerbsteuerbarkeit von Anteilsübertragungen nach § 1 Abs. 2 a, 3 GrEStG	852
c) Steuerbefreiungstatbestände gem. § 3 GrEStG	854
d) Nichterhebung der Steuer gem. § 6 GrEStHG	856

Inhaltsverzeichnis

e) Bemessungsgrundlage	856
f) Steuersatz	857
g) Steuerschuldner	857
5. Schenkungsteuer	857
a) Verfassungswidrigkeit des bisherigen Erbschafts- und Schenkungsteuerrechts Erbschaftsteuerreformgesetz	857
b) Besteuerungstatbestand	857
c) Ermittlung der schenkungsteuerlichen Belastung	858
II. Die Aufnahme eines Gesellschafters	863
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	863
a) Vollentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters	863
b) Vollunentgeltliche und teilentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters ...	866
2. Gewerbesteuer	867
3. Umsatzsteuer	867
a) Umsatzsteuerliche Behandlung der KG	867
b) Umsatzsteuerliche Behandlung des beitretenden Gesellschafters	867
4. Grunderwerbsteuer	868
5. Schenkungsteuer	868
III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse	869
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	869
2. Gewerbesteuer	869
3. Umsatzsteuer	869
4. Grunderwerbsteuer	869
5. Schenkungsteuer	869
IV. Das Ausscheiden aus der KG	870
1. Vorbemerkung	870
2. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	870
a) Vollentgeltliches Ausscheiden gegen Barentgelt	870
b) Vollunentgeltliches und teilentgeltliches Ausscheiden	875
c) Vollentgeltliches Ausscheiden gegen Abfindung mit Sachwerten	875
3. Gewerbesteuer	876
4. Umsatzsteuer	877
5. Grunderwerbsteuer	877
6. Schenkungsteuer	878

7. Kapitel. Der Tod des Gesellschafters

§ 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters	880
I. Allgemeines	882
II. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	884
1. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die über- lebenden Gesellschafter (§ 131 Abs. 3 Nr. 1 HGB n. F)	884
a) Grundsätze und Kritik	884
b) Schicksal des Anteils am Gesellschaftsvermögen (Anwachungsprinzip)	888
c) Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung	889
2. Übergangsregelung für Altgesellschaften (Art. 41 EGHGB)	893
a) Fortgeltung der früheren Gesetzeslage – Voraussetzungen	893
b) Auflösung der Gesellschaft	894
c) Rechtsbeziehungen der Gesellschafter und Gesellschaftererben untereinander ...	896
d) Haftung der Erben gegenüber Gesellschaftsgläubigern	898
III. Tod eines Kommanditisten	898
1. Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung	898
a) Grundsätze	898
b) Ansprüche gemäß § 717 Satz 2 BGB/Drittgläubigerforderungen	900
c) Vermächtnis, Teilungsanordnung, Erbauseinandersetzung, Erbschaftserwerb, Scheinerbe	902
d) Sonderfälle	903
e) Handelsregister	906

Inhaltsverzeichnis

2. Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung	906
a) Gesellschaft und Gesellschafter-Nachfolger	906
b) Gesellschaftsgläubiger	907
IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG	911
V. Anmeldungen zum Handelsregister	912
1. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	912
2. Tod eines Kommanditisten	913
3. Pflicht zur Anmeldung	915
4. GmbH & Co. KG	915
§ 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen	915
I. Einführung	918
II. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	919
1. Modifizierte Fortsetzungsklausel	919
a) Allgemeines	919
b) Inhaltliche Ausgestaltung	921
2. Nachfolgeklausel	923
a) Allgemeines	923
b) Inhaltliche Ausgestaltung	924
c) Vollzug des Rechtsübergangs	932
d) Regelungen des § 139 HGB	935
e) Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung	946
3. Eintrittsklausel	954
a) Allgemeines	954
b) Inhaltliche Ausgestaltung	956
c) Vollzug des Rechtsübergangs	959
d) Sonstige Rechtsfolgen	962
4. Auflösungsklausel	964
a) Allgemeines	964
b) Inhaltliche Ausgestaltung	964
c) Rechtsfolgen der Auflösung	964
5. Regelungen zur Abfindung weichender Erben	964
a) Allgemeines	964
b) Regelungen im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln?	965
c) Regelungen im Zusammenhang mit der Fortsetzung der Gesellschaft unter den Mitgesellschaftern und mit Eintrittsklauseln	966
d) Abfindungsausschluß und Formerfordernis	966
e) Einzelfragen	967
6. Auslegung und Umdeutung gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelungen	968
III. Tod eines Kommanditisten	970
1. Ausschluß oder Beschränkung der Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung	970
2. Regelungen zur Rechtsstellung der Nachfolger in der Gesellschaft	971
3. Haftungsfragen	972
a) Haftung im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln	972
b) Haftung im Zusammenhang mit Fortsetzungsklauseln	972
c) Haftung im Zusammenhang mit Eintrittsklausel und dem Vollzug von Vermächtnis und Teilungsanordnung	973
d) Sonderfragen	973
IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG	973
V. Anmeldungen zum Handelsregister	975
1. Inhaltliche Mindestanforderungen	975
2. Anmeldung des Ausscheidens des verstorbenen Gesellschafters bei Fortsetzung unter den Mitgesellschaftern und bei Eintrittsklausel	975
3. Anmeldungen bei erbrechtlicher Nachfolge	976
4. Anmeldungen bei rechtsgeschäftlicher Nachfolge- und Eintrittsklausel (Eintritt)	978
5. Anmeldung bei Auflösungsklausel	978

6. Einzelfragen	978
7. Bekanntmachungen	979
§ 42 Erbrechtliche Fragen und Gestaltungen	979
I. Einführung	981
II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter	982
1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung oder bei gesellschaftsvertraglicher Fortsetzungsklausel	982
a) Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters	982
b) Kommanditbeteiligung	982
c) GmbH & Co. KG	983
2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel	983
a) Bestimmung des Nachfolgers	983
b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte	984
c) Vorsorgende Gestaltungen im Hinblick auf die Rechte gemäß § 139 HGB und das Sonderkündigungsrecht Minderjähriger gemäß § 723 BGB	986
3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel	987
a) Bestimmung des Nachfolgers	987
b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte	987
c) Vorsorgende Gestaltungen für den Fall des Nichteintritts des Berechtigten in die Gesellschaft	989
4. Bei gesellschaftsvertraglich oder gesetzlich vorgesehener Auflösung der Gesellschaft	989
III. Vor- und Nacherbfolge	990
1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen	990
2. Rechtsstellung von Vorerbe und Nacherbe	990
a) Allgemeines	990
b) Wahlrecht des § 139 HGB; Gewinne	991
c) Verfügungen des Vorerben über Gegenstände des Gesellschaftsvermögens und die Gesellschaftsbeteiligung	991
d) Änderungen des Gesellschaftsvertrags und Eingriffe in die Gesellschafterstellung	992
e) Eintritt des Nacherbfalles	993
f) Sonderfragen	994
3. Anmeldungen zum Handelsregister	994
IV. Testamentsvollstreckung	995
1. Allgemeines	995
2. Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters bei erbrechtlicher Nachfolge	996
3. Kommanditbeteiligung bei erbrechtlicher Nachfolge	1004
4. Handelsregister	1007
5. GmbH & Co. KG	1008
V. Nachlaßverwaltung, Nachlaßinsolvenz	1009
VI. Der vermeintliche Erbe	1011
§ 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter	1012
I. Einführung	1013
II. Gesellschafterstellung und Nachlaß	1014
1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1014
2. Eintrittsklausel	1014
3. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1015
4. Erbrechtliche Nachfolge	1015
5. GmbH & Co. KG	1016
III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter	1016
1. Abfindungsansprüche	1016
2. Ansprüche nach Bereicherungsrecht	1017
3. Befreiung von Verbindlichkeiten	1019

Inhaltsverzeichnis

4. Beteiligung an schwebenden Geschäften (§§ 138, 105 Abs. 2 HGB, § 740 BGB)	1019
5. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters	1020
a) Drittgläubigerrechte	1020
b) Sozialverpflichtungen (§ 717 Satz 2 BGB)	1020
c) Zur Nutzung überlassene Gegenstände des Erblassers	1020
IV. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten	1021
1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1021
2. Bei Eintrittsklausel	1021
3. Bei qualifizierter erbrechtlicher Nachfolge	1022
4. Bei rechtsgeschäftlicher Nachfolgeklausel	1022
V. Pflichtteilsrechte	1022
1. Grundsätze	1022
2. Pflichtteilsrechte bei gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelungen bzw. gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1022
a) Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehene Fortsetzung	1022
b) Eintrittsklausel	1023
c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1024
d) Erbrechtliche Nachfolgeklausel	1024
e) Auflösungsklausel	1024
3. Möglichkeiten zur Vermeidung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche	1024
4. Berechnung der Ansprüche	1025
5. Zehn-Jahres-Frist des § 2325 Abs. 3 BGB	1026
6. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung	1027
7. GmbH & Co. KG	1028
VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche	1028
1. Grundsätze	1028
2. Ausgleichsansprüche bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelung	1028
a) Erbrechtliche Nachfolgeklausel	1028
b) Eintrittsklausel	1029
c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1030
§ 44 Steuerlichen Folge beim Tod eines Gesellschafters	1031
I. Einkommensteuer	1031
1. Allgemeine steuerliche Folgen des Todes des Gesellschafters	1031
2. Steuerliche Folgen im Hinblick auf den KG-Anteil	1032
a) Gesetzliche Regelung (Komplementär) und Fortsetzungsklausel	1033
b) Gesetzliche Regelung (Kommanditist) und einfache Nachfolgeklausel	1034
c) Qualifizierte Nachfolgeklausel	1034
d) Eintrittsklausel zugunsten der Erben	1035
e) Auswirkungen auf Verlust- und Zinsvorträge der Gesellschaft	1036
II. Gewerbesteuer	1036
III. Umsatzsteuer	1036
IV. Grunderwerbsteuer	1037
1. Steuertatbestand	1037
2. Steuerbefreiungstatbestände gem. § 3 GrEStG	1038
3. Nichterhebung der Steuer gem. § 6 GrEStG	1039
4. Bemessungsgrundlage	1039
5. Steuersatz	1040
6. Steuerschuldner	1040
V. Erbschaftsteuer	1040
1. Einführung	1040
2. Besteuerungstatbestände	1041
3. Ermittlung der erbschaftsteuerlichen Belastung	1042
a) Ermittlung des steuerpflichtigen Erwerbs	1042
b) Steuerberechnung	1047

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

§ 45 Auflösung der Gesellschaft	1049
I. Die Auflösung und ihre Bedeutung in der Praxis	1050
1. Allgemeines	1050
2. Abgrenzungsfragen und Begriffe	1052
II. Die Auflösungsgründe	1052
1. Überblick über die Auflösungsgründe	1052
2. Die Auflösungsgründe im einzelnen	1053
a) Die Auflösung infolge Zeitablaufs, § 131 Abs. 1 Nr. 1 HGB	1053
b) Die Auflösung aufgrund eines Beschlusses der Gesellschafter, § 131 Abs. 1 Nr. 2 HGB	1055
c) Die Auflösung durch Insolvenz der Gesellschaft, § 131 Abs. 1 Nr. 3 HGB	1056
d) Die Auflösung der Gesellschaft durch gerichtliche Entscheidung, § 131 Abs. 1 Nr. 4 HGB	1056
e) Die Auflösung nach § 131 Abs. 2 HGB	1061
3. Die „fehlerhafte“ Auflösung einer Gesellschaft	1062
a) Mängel einer Auflösung	1062
b) Die Folgen der „fehlerhaften“ Auflösung	1062
III. Die Anmeldung der Auflösung zum Handelsregister	1063
1. Anmeldepflicht	1063
2. Anmeldepflichtige Personen	1063
3. Form	1064
4. Wirkungen	1064
IV. Auflösungsfolgen	1064
1. Die Abwicklungsgesellschaft	1064
2. Die Rechtsbeziehung der Gesellschafter untereinander	1065
3. Die Rechtsbeziehungen gegenüber Dritten	1066
a) Grundsatz	1066
b) Auflösung als wichtiger Grund	1066
c) Einzelfälle	1066
4. Die Liquidationsbeteiligten	1066
a) Die Gesellschafter	1066
b) Der Privatgläubiger	1067
c) Der Insolvenzverwalter eines Gesellschafters	1067
d) Andere Personen	1067
5. Die Voraussetzung der Gesellschaft und der Rückgängigmachung der Auflösung	1067
a) Allgemeines	1067
b) Die Voraussetzungen für einen Fortsetzungsbeschluß	1068
c) Die Mitwirkung Dritter	1068
d) Die Wirkungen des Fortsetzungsbeschlusses	1069
§ 46 Die Liquidation der Gesellschaft	1070
I. Die Liquidatoren	1071
1. Die Berufung der Liquidatoren	1071
a) Berufung durch Gesellschaftsvertrag	1071
b) Berufung durch Beschluß der Gesellschafter	1071
c) Berufung durch das Gericht	1072
2. Die Rechtsstellung der Liquidatoren	1073
a) Die Rechte und Pflichten	1073
b) Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht	1073
c) Weisungsrechte	1075
d) Haftungsfragen	1075
e) Vergütung	1076
3. Die Beendigung des Amtes der Liquidatoren	1076
a) Tod oder Insolvenz eines Liquidators	1076

Inhaltsverzeichnis

b) Abberufung durch Beschluß	1076
c) Niederlegung des Amtes	1077
d) Sonstige Beendigungsgründe	1077
II. Die Durchführung der Liquidation	1077
1. Die Beendigung der laufenden Geschäfte, § 149 HGB	1077
2. Die Einziehung von Forderungen	1078
3. Die Versilberung des übrigen Vermögens	1079
4. Die Befriedigung der Ansprüche der Gläubiger	1079
5. Die Befriedigung der Ansprüche von und gegen Gesellschafter	1080
a) Die Ansprüche von Gesellschaftern	1080
b) Die Ansprüche gegen Gesellschafter	1080
6. Die Bilanzen	1080
a) Die Eröffnungsbilanz	1080
b) Jahresbilanzen	1081
c) Die Schlußbilanz	1081
d) Die Aufstellung und Feststellung von Bilanzen	1081
7. Die Verteilung von Gewinn und Verlust	1082
a) Die vorläufige Verteilung der bei der Liquidation entbehrlichen Mittel	1082
b) Liquidationsgewinne und -verluste	1083
c) Die Schlußverteilung	1084
d) Die Aussetzung der Verteilung	1084
e) Ungedekte Schulden	1084
f) Nicht verwertetes Vermögen	1085
g) Der Ausgleich unter den Gesellschaftern	1085
8. Vereinbarungen über die Art der Liquidation	1086
9. Das Ende der Liquidation	1087
§ 47 Die Insolvenz der Gesellschaft	1088
I. Allgemeines	1088
II. Voraussetzungen	1089
1. Insolvenzfähigkeit	1089
2. Insolvenzgründe	1089
a) Zahlungsunfähigkeit	1089
b) Drohende Zahlungsunfähigkeit	1089
c) Überschuldung	1090
3. Der Insolvenzantrag	1090
III. Die Ablehnung der Insolvenzeröffnung	1090
IV. Die Folgen der Insolvenz der Gesellschaft	1091
1. Die Auflösung der Gesellschaft	1091
2. Die Beschlagnahme des Vermögens der Gesellschaft	1091
3. Die Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter	1091
a) Ansprüche auf Einlagen	1091
b) Andere Ansprüche	1092
4. Die Verwertung des Gesellschaftsvermögens	1092
5. Die Stellung der Gläubiger	1092
6. Gesellschaftsinsolvenz und Haftung der Gesellschafter	1093
V. Kapitalersetzende Gesellschafterdarlehen bei der GmbH & Co. KG	1093
1. Gesetzliche Regelung	1093
2. Rechtslage nach MoMiG seit 1.12. 2008	1093
§ 48 Die steuerlichen Folgen der Gesellschaftsauflösung	1094
I. Vorbemerkung	1095
II. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1095
1. Aufgabe oder Veräußerung	1096
a) Aufgabe des gesamten Bereichs	1096
b) Veräußerung des gesamten Betriebs	1099
c) Veräußerung oder Aufgabe eines Teilbetriebs	1101

2. Ermittlung und Besteuerung des begünstigten Aufgabe- und Veräußerungsgewinns	1102
a) Veräußerungsgewinn	1102
b) Aufgabegewinn	1103
c) Wegfall eines negativen Kapitalkontos	1105
d) Besteuerung des begünstigten Veräußerungs- oder Aufgabegewinns	1105
3. Realteilung	1106
a) Grundsätze der Realteilung	1106
b) Objekt- und personenbezogene Ausnahmen	1107
c) Spitzenausgleich	1108
d) Abgrenzung zur Sachwertabfindung	1108
III. Gewerbesteuer	1109
IV. Umsatzsteuer	1110
V. Grunderwerbsteuer	1111

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 49 Überblick	1113
I. Entstehungsgeschichte und rechtliche Anerkennung	1116
1. Zivilrechtliche Anerkennung	1116
2. Steuerrechtliche Anerkennung	1117
3. Anerkennung durch den Gesetzgeber	1118
II. Gründe für die Wahl der „Rechtsform“ GmbH & Co. KG	1118
1. Steuerrechtlich motivierte Gründe	1118
2. Gesellschaftsrechtlich motivierte Gründe	1119
3. Publizitätsrechtlich motivierte Gründe	1119
4. Mitbestimmungrechtlich motivierte Gründe	1120
III. Typenbildung bei der GmbH & Co. KG	1120
IV. Abgrenzung zu vergleichbaren „Rechtsformen“	1121
1. Unternehmergeellschaft (UG) (haftungsbeschränkt) & Co. KG	1121
2. AG & Co. KG	1122
3. Auslandsgesellschaft & Co. KG	1122
4. Stiftung & Co. KG	1124
5. GmbH & Still	1124
6. GmbH & Co. BGB-Gesellschaft	1124
7. GmbH & Co. KGaA	1125
§ 50 Typische GmbH & Co. KG	1125
I. Definition	1127
II. Gründungsvarianten	1127
1. Neugründung	1127
a) Gründung der GmbH & Co. KG, Abschluss des Gesellschaftsvertrages	1127
b) Komplementärfähigkeit der Vor-GmbH	1128
c) Errichtung der Komplementär-GmbH	1129
d) Beteiligung der Komplementär-GmbH an der GmbH & Co. KG	1129
e) Entstehung der GmbH & Co. KG	1129
f) Anmeldung zur Eintragung in das Handelsregister	1130
2. Eintritt einer GmbH in eine bestehende KG	1130
3. Umwandlung	1130
4. Fehlerhafte Gesellschaft	1131
5. Form	1132
6. Kapitalaufbringung	1133
III. Ausgestaltung der Beteiligung der Komplementär-GmbH	1133
IV. Firma der GmbH & Co. KG	1134
1. Firma der KG	1134
2. Firma der Komplementär-GmbH	1135

Inhaltsverzeichnis

3. Firma bei Verwendung einer Unternehmungsgesellschaft (haftungsbeschränkt) als (alleinige) Komplementärin	1136
4. Übergangsbestimmungen	1136
5. Angaben auf Geschäftsbriefen	1136
6. Firmenbezeichnung	1137
V. Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium	1138
1. Neugründung einer KG nach §§ 1, 123 Abs. 2 HGB	1138
a) Haftung der GmbH & Co. KG	1138
b) Haftung der Kommanditisten	1138
c) Haftung der Komplementär-GmbH, ihrer Gesellschafter und der handelnden Person	1139
2. Neugründung einer KG nach §§ 2, 123 Abs. 1 HGB	1141
a) Haftung der GmbH & Co. KG	1141
b) Haftung der (künftigen) Kommanditisten	1141
c) Haftung der Komplementär-GmbH	1143
VI. Eintritt und Ausscheiden von Gesellschaftern	1144
1. Anteilsveräußerung	1144
a) Grundsatz	1144
b) Verzahnung der Gesellschaftsverträge bei der typischen GmbH & Co. KG im engeren Sinne	1144
c) Form	1144
d) Abfindungsversicherung	1147
2. Tod eines Gesellschafters	1147
a) Gesetzliche Regelung	1147
b) Verzahnung; gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	1147
3. Ausscheiden durch Kündigung/Austrittsrecht	1149
a) Ordentliche Kündigung	1149
b) Kündigung aus wichtigem Grund, Austrittsrecht	1149
4. Ausschließung	1150
a) Ausschließung aus der GmbH & Co. KG	1150
b) Komplementär-GmbH	1152
c) Verzahnung	1152
VII. Kontroll- und Informationsrecht des Kommanditisten	1153
1. Kontroll- und Informationsrecht nach § 166 HGB	1153
2. Auskunfts- und Einsichtsrecht nach § 51 a GmbHG	1153
a) Grundsatz	1153
b) Gegenstand des Auskunfts- und Einsichtsrechts auch Angelegenheiten der KG?	1154
3. Verzahnung	1155
4. Durchsetzung des Informationsrechts	1155
a) Der Adressat von Informationsansprüchen	1155
b) Informationsverweigerungsrechte	1155
VIII. Willensbildung und Beschlußfassung; Gesellschafterversammlung	1156
1. Komplementär-GmbH	1156
2. GmbH & Co. KG	1157
3. Verzahnung	1159
IX. Auflösung und Liquidation	1161
1. Gesetzliche Regelung der Auflösungsgründe	1161
a) KG	1161
b) GmbH	1162
2. Verzahnung	1162
3. Liquidation	1162
X. Konzernrecht	1163
XI. Jahresabschluß	1165
1. Pflicht zur Aufstellung des Jahresabschlusses	1165
2. Offenlegungs- und Prüfungspflicht	1165
3. Generelle Vermeidung der Offenlegungs- und Prüfungspflicht	1167
4. Befreiung von der Jahresabschlussprüfungspflicht in der Insolvenz	1168

Inhaltsverzeichnis

§ 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG	1168
I. Einpersonen-GmbH & Co. KG	1168
II. Einheitsgesellschaft	1169
1. Vorbemerkung	1169
2. Gläubigerschutz	1170
a) Erwerb nicht voll eingezahlter Geschäftsanteile an der Komplementär-GmbH durch die KG	1171
b) Voraussetzung einer haftungsunschädlichen Zahlung des Kaufpreises aus dem KG-Vermögen	1171
3. Willensbildung in der Einheitsgesellschaft; Besonderheiten bei der Geschäftsführung und Vertretung	1172
4. Konzernrechnungslegungspflicht	1173
III. Mehrstöckige GmbH & Co. KG	1174
 2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane	
§ 52 Geschäftsführung und Vertretung	1177
I. GmbH & Co. KG	1177
1. Geschäftsführung	1177
a) Grundsätzliches	1177
b) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis	1178
c) Entzug der Geschäftsführungsbefugnis	1179
d) Widerspruchsrecht der Kommanditisten	1180
2. Vertretung	1180
II. Komplementär-GmbH	1181
1. Geschäftsführung	1181
2. Vertretung	1182
III. Anstellungsverhältnis des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH	1182
1. Vertragsparteien	1182
2. Einbeziehung der Interessen der KG bei Abschluss des Anstellungsvertrages mit der Komplementär-GmbH, Haftung des Geschäftsführers	1183
3. Keine Arbeitnehmereigenschaft des Geschäftsführers	1185
IV. Wettbewerbsverbot	1186
1. Komplementär-GmbH	1186
2. Geschäftsführer der Komplementär-GmbH	1187
3. Beherrschender Gesellschafter der Komplementär-GmbH	1188
4. Kommanditisten	1188
5. Rechtsfolgen der Verletzung des Wettbewerbsverbotes	1188
 § 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG	1189
I. Die Rechtsgrundlagen	1189
II. Die Voraussetzungen für die Bildung eines mitbestimmten Aufsichtsrats nach § 4 Abs. 1 MitbestG	1190
1. Allgemeines	1190
2. Einzelne Voraussetzungen des § 4 Abs. 1 Satz 1 MitbestG	1191
a) Komplementärgesellschaft	1191
b) Kongruente Mehrheitsverhältnisse	1192
c) Einheitsgesellschaft	1194
3. Die mehrstöckige GmbH & Co. KG	1194
III. Die Voraussetzungen des § 5 MitbestG	1195
1. Allgemeines	1195
2. Die GmbH & Co. KG als Konzern	1195
3. Die GmbH & Co. KG als herrschendes Unternehmen	1197
IV. Die Rechtsfolgen	1198
1. Die Bildung und Zusammensetzung des Aufsichtsrats	1198
2. Die innere Ordnung und Beschlußfassung	1198

Inhaltsverzeichnis

3. Die Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer	1199
4. Die Kontrollrechte des Aufsichtsrats	1201
5. Das Verbot des Ausschlusses von der Geschäftsführung	1204
6. Verschwiegenheitspflicht	1205
 3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz	
§ 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung	1207
I. Vorbemerkung	1208
II. Kapitalaufbringung	1210
1. GmbH & Co. KG	1210
a) Grundsatz	1210
b) Abtretung von Geschäftsanteilen an der Komplementär-GmbH an die KG	1210
c) Einlagensplitting	1210
d) Zahlung der Einlage an die Komplementär-GmbH	1212
2. Komplementär-GmbH	1212
a) Grundsatz	1212
b) Zahlung der Stammeinlage auf ein Konto der KG	1212
III. Kapitalerhaltung	1215
1. Grundsatz	1215
a) GmbH & Co. KG	1215
b) Komplementär-GmbH	1215
2. Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG (analog) auf Zahlungen aus dem Vermögen der KG	1216
a) Prinzip	1216
b) Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG auf Nur-Kommanditisten	1216
3. Zahlungen aus dem Vermögen der KG als Rückzahlung der Kommanditeinlage ...	1217
4. Zahlungen aus dem Vermögen der Komplementär-GmbH als Rückzahlung der Kommanditeinlage	1218
IV. Eigenkapitalersatz	1218
1. Neuregelung des Rechts der eigenkapitalersetzenden Gesellschafterleistungen durch das MoMiG; Fortgeltung des bisher maßgeblichen Eigenkapitalersatzrechts für Altfälle	1218
2. Das vor Inkrafttreten des MoMiG und in Altfällen i.S. des Art. 103 d EGIinsO geltende Eigenkapitalersatzrecht	1219
a) Komplementär-GmbH	1219
b) GmbHG & Co. KG	1219
3. Das – mit Ausnahme von Altfällen i.S. des Art. 103 d EGIinsO – seit dem 1. 11. 2008 geltende Recht für Finanzierungsmaßnahmen der Gesellschafter	1223
a) Grundsatz	1223
b) Behandlung von Gesellschafterdarlehen nach dem MoMiG	1223
c) Einbeziehung von Rechtsvorgängern und Rechtsnachfolgern eines Gesellschafters; ausgeschiedene und eingetretene Gesellschafter	1224
d) Gewährung von Darlehen durch Dritte	1224
e) Durch den Gesellschafter besicherte Darlehen Dritter	1225
f) Ausnahmefälle	1225
g) Rechtsfolgen	1226
h) Finanzplankredite	1226
i) Überlassung von Gegenständen an die Gesellschaft zum Gebrauch.....	1227
§ 55 Insolvenz	1229
I. Grundsätzliches	1229
1. Insolvenzfähigkeit	1229
2. Kein einheitliches Insolvenzverfahren (für GmbH & Co. KG) KG und Komplementär-GmbH	1230
II. Insolvenzgründe	1230
1. Allgemeines	1230
2. Der Insolvenztatbestand der Überschuldung	1231

Inhaltsverzeichnis

a) Feststellung der Überschuldung	1231
b) Behandlung von Verbindlichkeiten gegenüber Gesellschaftern im Überschuldungsstatus	1232
III. Konsequenzen einer Überschuldung der GmbH & Co. KG für die Komplementär-GmbH	1233
IV. Insolvenzantragstellung	1234
1. Antragspflicht	1234
a) GmbH & Co. KG	1234
b) Komplementär-GmbH	1234
c) Auslandskapitalgesellschaft & Co. KG	1234
2. Frist	1235
a) GmbH Co. KG	1235
b) Komplementär-GmbH	1235
3. Insolvenzverfahren	1235
V. Zahlungsverbot	1235
1. GmbH Co. KG	1235
2. Komplementär-GmbH	1236
3. Auslandskapitalgesellschaft & Co. KG	1236
VI. Haftung der Geschäftsführer und Gesellschafter	1237
1. Zivilrechtliche Haftung	1237
a) GmbH Co. KG	1237
b) Komplementär-GmbH	1239
2. Strafrechtliche Verantwortlichkeit	1239
VII. Folgen der Insolvenzantragstellung	1240
1. Eröffnung des Insolvenzverfahrens	1240
a) Konsequenzen für die GmbH & Co. KG	1240
b) Konsequenzen für die Komplementär-GmbH	1240
c) Besonderheiten bei der zweigliedrigen GmbH & Co. KG	1241
d) Befreiung des Insolvenzverfahrens mangels Masse	1241
2. Ablehnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse	1241
a) GmbH Co. KG	1241
b) Komplementär-GmbH	1242

4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG

§ 56 Jahresabschluß der GmbH & Co. KG	1243
I. Allgemeine Grundlagen für den Jahresabschluß der GmbH & Co. KG	1244
1. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses	1244
2. Allgemeine und besondere Vorschriften für die Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG	1245
a) Allgemeine Grundsätze	1245
b) Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG nach den Vorschriften für Kapitalgesellschaften	1246
c) Befreiung von den für Kapitalgesellschaften geltenden Rechnungslegungsvorschriften	1247
3. Jahresabschluß der Komplementär-GmbH	1247
4. Pflicht zur Aufstellung und Aufstellungsfristen	1247
a) Aufstellungspflicht	1247
b) Fristen zur Bilanzaufstellung	1248
c) Verletzung der Pflicht zur Bilanzaufstellung	1248
5. Neue Bilanzierungsregeln durch das Bilanzrechtsmodernisierungsgesetz	1248
II. Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG	1249
1. Bestandteile des Jahresabschlusses	1249
a) Allgemeine Grundsätze	1249
b) Größenabhängige Erleichterungen	1250
2. Allgemeine und besondere Ansatzvorschriften	1250
a) Ansatzvorschriften für alle Kaufleute	1250
b) Spezielle Ansatzvorschriften für die GmbH & Co. KG	1252

Inhaltsverzeichnis

3. Allgemeine und besondere Ausweisvorschriften	1253
a) Allgemeine Grundsätze für den Ausweis in der Bilanz	1253
b) Rechtsbeziehung zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern	1254
c) Ausweis des Eigenkapitals	1255
d) Anteile an der Komplementär-GmbH	1256
e) Anlagegitter	1256
f) Gliederung der Bilanz	1256
g) Gliederung der Gewinn- und Verlustrechnung	1259
4. Allgemeine und besondere Bewertungsgrundsätze	1259
5. Anhang und Lagebericht	1261
a) Anhang	1261
b) Lagebericht	1261
III. Jahresabschluß der Komplementär-GmbH	1261
IV. Prüfung und Offenlegung des Jahresabschlusses	1262
V. Feststellung des Jahresabschlusses	1263
§ 57 Gewinnermittlung und -verteilung	1264
I. Überblick	1267
1. Steuerliche Einordnung der GmbH & Co. KG	1267
2. Erscheinungsformen	1267
3. Abgrenzung der GmbH & Co. KG von der GmbH & Still	1268
4. Abgrenzung zur Schein-KG und GmbH & Co. GbR	1269
a) Schein-KG	1269
b) GmbH & Co GbR	1270
5. Abgrenzung zur GmbH & Co. KGaA	1271
a) Steuerliche Behandlung der KGaA	1272
b) Steuerliche Behandlung der Kommanditaktionäre	1273
c) Steuerliche Behandlung der Komplementär-GmbH & Co. KG oder -GmbH ...	1273
6. Abgrenzung zur Ltd. & Co. KG und UG (haftungsbeschränkt) & Co. KG	1273
a) Ltd. & Co. KG	1273
b) UG & Co. KG	1274
II. Einkünfteerzielung durch die Gesellschaft	1274
1. Die Gesellschaft als Subjekt der Einkünfteerzielung	1274
a) Transparenzprinzip	1274
b) „Dualismus“ bei der Personengesellschaft	1275
2. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Gesellschaft und der Gesellschaf- ter	1275
III. Einkünfteerzielung bei einer GmbH & Co. KG und ihren Gesellschaftern	1276
1. Gewerbliche GmbH & Co. KGs	1276
a) Gewerblich tätige GmbH & Co. KG	1276
b) GmbH & Co. KG mit teilweise gewerblicher Betätigung	1277
c) Gewerblich geprägte GmbH & Co. KG	1278
d) Einkünfteerzielung freiberuflicher (StB)-GmbH & Co. KGs	1280
2. Zbragesellschaften in der Rechtsform der GmbH & Co. KG	1282
3. Zurechnung der Einkünfte	1283
a) Gewerbliche Einkünfte als Mitunternehmer	1283
b) Mitunternehmerfragen bei der GmbH und deren Gesellschaftern	1284
c) Mitunternehmerstellung des Kommanditisten	1285
d) Anerkennung der Mitunternehmerstellung in der Familien-KG	1286
e) Abwehr der Mitunternehmerstellung	1289
f) Mittelbare Beteiligungen	1291
IV. Gewinnermittlung bei gewerblichen GmbH & Co. KGs	1293
1. Technik der zweistufigen Gewinnermittlung	1293
2. Ergänzungs- und Sonderbilanzen	1294
a) Ergänzungsbilanzen	1294
b) Sonderbilanzen	1294

Inhaltsverzeichnis

3. Umfang des steuerlichen Betriebsvermögens bei GmbH & Co. KGs	1295
a) Wirtschaftsgüter des Gesamthandsvermögens	1295
b) Behandlung der Beteiligung an der KG in der Bilanz der GmbH	1295
c) Unmittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern an die KG	1295
d) Anteile an der Komplementär-GmbH als Sonderbetriebsvermögen	1299
e) Anteile an einer Kommandit-GmbH als Sonderbetriebsvermögen	1301
f) Mittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern durch Leistungsmittler	1302
g) Überlassung bei mittelbarer Beteiligung	1307
4. Steuerliche Behandlung des handelsrechtlichen Gewinnanteils	1308
5. Sonderbetriebseinnahmen und -ausgaben der Mitunternehmer	1308
a) Einnahmen und Ausgaben im Zusammenhang mit Sonderbetriebsvermögen	1308
b) Vergütungen/Aufwendungen bei Überlassung eines Vermögensgegenstandes	1309
c) Behandlung der Haftungsvergütung, der Geschäftsführungsvergütung und des Aufwandsersatzes für die Komplementär-GmbH	1310
d) Geschäftsführervergütungen	1310
e) Pensionszusagen	1312
f) Aufsichtsratsvergütungen	1315
g) Dividenden der Komplementär-GmbH	1315
6. Behandlung mittelbarer Leistungsbeziehungen	1317
a) Anweisungsfälle	1317
b) Zwischenschaltung von Management-GmbHs	1317
c) Tätigkeitsvergütung eines „angestellten Komplementärs“	1318
d) Entgelte von Tochtergesellschaften der KG	1318
V. Verlustnutzung nach § 15 a EStG	1318
VI. Ergebnisverteilung in der GmbH & Co. KG	1318
1. Allgemeine Grundsätze	1318
2. Besonderheiten der Ergebnisverteilung in bezug auf die Komplementär-GmbH	1319
a) Verdeckte Gewinnausschüttungen	1319
b) Verhinderte Vermögensmehrung der Komplementär-GmbH	1319
c) Verdeckte Einlagen	1321
3. Rechtsfolgen aus der unangemessenen Gewinnverteilung	1321
a) Technik	1321
b) Teilkünfteverfahren	1322
4. Besonderheiten bei der Ltd. & Co. KG und der UG & Co. KG	1322
VII. Sonderfragen der steuerlichen Gewinnermittlung auf Ebene der KG	1322
1. Anwendung der Zinsschraube bei der GmbH & Co. KG	1322
a) Allgemeines	1322
b) Konzernsachverhalte gemäß § 4 h Abs. 5 EStG	1323
c) Anwendung der Zinsschranke wegen Sonderbetriebsausgaben	1323
d) Nachgeordnete Personengesellschaften	1323
2. Bildung einer Existenzgründerrücklage nach § 7 g EStG bis Ende VZ 2007	1324
3. Steuerliche Behandlung der Rücklage gemäß § 5 a Abs. 3 GmbHG bei der UG & Co. KG	1324
VIII. Gewerbesteuer	1324
1. Grundlagen	1324
a) Gewerbesteuerpflicht	1324
b) Grundsätzliche Behandlung der GewSt seit 2008	1325
2. Beginn der Gewerbesteuerpflicht	1325
3. Hinzurechnung von Finanzierungsanteilen und Dividenden	1326
a) Hinzurechnung von Finanzierungsanteilen gemäß § 8 Nr.1 GewStG	1326
b) Behandlung von Dividenden der Komplementär-GmbH und von Tochter-GmbHs	1326
c) Anwendung des § 8 Nr., 5 Satz 1 GewStG	1328
4. Erweiterte Kürzungen gemäß § 9 Nr.1 Satz 2 GewStG bei der GmbH & Co. KG	1328
5. Veräußerung eines Mitunternehmeranteils nach § 7 Satz 2 GewStG	1329
a) Veräußerung eines Mitunternehmeranteils	1329
b) Veräußerung eines ganzen Mitunternehmeranteils	1329
6. Verlustfeststellung gemäß § 10 a GewStG	1330

Inhaltsverzeichnis

§ 58 Ertragsteuern	1331
I. Die Thesaurierungsbegünstigung für Gewinneinkäufe gemäß § 34 a EStG	1335
1. Begünstigung nicht entnommener Gewinne ab dem VZ 2008	1335
2. Anwendung der Regelung bei der GmbH & Co. KG	1336
a) Individuelle Antragsbefugnis in der Person des Mitunternehmers	1336
b) Zusammenhang mit dem Kapitalkontensystem des Gesellschaftsvertrags	1336
c) Begünstigung und Nachversteuerung	1337
3. Wirkungen der Thesaurierungsbegünstigung für Mitunternehmer	1337
a) Minderung des begünstigungsfähigen Gewinns durch Gewinnsteuerzahlungen, Steuervorauszahlungen und Sondervergütungen	1337
b) Verwendungsreihenfolge gemäß § 34 a Abs.4 EStG	1338
II. Steuerermäßigung gem. § 35 EStG	1338
1. Doppelbelastung der Einkünfte aus Gewerbebetrieb mit ESt und GewSt	1338
2. Überblick und Anwendungsbereich	1338
3. Ermittlung des „Anrechnungsvolumens“	1339
4. Die Ermittlung des estl. Ermäßigungshöchstbetrags	1339
a) Definition der „gewerblichen Einkünfte“	1339
b) Ermäßigungshöchstbetrag	1340
5. Verzerrungswirkungen	1340
a) Beeinflussung durch private Verhältnisse des Steuerpflichtigen	1340
b) Einflüsse der Gewerbesteuer und anderer Gewerbebetriebe des Steuerpflichtigen	1341
6. Ermittlung des Entlastungsbetrags bei Mitunternehmerschaft	1342
a) Allgemeines	1342
b) Auslegung des § 35 Abs. 2 Satz 3 EStG	1342
c) Verfahrensrecht	1344
d) Anwendung auf die GmbH & Co. KG	1344
7. Sonderfälle	1344
a) Gewerbesteuer nach § 18 UmwStG	1344
b) Organschaft	1345
8. Gewerbesteuerklauseln	1346
a) Laufende Gewinnverteilung	1346
b) Ausscheiden von Gesellschaftern	1347
III. Die GmbH & Co. KG in Betriebsaufspaltungskonstellationen	1348
1. Allgemeines	1348
a) Begrifflichkeiten	1348
b) Fragen der persönlichen Verflechtung	1349
c) Überblick	1350
2. Die GmbH & Co. KG als Besitzunternehmen im Rahmen der klassischen Betriebsaufspaltung	1350
a) Allgemeines	1350
b) Überblick über die Rechtsfolgen bei der GmbH & Co. KG als Besitzgesellschaft	1351
c) Besteuerung der Betriebsgesellschaft	1354
3. Die GmbH & Co. KG als Betriebsunternehmen in der umgekehrten Betriebsaufspaltung	1354
a) Besteuerung der Besitzkapitalgesellschaft	1354
b) Besteuerung der Betriebs-GmbH & Co. KG	1354
c) Organschaft	1355
4. Die GmbH & Co. KG in der mitunternehmerischen Betriebsaufspaltung	1355
IV. Die personenbezogene GmbH & Co. KG als Rechtsformalternative nach der Unternehmenssteuerreform	1355
1. Bestandsaufnahme der veränderten Rahmenbedingungen	1355
a) Änderungen für Kapitalgesellschaften	1355
b) Änderungen für Personengesellschaften	1356
c) Bedeutung für die Rechtsformwahl	1356
2. Bewertung der GmbH & Co. KG als Alternative	1357

Inhaltsverzeichnis

3. Optimierungsmaßnahmen	1358
a) Schaffung zusätzlicher Sonderbetriebseinnahmen	1358
b) Änderungen der Gewinnverteilungsabrede	1358
V. Wechsel im Gesellschafterkreis	1358
1. Ein- und Austritt sowie Nachfolgefragen	1358
2. Aufnahme von Komplementären zur Vermeidung der §§ 264 a ff. HGB	1358
3. Wechsel zwischen Komplementär- und Kommanditistenstellung	1359
a) Wechsel von der Komplementär- in die Kommanditistenstellung und § 15 a EStG	1359
b) Wechsel von der Kommanditisten- in die Komplementärstellung und § 15 a EStG	1359
VI. Überblick zur Gründung und Umwandlung	1359
1. Zu unterscheidende Sachverhalte	1359
2. Zivilrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten im Überblick	1360
a) Unternehmensgründung	1360
b) Neugründungs- und Fortführungsstatbestände in die GmbH & Co. KG	1360
c) Neugründungs- und Fortführungsbestände aus der GmbH & Co. KG heraus	1361
3. Überblick über die steuerlichen Folgen der Gründung	1361
a) System der Kapitalkonten bei der GmbH & Co. KG	1361
b) Kapitalkonten im Steuerrecht	1363
c) „Gewährung von Gesellschaftsrechten“ in § 6 Abs. 5 Satz 3 EStG	1365
d) Steuerliche Folgen der Sachgründung im einzelnen	1365
VII. Wege eines Einzelunternehmens und einer Personenhandelsgesellschaft in die GmbH & Co. KG	1369
1. Einzelunternehmen	1369
a) Zivilrecht	1369
b) Steuerrecht	1369
2. Beitritt zu einer Personenhandelsgesellschaft	1374
a) Zivilrecht	1374
b) Steuerrecht	1374
3. Beitritt der vermögensmäßig nicht beteiligten Komplementär-GmbH	1377
a) Zivilrecht	1377
b) Steuerrecht	1378
4. Gewerbesteuer	1378
a) Gründung der Ein-Mann-GmbH & Co. KG	1378
b) Folgen bei der Aufnahme eines Gesellschafters in ein Einzelunternehmen	1379
c) Beitritt zu einer Personengesellschaft/Formwechsel	1380
d) Übergang von Verlustvorträgen nach § 10 a GewStG	1380
VIII. Wege aus der GmbH in die GmbH & Co. KG	1380
1. Beitritt einer zuvor operativen GmbH zu einer Personengesellschaft	1381
a) Zivilrecht	1381
b) Steuerrecht	1381
2. Formwechsel	1381
a) Zivilrecht	1381
b) Steuerrecht	1383
3. Verschmelzung einer GmbH auf eine GmbH & Co. KG	1386
a) Zivilrechtliche Grundlagen	1387
b) Steuerrecht	1387
4. Änderungen des SStEG und des UntStRefG 2008	1387
5. Gewerbesteuer	1388
a) § 18 Abs. 2 UmwStG	1388
b) Dividenden gemäß § 7 UmwStG	1388
c) § 18 Abs. 3 UmwStG	1389
IX. Wege aus der GmbH & Co. KG heraus	1390
1. Überblick	1390
2. Grundfragen aller Anwachsungsmodelle	1391
a) Zivilrechtliche Möglichkeiten	1391
b) Steuerliche Grundfragen	1391

Inhaltsverzeichnis

3. Anwachsungsmodelle auf den Kommanditisten	1391
a) Zivilrecht	1391
b) Steuerrecht	1392
4. Anwachsungsmodelle auf die Komplementär-GmbH	1393
a) Zivilrecht	1393
b) Steuerrecht	1394
5. Formwechsel in die GmbH	1396
a) Zivilrecht	1396
b) Steuerrecht	1398
6. Verschmelzung auf eine GmbH	1398
a) Zivilrecht	1398
b) Steuerrecht	1399
7. Steuerliche Behandlung vom erweiterten Anwachsungsmodell, Formwechsel und Verschmelzung einer GmbH & Co. KG	1399
a) Überblick	1399
b) Anwendungsfragen zum Tatbestand des § 20 UmwStG 2006	1399
c) Rechtsfolgen bei der GmbH	1403
d) Auswirkungen für die Gesellschafter	1407
e) Rückwirkungsfragen	1408
f) Gewerbesteuer	1408
X. Gestaltungen mit GmbH & Co. KGs beim Erwerb von Anteilen an Kapitalgesellschaften	1409
1. Überblick	1409
2. Modelle vor dem StSenKG und UntStFG	1410
3. Heutige Gestaltungsmodelle	1410
a) Präaquisitorische Umwandlung durch den Verkäufer	1410
b) Down-Stream-Merger	1411
c) Organschaftsmodell	1413
d) Ergebnis	1413
XI. Die GmbH & Co. KG im internationalen Steuerrecht	1414
1. Inländische GmbH & Co. KG mit ausländischem Gesellschafter (Inbound-Fall)	1414
a) Zivilrecht	1414
b) Steuerrecht	1414
2. Die inländische GmbH & Co. KG als Holding	1419
a) Die GmbH & Co. KG als inländische Spitzeneinheit	1419
b) Die GmbH & Co. KG als inländische Zwischenholding	1420
3. Die Anwendung des Mitunternehmerkonzepts über die Grenze (Outbound-Fall) .	1420
a) Grundlagen	1420
b) Gewerblich geprägte ausländische Personengesellschaft	1425
c) Mittelbare Sondervergütungen im Abkommensrecht	1426
d) Doppelstöckige Personengesellschaft	1426
§ 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG	1427
I. Anwendungsfragen bei der GmbH & Co. KG	1431
II. Einsatz der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG als Instrument der Nachfolgeplanung	1431
1. Geänderter Anwendungsbereich von gewerblich geprägten GmbH & Co. KGs in der Nachfolgeplanung seit dem 1. 1. 2009	1431
2. Zivilrechtliche Rahmenbedingungen von Familienpools	1432
3. Überblick über die Vor- und Nachteile	1433
a) Einfache Gestaltbarkeit der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG	1433
b) Außersteuerliche Vorteile	1434
c) Nachteilige ertragsteuerliche Zusatzbelastung	1434
d) Ertragsteuerliche Möglichkeiten im Hinblick auf den Verlustabzug gemäß § 10 d	1434
e) Steuerbelastung des Eintritts in den Familienpool	1435
III. Steuerliche Fragen bei der Errichtung des Familienpools	1435
1. Problemkreise bei der Bildung des Familienpools	1435

Inhaltsverzeichnis

2. Überführung der Wirtschaftsgüter in den Familienpool	1436
a) Alternative Gestaltungen	1436
b) Das „Einlagemodell“ im Einzelnen	1438
3. Erbschaftsteuerlich begünstigtes Betriebsvermögen bei Familienpools	1439
a) Rechtslage bis Ende 2008	1439
b) Neue Rechtslage ab dem 1. 1. 2009	1441
4. Aufnahme von Angehörigen in den Familienpool	1445
a) Aufnahme nach der 1. Stufe des Einlagemodells	1445
b) Aufnahme von Kindern nach der 2. Stufe des Einlagemodells	1445
IV. Grundlagen der steuerrechtlichen Folgen des unentgeltlichen Übergangs von Mitunternehmeranteilen bei gewerblichen GmbH & Co. KG	1446
1. Einleitung	1446
2. Gesellschaftsanteil als Nachlassgegenstand	1446
a) Der Mitunternehmeranteil als Anknüpfungspunkt	1446
b) Mitunternehmeranteil im neuen ErbStRecht und in § 10 Abs. 1 Nr. 1 a EStG	1447
c) Erbschaftsteuerliche Begünstigungen im Recht bis Ende 2008	1447
3. Erbschaftsteuerliches Bewertungs- und Verschonungssystem bei Mitunternehmeranteilen im neuen Recht	1448
a) Bewertung des übergehenden Mitunternehmeranteils	1448
b) Ermittlung des Steuerwerts für den übergehenden Anteil	1450
c) Verwaltungsvermögenstest bei gewerblich tätigen GmbH & Co. KGs	1451
d) Überblick über die Verschonungsoptionen und Nachversteuerungsregeln	1452
V. Spezifische Probleme beim Übergang des Mitunternehmeranteils aus dem Vorhandensein des Sonderbetriebsvermögens	1455
1. Gefahr der Entnahme von Sonderbetriebsvermögen	1455
a) Aufdeckung stiller Reserven	1455
b) „Synchronrechtsprechung“ des BFDH	1455
c) § 6 Abs. 3 Satz 1 und 2 EStG	1455
2. Übergang von ganzen Mitunternehmeranteilen im Erbfall	1457
3. Übergang von Teil-Mitunternehmeranteilen bei vorweggenommener Erbfolge	1458
4. Trennung von Sonderbetriebsvermögen und Mitunternehmeranteil vor dem Vermögensübergang	1460
a) Kollision von § 6 Abs. 5 EStG mit § 6 Abs. 3 EStG	1460
b) Vorrang des § 6 Abs. 3 EStG?	1460
c) Gesamtplanrechtsprechung des BFH	1461
5. Behandlung der Anteile an der Komplementär-GmbH	1462
a) Erbschaftsteuer	1462
b) Ertragsteuern	1463
VI. Behandlung der Kommanditanteile beim Übergang von Todes wegen	1463
1. Zivilrechtliche Grundlagen	1463
2. Gängige Nachfolgeregelungen	1464
a) Fortsetzungsklauseln	1464
b) Eintrittsklauseln	1465
c) Nachfolgeklauseln	1466
d) Unternehmensvermächtnis	1467
3. Erbschaft- und ertragsteuerliche Anknüpfung an die Nachfolgeregelungen	1467
a) Erbschaftsteuerliche Anknüpfung	1467
b) Ertragsteuerliche Anknüpfung	1468
c) Übergang der Nachsteuerbeträge gemäß § 34 a Abs. 7 Satz 1 EStG	1468
4. Behandlung der Fortsetzungsklauseln	1468
a) Erbschaftsteuer	1468
b) Ertragsteuern	1470
5. Einfache Nachfolgeklauseln	1470
a) Erbschaftsteuer	1470
b) Ertragsteuern	1472
6. Qualifizierte Nachfolgeklauseln	1473
a) Erbschaftsteuer	1473
b) Ertragsteuern	1476

Inhaltsverzeichnis

7. Eintrittsklauseln	1480
a) Erbschaftsteuer	1480
b) Ertragsteuern	1482
8. Vermächtnis über einen Mitunternehmeranteil	1483
a) Erbschaftsteuer	1483
b) Ertragsteuern	1484
VII. Vorweggenommene Erbfolge in einen Mitunternehmeranteil in Grundzügen	1485
1. Definition und Erscheinungsformen der vorweggenommenen Erbfolge	1485
a) Definition	1485
b) Vorweggenommene Erbfolge als Rechtsbegriff	1485
c) Bedeutung der vorweggenommenen Erbfolge bei der GmbH & Co. KG und deren Erscheinungsformen	1487
2. Erbschaftsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge	1488
a) Steuerpflicht und Bemessungsgrundlage	1488
b) Inanspruchnahme der Verschonungsregelungen im neuen Recht ab 2009	1489
c) Wertermittlung und Aufteilung des erbschaftsteuerlichen Anteilswerts	1489
3. Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge	1489
a) Einleitung	1489
b) Übergabe von Sonderbetriebsvermögen	1489
c) Nachversteuerungspflichtige Beträge gemäß § 34 a EStG	1491
d) Betriebsübergabe gegen private Versorgungsrente bei Übertragungen bis einschließlich 31.12. 2007 („Altfälle“)	1492
e) Behandlung der Versorgungsrente für Übertragungen nach dem 31. 12. 2007 ...	1495
4. Nießbrauchsübertragungen von Gesellschaftsanteilen	1497
a) Zivilrecht	1497
b) Erbschafts- und schenkungsteuerliche Behandlung im neuen Recht ab 2009 ...	1498
c) Ertragsteuer	1499
5. Mittelbare Anteilsschenkungen	1500
a) Einleitung	1500
b) Ertragsteuerliche Behandlung	1500
c) Erbschaftsteuer	1501
VIII. Nachsteuer- und Behaltensregelungen	1501
1. Überblick	1501
a) Sachverhaltskonstellationen	1501
b) Vertragliches Regelungsbedürfnis	1502
2. Gründung einer GmbH & Co. KG nach der Rechtsnachfolge in ein Einzelunternehmen oder eine Personengesellschaft	1502
a) Zivilrechtliche Grundlagen bei vorhergehender Nachfolge in ein Einzelunternehmen	1502
b) Zivilrechtliche Grundfragen zu § 139 HGB	1503
c) Ertragsteuerrecht	1504
d) Erbschaftsteuer – Altes Recht bis Ende 2008	1505
e) Erbschaftsteuer – Neues Recht ab 2009	1506
3. Umwandlung einer GmbH in eine GmbH & Co. KG nach der oder vor der Vermögensnachfolge	1506
a) Ertragsteuerrecht	1507
b) Erbschaftsteuerrecht	1507
4. Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH nach dem Vermögensübergang	1508
a) Ertragsteuerrecht	1508
b) Erbschaftsteuerrecht	1508
5. Entnahme von Einzelwirtschaftsgütern und Barmitteln	1509
§ 60 Verkehrs- und Substanzsteuern	1510
I. Die GmbH & Co. KG im Umsatzsteuerrecht	1511
1. Überblick	1511
2. Leistungen der GmbH & Co. KG selbst	1511
a) Leistungen an außenstehende Personen	1511
b) Leistungen an Gesellschafter und nahestehende Personen	1511

Inhaltsverzeichnis

3. Leistungen der Gesellschafter an die GmbH & Co. KG	1513
a) Leistungen der Komplementär-GmbH	1513
b) Leistungen der Kommanditisten	1514
4. Umsatzsteuerliche Organschaft	1515
5. Umsatzsteuer bei Umwandlungsfällen	1515
a) Einbringung von Betrieben und Teilbetrieben	1515
b) Anwachsvorgänge	1515
II. Grunderwerbsteuer	1516
1. Allgemeines	1516
2. Unterscheidung der verschiedenen Ebenen in der GmbH & Co. KG	1516
3. Nicht näher betrachtete Erwerbsvorgänge	1516
III. Probleme durch das Vorhandensein der Komplementär-GmbH	1517
1. Übergang von Anteilen gem. § 1 Abs. 2a GrEStG	1517
a) Unmittelbarer Wechsel der Gesellschafter gem. § 1 Abs. 2a, 1. Alt GrEStG	1517
b) Mittelbarer Wechsel von Gesellschaftern gem. § 1 Abs. 2a, 2. Alt GrEStG	1517
c) Berechnung des Fünfjahreszeitraums	1518
d) Steuerbefreiungen	1518
e) Bemessungsgrundlage und Steuerschuldnerin	1519
2. Anteilsvereinigung nach § 1 Abs. 3 GrEStG	1520
a) Tatbestand des § 1 Abs. 3 GrEStG	1520
b) Beherrschung nach § 1 Abs. 4 GrEStG	1521
c) Einmann-GmbH & Co. KG und Einheits-GmbH & Co. KG.....	1521
d) Steuerbefreiungen	1521
IV. Umwandlungen und GrEStG	1522
1. Steuerbarkeit von Umwandlungsvorgängen	1522
2. Übertragungen von Grundstücken im Anschluß an Einbringungen und Umwandlungen	1522

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 61 Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften	1525
I. Begriff und Definition	1528
II. Steuerliche und rechtliche Motive zur Errichtung einer Publikums-KG	1529
III. Risiken und Anlegerschutz	1531
IV. Rechtliche Zulässigkeit	1532
V. Typische Gestaltungsformen von Publikumspersonengesellschaften	1533
1. Rechtsformen	1534
a) Publikums-KG	1534
b) Stille Gesellschaft	1534
c) BGB-Gesellschaft	1535
2. Unterschiede in der Beteiligungsstruktur	1536
a) Unmittelbare Beteiligung	1536
b) Beteiligung über Treuhänder	1536
3. Sonderformen der Finanzierung	1537
a) Einlagensplitting	1537
b) Einlagenfinanzierung	1538

§ 62 Errichtung; Beitritt der Kommanditisten	1539
I. Errichtung; Erfordernis der Schriftform des Gesellschaftsvertrages	1540
II. Beitritt der Kommanditisten	1541
1. Grundsatz: Abschluß des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern	1541
2. Abschluß des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern aufgrund Vollmachterteilung	1541
3. Abschluß des Beitrittsvertrages mit der Komplementär-GmbH	1541
4. Abschluss des Beitrittsvertrages mit der Publikums-KG	1542

Inhaltsverzeichnis

5. Aufnahme durch Anlagevermittler	1542
6. Form des Beitrittsvertrages	1542
III. Anfechtbarkeit der Beitrittserklärung; Fehlerhafter Beitritt	1543
1. Anfechtbarkeit der Beitrittserklärung	1543
a) Rechtsfolgen der Anfechtung	1543
b) Adressat der Aufrechnungserklärung	1545
2. Sonstige Wirksamkeitsmängel der Beitrittserklärung	1545
IV. Widerruf von Beitritt, Treuhandvertrag und Finanzierungsverträgen	1545
1. Anwendbares Recht	1545
a) Haustürgeschäfte	1546
b) Verbraucherkreditgeschäfte	1546
2. Widerruf der Beitrittserklärung zu einem Gesellschaftsvertrag	1546
a) Vorliegen eines Haustürgeschäfts	1546
b) Widerrufsfrist	1548
c) Rechtsfolgen des Widerrufs	1548
3. Widerruf des Treuhandvertrages	1548
4. Auswirkungen des Beitrittswiderrufs auf die Finanzierung der Beteiligung	1549
a) Grundsatz	1549
b) Beitritt als Verbundgeschäft	1549
c) Rechtsfolge des Widerrufs	1550
5. Auswirkungen von Mängeln des Finanzierungsvertrages auf die Beteiligung	1550
a) Grundsatz	1550
b) Beitritt als Verbundgeschäft	1550
c) Mängel des Darlehensvertrages	1550
d) Widerruf	1551
e) Rechtsfolge des Widerrufs	1551
f) Konkurrenzen	1551
V. Einwendungsdurchgriff	1551
VI. Beitritt unter aufschiebender Bedingung	1552
§ 63 Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder	1553
I. Gestaltungsvarianten	1553
1. Vorbemerkung	1553
2. Unechte Treuhand	1554
3. Echte Treuhand	1555
II. Der Treuhandvertrag	1555
1. Rechtliche Einordnung	1555
2. Die rechtliche Stellung von Treuhänder und Treugeber bei der echten Treuhand ..	1555
3. Pflichten des Treuhänders	1557
4. Pflichten des Treugebers	1558
5. Übertragung von Verwaltungsrechten	1558
6. Die Leistung der Einlage	1559
7. Kündigung des Treuhandvertrages	1560
a) Ordentliche Kündigung	1560
b) Außerordentliche Kündigung	1560
c) Widerruf des Treuhandvertrages	1561
d) Rechtsfolgen der Kündigung	1562
III. Bedingungskongruenz zwischen Gesellschaftsverhältnis und Treuhandverhältnis	1563
§ 64 Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen	1564
I. Wirksamkeit der Vereinbarung von Sondervorteilen	1564
II. Sachübernahmen und Sacheinlagen	1565
2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG	
§ 65 Das Sonderrecht der Publikums-KG im Überblick	1567

Inhaltsverzeichnis

I. Überblick	1568
II. Objektivierter Auslegung des Gesellschaftsvertrages	1569
1. Gesellschaftsvertrag	1569
2. Beitrittsvereinbarung, sonstige Absprachen	1570
III. Gerichtliche Inhaltskontrolle	1570
1. Dogmatische Grundlagen	1570
2. Einzelfälle der Inhaltskontrolle	1572
a) Ausschluß und Austritt von Gesellschaftern	1572
b) Übertragung von Kommanditanteilen	1573
c) Verjährung von Schadensersatzansprüchen	1573
d) Nachschußpflichten und Kapitalerhöhung	1574
e) Rechtsstreitigkeiten	1574
f) Beschlußfassung	1575
g) Sonstige Fragen	1576
IV. Konzernrechtliche Aspekte bei der Publikums-KG	1576
§ 66 Willensbildung und Beschlußfassung in der Publikums-KG	1578
I. Gesellschafterversammlung	1578
1. Einberufung	1578
a) Ordentliche Gesellschafterversammlung	1578
b) Außerordentliche Gesellschafterversammlung	1580
c) Konsequenzen einer fehlerhaften Einberufung	1581
2. Beschlußfähigkeit	1581
3. Vertretung, Vertreterregelung	1581
II. Gesellschafterbeschlüsse	1583
1. Einstimmigkeitsprinzip, Bestimmtheitsgrundsatz und Kernbereichslehre	1583
2. Mehrheitsbeschlüsse	1583
a) Grundsatz	1583
b) Einzelfälle	1584
3. Stimmrecht	1584
a) Grundsatz	1584
b) Mehrstimmrechte	1584
c) Stimmrechtsausschluß	1585
4. Treupflichten	1585
§ 67 Einlage- und Nachschußpflichten; Kapitalsicherung	1586
I. Grundsatz	1586
II. Pflicht zur Einlageerbringung	1586
III. Verpflichtung zur Rückzahlung entnommener Gewinne; Kapitalerhaltung	1588
1. Haftung nach § 172 Abs. 4 HGB	1588
a) Einlagenrückgewähr	1588
b) Haftungsgrenze	1589
c) Gutgläuberschutz	1589
2. Haftung nach §§ 30, 31 GmbHG	1589
3. Konkurrenz zwischen §§ 30, 31 GmbHG und § 172 Abs. 5 HGB	1590
IV. Nachschußpflicht	1592
V. Kapitalerhöhung	1592
§ 68 Geschäftsführung, Aufsichtsorgane	1592
I. Geschäftsführung und Vertretung	1593
1. Grundsatz	1593
2. Entziehung der Geschäftsführungs- und Vertretungsmacht	1593
3. Kontroll- und Auskunftsrechte der Kommanditisten	1593
4. Mitverwaltungsrechte	1594
5. Geschäftsführungsonderrecht	1594
6. Befreiung von den Beschränkungen des § 181 BGB	1594

Inhaltsverzeichnis

7. Sorgfalts- und Haftungsmaßstab	1595
8. Vergütung	1595
9. Wettbewerbsverbot	1596
II. Aufsichtsorgane	1596
1. Begriff und Rechtsstellung	1596
2. Kontrolle der Geschäftsführung	1597
3. Bestellung	1598
III. Haftungsbegrenzung und Haftungsausschluß	1598
 3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit	
§ 69 Zivilrechtliche Prospekthaftung	1600
I. Begriff der Prospekthaftung und deren Rechtsgrundlagen	1602
1. Überblick über die Haftungsgrundlagen	1602
2. Spezialgesetzliche Prospekthaftung	1603
3. Zivilrechtliche Prospekthaftung	1603
a) Prospekthaftung im engeren Sinne	1603
b) Prospekthaftung im weiteren Sinne	1604
c) Auskunftsvertrag	1604
4. Deliktische Haftung	1604
II. Prospektpflichten nach dem Verkaufsprospektgesetz	1605
1. Haftung bei fehlerhaftem Prospekt nach § 13 VerkProspG	1605
a) Anwendungsbereich	1605
b) Begriff des Verkaufsprospekts	1605
c) Inhaltliche Anforderung an den Verkaufsprospekt	1606
d) Anspruchsberechtigte	1608
e) Anspruchsgegner	1608
f) Verschulden	1609
g) Kausalität	1609
h) Rechtsfolgen	1609
i) Gerichtliche Zuständigkeit	1610
2. Haftung bei fehlendem Prospektgestaltung nach § 13 a VerkProspG	1610
a) Anwendungsbereich	1610
b) Anspruchsberechtigte	1610
c) Anspruchsgegner	1610
d) Keine Kenntnis von der Veröffentlichungspflicht	1610
e) Kein Kausalitätserfordernis	1610
f) verschuldensunabhängigkeit	1611
g) Rechtsfolgen	1611
h) Gerichtliche Zuständigkeit	1611
3. Ausnahmen von der Prospekthaftung nach dem VerkProspG	1611
a) Anlagenbezogene Ausnahme	1611
b) Angebotsbezogene Ausnahmen	1611
c) Ermittlungsbezogene Ausnahmen	1612
III. Anwendungsbereich und Gegenstand der allgemeinen zivilrechtlichen Prospektpflichten; Gebot der Richtigkeit und Vollständigkeit des Prospekts	1612
1. Anwendungsbereich der allgemein zivilrechtlichen Prospekthaftung	1612
2. Allgemein zivilrechtlicher Prospektbegriff	1613
3. Prospektgestaltung und Prospektinhalt	1613
4. Prospektmängel	1615
5. Zeitliches Moment und fortgesetzte Aufklärungspflichten	1616
6. Abweichungen zwischen Prospekt und mündlicher Erklärung der Initiatoren oder Anlagevermittler	1617
7. Anspruchsgegner der allgemeinen zivilrechtlichen Prospekthaftungsansprüche	1617
a) Anlagengesellschaft und Kommanditisten	1618
b) Gründungsgesellschafter und Initiatoren, Hintermänner	1619
c) Management und Angestellte	1620
d) Aufsichtsorgane	1620

Inhaltsverzeichnis

e) Garanten und sonstige Dritte	1621
f) Anlagevermittler und Anlageberater	1622
g) Treuhänder	1624
h) Haftung der finanzierenden Banken	1625
IV. Aufklärungspflichten außerhalb des Prospekts	1627
V. Anspruchsberechtigte	1628
1. Rechtsnachfolger des Anlegers	1628
2. Anleger mit besonderen Kenntnissen	1629
VI. Verschulden	1630
VII. Kausalität und Haftungsumfang	1631
1. Kausalität	1631
a) Haftungsbegründende Kausalität	1631
b) Haftungsausfüllende Kausalität	1632
2. Haftungsumfang	1632
a) Grundsatz	1632
b) Befreiung von der getätigten Anlageinvestition	1633
c) Nebenkosten	1633
d) Finanzierungskosten	1634
e) Minderwert der erteilten Information	1634
f) Schadensersatz im Falle des Festhaltens an der erworbenen Beteiligung	1634
g) Anrechnung von Vorteilen	1634
h) Mitverschulden	1635
VIII. Beweislast	1636
1. Grundsätzliches	1636
2. Einzelfälle	1636
a) Bankenhaftung	1636
b) Anlagevermittler	1637
IX. Freizeichnungsklauseln	1637
1. Zusicherung von Eigenschaften im Prospekt	1637
2. Haftungsfreizeichnung für leichte Fahrlässigkeit	1638
3. Einschränkungen vom grundsätzlichen Verbot der Haftungsfreizeichnung	1639
4. Prospektangaben „nach bestem Wissen und Gewissen“	1639
5. Verkürzung der Verjährungsfristen	1640
X. Verjährung	1640
1. Spezialgesetzliche Prospekthaftung	1640
2. Prospekthaftung im engeren Sinne	1641
3. Prospekthaftung im weiteren Sinne	1642
4. Haftung von Steuerberatern, Rechtsanwälten und Wirtschaftsprüfern	1642
5. Verhältnis zur Verjährung der Ansprüche aus deliktischer Haftung	1643
XI. Rechtswahl- und Gerichtsstandsvereinbarungen	1643
1. Ohne Vereinbarung anwendbares Recht, allgemeiner Gerichtsstand	1643
2. Kapitalanleger-Musterverfahren	1644
3. Rechtswahlvereinbarungen	1644
4. Gerichtsstandsvereinbarungen	1644
§ 70 Deliktische Haftung	1645
I. Vorbemerkung	1645
II. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 263 StGB	1646
1. Objektiver Tatbestand	1646
a) Täuschung	1646
b) Irrtum	1647
c) Vermögensverfügung und Vermögensschaden	1647
2. Subjektiver Tatbestand	1647
a) Vorsatz	1647
b) Bereicherungsabsicht und Stoffgleichheit	1648
3. Schaden	1648

Inhaltsverzeichnis

III. § 823 Abs. 2 BGB, § 264 a StGB	1648
1. Objektiver Tatbestand	1648
a) Erfaßte Anlageformen	1649
b) Unrichtige vorteilhafte Angaben	1649
c) Verschweigen nachteiliger Tatsachen	1649
d) Täuschung einer Vielzahl von Anlegern durch Verwendung von Prospekten o. ä.	1650
e) Täterkreis	1650
2. Subjektiver Tatbestand	1650
3. Schaden	1651
IV. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, 16 UWG	1651
V. Ansprüche aus § 826 BGB	1651

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

§ 71 Steuerliche Hinweise zur Publikums-KG	1652
I. Überblick	1655
II. Steuerliche Grundfragen der Publikums-KG	1656
III. Grundmuster eines geschlossenen Fonds	1656
1. Typische Ausgestaltung eines geschlossenen Fonds	1656
a) Initiatoren und Anleger	1656
b) Wirtschaftliche Ausgestaltung von geschlossenen Fonds	1656
2. Steuerkomponente	1657
a) Ebene des Fonds	1657
b) Ebene des Anlegers	1658
IV. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Fonds-KG	1658
1. Allgemeines	1658
a) Prüfung bei Einnahmeerzielung durch einzelne Steuerpflichtige	1658
b) Prüfung bei Einnahmeerzielung Mehrerer	1659
2. Verlustzuweisungsgesellschaften i. S. d. BFH-Rechtsprechung	1660
a) Gesetzliche Regelungen zu Verlustzuweisungen	1660
b) Anscheinsbeweis bei Verlustzuweisungsgesellschaften	1661
c) Widerlegung der Vermutung	1664
d) Verfahrensrecht	1664
V. Verlustzuweisungsgesellschaften nach § 2 b EStG und Steuerstundungsmodelle gemäß § 15 b EStG	1664
1. Überblick zu § 2 b EStG	1664
a) Anwendungszeitraum des § 2 b EStG	1664
b) § 2 b EStG im Gefüge des Einkommensteuerrechts	1665
c) Verfahren	1666
2. Tatbestandliche Struktur des § 2 b EStG	1666
a) Grundtatbestand	1666
b) Beschreibung des Grundtatbestands in § 2 b Satz 1 EStG	1667
c) Regelbeispiele in § 2 b Satz 3 EStG	1669
d) Nichtaufgriffsgrenze	1670
e) Übergangsregelung in § 52 Abs. 4 EStG	1670
f) Auswirkungen des § 2 b EStG	1671
g) Beschluss des GrS 2/04 zu § 10 d EStG	1671
3. Überblick zu den verbotenen Steuerstundungsmodellen gemäß § 15 b EStG	1672
a) Sachlicher und zeitlicher Anwendungsbereich	1672
b) Verhältnis zu anderen Regelungen zur beschneidung des Verlustausgleichs	1672
c) Regelungskonzept bei geschlossenen Fonds	1673
4. Tatbestandliche Anforderungen des § 15 b EStG bei geschlossenen Fonds	1673
a) Fonds als Steuerstundungsmodelle	1673
b) Anlaufverluste	1674
VI. Beschränkung des Verlustabzugs gemäß § 10 d EStG	1674
1. Verlustabzug gemäß § 10 d EStG seit dem VZ 2004	1674

Inhaltsverzeichnis

2. Entscheidung des GrS zum Wegfall des Verlustabzugs in Erbfällen	1675
a) Inhalt der Entscheidung	1675
b) Zeitlicher Anwendungsbereich	1675
c) Auswirkungen der Entscheidung auf die Beteiligten an geschlossenen Fonds	1675
VII. „Vertragsgflecht-Rechtsprechung“ des BFH	1676
1. Grundlagen	1676
2. Darstellung der neuen Rechtsprechung	1676
a) BFH-Urteil vom 8. 5. 2001	1676
b) BFH-Urteil vom 28. 6. 2001	1677
c) Bewertung der Rechtsprechungsänderung	1677
3. Der 5. Bauherrenenerlass	1678
a) Geltung für alle Formen geschlossener Fonds	1678
b) Inhalt des 5. Bauherrenerlasses	1680
VIII. Auswirkungen der Zinsschranke bei der gewerblichen Publikums-KG	1681
IX. Geschlossene Immobilienfonds	1682
1. Typische Ausgestaltung	1682
2. Steuerliche Rahmenbedingungen	1683
a) Einkünftequalifikation	1683
b) Verlustzuweisung und Verlustverrechnung	1683
3. Fragen der Gewinnermittlung bei geschlossenen Immobilienfonds	1686
a) Rechtslage gemäß dem „4. Bauherren-Erlass“	1686
b) Rechtslage gemäß dem „5. Bauherren-Erlass“	1686
c) Behandlung von Eigenkapitalvermittlungsprovisionen	1687
d) Nachträgliche Anschaffungs- und Herstellungskosten	1688
e) Keine Teilwertabschreibung bei nicht gewerblichen Fonds	1689
X. Filmfonds	1689
1. Typische Charakteristika	1689
a) Ausgestaltung	1689
b) Produktionsformen	1689
2. Steuerliche Fragen	1690
a) BMF-Schreiben vom 23. 2. 2001 und 5. 8. 2003	1690
b) Kritik am Medienerlaß	1694
c) Auswirkungen nach § 15 b EStG	1695
XI. Sonstige Fonds	1695
1. Schiffsfonds	1695
a) Typische Ausgestaltung	1695
b) Steuerliche Fragen	1696
2. Windkraftfonds	1697
a) Typische Ausgestaltung	1697
b) Steuerliche Fragen	1697
3. Leasingfonds	1697
a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen	1697
b) Steuerliche Rahmenbedingungen	1698
4. Lebensversicherungsfonds	1700
XII. Private Equity und Venture Capital Fonds	1700
1. Typische Ausgangslage	1700
a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen	1700
b) Struktur	1701
2. Einkünfteermittlung der Fonds-KG	1702
a) Vermeidung der gewerblichen Prägung und Infektion durch Körperschaften im Gesellschafterkreis	1702
b) Vermeidung der gewerblichen Betätigung nach § 15 Abs. 2 EStG	1702
c) Anwendung § 15 b EStG	1707
3. Einkünfteerzielung bei doppelstöckigen Fonds	1707
XIII. Besteuerung von Initiatoren	1707
1. Einkünfteermittlung	1707
a) Grundlagen	1707
b) Einkünfteermittlung für Initiatoren und Sponsoren bei Zebra-KGs	1708

Inhaltsverzeichnis

2. Behandlung der Veräußerungsgewinne bei Private Equity Fonds	1708
a) Vorzugsgewinnanteile („Carried Interest“)	1709
b) Gesetzesänderung ab 2004	1710
XIV. Besteuerung der Anleger	1710
1. Struktur der Beteiligung	1710
a) Direkte Beteiligung	1710
b) Treuhandbeteiligung	1710
2. „Durchgriff“ auf persönliche Merkmale	1712
a) Einkünfteerzielungsabsicht	1712
b) Gewerblicher Grundstückshandel	1712
3. Bedeutung des Beitrittszeitpunktes	1714
a) Paradigmenwechsel	1714
b) Vertragliche Verlustzuweisung	1715
c) Verlustverrechnungsschranken	1715
4. Veräußerungsgeschäfte	1715
XV. Beteiligung von Inländern an ausländischen Fonds	1715
1. Grundlagen	1715
a) Direkte Beteiligung	1715
b) Beteiligung über Dachfonds	1716
2. Besonderheiten bei einzelnen Fonds	1717
a) Auslands-Immobilienfonds	1717
b) Filmfonds	1718
c) Besonderheiten bei ausländischen Private Equity Fonds und Venture Capital Fonds	1719
XVI. Sonstiges	1720
1. Umsatzsteuer	1720
a) Steuerbare Leistungen des Fonds	1720
b) Fragen des Vorsteuerabzugs	1720
2. Erbschaft- und Schenkungsteuer	1721
a) Erwerbsgegenstand	1721
b) Sonderfragen bei Treuhand-Beteiligungen	1721
3. Verfahrensrecht	1722
a) Einheitliche und gesonderte Feststellung	1722
b) § 360 Abs. 5 AO	1722

4. Teil. Die Stille Gesellschaft

1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft

§ 72 Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft	1723
I. Einführung	1724
II. Entwicklung der Stillen Gesellschaft	1724
III. Begriff der Stillen Gesellschaft	1726
1. Begriffsumschreibung in §§ 230, 231 HGB	1726
2. Wesentliche Merkmale	1727
a) Beteiligung an einem Handelsgewerbe	1727
b) Fehlende Außenwirkung	1727
c) Beitragsleistung	1727
d) Gewinnbeteiligung	1728
IV. Rechtsnatur der Stillen Gesellschaft	1729
1. Die Stille Gesellschaft als eine Gesellschaft bürgerlichen Rechts	1729
2. Die Stille Gesellschaft als Innengesellschaft ohne Gesamthandsvermögen	1729
V. Wirtschaftliche Bedeutung	1730
1. Wirtschaftliche Gründe der Rechtsformwahl	1730
2. Die Stille Beteiligung als Vermögensanlage	1731
3. Steuerrechtliche Motive	1731
4. Gesellschaftsrechtliche Erwägungen	1732
5. Unternehmensnachfolgeregelungen	1733

§ 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft	1733
I. Abgrenzung der Stillen Gesellschaft zu ähnlichen Rechtsverhältnissen	1734
1. Die Unterscheidung zu anderen Personengesellschaften	1734
a) Personenhandelsgesellschaften und Außengesellschaften bürgerlichen Rechts	1734
b) Andere Innengesellschaften	1735
c) Gelegenheitsgesellschaften	1736
d) Unterbeteiligungen	1736
2. Die Unterscheidung von partiarischen Rechtsverhältnissen	1736
a) Allgemeine Unterscheidungsmerkmale	1736
b) Partiarische Darlehen	1737
c) Genußrechte	1738
d) Partiarische Miet-, Pacht- und Lizenzverträge	1739
e) Partiarische Dienstverträge	1740
3. Abgrenzung zu Treuhandverhältnissen	1741
4. Die Vereinbarung paralleler Rechtsverhältnisse	1742
a) Stille Gesellschaft und Austauschverträge	1742
b) Parallele Gesellschaftsverträge	1742
II. Gestaltungsmöglichkeiten des Stillen Gesellschaftsverhältnisses	1742
1. Grundsatz der Vertragsfreiheit	1742
2. Typische und atypische Stille Gesellschaften	1743
3. Merkmale der typischen Stillen Gesellschaft	1743
III. Die atypischen Gesellschaftsformen	1743
1. Merkmale der atypischen Gesellschaft	1743
2. Vermögensbeteiligung des Stillen Gesellschafters	1744
3. Geschäftsführungsbeteiligung des Stillen Gesellschafters	1745
4. Atypische Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter	1746
IV. Die steuerliche Mitunternehmerschaft als maßgebliches Abgrenzungskriterium	1748
1. Bedeutung der steuerlichen Mitunternehmerschaft	1748
2. Begriff der steuerlichen Mitunternehmerschaft	1748
§ 74 Die Stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft	1750
I. Überblick	1750
II. Rechtliche Struktur der Beteiligung einer Vielzahl Stiller Gesellschafter	1752
1. Gemeinsame Rechtsausübung der Stillen Gesellschafter	1753
2. Koordination der Rechtsausübung als Bestandteil des Stillen Gesellschaftsvertrages	1753
3. Gemeinsame Verbandsverfassung	1754
III. Besondere Regeln für die Stille Publikumspersonengesellschaft	1755
1. Form, Auslegung und Inhaltskontrolle des Gesellschaftsvertrages	1755
2. Eintritt und Austritt	1756
3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	1758
a) Geschäftsführung	1758
b) Die Pflicht zur Leistung der Einlage	1759
4. Gesellschaftsorgane	1760
a) Gesellschafterversammlung	1761
b) Beirat	1763
5. Auflösung der Gesellschaft	1764
§ 75 Gesellschafter der Stillen Gesellschaft	1765
I. Der Geschäftsinhaber	1766
1. Der Geschäftsinhaber als Träger eines kaufmännischen Unternehmens	1766
2. Einzelkaufleute, Personengesellschaften, Erbengemeinschaften	1767
a) Natürliche Personen	1767
b) Personenhandelsgesellschaften	1767
c) Scheinkaufleute	1767
d) Gesellschaften bürgerlichen Rechts	1768
e) Erbengemeinschaften	1768
f) Partnerschaftsgesellschaften	1769

Inhaltsverzeichnis

3. Kapitalgesellschaften	1769
4. Eingetragener Verein	1770
5. Eingetragene Genossenschaften	1770
6. EWIV	1771
7. Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit	1771
8. Abwicklungsgesellschaften	1771
9. Juristische Personen gem. § 33 HGB und Unternehmen von Gebietskörperschaften	1771
10. Sparkassen und Landesbanken	1772
11. Grenzüberschreitende stille Gesellschaften	1772
II. Der Stille Gesellschafter	1773
1. Persönliche Voraussetzungen	1773
2. Zahl der Stillen Gesellschafter	1773
3. Beteiligung am eigenen Unternehmen	1774
§ 76 Errichtung durch Gesellschaftsvertrag	1774
I. Der Gesellschaftsvertrag als Grundlage einer Stillen Gesellschaft	1776
1. Vereinbarung der Gesellschafter	1776
2. Inkrafttreten des Gesellschaftsvertrages	1777
3. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages	1777
II. Auf das Gesellschaftsverhältnis anzuwendende Rechtsvorschriften	1778
1. Allgemeine Vorschriften	1778
2. Anwendbarkeit des Kreditwesengesetzes	1779
3. Vorschriften des Gesellschaftsrechts	1779
a) Rechtsnormen des HGB und des BGB	1779
b) Gesellschaftsrechtliche Treuepflichten	1780
III. Form des Gesellschaftsvertrags	1781
1. Grundsatz der Formfreiheit	1781
2. Besondere Formvorschriften	1781
3. Folgen eines Formmangels	1782
IV. Gesellschaftsvertrag der atypisch Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter	1782
V. Inhalt des Gesellschaftsvertrags	1783
1. Der notwendige und der zweckmäßige Vertragsinhalt	1783
a) Notwendige Vertragsbestandteile	1783
b) Zweckmäßige Vereinbarungen	1784
2. Die besondere Vertragsgestaltung bei atypischen Stillen Gesellschaften	1785
a) Schuldrechtliche Vermögensbeteiligung	1785
b) Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters	1785
c) Vereinbarungen zur steuerlichen Mitunternehmerschaft	1786
d) Vertragsgestaltung bei mehrgliedrigen Gesellschaften	1786
VI. Gesellschaftsverträge mit Minderjährigen	1787
1. Vertretung durch gesetzliche Vertreter	1787
2. Vormundschaftsgerichtliche Genehmigung	1787
VII. Gesellschaftsverträge mit Personengesellschaften	1788
1. Personengesellschaften als Geschäftsinhaber	1788
a) Beteiligung typisch Stiller Gesellschafter	1788
b) Beteiligung atypisch Stiller Gesellschafter	1789
2. Personengesellschaften als Stille Gesellschafter	1790
VIII. Gesellschaftsverträge mit Kapitalgesellschaften	1791
1. Aktiengesellschaften als Geschäftsinhaber	1791
a) Der Gesellschaftsvertrag als Teilgewinnabführungsvertrag	1791
b) Besonderheiten bei atypischen Stillen Gesellschaften	1793
2. Aktiengesellschaften als Stille Gesellschafter	1794
3. Gesellschaftsverträge mit Kommanditgesellschaften auf Aktien	1794
4. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Geschäftsinhaber	1794
a) Beteiligung typisch Stiller Gesellschafter	1794
b) Beteiligung atypisch Stiller Gesellschafter	1796
5. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Stille Gesellschafter	1797

Inhaltsverzeichnis

§ 77 Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht	1798
1. Gewerberechtliche Beteiligungsverbote	1798
a) Der selbständige Gewerbetreibende in der Stillen Gesellschaft	1798
b) Grundsatz und Beschränkung der freien Rechtsformwahl	1798
2. Berufsrechtliche Beteiligungsverbote	1800
a) Berufsspezifische Rechtsformbeschränkungen	1800
b) Berufsrechtliche Beteiligungsbeschränkungen	1801
§ 78 Kartellrechtliche Grenzen	1803
1. Stille Gesellschaft und Kartellrecht	1804
2. Kartellverbot (Art. 81 Abs. 1 EG und § 1 GWB)	1804
a) Kartellverbot und typisch Stille Gesellschaft	1804
b) Kartellverbot und atypisch Stille Gesellschaft	1806
3. Zusammenschlußkontrolle	1807
a) Vermögenserwerb	1808
b) Kontrollerwerb	1808
c) Anteilerwerb	1809
d) Einflußerwerb	1809
e) Stille Gesellschaft und Verbundklausel	1810
f) Europäisches Wettbewerbsrecht	1811
§ 79 Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung	1811
I. Umsatzsteuer	1811
1. Fehlende Unternehmereigenschaft der Stillen Gesellschaft	1811
2. Steuerbarkeit der Einlageleistung des Stillen Gesellschafters	1812
a) Bareinlage	1812
b) Sacheinlage	1813
3. Vorsteuerabzug bezüglich den Leistungsbezügen bei Begründung einer stillen Gesellschaft	1813
II. Grunderwersteuer	1814
III. Erbschaft- und Schenkungsteuer	1815
2. Kapitel. Nicht vermögensbezogene und vermögensbezogene Rechte und Pflichten der Gesellschafter	
§ 80 Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft	1818
I. Die Geschäftsführungskompetenz des Geschäftsinhabers	1818
II. Der Ausschluß des Stillen Gesellschafters von der Geschäftsführung	1819
III. Die Pflicht des Inhabers zur Geschäftsführung	1819
IV. Grenzen der Geschäftstätigkeit des Inhabers	1820
1. Beschränkungen aus Gesellschaftsvertrag und Gesellschaftszweck	1820
2. Beschränkungen bei der Änderung der Inhaberschaft des Unternehmens und der Rechtsform des Geschäftsinhabers	1822
a) Die Veräußerung des Handelsgeschäfts	1822
b) Die Umwandlung des Geschäftsinhabers	1823
c) Der Gesellschafterwechsel beim Geschäftsinhaber	1824
d) Gesellschaftsvertragliche Regelungen	1825
3. Beschränkungen bei der Beteiligung weiterer Dritter am Gewinn	1825
V. Die Rechtsfolgen der Verletzung von Geschäftsführungspflichten des Inhabers	1826
1. Die Beteiligung am Ergebnis unzulässiger Geschäfte	1826
2. Die Klage auf Erfüllung gesellschaftsvertraglicher Pflichten des Geschäftsinhabers	1826
3. Die Unentziehbarkeit der Geschäftsführungsbefugnis des Inhabers	1827
4. Das außerordentliche Kündigungsrecht des Stillen Gesellschafters	1828
5. Schadensersatzpflichten des Geschäftsinhabers und Haftungsmaßstab	1828

Inhaltsverzeichnis

§ 81 Rechte der Stillen Gesellschaft	1830
I. Informationsrechte des Stillen Gesellschafters	1831
1. Überblick	1831
2. Der Gegenstand des Informationsrechts	1832
3. Der zeitliche Umfang des Informationsrechts	1833
4. Der persönliche Umfang des Informationsrechts	1834
a) Die Einsicht durch Bevollmächtigte und Sachverständige	1834
b) Die Einsicht durch Abtretungsempfänger	1834
5. Der Schuldner des Informations- und Auskunftsanspruchs	1834
6. Einwendungen des Geschäftsinhabers	1835
7. Vertragliche Beschränkungen	1835
8. Die Informationsrechte in der atypischen Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter	1835
II. Vereinbarte Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters	1836
1. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters	1836
2. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters	1837
a) Mögliche Gestaltungen	1837
b) Wirksamkeitsvoraussetzungen	1839
c) Gesteigerte Treuepflichten des an der Geschäftsführung beteiligten Stillen Gesellschafters	1841
d) Die Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis des Stillen Gesellschafters	1841
e) Das Handeln des Stillen Gesellschafters gegenüber Dritten	1841
f) Die persönliche Haftung des Stillen Gesellschafters	1842
3. Die Mitwirkung Stiller Gesellschafter in Organen des Geschäftsinhabers	1843
a) Die Mitwirkung Stiller Gesellschafter im Beirat des Geschäftsinhabers	1843
b) Die Mitwirkung Stiller Gesellschafter in der Gesellschafterversammlung des Geschäftsinhabers	1844
§ 82 Wettbewerbsverbot	1845
I. Wettbewerbsverbote in der Stillen Gesellschaft	1845
II. Das Wettbewerbsverbot des Geschäftsinhabers	1846
1. Umfang	1846
2. Rechtsfolgen	1847
3. Kartellrechtliche Grenzen	1848
III. Das Wettbewerbsverbot des atypisch Stillen Gesellschafters	1848
1. Adressaten	1848
2. Rechtsfolge	1849
3. Kartellrechtliche Grenzen	1849
IV. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	1849
§ 83 Einlage des Stillen Gesellschafters	1850
I. Die Pflicht zur Leistung der Vermögenseinlage in das Vermögen des Geschäftsinhabers	1851
II. Der Gegenstand der Einlageleistung	1853
1. Geldeinlagen	1853
2. Sacheinlagen	1854
3. Nicht als Einlage geeignete Beiträge: Dienstleistung, Gebrauchsüberlassung und Kredit	1854
III. Die Erbringung der Vermögenseinlage durch Schenkung	1855
IV. Die Erhöhung der Einlageschuld	1856
V. Die Einlagepflicht nach Auflösung der Gesellschaft	1856
VI. Die Gutschrift auf dem Einlagekonto	1857
VII. Die dinglichen und obligatorischen Rechtsverhältnisse bezüglich der Einlage	1857
1. Die Einlage des typisch Stillen Gesellschafters	1857
2. Die Einlage des atypisch Stillen Gesellschafters mit Vermögensbeteiligung	1858

VIII. Die Einlage im Verhältnis zu den Ansprüchen der Drittgläubiger	1859
1. Die gesetzliche Regelung	1859
2. Der Auseinandersetzungsanspruch als nachrangige Forderung	1860
a) Neuregelung durch das MoMiG	1860
b) Nachrang kapitaleretzender Einlagen	1861
c) Nachrangigkeit aufgrund Rangrücktritts	1864
3. Die eigenkapitalähnliche Einlage	1864
IX. Folgerungen für die Rechtsnatur der Stillen Einlage	1866
§ 84 Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens	1868
I. Die Behandlung des Geschäftsvermögens in der Handelsbilanz der Gesellschafter	1869
1. Allgemeines	1869
2. Die Stille Einlage im Jahresabschluß des Geschäftsinhabers	1869
a) Aktivierung der Einlageleistung	1870
b) Passivierung des Einlageguthabens	1870
c) Auswirkungen der Verlustbeteiligung des Stillen Gesellschafters	1874
3. Die Stille Einlage im Überschuldungsstatus des Geschäftsinhabers	1874
4. Die Stille Einlage im nach IFRS erstellten Jahresabschluß des Geschäftsinhabers	1875
5. Die stille Einlage in der Handelsbilanz des Stillen Gesellschafters	1876
II. Die steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens	1877
1. Meinungsstand	1877
2. Auswirkungen auf die Rechtsanwendung	1878
§ 85 Rechnungslegung	1880
I. Die Verpflichtung des Geschäftsinhabers zur Rechnungslegung	1881
1. Rechnungslegung als Geschäftsführungsaufgabe	1881
2. Mitwirkung Stiller Gesellschafter	1881
3. Fristen für die Aufstellung und Vorlage der Jahresrechnung	1883
II. Gegenstand und Inhalt der Rechnungslegung	1883
1. Der Jahresabschluß des Geschäftsinhabers als Rechnungsgrundlage	1883
2. Inhalt der Rechnungslegung	1884
a) Rechnungslegungsgrundsätze	1884
b) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung	1885
c) Stille Reserven	1885
d) Berücksichtigung des Steueraufwands	1886
e) Teilweise Ergebnisverwendung	1887
III. Vereinbarungen zur Gewinnberechnung	1887
1. Ausdrückliche Vereinbarungen	1887
2. Stillschweigende Vereinbarungen – einvernehmliche Rechnungslegung	1887
IV. Die Gesellschafterkonten als Bestandteil der Rechnungslegung	1888
1. Bedeutung	1888
2. Einlagekonto, variables Konto	1888
3. Sonstige Konten	1889
§ 86 Gewinn und Verlust	1889
I. Die Gewinnermittlung bei typischen Stillen Gesellschaften	1890
1. Der Gewinn der Stillen Gesellschaft	1890
a) Ableitung aus dem Gewinn des Geschäftsinhabers	1890
b) Der Gewinn aus dem Geschäftsbetrieb	1890
c) Abgrenzung zum „Betriebsgewinn“	1892
2. Grundsätze der Gewinnermittlung	1893
a) Bedeutung der Gewinnverursachung	1893
b) Gewinnverursachung durch den Geschäftsbetrieb	1894
c) Gewinne aus unzulässigen oder privaten Geschäften	1894
d) Gewinnverursachung durch Dritte	1895
e) Vermögensveränderungen aufgrund unternehmensexterner Umstände	1895
f) Zeitraum der Gewinnverursachung	1897
g) Gewinne aus Stillen Reserven	1897

Inhaltsverzeichnis

h) Gewinne aus Geschäftswertveräußerungen	1897
i) Werterhöhungen im Umlaufvermögen	1898
j) Auflösung von Rücklagen	1899
k) Vorvertragliche Gewinn- und Verlustvorträge	1899
3. Verlustermittlung der Stillen Gesellschaft	1900
II. Die Gewinn- und Verlustermittlung bei atypischen Stillen Gesellschaften	1900
III. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Unternehmensgewinn	1900
1. Gesetzliche Regelung	1900
2. Vereinbarungen zur Gewinnbeteiligung	1901
3. Die steuerliche Anerkennung des Gewinnanteils	1903
4. Entnahmen	1903
IV. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Verlust des Unternehmens	1903
1. Gesetzliche Regelung	1903
2. Vereinbarungen zur Verlustbeteiligung	1904
§ 87 Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers	1905
I. Die Übertragung des Unternehmens des Geschäftsinhabers	1906
1. Untrennbarkeit von Gesellschaftsanteil und Unternehmen	1906
2. Die Stille Gesellschaft bei einer Unternehmensveräußerung oder Einbringung	1906
3. Zustimmung des Stillen Gesellschafters	1906
4. Veräußerung von Teilen des Unternehmens oder Kapitalanteilen	1908
II. Die Folgen einer Umwandlung des Geschäftsinhabers	1908
1. Umwandlungen gemäß Umwandlungsgesetz	1908
a) Verschmelzung	1908
b) Spaltung	1912
c) Vermögensübertragung	1914
d) Formwechsel	1914
2. Umwandlung von Personengesellschaften kraft Gesetzes	1916
3. Übernahme des Unternehmens einer Personengesellschaft durch einen Gesellschafter	1916
4. Gesellschafterwechsel ohne Umwandlung	1917
§ 88 Verfügungen über die Stille Beteiligung	1917
I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils	1918
1. Übertragbarkeit der Stillen Beteiligung	1918
2. Übertragung der Stillen Beteiligung	1919
a) Abtretung	1919
b) Vertragsübernahme	1919
c) Doppelvertrag	1919
d) Übertragung bei Unternehmensveräußerungen oder Einbringungen	1920
II. Der Gesellschafterwechsel bei einer Umwandlung	1920
1. Folgen einer Verschmelzung oder Spaltung	1920
2. Folgen eines Formwechsels	1921
3. Folgen eines Gesellschafterwechsels	1921
4. Außerordentliche Kündigungsrechte	1921
III. Nießbrauchbestellung und treuhänderische Übertragung	1922
1. Nießbrauch	1922
2. Treuhandschaft	1923
IV. Verpfändung und Pfändung	1923
1. Verpfändung	1923
2. Pfändung	1924
V. Die Umwandlung der Stillen Beteiligung	1926
§ 89 Verfügungen über Gesellschafterrechte	1927
I. Das Abspaltungsverbot und seine Bedeutung	1927
1. Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Gesellschafterrechten	1927
2. Zulässige Rechtsausübung durch Dritte	1928

Inhaltsverzeichnis

II. Die zulässigen Verfügungen des Geschäftsinhabers	1929
1. Abtretung der Einlageforderung	1929
2. Abtretung anderer Vermögensrechte	1929
3. Verpfändung und Pfändung von Vermögensrechten	1929
III. Die zulässigen Verfügungen des Stillen Gesellschafter	1929
1. Abtretung des Gewinnanspruchs und des künftigen Auseinandersetzungsguthabens	1929
2. Abtretbarkeit sonstiger Vermögensrechte	1930
3. Nießbrauchsbestellung	1931
4. Pfändung und Verpfändung von Gesellschafterrechten	1931
§ 90 Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft	1932
I. Überblick	1934
II. Typische Stille Gesellschaft	1934
1. Besteuerung des Geschäftsinhabers	1934
a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1934
b) Gewerbesteuer	1937
2. Besteuerung des typisch Stillen Gesellschafters	1938
a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1938
b) Gewerbeertragsteuer	1946
III. Atypische Stille Gesellschaft	1946
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1946
a) Steuersubjekt/Gewinnerzielungssubjekt	1946
b) Gewerbliche Einkünfte des Stillen Gesellschafters/Sonderbetriebsvermögen/Sonderbetriebseinnahmen	1949
c) Zeitpunkt der Zurechnung von Gewinnanteilen	1951
d) Verlustanteile des Stillen Gesellschafters	1951
e) Einheitliche und gesonderte Feststellung	1954
f) Auswirkungen der Unternehmensteuerreform 2008	1954
2. Gewerbeertragsteuer	1957
a) Objektive Gewerbesteuerpflicht	1958
b) Subjektive Gewerbesteuerpflicht	1958
c) Freibetrag	1958
3. Beteiligung im finanzgerichtlichen Verfahren	1958

3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers

§ 91 Auflösung der Stillen Gesellschaft	1960
I. Allgemeines	1960
II. Auflösung durch Kündigung	1961
1. Die ordentliche Kündigung	1961
a) Gesetzliche Regelung	1961
b) Schranken der Ausübung des Kündigungsrechts	1962
c) Vertragliche Beschränkungen des Kündigungsrechts	1962
2. Die außerordentliche Kündigung	1963
a) Gesetzliche Regelung	1963
b) Einzelfälle	1964
c) Umdeutung der unwirksamen außerordentlichen in ordentliche Kündigung	1965
d) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft	1966
3. Kündigung durch einen Gesellschaftergläubiger	1967
4. Spezialgesetzliche Kündigungsrechte	1967
III. Auflösung durch Ausschluß eines Gesellschafters oder Übernahme des Unternehmens durch einen Gesellschafter	1968
IV. Auflösung durch den Tod eines Gesellschafters	1969
1. Tod des Geschäftsinhabers	1969
2. Kein Auflösungsgrund: Der Tod des Stillen Gesellschafters	1969

Inhaltsverzeichnis

3. Gesellschaftsvertragliche Regelungen	1970
a) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Geschäftsinhabers	1970
b) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Stillen Gesellschafters	1971
V. Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters	1972
1. Insolvenz des Geschäftsinhabers	1972
2. Insolvenz des Stillen Gesellschafters	1973
3. Vertragliche Regelungen für den Fall der Insolvenz eines Gesellschafters	1973
VI. Sonstige Auflösungsgründe	1973
1. Ablauf der vereinbarten Vertragsdauer, der Bedingungseintritt und die einvernehmliche Auflösung	1973
2. Rückgewähr der Einlage	1974
3. Zweckerreichung oder Unmöglichkeit der Zweckerreichung	1974
a) Allgemeines	1974
b) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft	1974
4. Beendigung der als Geschäftsinhaber beteiligten Handelsgesellschaft	1975
5. Konfusion	1975
6. Veräußerung oder Umwandlung des Unternehmens	1976
§ 92 Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft	1976
I. Die Folgen der Gesellschaftsauflösung	1977
1. Auflösung und Beendigung der Gesellschaft	1977
2. Abfindung des Stillen Gesellschafters	1977
II. Das Auseinandersetzungsguthaben bei der typischen Stillen Gesellschaft	1978
1. Die Auseinandersetzungsberechnung	1978
a) Erfolgs- oder Vermögensbilanz?	1978
b) Wertansätze in der Auseinandersetzungsbilanz	1981
2. Berechnung des Auseinandersetzungsguthabens	1983
a) Gesamtabrechnung	1983
b) Berechnung des Guthabens	1984
3. Auseinandersetzungsschulden	1984
III. Das Auseinandersetzungsguthaben bei atypischen Stillen Gesellschaften	1985
1. Stille Gesellschaften mit Geschäftsführungsbeteiligung	1985
2. Stille Gesellschaften mit Vermögensbeteiligung	1986
3. Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter	1986
a) Folgen des Ausscheidens einzelner Gesellschafter	1986
b) Berechnung des Guthabens	1987
IV. Die Rechnungslegung	1987
1. Rechnungslegungspflicht des Geschäftsinhabers	1987
a) Rechnungslegung als Geschäftsführungsmaßnahme	1987
b) Fristen	1988
2. Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters	1988
V. Die Auszahlung des Auseinandersetzungsguthabens	1988
1. Entstehung und Fälligkeit	1988
2. Verzinsung	1988
3. Gerichtliche Geltendmachung	1989
a) Verfahren	1989
b) Darlegungs- und Beweislast	1989
4. Abwicklung anderer Ansprüche	1990
VI. Die Abwicklung schwebender Geschäfte	1990
1. Inhalt und Bedeutung der gesetzlichen Regelung	1990
2. Begriff der schwebenden Geschäfte	1991
3. Abwicklung	1991
4. Abrechnung	1991
VII. Vereinbarungen zur Auseinandersetzung	1992
1. Vereinbarungen zu den Auflösungsfolgen	1992

2. Vereinbarungen zur Auseinandersetzungsberechnung	1993
3. Vereinbarungen zu schwebenden Geschäften	1993
§ 93 Auseinandersetzungsberechnungen in der Insolvenz des Geschäftsinhabers	1993
I. Die Auseinandersetzung der Gesellschafter in der Insolvenz des Geschäftsinhabers	1994
II. Der Auseinandersetzungsberechnungsanspruch als Insolvenzforderung	1996
1. Die Forderung wegen der Einlage als „normale“ Insolvenzforderung	1996
2. Fälle der Nachrangigkeit der Einlageforderung	1997
a) Nachrang aufgrund Gesetzes	1997
b) Stille Beteiligungen mit Rangrücktritt	1999
c) Eigenkapitalähnliche Einlagen	1999
III. Die Pflicht zur Einzahlung einer rückständigen Einlage in die Insolvenzmasse	2001
IV. Die Anfechtung der Einlagenrückgewähr	2002
1. Die Anfechtung nach § 136 InsO	2002
2. Die Anfechtung nach § 135 InsO	2005
§ 94 Steuerliche Folgen der Auflösung	2006
I. Die typische Stille Beteiligung	2006
1. Die Beendigung der Stillen Gesellschaft	2006
a) Auflösung einer stillen Gesellschaft, die bis zum 1. Januar 2009 begründet wurde	2007
b) Auflösung einer stillen Gesellschaft, die nach dem 31. Dezember 2008 begründet wurde	2008
2. Die Veräußerung der Stillen Beteiligung	2008
a) Veräußerung einer typisch stillen Gesellschaft, die im Privatvermögen des stillen Gesellschafters gehalten wird	2008
b) Veräußerung einer im Betriebsvermögen gehaltenen typisch stillen Gesellschaft	2010
II. Die atypische Stille Gesellschaft	2010
1. Überblick	2010
2. Die Auflösung und Beendigung der atypischen stillen Gesellschaft durch Ausscheiden des stillen Gesellschafters	2011
a) Aufgaben bzw. -verlust auf Ebene des atypisch stillen Gesellschafters	2011
b) Anschaffungskosten auf Ebene des Geschäftsinhabers	2011
c) Begünstigungsmöglichkeiten eines gewerblichen Veräußerungs- bzw. Aufgabegewinns	2012
3. Die Auflösung und Beendigung der atypischen stillen Gesellschaft durch Übereignung des Unternehmens auf den atypisch stillen Gesellschafter	2012
4. Übertragung auf Dritte	2012
5. Weitergehende Auswirkungen des Gesellschafterwechsels	2013
a) Auswirkungen auf einen Zinsvortrag gem. § 4h EStG auf Ebene der stillen Gesellschaft	2013
b) Auswirkungen auf Thesaurierungsbegünstigung auf Ebene der stillen Gesellschaft	2013
6. Gewerbesteuerliche Auswirkungen	2014
a) Gewerbesteuerliche Behandlung eines Aufgabegewinns bzw. Veräußerungsgewinns	2014
b) Auswirkungen auf gewerbesteuerliche Verlustvorträge	2014

5. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 95 Die fehlerhafte stille Gesellschaft	2017
I. Allgemeines	2017
1. Grundlegendes zur fehlerhaften Gesellschaft	2017
2. Anwendung dieser Grundsätze auf die stille Gesellschaft?	2019
a) Meinungsstand	2019
b) Stellungnahme	2020

Inhaltsverzeichnis

c) Grundsätze über die fehlerhafte Gesellschaft auch bei zweigliedriger stiller Gesellschaft	2021
II. Anlegerschutz in der fehlerhaften stillen Gesellschaft	2021
1. Wirtschaftlicher Hintergrund	2021
2. Rechtliche Hauptfragen	2022
a) Typische Fehlerquellen	2022
b) Rückwirkende Nichtigkeit oder Kündigung für die Zukunft	2022
c) Bestehen eines Schadensersatzanspruchs?	2022
d) Abwicklung verbundener Darlehensverträge	2022
3. Typische Fehlerquellen bei der stillen Beteiligung durch Verbraucher	2022
a) Geltung der Haustürwiderrufs-Vorschriften im Gesellschaftsrecht?	2022
b) Arglistige Täuschung	2024
c) Weitere Fehlerquellen	2025
4. Rechtsfolgen fehlerbehafteter stiller Gesellschaften	2025
a) Allgemeines	2025
b) Involzugsetzung einer fehlerhaften stillen Gesellschaft	2025
5. Schadensersatzansprüche des stillen Gesellschafters	2026
a) Ausgangssituation	2026
b) Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs	2026
c) Dogmatische Einordnung	2026
d) Wahlrecht des stillen Gesellschafters/Kombination der Ansprüche	2027
6. Kreditfinanzierte Einlage bei fehlerhafter stiller Beteiligung	2028
a) Trennung zwischen Gesellschaftsvertrag und Darlehensvertrag	2028
b) Verbindung gemäß § 358 BGB	2028
c) Widerrufsrecht des Verbrauchers	2029
d) Einwendungsdurchgriff gemäß § 359 BGB	2030
§ 96 Die fehlerhafte Änderung der KG	2031
I. Grundlagen.....	2032
1. Die Ratio der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft.....	2032
2. Die Anwendung der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auf Änderungen einer bereits bestehenden KG	2032
a) Notwendigkeit einer rechtsgeschäftlichen Grundlage und mögliche Fehler	2033
b) Abgrenzung zu bloßer Teilnichtigkeit	2035
c) Vollzug des Änderungsgeschäftes	2037
d) Ausnahmen.....	2037
e) Berufung auf Treu und Glauben.....	2039
II. Einzelne fehlerhafte Änderungen der KG	2039
1. Einführung.....	2039
2. Der fehlerhafte Beitritt	2039
a) Fehlerhaftes Beitrittsgeschäft.....	2040
b) Vollzug	2040
c) Verbraucherschutz versus Bestandsschutz	2040
d) Wirkung des fehlerhaften Beitritts und Arglisteinrede	2041
e) Beitritt nicht voll Geschäftsfähiger.....	2041
f) Geltendmachung	2042
g) Schadensersatz	2043
3. Fehlerhaftes Ausscheiden	2044
a) Der Tatbestand des Ausscheidens.....	2044
b) Mögliche Fehler.....	2045
c) Vollzug.....	2045
d) Wirkung.....	2045
e) Schutz nicht voll Geschäftsfähiger.....	2045
f) Geltendmachung	2046
4. Fehlerhafte Rechtsnachfolge in die Gesellschafterstellung.....	2047
a) Rechtsgeschäftliche Nachfolge	2047
b) Rechtsnachfolge von Todes wegen	2048
5. Fehlerhafte Auflösung.....	2048

Inhaltsverzeichnis

a) Meinungsstand	2048
b) Geltendmachung	2049
6. Fehlerhafte Vertrags- und Strukturänderungen	2049
a) Ausgangslage	2049
b) Einzelfälle	2049
c) Offene Fragen	2050

Sachverzeichnis	2053
------------------------	------