

Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Allgemeines Literaturverzeichnis	XLV
Abkürzungsverzeichnis	LI

Einführung

§ 1 Wesen und Bedeutung der Unternehmungsformen (<i>Blaurock</i>)	1
§ 2 Die stille Gesellschaft als Unternehmungsform, insbesondere die Gründe für ihre Wahl (<i>Blaurock</i>)	15
§ 3 Wurzeln der stillen Gesellschaft und Stellung im ausländischen Recht (<i>Lamprecht</i>)	33

I. Teil: Die stille Gesellschaft im Zivil- und Handelsrecht

§ 4 Begriff, Wesen und Erscheinungsformen der stillen Gesellschaft (<i>Blaurock</i>)	57
§ 5 Abgrenzung der stillen Gesellschaft gegenüber verwandten Rechtsinstituten (<i>Blaurock</i>)	70
§ 6 Die beteiligten Personen (<i>Blaurock</i>)	90
§ 7 Beitragsleistung und Einlage des stillen Gesellschafters (<i>Kauffeld</i>)	120
§ 8 Gewinn- und Verlustbeteiligung (<i>Kauffeld</i>)	148
§ 9 Errichtung der stillen Gesellschaft (<i>Lamprecht</i>)	201
§ 10 Inhalt des Gesellschaftsvertrags (<i>Blaurock</i>)	237
§ 11 Mängel des Gesellschaftsvertrags (<i>Blaurock</i>)	256
§ 12 Geschäftsführung (<i>Lamprecht</i>)	277
§ 13 Buchführung und Jahresabschluss (<i>Kauffeld</i>)	309
§ 14 Auflösung der stillen Gesellschaft (<i>Blaurock</i>)	350
§ 15 Auseinandersetzung (<i>Kauffeld</i>)	371
§ 16 Die stille Gesellschaft in der Insolvenz (<i>Kauffeld</i>)	402

	Seite
§ 17 Die stille Gesellschaft in der Umwandlung (<i>Lamprecht</i>)	447
§ 18 Die stille Publikumsgesellschaft (<i>Kauffeld</i>)	476
§ 19 Bankenkaptalisierung und stille Gesellschaft (<i>Teufel</i>)	548

II. Teil:
Die Besteuerung der stillen Gesellschaft

§ 20 Grundlagen der Besteuerung der stillen Gesellschaft (<i>Levedag</i>)	559
§ 21 Steuerliche Anerkennung in Sonderfällen (stille Familiengesellschaft, GmbH & Still) (<i>Levedag</i>)	603
§ 22 Einkommensteuer (<i>Levedag</i>)	662
§ 23 Körperschaftsteuer (<i>Lamprecht</i>)	777
§ 24 Gewerbesteuer (<i>Lamprecht</i>)	820
§ 25 Umsatzsteuer (<i>Lamprecht</i>)	857
§ 26 Ausgewählte Fragen zum Umwandlungssteuerrecht (<i>Levedag</i>)	875
§ 27 Erbschaft- und Schenkungsteuer, Vermögensteuer (<i>Wachter</i>)	920
§ 28 Grund- und Grunderwerbsteuer (<i>Wachter</i>)	960
§ 29 Die stille Gesellschaft im internationalen Steuerrecht (<i>Teufel</i>)	971

III. Teil:
Die Unterbeteiligung

§ 30 Die Unterbeteiligung in zivilrechtlicher Sicht (<i>Blaurock</i>)	987
§ 31 Die Unterbeteiligung im Steuerrecht (<i>Levedag/Lamprecht/Wachter</i>)	1015

IV. Teil:
Vertragsmuster (*Kauffeld*)

M 1 Vertrag über die Errichtung einer typischen stillen Gesellschaft	1053
M 2 Vertrag über die Errichtung einer atypischen stillen Gesellschaft	1061
Stichwortverzeichnis	1067

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Allgemeines Literaturverzeichnis	XLV
Abkürzungsverzeichnis	LI

Einführung

	Rz.	Seite
§ 1 Wesen und Bedeutung der Unternehmungsformen		
I. Die Wahl der Unternehmungsform	1.1	1
1. Gesichtspunkte für die Wahl der Unternehmungsform	1.1	1
2. Die zur Wahl stehenden Gesellschaftsformen	1.7	4
3. Die verschiedenen Gesellschaftszwecke	1.11	4
II. Die Gestaltungsfreiheit im Gesellschaftsrecht	1.16	6
1. Typenwahlfreiheit und Typengestaltungsfreiheit	1.16	6
2. Typenzwang und Typenbeschränkung	1.18	7
3. Weitere Grenzen der Gestaltungsfreiheit	1.26	9
4. Typenwechsel	1.27	10
III. Die Gestaltungsmöglichkeiten im Recht der stillen Gesellschaft	1.28	10
1. Wesensmerkmale der stillen Gesellschaft	1.28	10
2. Die atypische stille Gesellschaft	1.30	11
a) Atypische Gestaltungsformen der stillen Gesellschaft	1.30	11
b) Zulässigkeit der atypischen Gestaltungsformen der stillen Gesellschaft	1.32	12
c) Anwendbarkeit der §§ 230 ff. HGB auf die atypischen Gestaltungsformen	1.35	13
IV. Zusammenfassung	1.36	13
 § 2 Die stille Gesellschaft als Unternehmungsform, insbesondere die Gründe für ihre Wahl		
I. Beweggründe auf Seiten des stillen Gesellschafters	2.1	15
II. Beweggründe auf Seiten des Inhabers des Handelsgeschäfts	2.6	17
1. Zivilrechtliche Beweggründe	2.6	17
		IX

	Rz.	Seite
2. Steuerrechtliche Beweggründe	2.11	18
III. Auswirkungen des Transparenzregisters	2.16	19
IV. Die stille Gesellschaft als Familiengesellschaft	2.18	21
V. Die stille Gesellschaft als Form der Mitarbeiterbeteiligung	2.24	23
1. Die Beweggründe zur Mitarbeiterbeteiligung	2.24	23
2. Die Formen der Mitarbeiterbeteiligung	2.27	24
a) Die Gewinnbeteiligung	2.27	24
b) Die Mitunternehmerschaft (atypische stille Gesellschaft)	2.29	24
c) Die typische stille Gesellschaft	2.33	26
d) Vermögensbeteiligungsgesetz	2.37	27
VI. Die stille Publikumsgesellschaft	2.45	29
VII. Die stille Gesellschaft als Beteiligungsinstrument für den Venture-Capital-Markt	2.46	30
VIII. Die stille Gesellschaft als Unternehmungsform zur Privati- sierung öffentlicher Aufgaben	2.48	30
IX. Zusammenfassung	2.51	31
 § 3 Wurzeln der stillen Gesellschaft und Stellung im ausländischen Recht		
I. Die Wurzeln der stillen Gesellschaft	3.1	33
II. Ausländisches Recht	3.8	35
1. Frankreich	3.8	35
2. Italien	3.20	38
3. Liechtenstein	3.29	41
4. Österreich	3.30	42
5. Schweiz	3.32	43
6. Belgien	3.36	46
7. Luxemburg	3.39	47
8. Niederlande	3.46	48
9. Schweden	3.50	49
10. Griechenland	3.54	50
11. Anglo-amerikanischer Rechtskreis	3.59	52
12. Japan	3.60	52
III. Zusammenfassung	3.67	55

I. Teil:
Die stille Gesellschaft im Zivil- und Handelsrecht

	Rz.	Seite
§ 4 Begriff, Wesen und Erscheinungsformen der stillen Gesellschaft		
I. Der Begriff der stillen Gesellschaft	4.1	57
II. Das Wesen der stillen Gesellschaft	4.6	59
1. Die stille Gesellschaft als echte Gesellschaft	4.6	59
2. Die stille Gesellschaft als Innengesellschaft	4.10	60
3. Die stille Gesellschaft als Personengesellschaft	4.17	62
III. Die Erscheinungsformen der stillen Gesellschaft	4.24	64
1. Die typische stille Gesellschaft	4.25	65
2. Atypische Formen der stillen Gesellschaft	4.26	65
a) Die stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft	4.27	65
b) Die stille Gesellschaft mit Vermögensbeteiligung des Stillen	4.28	66
c) Die stille Gesellschaft mit Geschäftsführungsbeteiligung des Stillen	4.32	67
d) Die atypische stille Gesellschaft i.S. des Steuerrechts	4.33	68
IV. Zusammenfassung	4.34	68
§ 5 Abgrenzung der stillen Gesellschaft gegenüber verwandten Rechtsinstituten		
I. Stille Gesellschaft und andere Formen der internen Beteiligung	5.1	70
1. Stille Gesellschaft i.S. von §§ 230 ff. HGB und stille Gesellschaft bürgerlichen Rechts	5.2	71
2. Stille Gesellschaft und Geschäfte auf gemeinsame Rechnung ..	5.4	71
3. Stille Gesellschaft und Unterbeteiligung	5.5	72
II. Stille Gesellschaft und Gesellschaft des bürgerlichen Rechts ..	5.6	72
III. Stille Gesellschaft und Personenhandelsgesellschaften	5.8	72
IV. Partiarische Rechtsverhältnisse	5.16	74
1. Begriff und Wesen der partiarischen Verträge	5.16	74
2. Das partiarische Darlehen	5.20	76
a) Bedeutung der Unterscheidung zwischen partiarischem Darlehen und stiller Gesellschaft	5.21	76
b) Unterscheidungskriterien	5.32	79
3. Genussrechte	5.38	82
4. Der partiarische Dienstvertrag	5.39	83
5. Partiarische Miet-, Pacht- und Verlagsverträge	5.49	86

	Rz.	Seite
V. Kommissionsgeschäft	5.52	87
VI. Stille Gesellschaft und Treuhand	5.54	88
VII. Zusammenfassung	5.58	89

§ 6 Die beteiligten Personen

I. Der Inhaber des Handelsgewerbes	6.1	91
1. Überblick	6.1	91
2. Natürliche Personen als Geschäftsinhaber	6.4	92
a) Gewerbeeigenschaft des betriebenen Unternehmens	6.5	92
b) Handelsgewerbeeigenschaft des betriebenen Unternehmens	6.12	95
aa) Handelsgewerbe kraft Unternehmenszuschnitts nach § 1 HGB	6.12	95
bb) Handelsgewerbe kraft Eintragung nach § 2 HGB	6.13	95
cc) Handelsgewerbe kraft Eintragung nach § 3 HGB	6.14	96
dd) Handelsgewerbe kraft Eintragung nach § 5 HGB	6.15	97
c) Betreibereigenschaft des Geschäftsinhabers	6.16	97
3. Gesellschaften als Geschäftsinhaber	6.17	98
a) Handelsgesellschaften	6.17	98
aa) Überblick	6.17	98
bb) Personenhandelsgesellschaften kraft Betriebs eines Handelsgewerbes	6.18	98
cc) EWIV	6.23	100
dd) Kapitalgesellschaften	6.24	100
b) Genossenschaften	6.27	102
c) Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit	6.29	103
d) Gesellschaften in Liquidation	6.30	104
e) Europäische Auslandsgesellschaften	6.31	104
4. Erbgemeinschaften als Geschäftsinhaber	6.35	106
5. Juristische Personen des öffentlichen Rechts als Geschäftsinhaber	6.36	107
II. Der stille Gesellschafter	6.37	107
1. Beteiligungsfähigkeit	6.37	107
a) Natürliche Personen	6.38	107
b) Gesellschaften	6.39	108
aa) Körperschaften	6.39	108
bb) Personengesellschaften	6.40	108
cc) Gesellschaften in Liquidation	6.41	109
dd) Gesellschafter von still beteiligten Gesellschaften	6.42	109
c) Stiftungen	6.43	109
d) Erbgemeinschaften	6.44	109
e) Juristische Personen des öffentlichen Rechts	6.45	110

	Rz.	Seite
2. Beteiligung am Handelsgewerbe eines anderen	6.47	110
a) Verschiedenheit von Geschäftsinhaber und Stilem	6.47	110
b) Stille Beteiligung an mehreren Handelsgewerben und an Teilen eines Handelsgewerbes	6.50	112
c) Unterbeteiligung	6.53	113
3. Status des stillen Gesellschafters	6.54	113
4. Mehrheit von still Beteiligten	6.55	114
a) Unmittelbare Beteiligung mehrerer stiller Gesellschafter an einem Handelsgewerbe	6.55	114
aa) Mehrheit von unverbunden zweigliedrigen stillen Gesellschaften	6.55	114
bb) Mehrheit von verbunden zweigliedrigen stillen Gesellschaften	6.57	115
cc) Mehrgliedrige stille Gesellschaft	6.61	116
b) Mittelbare Beteiligung mehrerer Gesellschafter an einem Handelsgewerbe	6.62	117
aa) Beteiligung mehrerer über eine still beteiligte BGB-Außengesellschaft	6.62	117
bb) Unterbeteiligung an einer stillen Beteiligung	6.63	118
III. Zusammenfassung	6.64	118

§ 7 Beitragsleistung und Einlage des stillen Gesellschafters

I. Die Pflicht zur Beitragsleistung	7.1	120
1. Beitrag und Einlageleistung	7.1	120
2. Umfang der Beitragspflicht	7.3	122
II. Die Erbringung der Beitragsleistung	7.6	122
1. Arten der Beitragsleistung und ihre rechtliche Behandlung	7.6	122
a) Beitragsleistung durch bilanzierungsfähige Einlage	7.7	123
aa) Persönliche Leistung einer Geldeinlage	7.10	124
bb) Persönliche Leistung einer Sacheinlage	7.15	125
cc) Schenkweise Einbuchung	7.18	126
b) Beitragsleistung durch nicht bilanzierungsfähige Beiträge	7.31	131
aa) Gebrauchsüberlassung	7.31	131
bb) Einbringung eines Vermögensgegenstandes dem Werte nach	7.36	132
cc) Dienstleistungen	7.38	133
dd) Einräumung eines Geld- oder Warenkredits	7.43	134
ee) Unterlassungen	7.44	134
ff) Immaterielle Beiträge	7.45	135
2. Zeitpunkt der Beitragsleistung	7.46	135
3. Störungen der Beitragsleistung	7.50	136
a) Gesetzwidrigkeit oder Sittenwidrigkeit	7.50	136

	Rz.	Seite
b) Unmöglichkeit	7.51	136
c) Verzug	7.54	137
d) Mängelgewährleistung	7.56	137
e) Sonstige Pflichtverletzungen des stillen Gesellschafters	7.59	139
f) Störungen von Seiten des Geschäftsinhabers	7.60	139
III. Die Folgen der Beitragsleistung	7.61	139
1. Begründung des Beteiligungsverhältnisses	7.61	139
2. Gutschrift auf dem Einlagekonto	7.65	140
a) Bedeutung der Gutschrift	7.65	140
b) Höhe der Gutschrift	7.68	141
aa) Grundsatz der freien Bewertung der Beitragsleistung . .	7.68	141
bb) Über- und Unterbewertung der Beitragsleistung	7.70	142
cc) Probleme bei der Bewertung der Beitragsleistung	7.74	143
c) Variables Einlagekonto	7.78	144
3. Einlage und Haftung	7.80	145
IV. Zusammenfassung	7.84	146

§ 8 Gewinn- und Verlustbeteiligung

I. Die Gewinnbeteiligung	8.1	150
1. Begriff der Gewinnbeteiligung	8.2	150
2. Möglichkeiten der Gewinnbeteiligung	8.8	152
3. Konzernrechtliche Voraussetzungen der Gewinnbeteiligung . .	8.18	155
a) Anwendbarkeit der konzernrechtlichen Sonderregelungen .	8.18	155
aa) Objektive Anwendbarkeit der §§ 291 ff. AktG auf die stille Gesellschaft als Gewinnabführungsvertrag	8.18	155
bb) Subjektive Anwendbarkeit der §§ 291 ff. AktG – Geltung für AG und KGaA	8.22	157
b) Rechtsfolgen der Anwendbarkeit der §§ 291 ff. AktG	8.25	159
aa) Notwendigkeit der Zustimmung der Hauptversamm- lung zum schriftlichen stillen Gesellschaftsvertrag	8.25	159
bb) Notwendigkeit der Handelsregistereintragung	8.30	162
cc) Höchstgrenze der Gewinnabführung	8.31	163
dd) Kollision von Gewinnabführungsvertrag und stiller Beteiligung	8.35	165
II. Die Verlustbeteiligung	8.37	166
1. Ausschluss der Verlustbeteiligung	8.37	166
2. Möglichkeiten der Verlustbeteiligung	8.40	167
III. Mehrstufiges Verfahren: Ermittlung, Verteilung und Ausschüttung	8.42	167
1. Ermittlung der Bemessungsgrundlage (Ertragsermittlung)	8.46	169

	Rz.	Seite
a) Gesetzliche Regelung – interne Rechnungslegung als Grundlage der Ergebnisberechnung	8.46	169
b) Vereinbarungen zur Ermittlung der Bemessungsgrundlage	8.50	170
aa) Die Berechnung von Gewinn und Verlust in der Vertragspraxis	8.50	170
bb) Ausgangspunkt: Jahresüberschuss der Handels- oder Steuerbilanz	8.52	171
(1) Handelsbilanzgewinn	8.53	171
(2) Bilanzgewinn und -verlust im Sinne von § 268 Abs. 1 Satz 1 HGB als Bemessungsgrundlage	8.56	172
(3) Steuerbilanzgewinn	8.60	176
c) Durchführung der Ertragsberechnung	8.72	179
aa) Bemessungsgrundlage bei typisch stiller Beteiligung . .	8.72	179
bb) Unterschiede der Gewinnberechnung bei typischer und atypischer stiller Gesellschaft	8.79	181
(1) Ertragsberechnung bei der atypischen stillen Gesellschaft	8.80	182
(2) Ertragsberechnung bei der stillen Publikums-gesellschaft	8.82	183
(3) Ertragsberechnung bei der typischen stillen Gesellschaft	8.84	183
cc) Jahresergebnis des Inhabers als Grundlage für die Gewinnberechnung	8.91	187
2. Die Feststellung der Ergebnisberechnung	8.94	188
3. Bestimmung des Verteilungsschlüssels (Ertragsverteilung) . . .	8.100	190
a) Gewinnverteilungsschlüssel	8.100	190
b) Verlustverteilungsschlüssel	8.107	192
4. Auszahlung des Gewinnanteils	8.112	194
a) Der Auszahlungsanspruch des stillen Gesellschafters	8.112	194
b) Auszahlungsanspruch und Einlage des stillen Gesell-schafters	8.121	196
IV. Zusammenfassung	8.128	198

§ 9 Errichtung der stillen Gesellschaft

I. Errichtung durch Gesellschaftsvertrag	9.1	202
1. Bedeutung des Gesellschaftsvertrags	9.1	202
2. Wesentlicher Inhalt des Gesellschaftsvertrags	9.3	202
3. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrags	9.4	203
4. Abschluss des Gesellschaftsvertrags	9.8	205
a) Beteiligte	9.8	205
aa) Grundkonstellation	9.8	205
bb) Besondere Konstellationen	9.18	205

	Rz.	Seite
b) Vorvertrag	9.20	206
c) Konsensbildung	9.21	207
d) Zeitpunkt des Wirksamwerdens	9.23	207
5. Mängel des Gesellschaftsvertrags	9.24	208
a) Formmängel	9.24	208
aa) Formerfordernisse	9.24	208
(1) Grundstücksbezogene Verpflichtungen	9.25	208
(2) Schenkungsversprechen und Verfügungen von Todes wegen	9.27	209
(3) Sonstige bedeutsame Formerfordernisse	9.28	210
bb) Rechtsfolgen von Formmängeln	9.29	211
b) Willensmängel	9.30	211
c) Inhaltsmängel	9.31	212
aa) Verstöße gegen zwingende Vorschriften des Gesell- schaftsrechts	9.31	212
bb) Verstöße gegen die guten Sitten	9.32	212
cc) Verstöße gegen das Recht der Allgemeinen Geschäfts- bedingungen	9.33	212
6. Widerruf des Gesellschaftsvertrags	9.34	213
II. Besonderheiten der Errichtung durch Vertreter	9.35	214
1. Allgemeine Probleme des Vertragsschlusses durch Stellvertreter	9.35	214
a) Missbrauch der handelsrechtlichen Vertretungsmacht	9.35	214
b) Insichgeschäfte	9.39	216
2. Der Vertragsschluss unter Mitwirkung gesetzlicher Vertreter	9.40	216
a) Fälle der notwendigen Mitwirkung eines gesetzlichen Vertreters	9.40	216
aa) Gesellschafterstellung von geschäftsunfähigen natürlichen Personen	9.40	216
bb) Gesellschafterstellung von beschränkt geschäftsfähigen Minderjährigen	9.41	217
cc) Gesellschafterstellung von Betreuten unter Einwilli- gungsvorbehalt	9.44	218
b) Besondere Anforderungen an die Mitwirkung eines gesetzlichen Vertreters	9.45	218
aa) Bestellung eines Ergänzungspflegers	9.45	218
bb) Genehmigung des Familiengerichts	9.46	219
3. Der Vertragsschluss durch Vertreter kraft Amtes	9.54	223
4. Der Vertragsschluss durch rechtsgeschäftliche Vertreter	9.55	223
a) Anwendungsbereich der rechtsgeschäftlichen Vertretungs- macht	9.55	223
b) Vertretung speziell durch Prokuristen und Handlungs- bevollmächtigte	9.56	223
5. Der Vertragsschluss durch organschaftliche Vertreter	9.58	224

	Rz.	Seite
a) Vertragsschluss durch eine AG oder KGaA	9.58	224
aa) Die AG oder KGaA als Geschäftsinhaberin	9.58	224
bb) Die AG oder KGaA als stille Gesellschafterin	9.60	225
b) Vertragsschluss durch eine GmbH	9.61	225
aa) Die GmbH als Geschäftsinhaberin	9.61	225
bb) Die GmbH als stille Gesellschafterin	9.63	226
c) Vertragsschluss durch eine Genossenschaft	9.64	227
aa) Die Genossenschaft als Geschäftsinhaberin	9.64	227
bb) Die Genossenschaft als stille Gesellschafterin	9.65	227
d) Vertragsschluss durch eine Personenhandelsgesellschaft . . .	9.66	227
aa) Die Personenhandelsgesellschaft als Geschäfts- inhaberin	9.66	227
bb) Die Personenhandelsgesellschaft als stille Gesell- schafterin	9.71	229
e) Vertragsschluss durch eine Gesellschaft bürgerlichen Rechts	9.73	230
f) Vertragsschluss durch eine Gesellschaft in Liquidation . . .	9.74	230
g) Vertragsschluss durch eine Erbengemeinschaft	9.75	230
III. Wirtschaftsrechtliche Errichtungsschranken	9.76	230
1. Gewerbe- und berufsrechtliche Errichtungsschranken	9.76	230
a) Stille Beteiligungen an Apotheken	9.77	231
b) Stille Beteiligungen an Rechtsberatungsunternehmen	9.78	231
c) Stille Beteiligungen an Steuerberatungs- und Wirtschafts- prüfungsunternehmen	9.79	232
d) Sonstige gewerberechtliche Einschränkungen	9.80	233
2. Finanzmarktrechtliche Errichtungsschranken	9.81	233
3. Kartellrechtliche Errichtungsschranken	9.82	233
a) Anwendbares Kartellrecht	9.82	233
b) Stille Gesellschaft und Kartellverbot	9.83	234
c) Stille Gesellschaft und Fusionskontrolle	9.87	235
IV. Zusammenfassung	9.88	235

§ 10 Inhalt des Gesellschaftsvertrags

I. Der Mindestinhalt des Gesellschaftsvertrags	10.1	237
II. Der sonstige Inhalt des Gesellschaftsvertrags	10.4	238
1. Firma, Sitz und Gegenstand des Unternehmens	10.5	238
a) Die Firma	10.6	238
b) Der Gegenstand des Unternehmens	10.13	240
c) Der Sitz des Unternehmens	10.15	241
2. Informations-, Kontroll- und Mitwirkungsrechte des stillen Gesellschafters	10.17	241
3. Beitragsleistung, Gewinn- und Verlustbeteiligung	10.21	242

	Rz.	Seite
4. Auseinandersetzungsguthaben, schwebende Geschäfte	10.23	243
5. Übertragung der Beteiligung	10.29	246
6. Dauer der stillen Gesellschaft, Kündigung	10.40	248
7. Geheimhaltung der stillen Gesellschaft	10.41	249
8. Gewährung von Sicherheiten an den stillen Gesellschafter . . .	10.43	249
9. Vereinbarung eines Schiedsgerichts	10.44	249
10. Regelung der Erbfolge beim Tode des Inhabers	10.55	252
a) Die erbrechtliche Regelung	10.55	252
b) Die gesellschaftsvertragliche Regelung	10.62	253
11. Weitere Regelungen	10.65	254
III. Zusammenfassung	10.66	254

§ 11 Mängel des Gesellschaftsvertrags

I. Die Lehre von der Gesellschaft mit fehlerhafter Vertrags- grundlage	11.1	256
II. Der fehlerhafte stille Gesellschaftsvertrag im Besonderen	11.5	260
1. Anwendung der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft auf die stille Gesellschaft	11.5	260
a) Meinungsstand	11.6	260
b) Stellungnahme	11.12	264
2. Grenzen der Anwendung der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft	11.19	269
a) Gesetzes- und Sittenwidrigkeit	11.20	269
b) Verstoß gegen berufsrechtliche Regelungen	11.23	271
c) Minderjährigenschutz	11.24	272
d) Arglistige Täuschung und widerrechtliche Drohung	11.26	273
e) Fehlende Gesellschaft und Scheingesellschaft	11.27	274
3. Anwendbare Regelungen	11.28	274
III. Zusammenfassung	11.33	275

§ 12 Geschäftsführung

I. Überblick	12.1	277
II. Geschäftsführungsbezogene Rechte und Pflichten des Geschäftsinhabers	12.2	278
1. Recht und Pflicht zur Geschäftsführung	12.2	278
a) Recht und Pflicht zum Betrieb des Handelsgewerbes	12.2	278
aa) Übernahme der Geschäftsinhaberschaft	12.2	278
bb) Aufnahme der Geschäftstätigkeit	12.5	279
cc) Vornahme von Inhabergeschäften	12.6	280

	Rz.	Seite
dd) Erhaltung der Grundlagen des Handelsgeschäfts	12.7	280
ee) Fortführung des Handelsgeschäfts	12.13	282
b) Recht und Pflicht zur sonstigen Geschäftsführung	12.18	284
c) Beschränkung der Geschäftsführungsbefugnis	12.20	285
d) Entzug der Geschäftsführungsbefugnis	12.22	286
e) Vergütung der Geschäftsführung	12.23	286
f) Folgen pflichtwidriger Geschäftsführungsmaßnahmen	12.26	287
2. Treuepflicht	12.29	289
a) Rechtsgrund der Treuepflicht	12.29	289
b) Inhalt der Treuepflicht	12.30	289
aa) Allgemeine Pflicht zur Zweckförderung und Rück- sichtnahme	12.30	289
bb) Pflicht zur zweckentsprechenden Verwendung der Beitragsleistungen	12.32	290
cc) Wettbewerbsverbot	12.33	291
III. Geschäftsführungsbezogene Rechte und Pflichten des stillen Gesellschafters	12.36	292
1. Recht und Pflicht zur Geschäftsführung	12.36	292
a) Erfordernis einer vertraglichen Vereinbarung	12.36	292
b) Vertretung durch den stillen Gesellschafter	12.37	293
c) Entzug der vertraglich übertragenen Geschäftsführungs- befugnis	12.38	293
d) Vergütung der vertraglich übertragenen Geschäfts- führung	12.39	294
e) Haftung für pflichtwidrige Geschäftsführungsmaß- nahmen	12.40	294
2. Treuepflicht	12.41	294
3. Kontrollrechte	12.43	296
a) Allgemeine Grundsätze	12.43	296
aa) Verfügbarkeit der Kontrollrechte	12.43	296
bb) Unübertragbarkeit der Kontrollrechte	12.44	297
cc) Gestaltbarkeit der Kontrollrechte	12.45	297
b) Einzelne gesetzliche Kontrollrechte	12.47	298
aa) Das ordentliche Informationsrecht nach § 233 Abs. 1 HGB	12.47	298
bb) Das außerordentliche Informationsrecht nach § 233 Abs. 3 HGB	12.50	300
cc) Die Kontrolle von Beteiligungen	12.53	301
dd) Weitere gesetzliche Kontrollrechte	12.60	304
4. Zustimmungsrechte	12.61	304
a) Anwendungsbereich des Zustimmungserfordernisses	12.61	304
b) Modalitäten und Wirkungen der Zustimmung	12.63	305
c) Missachtung des Zustimmungserfordernisses	12.64	305

	Rz.	Seite
5. Haftung des stillen Gesellschafters für die im Handelsgewerbe begründeten Verbindlichkeiten	12.65	306
IV. Zusammenfassung	12.68	307
 § 13 Buchführung und Jahresabschluss		
I. Überblick	13.1	310
1. Grundlagen	13.1	310
2. Abgrenzung zur internen Rechnungslegung	13.4	312
3. Behandlung im Überschuldungsstatus	13.5	313
4. Die steuerliche Gesamtbilanz	13.6	313
II. Keine handelsrechtliche Rechnungslegungspflicht der stillen Gesellschaft	13.12	315
III. Die stille Gesellschaft in der Rechnungslegung des Inhabers nach HGB	13.16	316
1. Buchführungs- und Bilanzierungspflicht des Inhabers	13.16	316
2. Passivierung der stillen Beteiligung	13.21	317
a) Abgrenzung eigenkapitalähnlicher stiller Beteiligungen von stillen Beteiligungen mit überwiegendem Fremdkapitalcharakter	13.24	319
b) Bilanzierung stiller Beteiligungen mit überwiegendem Fremdkapitalcharakter	13.36	324
c) Bilanzierung eigenkapitalähnlicher stiller Beteiligungen	13.40	325
3. Aktivierung der Beitragsleistung des stillen Gesellschafters	13.43	326
a) Aktivierungsfähigkeit des Beitrages	13.44	326
b) Bewertung der Einlage	13.50	328
4. Bilanzielle Behandlung von Gewinnen, Verlusten und Entnahmen	13.52	329
5. Die stille Gesellschaft in der Gewinn- und Verlustrechnung sowie im Anhang	13.65	333
a) Typisch stille Gesellschaft mit Fremdkapitalcharakter	13.65	333
b) Atypisch stille Gesellschaft mit Eigenkapitalcharakter	13.66	333
6. Ergebnisänderungen aufgrund Betriebsprüfung	13.67	334
a) Handelsbilanz als Ergebnisverteilungsmaßstab	13.68	334
b) Steuerbilanz als Ergebnisverteilungsmaßstab	13.69	334
7. Bilanzieller Ausweis von Abfindungszahlungen an atypische stille Gesellschafter	13.70	334
a) Steuerbilanz	13.73	335
b) Handelsbilanz	13.75	336
IV. Die stille Gesellschaft in der Rechnungslegung des stillen Gesellschafters	13.79	337

	Rz.	Seite
1. Buchführungs- und Bilanzierungspflicht des stillen Gesellschafters	13.79	337
2. Aktivierung der Mitgliedschaft in der stillen Gesellschaft	13.80	338
3. Die stille Gesellschaft in der Gewinn- und Verlustrechnung sowie im Anhang	13.87	340
V. Behandlung der stillen Gesellschaft nach IFRS/IAS	13.89	341
1. Allgemeines	13.89	341
a) Bedeutung und Anwendungsbereich	13.89	341
b) Bilanzierungsgrundsätze nach IFRS/IAS	13.91	342
2. Erfassung der stillen Beteiligung in der Rechnungslegung des Inhabers	13.93	343
a) Bilanzierung nach IAS 32	13.94	343
b) IAS 32-Amendment (IAS 32.16A und 16B)	13.99	345
c) Bewertung der Einlage	13.105	347
3. Erfassung der stillen Beteiligung in der Rechnungslegung des stillen Gesellschafters	13.107	348
4. Angaben im Anhang	13.108	348
VI. Zusammenfassung	13.109	348

§ 14 Auflösung der stillen Gesellschaft

I. Das Wesen der Auflösung	14.1	350
II. Die Auflösungsgründe	14.8	352
1. Auflösung durch Vereinbarung der Gesellschafter	14.10	353
2. Zeitablauf, Bedingungseintritt, Erreichen und Unmöglichwerden des Zwecks	14.11	353
a) Ablauf der im Gesellschaftsvertrag festgelegten Zeit	14.11	353
b) Eintritt einer im Gesellschaftsvertrag vereinbarten auflösenden Bedingung	14.13	353
c) Erreichen des vereinbarten Zwecks (§ 726 BGB)	14.14	354
d) Unmöglichwerden des Gesellschaftszwecks (§ 726 BGB) . .	14.15	354
3. Kündigung (§ 234 Abs. 1 HGB)	14.20	355
a) Die ordentliche Kündigung	14.21	355
b) Die außerordentliche Kündigung	14.30	358
4. Kündigung durch einen Privatgläubiger des stillen Gesellschafters (§§ 234, 135 HGB)	14.39	360
5. Tod oder Todeserklärung eines Gesellschafters, Auflösung von Handelsgesellschaften	14.42	361
a) Tod des Geschäftsinhabers	14.42	361
b) Tod des stillen Gesellschafters	14.49	363
c) Auflösung von Inhaber-Handelsgesellschaften	14.58	365

	Rz.	Seite
6. Insolvenz eines Gesellschafters (§ 728 BGB)	14.62	366
7. Sonstige mögliche Auflösungsgründe	14.66	368
III. Zusammenfassung	14.73	369
 § 15 Auseinandersetzung		
I. Begriff und Wesen	15.1	371
1. Die gesetzliche Regelung	15.1	371
2. Zeitpunkt der Auseinandersetzung	15.15	379
II. Auseinandersetzungsguthaben	15.17	379
1. Ermittlung des Auseinandersetzungsguthabens	15.17	379
2. Höhe des Auseinandersetzungsguthabens	15.21	381
a) Höhe bei typischen stillen Beteiligungen	15.22	382
b) Höhe bei atypischen stillen Beteiligungen mit schuldrechtlicher Vermögensbeteiligung	15.30	385
3. Sonderfälle der Auseinandersetzung	15.32	386
a) Dienstleistungen als Beitrag des stillen Gesellschafters	15.34	387
b) Sachleistungen als Beitrag des stillen Gesellschafters	15.37	388
III. Auszahlungsanspruch	15.40	388
1. Fälligkeit des Auseinandersetzungsanspruchs	15.42	389
2. Durchsetzung des Auseinandersetzungsanspruchs	15.45	391
3. Kontrollrechte des stillen Gesellschafters	15.50	393
IV. Das passive Einlagekonto	15.53	393
1. Grundsätzliche Bedeutung als Auszahlungssperre	15.53	393
2. Gewinnunabhängige Ausschüttungen	15.61	395
3. Vertragliche Sonderregelungen	15.63	396
V. Abwicklung schwebender Geschäfte	15.64	397
1. Begriff der schwebenden Geschäfte	15.64	397
2. Beteiligung des stillen Gesellschafters am Ergebnis schwebender Geschäfte	15.69	398
VI. Zusammenfassung	15.77	400
 § 16 Die stille Gesellschaft in der Insolvenz		
I. Grundlagen	16.1	403
1. Auflösung der stillen Gesellschaft durch Insolvenz	16.6	404
a) Auflösung durch Insolvenz des Geschäftsinhabers	16.7	404
b) Auflösung durch Insolvenz des Stillen	16.10	405
2. Insolvenzgründe	16.12	406

	Rz.	Seite
3. Berücksichtigung stiller Beteiligungen in der Überschuldungsbilanz	16.15	407
a) Die stille Beteiligung als Fremdkapital	16.16	407
b) Die stille Beteiligung mit Eigenkapitalcharakter	16.18	407
c) Die „eigenkapitalersetzende“ stille Beteiligung mit Nachrang	16.23	409
aa) Gesetzlicher Nachrang der stillen Beteiligung nach § 39 Abs. 1 Nr. 5 Alt. 2 InsO	16.24	410
bb) Vertraglicher Nachrang der stillen Beteiligung nach § 39 Abs. 2 InsO	16.27	411
d) Altfälle	16.34	413
4. Insolvenzantragspflicht des stillen Gesellschafters	16.35	413
5. Anwendbarkeit der Vorschriften über nachrangige Gesellschafterdarlehen	16.37	414
II. Insolvenz des Geschäftsinhabers	16.45	418
1. Die Auseinandersetzung	16.45	418
a) Durchführung der Auseinandersetzung	16.45	418
b) Höhe des Auseinandersetzungsanspruchs	16.51	420
c) Auseinandersetzungsguthaben	16.54	421
2. Ansprüche des stillen Gesellschafters	16.55	422
a) Anspruch auf Rückzahlung der stillen Einlage	16.56	422
aa) Die stille Beteiligung mit Fremdkapitalcharakter	16.56	422
bb) Die stille Beteiligung mit Eigenkapitalcharakter	16.61	424
cc) Die eigenkapitalersetzende stille Beteiligung	16.64	424
dd) Der stille Gesellschafter im Insolvenzplanverfahren	16.74	427
b) Schadensersatz für den Verlust der stillen Einlage	16.76	428
3. Ansprüche gegen den stillen Gesellschafter	16.77	428
a) Keine Haftung gegenüber Dritten	16.77	428
b) Anspruch des Geschäftsinhabers auf Einzahlung rückständiger Einlagen	16.80	429
aa) Die stille Beteiligung mit Fremdkapitalcharakter	16.80	429
bb) Die stille Beteiligung mit Eigenkapitalcharakter	16.86	430
cc) Die eigenkapitalersetzende stille Beteiligung	16.88	431
4. Die Insolvenzanfechtung	16.90	432
a) Die Sonderregelung des § 136 InsO	16.96	433
aa) Unabdingbarkeit	16.97	434
bb) Verhältnis zu anderen Anfechtungsregeln	16.98	434
cc) Voraussetzungen der besonderen Insolvenzanfechtung gemäß § 136 InsO	16.100	434
dd) Vorliegen einer stillen Beteiligung	16.101	435
ee) Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens	16.102	435
ff) Besondere Vereinbarung zwischen Inhaber und stillem Gesellschafter	16.103	435

	Rz.	Seite
gg) Gläubigerbenachteiligung	16.112	437
hh) Ausschluss der Anfechtbarkeit	16.113	437
b) Die Durchführung der Insolvenzanfechtung	16.121	440
c) Rückforderungsansprüche bei stillen Beteiligungen als Surrogat für Gesellschafterdarlehen	16.124	441
aa) Innerhalb des Insolvenzverfahrens	16.124	441
bb) Außerhalb des Insolvenzverfahrens	16.127	443
III. Insolvenz des stillen Gesellschafters	16.130	444
IV. Zusammenfassung	16.133	445

§ 17 Die stille Gesellschaft in der Umwandlung

I. Die stille Gesellschaft und die Umwandlung des Geschäftsinhabers	17.1	448
1. Stille Gesellschaft und Einzelübertragung des Unternehmens des Geschäftsinhabers	17.1	448
a) Mitwirkungsbedürftigkeit des stillen Gesellschafters zur Übertragung des Unternehmens	17.2	448
b) Übergang der stillen Gesellschaft	17.3	449
c) Haftung des Erwerbers	17.5	450
d) Zustimmungsbedürftigkeit der Übertragung im Innen- verhältnis	17.6	450
e) Beteiligung des stillen Gesellschafters am Veräußerungs- gewinn der Unternehmensübertragung	17.10	452
2. Stille Gesellschaft und Verschmelzung des Geschäftsinhabers	17.11	452
a) Verschmelzung mit stiller Beteiligung am übertragenden Rechtsträger	17.11	452
aa) Die prinzipielle Übertragbarkeit der stillen Beteiligung	17.12	453
bb) Informationspflichten des Geschäftsinhabers	17.14	454
cc) Zustimmungsbedürftigkeit	17.17	455
dd) Die Rechtslage bei Zustimmung des Stillen	17.24	457
ee) Die Rechtslage bei fehlender Zustimmung des Stillen	17.25	458
ff) Rechtsformabhängiges Zustimmungserfordernis des übernehmenden Rechtsträgers	17.28	459
b) Verschmelzung mit stiller Beteiligung am übernehmenden Rechtsträger	17.34	462
3. Stille Gesellschaft und Spaltung des Geschäftsinhabers	17.35	462
a) Stille Beteiligung am übertragenden Rechtsträger	17.36	462
aa) Die prinzipielle Übertragbarkeit der stillen Beteiligung in der Spaltung	17.36	462
bb) Information des Stillen und Zustimmungsbedürftigkeit	17.39	463
b) Stille Beteiligung am übernehmenden Rechtsträger	17.41	464

	Rz.	Seite
4. Stille Beteiligung und Umwandlung eines einzelkaufmännischen Unternehmens in eine Handelsgesellschaft	17.42	464
5. Stille Gesellschaft und Formwechsel des Geschäftsinhabers . . .	17.43	464
a) Formwechsel im Anwendungsbereich des Umwandlungsgesetzes	17.44	464
b) Im Umwandlungsgesetz nicht geregelte Formwechsel	17.49	466
II. Die Umwandlung des stillen Gesellschafters	17.52	467
1. Umwandlung mit Universalsukzession	17.53	468
2. Formwechsel des stillen Gesellschafters	17.55	468
III. Die Umwandlung der stillen Beteiligung	17.56	469
1. Die Umwandlung der stillen Beteiligung in einen Gesellschaftsanteil an der Inhabergesellschaft	17.57	469
a) Die Umwandlung der stillen Beteiligung in einen Personengesellschaftsanteil	17.58	469
b) Die Umwandlung der stillen Beteiligung in einen Kapitalgesellschaftsanteil	17.59	470
2. Der Wechsel zwischen typischer und atypischer stiller Beteiligung	17.61	471
IV. Die Umwandlung eines Gesellschaftsanteils in eine stille Beteiligung	17.62	471
V. Die stille Gesellschaft in der grenzüberschreitenden Umwandlung	17.64	471
1. Verschmelzung	17.64	471
2. Spaltung	17.66	473
3. Formwechsel	17.67	473
VI. Zusammenfassung	17.69	474
 § 18 Die stille Publikumsgesellschaft		
I. Allgemeines	18.1	478
1. Begriff und Zulässigkeit der stillen Publikumsgesellschaft	18.10	482
2. Geschichtliche Entwicklung und Perspektive	18.15	484
3. Die geeignete Rechtsform für Publikumsgesellschaften	18.22	487
4. Emission am „grauen Kapitalmarkt“	18.27	489
II. Das Sonderrecht der stillen Publikumsgesellschaft	18.30	490
1. Die Errichtung der stillen Publikumsgesellschaft	18.30	490
a) Gestaltungsvarianten	18.30	490
b) Beitritt zu einer stillen Publikumsgesellschaft	18.39	494
c) Der Gesellschaftsvertrag	18.41	495
aa) Form	18.41	495

	Rz.	Seite
bb) Auslegung und Inhaltskontrolle	18.42	495
cc) Die Zustimmung der Hauptversammlung zum Abschluss des stillen Gesellschaftsvertrags	18.45	496
d) Binnenorganisation der stillen Publikumsgesellschaft	18.46	497
e) Die stille Publikumsgesellschaft auf fehlerhafter Vertragsgrundlage	18.51	499
aa) Ausgangsüberlegungen	18.52	499
bb) Folgen bei zweigliedriger Ausgestaltung des Gesellschaftsverhältnisses	18.54	501
cc) Folgen bei Mehrgliedrigkeit des Gesellschaftsverhältnisses	18.57	503
f) Der Abschluss stiller Beteiligungen außerhalb von Geschäftsräumen	18.61	505
aa) Außerhalb von Geschäftsräumen abgeschlossene Verträge nach §§ 312b, 312g BGB	18.61	505
bb) Widerruf nach §§ 355 ff. BGB	18.65	507
cc) Höhe des Rückgewähranspruchs	18.66	507
g) Der finanzierte Beteiligungserwerb	18.71	509
aa) Das verbundene Geschäft	18.71	509
bb) Nicht verbundene Geschäfte	18.76	512
cc) Verstöße gegen Aufklärungspflichten	18.78	513
h) Stellvertretung und Verbraucherschutz	18.79	514
2. Ausgestaltung der Gesellschaftsverträge	18.82	515
a) Rechte und Pflichten der Gesellschafter	18.82	515
aa) Einlagepflicht des Anlegers	18.83	515
bb) Informations- und Kontrollrechte der stillen Gesellschafter	18.84	516
b) Haftungsverfassung der stillen Publikumsgesellschaft	18.88	517
3. Ausscheiden des Anlegers und Abwicklung des stillen Gesellschaftsverhältnisses	18.91	519
a) Insolvenz eines Gesellschafters	18.92	519
b) Kündigung des Geschäftsinhabers	18.93	520
c) Kündigung durch den Anleger	18.99	521
d) Liquidationsbeschluss	18.107	524
4. Auseinandersetzung und Abfindung	18.108	524
a) Vereinbarung von Abfindungsklauseln	18.114	525
b) Inhaltskontrolle der Abfindungsvereinbarung	18.116	525
III. Anlegerschutz im Recht der Publikumsgesellschaft	18.120	527
1. Prospekthaftung	18.121	528
a) Allgemeine zivilrechtliche Prospekthaftung	18.123	528
b) Spezialgesetzliche Prospekthaftung	18.131	531
aa) Neuregelung durch das Vermögensanlagegesetz und das Kapitalanlagegesetzbuch	18.132	531

	Rz.	Seite
bb) Anwendungsbereich des VermAnlG und Abgrenzung zum KAGB	18.136	533
cc) Verkaufsprospekt und Vermögensanlagen-Informationsblatt nach dem VermAnlG	18.145	535
dd) Ausnahmen und Befreiungen nach dem VermAnlG . .	18.155	537
ee) Haftungsvoraussetzungen nach dem VermAnlG	18.158	538
2. Aufsichtsrechtliche Schranken	18.166	541
a) Stille Beteiligungen als Einlagengeschäft	18.168	542
b) Stille Beteiligungen als Kreditgeschäft	18.173	544
IV. Zusammenfassung	18.174	545
 § 19 Bankenkaptalisierung und stille Gesellschaft		
I. Einführung	19.1	548
II. Vor 2012 begebene stille Beteiligungen während der Übergangszeit bis Ende 2021	19.4	549
1. Qualifikation als Kernkapital nach KWG a.F.	19.4	549
2. Qualifikation als Ergänzungskapital nach KWG a.F.	19.9	550
3. Steuerliche Anmerkungen	19.10	550
III. Ab dem 1.1.2014 emittierte hybride Instrumente	19.15	552
1. Hartes Kernkapital	19.16	553
a) Aufsichtsrechtliche Einordnung	19.16	553
b) Steuerliche Anmerkungen	19.18	554
2. Zusätzliches Kernkapital	19.19	554
a) Aufsichtsrechtliche Einordnung	19.19	554
b) Steuerliche Anmerkungen	19.21	555
3. Ergänzungskapital	19.25	556
IV. Zusammenfassung	19.26	556

II. Teil:
Die Besteuerung der stillen Gesellschaft

§ 20 Grundlagen der Besteuerung der stillen Gesellschaft		
I. Die steuerliche Anerkennung von stillen Gesellschaften	20.1	560
II. Steuerliche Einordnung und Anerkennung eines Rechtsverhältnisses als stille Beteiligung	20.5	562
1. Maßgeblichkeit des Zivilrechts für das Steuerrecht	20.5	562
2. Unwirksame Gesellschaftsverträge/Treuhandfälle	20.9	563
a) Begriff des Scheingeschäfts gemäß § 41 Abs. 2 AO	20.9	563

	Rz.	Seite
b) Unwirksame und rückwirkend geänderte Gesellschaftsverträge (§§ 38, 41 Abs. 1 AO)	20.11	564
c) Treuhandfälle (§ 39 Abs. 2 AO)	20.13	565
3. Nebeneinander von Rechtsverhältnissen zwischen Inhaber und stillem Gesellschafter	20.14	565
a) Zuordnung von Vergütungen zu den verschiedenen Einkunftsarten	20.14	565
b) Abgrenzung von Arbeitslohn und Einkünften aus Kapitalvermögen	20.16	566
c) GmbH & (a)typisch Still/Personengesellschaft & (a)typisch still	20.22	569
4. Der Streit um das Vorliegen der stillen Gesellschaft im Veranlagungs- und Gerichtsverfahren	20.24	570
a) Verfahrensrechtliche Anknüpfungspunkte	20.24	570
b) Verdeckte Innengesellschaften	20.29	573
c) Umqualifizierung eines Rechtsverhältnisses in einen Gesellschaftsvertrag über eine typisch stille Beteiligung	20.40	577
d) Streit um die Einkünftezurechnung	20.47	580
5. Gestaltungsmissbrauch, § 42 AO	20.50	580
a) § 42 AO a.F.	20.50	580
b) § 42 AO in der aktuellen Fassung	20.52	581
III. Die Unterscheidung von typischer und atypischer stiller Gesellschaft im Steuerrecht	20.59	584
1. Fallgruppen	20.59	584
2. Die typische stille Gesellschaft	20.66	586
3. Die atypische stille Gesellschaft	20.67	586
IV. Die atypische stille Gesellschaft als Mitunternehmerschaft	20.70	588
1. Voraussetzung der Mitunternehmerstellung des Stillen	20.70	588
2. Sonderfragen	20.78	594
a) GmbH & (a)typisch Still	20.78	594
b) Stille Beteiligung eines Kommanditisten an einer GmbH & Co. KG	20.81	598
V. Steuerliche Motive für die Begründung von stillen Beteiligungen	20.85	600
VI. Zusammenfassung	20.91	601
 § 21 Steuerliche Anerkennung in Sonderfällen (stille Familiengesellschaft, GmbH & Still)		
I. Vorbemerkung	21.1	605
II. Vertragsartenübergreifende Voraussetzungen der steuerlichen Anerkennung von Angehörigenverträgen	21.2	606

	Rz.	Seite
1. Grundlagen	21.2	606
a) Gestaltungsziele	21.2	606
b) Gesetzliche Regelungen zu Angehörigenverträgen	21.6	608
c) Richterrechtliche Anerkennungsvoraussetzungen von Angehörigenverträgen	21.7	609
d) Bedeutung der zivilrechtlichen Wirksamkeit des Vertrags- schlusses im Besonderen	21.14	612
2. Rechtsfolgen der Nichtanerkennung eines Angehörigen- vertrags	21.19	614
3. Verhältnis der „Anerkennungsvoraussetzungen“ zu § 42 AO .	21.20	615
III. Persönlicher Anwendungsbereich der Angehörigenrecht- sprechung	21.23	617
1. Verträge zwischen natürlichen Personen	21.23	617
2. Mittelbare Angehörigenverträge	21.26	618
IV. Die Anerkennung der stillen Familiengesellschaft als solche . .	21.27	619
1. Anerkennungsprüfung bei Gesellschaftsverträgen über stille Beteiligungen	21.27	619
2. Die Anwendung der Anerkennungskriterien bei der Verein- barung einer stillen Gesellschaft	21.30	620
a) Klare und eindeutige Vereinbarung	21.30	620
b) Zivilrechtliche Wirksamkeit, Anwendbarkeit von § 41 Abs. 1 AO	21.33	621
c) Fremdvergleich dem Inhalt nach	21.36	623
aa) Abstrakter Maßstab	21.36	623
bb) Verfügungsrecht über die Rechtsposition aus der stillen Beteiligung	21.41	624
cc) Gewinn- und Verlustbeteiligung des Stillen	21.44	626
d) Vertragsgemäße Durchführung des Gesellschafts- verhältnisses	21.46	627
e) Sonderproblem: Schenkung einer typischen Beteiligung mit Verlustausschluss durch den Inhaber	21.53	629
aa) Zivilrechtlich unwirksame Schenkung der Einlage- forderung als Anerkennungsproblem	21.53	629
bb) Vorherige Schenkung der Mittel durch den Geschäfts- inhaber, um die Einlage des stillen Gesellschafters zu leisten	21.54	630
f) Folgen der Nichtanerkennung des Gesellschafts- verhältnisses	21.62	634
3. Die Anerkennung der Gewinn- und Verlustbeteiligung	21.63	634
a) Maßstab und Zeitpunkt der Angemessenheitsprüfung	21.64	634
b) Die Angemessenheit der Gewinnverteilung im Einzelnen . .	21.68	636
aa) Die geschenkte typisch stille Beteiligung	21.69	636
bb) Die typisch stille Beteiligung aus Eigenmitteln	21.70	637

	Rz.	Seite
cc) Die geschenkte atypisch stille Beteiligung	21.71	637
dd) Die entgeltlich erworbene atypisch stille Beteiligung . . .	21.72	638
ee) Die teilweise geschenkte Beteiligung	21.73	638
4. Die Rechtsfolgen einer Nichtanerkennung der Gewinn- verteilung	21.74	638
V. Die GmbH & Still	21.76	639
1. Grundlagen	21.76	639
a) Begriff	21.76	639
b) Steuerliche Motivation	21.78	640
aa) Verlusttransfer auf die Gesellschafterebene	21.78	640
bb) Thesaurierungsvorteile der GmbH	21.81	641
cc) Gewerbesteuer	21.83	641
dd) Nachteile	21.84	642
2. Die Anerkennung der GmbH & Still als solcher	21.85	642
a) Anerkennung des Gesellschaftsverhältnisses	21.85	642
b) Erhöhte Anerkennungsvoraussetzungen bei beherrschenden Gesellschaftern	21.87	643
c) Der von den erhöhten Anforderungen betroffene Personenkreis	21.89	643
d) Die Anerkennungsvoraussetzungen im Einzelnen	21.94	645
aa) Klare und eindeutige Vereinbarung, Üblichkeit	21.95	646
bb) Zivilrechtliche Wirksamkeit	21.99	647
cc) Vertragsgemäße Durchführung	21.101	648
e) Folgen der Nichtanerkennung der stillen Beteiligung	21.102	648
3. Die Anerkennung des Leistungsaustauschs und der Gewinn- und Verlustbeteiligung	21.103	648
a) Rechtliche Korrekturmaßstäbe	21.103	648
b) VGA im Leistungsaustausch zwischen GmbH & stillem Gesellschafter	21.113	651
aa) Fallgruppen	21.113	651
bb) VGA aus dem Leistungsaustausch in der typisch stillen Gesellschaft	21.114	651
cc) VGA aus dem Leistungsaustausch in der GmbH & atypisch Still	21.115	652
c) VGA aufgrund einer unangemessenen Gewinnverteilung . .	21.118	653
aa) Gleiche Maßstäbe für GmbH & typisch Still und GmbH & atypisch Still	21.118	653
bb) Maßstäbe der Angemessenheit	21.120	655
cc) Angemessenheitsgrenzen bei der Gewinnverteilung in der atypisch stillen Gesellschaft	21.129	658
dd) Rechtsfolgen einer unangemessenen Gewinnverteilung	21.130	659
VI. Zusammenfassung	21.134	660

	Rz.	Seite
§ 22 Einkommensteuer		
I. Die atypische stille Gesellschaft	22.3	666
1. Die Gründung der atypisch stillen Gesellschaft	22.3	666
2. Besteuerung laufender Geschäftsvorfälle	22.5	667
a) Subjektive Steuerpflicht der Mitunternehmer	22.5	667
b) Gewinnanteile aus der atypisch stillen Gesellschaft als Einkünfte aus Gewerbebetrieb	22.6	668
aa) Behandlung der atypisch stillen Gesellschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft	22.6	668
bb) Nur teilweise gewerbliche Tätigkeit: Die Abfarberegulung des § 15 Abs. 3 Nr. 1 EStG	22.10	669
cc) Die gewerbliche Prägung der GmbH & atypisch Still (§ 15 Abs. 3 Nr. 2 EStG)	22.16	672
c) Gewinnermittlung und Umfang des Betriebsvermögens der atypisch stillen Gesellschaft	22.22	673
aa) Freiwillige Gewinnermittlung im Wege einer Handels- und Steuerbilanz der atypisch stillen Gesellschaft	22.22	673
bb) Einnahmenüberschussrechnung oder Betriebsvermögensvergleich?	22.24	674
cc) Betriebsvermögen des Geschäftsinhabers als fiktives Gesamthandsvermögen	22.31	677
d) Kapitalkonto und Ergänzungsbilanz des atypisch stillen Gesellschafters	22.33	679
e) Sonderbetriebsvermögen des Geschäftsinhabers und des atypisch stillen Gesellschafters	22.40	682
aa) Allgemeines	22.40	682
bb) GmbH-Beteiligung als Sonderbetriebsvermögen eines atypisch stillen Gesellschafters in der GmbH & Still	22.42	683
f) Gewinnanteil und Sondervergütungen des atypisch stillen Gesellschafters	22.50	687
aa) Allgemeines	22.50	687
bb) Behandlung des Geschäftsführergehalts des Stillen bei der GmbH & Still	22.52	688
cc) Behandlung von Pensionszusagen auf Ebene der GmbH in der GmbH & atypisch Still	22.54	690
g) Finanzierungsaufwendungen des stillen Gesellschafters und Zinsschranke nach § 4h EStG	22.57	691
h) Verlustanteile des atypisch stillen Gesellschafters	22.65	695
aa) Die Regelungen der § 10d EStG, § 15b EStG	22.66	695
bb) Beschränkung des Verlustabzugs bei stillen Gesellschaften an Kapitalgesellschaften nach § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG	22.68	696
cc) Beschränkung des Verlustausgleichs nach § 15a EStG	22.69	696
i) Einlageminderung i.S. von § 15a Abs. 3 Satz 1 EStG	22.83	701

	Rz.	Seite
j) Die Tarifbegünstigung des § 34a EStG	22.88	703
3. Besonderheiten bei einzelnen Formen der atypisch stillen Gesellschaft	22.98	706
a) Mitunternehmerschaft & atypisch Still	22.98	706
b) Betriebsaufspaltung mit einer GmbH & atypisch Still	22.102	707
4. Behandlung von Einzelfragen	22.107	710
a) Übertragung einzelner Wirtschaftsgüter (§ 6 Abs. 5 EStG)	22.107	710
b) Veräußerung des Anteils an einen neuen Gesellschafter	22.114	713
aa) Entgeltliche Veräußerung bei positivem Kapitalkonto des atypisch Stillen	22.114	713
(1) Behandlung beim Veräußerer	22.114	713
(2) Exkurs: Nachträglicher Ausfall der Kaufpreisforderung	22.118	715
(3) Behandlung beim Erwerber	22.120	716
bb) Entgeltliche Veräußerung bei negativem Kapitalkonto des atypisch Stillen	22.122	716
(1) Behandlung beim ausscheidenden Gesellschafter	22.122	716
(2) Behandlung beim Erwerber	22.124	717
c) Die unentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils und Teilmitunternehmeranteils (§ 6 Abs. 3 EStG)	22.125	718
aa) Unentgeltlichkeit	22.125	718
bb) Übertragung gegen Versorgungsleistungen	22.126	719
d) Auflösung der atypisch stillen Gesellschaft gegen Abfindung des Stillen	22.131	721
aa) Ausscheiden gegen Barabfindung	22.131	721
bb) Ausscheiden gegen eine Sachwertabfindung in das Privatvermögen	22.133	722
cc) Ausscheiden gegen eine Sachwertabfindung in ein BV des Stillen	22.134	723
dd) Anwendung auf das Ausscheiden des atypisch stillen Gesellschafters	22.135	724
ee) Ausscheiden des Geschäftsinhabers	22.138	725
e) Besonderheiten bei der Auflösung einer GmbH & atypisch Still: Einbringung des Anteils an der atypisch stillen Gesellschaft in eine Kapitalgesellschaft gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten	22.140	726
f) Veräußerung des Geschäftsbetriebs	22.142	727
g) Steuerbegünstigungen der § 16 Abs. 4, § 34 EStG	22.145	727
aa) Freibetrag nach § 16 Abs. 4 EStG	22.145	727
bb) Sondertarife nach § 34 EStG	22.147	728
5. Die gesonderte und einheitliche Gewinnfeststellung	22.152	728
a) Grundlagen	22.152	728
b) Keine Beteiligtenfähigkeit der atypisch stillen Gesellschaft	22.156	729
c) Einspruchs- und Klagebefugnis	22.157	730
aa) Einspruchsbefugnis (§ 352 AO)	22.157	730

	Rz.	Seite
bb) Klagebefugnis (§ 48 Abs. 1 FGO) und Beiladung (§ 60 Abs. 3 FGO)	22.162	732
6. Die Steuerermäßigung nach § 35 EStG – sog. Anrechnung der Gewerbsteuer auf die Einkommensteuer	22.165	733
II. Die typische stille Gesellschaft	22.166	733
1. Steuerrechtliche Behandlung beim Inhaber des Handels- geschäfts	22.167	733
2. Die Einkunftsart beim stillen Gesellschafter	22.181	736
3. Der Gewinnanteil des stillen Gesellschafters	22.184	736
a) Der Gewinnanteil	22.184	736
b) Besonderheit: Mehrgewinne aufgrund Betriebsprüfung	22.186	737
aa) Handelsbilanz als Gewinnverteilungsmaßstab	22.186	737
bb) Steuerbilanz als Gewinnverteilungsmaßstab	22.187	738
c) Das Zufließen des Gewinnanteils	22.188	738
aa) Stille Beteiligung im Privatvermögen	22.188	738
bb) Stille Beteiligung im Betriebsvermögen	22.196	742
cc) Sonderfragen des Zuflusses	22.198	743
4. Gewinne aus Auflösung der typisch stillen Gesellschaft und Veräußerung der Beteiligung	22.201	743
a) Gewinne aus Auflösung von typisch stillen Altgesellschaften	22.202	744
aa) Stille Beteiligung im Privatvermögen	22.202	744
bb) Stille Beteiligung im Betriebsvermögen	22.208	746
cc) Sachwertabfindung des typisch Stillen	22.209	746
b) Gewinne aus der Veräußerung von vor dem 1.1.2009 begründeten oder erworbenen Altbeteiligungen	22.210	747
aa) Typisch stille Beteiligung im Privatvermögen	22.210	747
bb) Anwendung des § 23 EStG a.F.	22.215	748
cc) Typisch stille Beteiligung im Betriebsvermögen	22.217	749
c) Veräußerungs- und Auflösungsgewinne bei Neugesell- schaften, § 20 Abs. 2 Satz 1 Nr. 4 EStG	22.218	749
5. Werbungskostenabzug außerhalb der Verlustzuweisung	22.229	753
a) Werbungskostenabzug in Veranlagungszeiträumen bis Ende 2008	22.229	753
b) Beschränkung des Werbungskostenabzuges nach § 20 Abs. 9 EStG ab 2009	22.231	753
6. Behandlung der Verlustzuweisung an den Stillen	22.234	754
a) Überblick	22.234	754
b) Verlustzuweisungsbeträge als negative Einnahmen im Verlustentstehungsjahr	22.235	754
c) Sinngemäße Anwendung von § 15a EStG	22.239	756
aa) Fehlende Belastung des Stillen durch Verlustzuweisung bei negativem Kapitalkonto	22.239	756

	Rz.	Seite
bb) Sinngemäße Anwendung von § 15a EStG gemäß § 20 Abs. 1 Nr. 4 Satz 2 EStG	22.241	757
d) Sinngemäße Anwendung des § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG . .	22.248	760
e) Verlustanteile bei typisch stillen Beteiligungen im Betriebsvermögen	22.249	760
7. Beschränkung der Verlustnutzung nach § 20 Abs. 6 EStG . . .	22.256	761
a) Verlustentstehungsgründe bei typisch stillen Beteili- gungen	22.256	761
b) Verlustverrechnungsbeschränkung gemäß § 20 Abs. 6 EStG	22.257	761
8. Ausschluss der Kapitalerträge i.S. des § 20 Abs. 1 Nr. 4 EStG aus der Abgeltungsteuer gemäß § 32d Abs. 2 EStG	22.260	762
a) Das besondere Näheverhältnis	22.261	762
aa) Gläubiger und Schuldner sind einander nahestehende Personen, § 32d Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 Buchst. a EStG . . .	22.261	762
bb) Qualifizierte Beteiligung an der auszahlenden Kapitalgesellschaft, § 32d Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 Buchst. b EStG n.F.	22.264	764
b) Folgen des Vorliegens der Ausnahmetatbestände in § 32d Abs. 2 Nr. 2 und Nr. 4 EStG	22.270	766
c) Keine Bedeutung des Wahlrechts gemäß § 32d Abs. 2 Nr. 3 EStG für die GmbH & typisch Still	22.274	769
d) Gestaltungsüberlegungen	22.278	770
aa) Einlagen aus geschenkten Mitteln	22.278	770
bb) Refinanzierung stiller Einlagen in der GmbH & Still . .	22.280	770
cc) Bewusste Strukturierung von typisch stillen Beteili- gungen mit Angehörigen statt mit dem Gesellschafter in der GmbH & Still	22.281	771
9. Tarif	22.283	771
10. Die Kapitalertragsteuer	22.287	772
a) Der Steuerabzug vom Kapitalertrag	22.287	772
b) Die abgeltende Wirkung des Kapitalertragsteuerabzugs bei privaten Kapitalerträgen	22.288	773
11. Einzelheiten zur Veranlagung von Kapitalerträgen gemäß § 20 Abs. 1 Nr. 4, § 20 Abs. 2 Nr. 4 EStG	22.293	773
a) Pflichtveranlagung zum Abgeltungsteuersatz, § 32d Abs. 3 EStG	22.294	774
b) Veranlagungswahlrecht zur Überprüfung des Kapital- ertragsteuereinhalts, § 32d Abs. 4 EStG	22.296	774
c) Antrag auf Günstigerprüfung, § 32d Abs. 6 EStG	22.298	774
III. Zusammenfassung	22.304	775

	Rz.	Seite
§ 23 Körperschaftsteuer		
I. Allgemeines	23.1	779
1. Grundlagen	23.1	779
a) Verweis auf die Einkommensermittlung nach dem EStG	23.1	779
b) Die GmbH & Still	23.3	779
c) Typische und atypische stille Gesellschaften bei Beteiligung von KSt-Subjekten	23.5	780
2. Stille Gesellschaften und subjektive Körperschaftsteuerpflicht	23.8	782
3. Trennungsprinzip und stille Beteiligung von Anteilseignern	23.15	784
4. Teileinkünfteverfahren, Abgeltungsteuer und stille Gesellschaften	23.17	784
5. Verdeckte Gewinnausschüttungen und verdeckte Einlagen bei stillen Gesellschaften	23.23	786
a) Tatbestand und Rechtsfolgen der verdeckten Gewinnausschüttung	23.24	787
b) Tatbestand und Rechtsfolgen der verdeckten Einlage	23.29	789
c) Verdeckte Gewinnausschüttungen und verdeckte Einlagen bei Errichtung stiller Gesellschaften	23.31	790
d) Die Gewinnbeteiligung des stillen Gesellschafters als verdeckte Gewinnausschüttung	23.38	792
e) Verdeckte Gewinnausschüttungen und verdeckte Einlagen bei sonstigen Geschäftsvorfällen	23.41	794
6. Stille Beteiligungen als Eigenkapital des Geschäftsinhabers – Rangrücktritt	23.42	794
7. Stille Beteiligungen und Organschaft	23.49	797
a) Stille Beteiligungen am Organträger	23.54	798
b) Stille Beteiligungen an der Organgesellschaft	23.58	800
II. Atypische stille Gesellschaften unter der Beteiligung von KSt-Subjekten – Die GmbH & atypisch Still	23.61	802
1. Die atypische stille Gesellschaft als „fiktive KG“	23.61	802
a) Bestehen eines eigenen Vermögens des Inhabers	23.62	802
b) Die atypische stille Gesellschaft – Steuerbilanzielle Behandlung und E-Bilanz	23.64	803
2. Einkünfteermittlung bei der Mitunternehmerschaft	23.67	804
3. Die Besteuerung des Geschäftsinhabers	23.70	805
a) Aufnahme eines atypischen stillen Gesellschafters	23.70	805
b) Verlustvorträge gemäß § 8c KStG und § 8d KStG	23.72	806
c) Laufende Besteuerung bei Beteiligung eines atypischen stillen Gesellschafters	23.75	807
4. Die Besteuerung des stillen Gesellschafters	23.76	807
a) Erwerb der atypischen stillen Beteiligung	23.76	807

	Rz.	Seite
b) Verlustvorträge gemäß § 8c KStG und § 8d KStG	23.77	808
c) Einschränkung des Verlustausgleichs gemäß § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG	23.79	808
aa) Regelungsgehalt von § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG	23.80	808
bb) Verfassungsrechtliche Bedenken gegen § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG	23.81	809
cc) § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG – Einzelheiten	23.83	811
III. Typische stille Gesellschaften unter der Beteiligung von KSt-Subjekten – Die GmbH & typisch Still	23.87	812
1. Allgemeines	23.87	812
2. Die Besteuerung des Geschäftsinhabers	23.88	812
a) Aufnahme eines typischen stillen Gesellschafters	23.88	812
b) Laufende Besteuerung bei Beteiligung eines typischen stillen Gesellschafters	23.90	813
3. Die Besteuerung des stillen Gesellschafters	23.93	814
a) Übernahme der typischen stillen Beteiligung	23.93	814
b) Laufende Besteuerung der stillen Beteiligung	23.95	815
c) Stille Beteiligungen und § 17 EStG	23.96	815
d) Nichtabzugsfähigkeit von Gewinnminderungen aus stillen Beteiligungen gemäß § 8b Abs. 3 KStG und § 3c Abs. 2 Satz 2–5 EStG	23.99	816
aa) Die Nichtabzugsfähigkeit von Gewinnminderungen gemäß § 8b Abs. 3 Satz 4–7 KStG	23.100	817
bb) Die Nichtabzugsfähigkeit von Gewinnminderungen gemäß § 3c Abs. 2 Satz 2–4 EStG	23.102	818
e) Einschränkung des Verlustausgleichs gemäß § 15 Abs. 4 Satz 6–8, § 20 Abs. 1 Nr. 4 Satz 2 EStG	23.104	818
IV. Zusammenfassung	23.105	818
 § 24 Gewerbesteuer		
I. Allgemeines	24.1	821
1. Typische und atypische stille Gesellschaften bei der Gewerbe- steuer	24.1	821
2. Wesentliche Änderungen der Gewerbesteuer für stille Gesell- schaften in der Vergangenheit	24.3	822
3. Nichtabzugsfähigkeit der Gewerbesteuer als Betriebsausgabe . .	24.5	823
II. Die atypische stille Gesellschaft	24.6	823
1. Die atypische stille Gesellschaft als Gewerbebetrieb	24.6	823
a) Atypische stille Gesellschaften am gesamten Gewerbe- betrieb des Inhabers	24.6	823

	Rz.	Seite
b) Atypische stille Gesellschaften an Teilen des Gewerbebetriebs des Inhabers – Tracking-Stock-Strukturen	24.13	826
c) Atypische stille Beteiligungen im Betriebsvermögen des stillen Gesellschafters	24.21	830
2. Subjektive Gewerbesteuerpflicht	24.22	830
3. Gewerbeertrag als Bemessungsgrundlage – Hinzurechnungen und Kürzungen	24.26	831
4. Gewerbesteuerliche Organschaft	24.33	834
5. Gewerbeverlust	24.35	835
a) Verlustverrechnung lediglich bei Unternehmens- und Unternehmeridentität	24.35	835
b) Inkurs: Doppelstöckige Personengesellschaften	24.45	838
c) Verlustvortrag und Mindestbesteuerung	24.49	840
d) Die Anwendbarkeit von § 8c KStG auf die Gewerbesteuer	24.52	841
6. Freibetrag, Steuermesszahl, Steuermessbetrag Hebesatz	24.54	842
7. Anrechnung der Gewerbesteuer gemäß § 35 EStG	24.59	843
8. Verfahrensrecht	24.65	846
a) Festsetzung von Gewerbesteuer-Messbetrag und Gewerbesteuer sowie Feststellung des vortragsfähigen Verlusts zur Gewerbesteuer	24.65	846
b) Erfordernis einer doppelten gewerbesteuerlichen Veranlagung bei doppelstöckigen Strukturen	24.72a	849
c) Gesonderte und einheitliche Feststellung gemäß § 35 Abs. 2 Satz 1 EStG	24.73	850
III. Die typische stille Gesellschaft	24.74	851
1. Allgemeines – Vor- und Nachteile gegenüber atypischen stillen Gesellschaften	24.74	851
2. Die Hinzurechnung von Gewinn- und Verlustanteilen des stillen Gesellschafters zum Gewerbeertrag	24.76	852
IV. Zusammenfassung	24.87	855
 § 25 Umsatzsteuer		
I. Keine Unternehmereigenschaft von stillen Gesellschaften	25.1	858
II. Der Geschäftsinhaber als Unternehmer	25.5	859
III. Der stille Gesellschafter in der Umsatzsteuer	25.9	861
1. Ein- und Ausgangsumsätze des Geschäftsinhabers	25.9	861
2. Unternehmerische Tätigkeit des stillen Gesellschafters – Zum Vorsteuerabzug beim Erwerb und beim Halten einer stillen Beteiligung	25.12	862

	Rz.	Seite
a) Bloßer Erwerb und bloßes Halten stiller Beteiligungen keine wirtschaftliche Tätigkeit	25.12	862
b) Der stille Gesellschafter als Unternehmer	25.17	864
c) Die stille Beteiligung als Teil der unternehmerischen Tätigkeit des stillen Gesellschafters	25.22	865
d) Umfang des Vorsteuerabzugs	25.23	866
IV. Leistungen zwischen Geschäftsinhaber und stillem Gesellschafter	25.25	867
1. Mangelnde Umsatzsteuerbarkeit der Leistungen bei gesetzestypischer stiller Gesellschaft	25.25	867
2. Sacheinlagen und Sacheinbringungen des stillen Gesellschafters sowie Sachleistungen des Geschäftsinhabers	25.26	867
a) Rechtsprechung des EuGH	25.27	867
b) Rechtsauffassung der deutschen Finanzgerichte und Finanzverwaltung	25.32	869
3. Leistungen gegen Sonderentgelt	25.37	871
V. Veräußerung der stillen Beteiligung	25.41	872
VI. Zusammenfassung	25.45	874
 § 26 Ausgewählte Fragen zum Umwandlungssteuerrecht		
I. Gründung atypisch stiller Gesellschaften	26.2	875
1. Inhalt und Funktion des § 24 UmwStG 2006	26.2	875
a) Überblick	26.2	875
b) Einzelfragen zur Ausübung des Bewertungswahlrechts gemäß § 24 Abs. 2 Satz 2 UmwStG	26.5	876
c) Ausübungsberechtigter	26.6	877
d) Maßgebliche Schlussbilanz	26.7	877
e) Antragstellung	26.8	878
f) Antragsfrist	26.10	878
2. Gründung einer atypisch stillen Gesellschaft durch Bar- oder Sacheinlage in das Vermögen des Geschäftsinhabers	26.13	879
a) Problemfelder	26.13	879
b) Gründung eines Einzelunternehmens & atypisch Still	26.14	879
aa) Realisationstatbestand	26.14	879
bb) Übergang des Betriebsvermögens in das Quasi-Gesamthandsvermögen	26.17	881
c) Gründung einer Personengesellschaft & atypisch Still	26.24	883
aa) Gründung mit einem Nichtgesellschafter der Personengesellschaft	26.24	883
bb) Gründung einer Personengesellschaft & atypisch Still mit einem Gesellschafter	26.29	885
d) Gründung einer GmbH & atypisch Still	26.32	886

	Rz.	Seite
e) Eintritt eines Neugesellschafter in eine bestehende GmbH & atypisch Still unter Leistung eines Aufgelds in die Kapitalrücklage der GmbH	26.36	887
II. Wechsel von Mitunternehmerstellung an der Außengesellschaft in die Stellung als atypisch Stiller	26.44	889
1. Ausscheiden aus Gesellschaft unter Umwandlung der Beteiligung in die Stellung als atypisch stiller Gesellschafter	26.44	889
a) Ausscheiden aus einer Personengesellschaft gegen Bar- oder Sachwertabfindung nach allgemeinen Grundsätzen ..	26.44	889
b) Umwandlung der Beteiligung in die Stellung als atypisch stiller Gesellschafter	26.48	893
2. Ausscheiden des Komplementärs einer KGaA unter Umwandlung der Beteiligung in die Stellung als atypisch stiller Gesellschafter	26.54	895
3. Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH & atypisch Still	26.55	896
III. Mehrfache Anwendung von Bewertungswahlrechten bei Umwandlungsvorgängen	26.65	898
1. Sacheinlagen des atypisch stillen Gesellschafters aus einem Betriebsvermögen im Rahmen der Gründung	26.65	898
a) Anwendbarkeit des § 6 Abs. 5 Satz 3 EStG	26.65	898
b) Behandlung paralleler Sacheinlagen des Geschäftsinhabers und des Stillen	26.66	899
2. Gründung einer GmbH & atypisch Still bei Einbringung einer Sachgesamtheit in die GmbH	26.71	900
a) Rechtslage bis einschließlich 31.12.2014	26.71	900
b) Rechtslage seit dem 1.1.2015	26.74	901
3. Einbringung einer Sachgesamtheit in eine Personengesellschaft unter Begründung einer atypisch stillen Gesellschaft ...	26.75	901
4. Atypisch stille Beteiligung an einem Teilbetrieb oder einer 100 %-Beteiligung an einer Kapitalgesellschaft	26.79	902
a) Teilbetriebsbegriff des UmwStG	26.79	902
b) 100 %-Beteiligung an einer Kapitalgesellschaft als Teilbetrieb	26.80	903
c) Begründung einer atypisch stillen Beteiligung im Wege des Anteilstauschs	26.83	904
5. Umwandlungen unter Beteiligung des Geschäftsinhabers bei bestehender atypisch stiller Beteiligung	26.86	905
IV. Umwandlung einer atypisch stillen Beteiligung in eine Beteiligung am Geschäftsinhaber	26.90	906
1. Umwandlung der GmbH & atypisch Still in eine GmbH unter Ausgabe neuer GmbH-Anteile	26.90	906

	Rz.	Seite
a) Einbringung von Mitunternehmeranteilen durch die atypisch stillen Gesellschafter	26.90	906
b) Billigkeitsregelung in Tz. 20.09 des UmwStE 2011	26.93	907
2. Umwandlung der atypisch stillen Beteiligung in eine Mit- unternehmerstellung an der Außen-Personengesellschaft	26.98	909
V. Verschmelzung des Geschäftsinhabers	26.101	910
VI. Begründung einer Kapitalgesellschaft & typisch Still bei Einbringungen gemäß §§ 20, 21 UmwStG	26.107	911
1. Einräumung einer typisch stillen Beteiligung als sonstige Gegenleistung	26.107	911
2. Rechtslage für Einbringung und Anteilstausch bis zum 31.12.2014	26.109	911
3. Rechtslage für Einbringung und Anteilstausch nach dem 31.12.2014	26.114	913
a) Inhalt der Neuregelung	26.114	913
b) Absolute und relative Schädlichkeitsgrenze	26.116	914
c) Wirkungsweise der Neuregelung bei schädlicher sonstiger Gegenleistung	26.117	915
d) Ansatz des Mindestwerts (§ 20 Abs. 2 Satz 4, § 21 Abs. 1 Satz 4 UmwStG)	26.124	917
VII. Zusammenfassung	26.133	919
 § 27 Erbschaft- und Schenkungsteuer, Vermögensteuer		
I. Erbschaft- und Schenkungsteuer	27.1	922
1. Einführung	27.1	922
2. Steuertatbestand	27.4	925
a) Einführung	27.4	925
b) Freigebige Zuwendungen unter Lebenden	27.6	925
c) Fiktive Zuwendungen unter Lebenden	27.15	928
3. Entstehung der Steuer	27.20	929
4. Bewertung	27.27	931
a) Grundlagen und Rechtsentwicklung	27.27	931
b) Typisch stille Gesellschaft	27.30	932
aa) Besteuerung des stillen Gesellschafters	27.30	932
bb) Besteuerung des Inhabers	27.46	936
c) Atypisch stille Gesellschaft	27.47	936
5. Verschonung von unternehmerischem Vermögen	27.59	939
a) Grundlagen und Rechtsentwicklung	27.59	939
b) Typisch stille Gesellschaft	27.69	942
c) Atypisch stille Gesellschaft	27.70	942

	Rz.	Seite
aa) Betriebsvermögen	27.70	942
bb) Anteile an Kapitalgesellschaften	27.76	945
6. Freibeträge und Steuertarif	27.79	946
II. Vermögensteuer	27.91	946
1. Einführung	27.91	949
2. Neuere Reformüberlegungen	27.96	952
III. Zusammenfassung	27.113	958

§ 28 Grund- und Grunderwerbsteuer

I. Grunderwerbsteuer	28.1	961
1. Einführung	28.1	961
2. Steuerpflichtige Erwerbsvorgänge	28.3	961
3. Steuerbefreiungen	28.10	965
4. Bemessungsgrundlage	28.15	966
5. Steuerberechnung	28.17	966
6. Sonstiges	28.19	967
II. Grundsteuer	28.21	967

§ 29 Die stille Gesellschaft im internationalen Steuerrecht

I. Die beschränkte Steuerpflicht	29.1	971
1. Einkommensteuer	29.1	971
a) Typische stille Gesellschaft	29.6	972
b) Atypische stille Gesellschaft	29.14	974
2. Körperschaftsteuer	29.20	975
3. Erbschaftsteuer	29.21	975
II. Maßnahmen zur Beseitigung der Doppelbesteuerung	29.23	976
1. Unilaterale Maßnahmen	29.24	976
2. Bilaterale Maßnahmen (Doppelbesteuerungsabkommen)	29.27	977
a) Typische stille Gesellschaft	29.28	978
b) Atypische stille Gesellschaft	29.33	979
III. Das Außensteuergesetz	29.39	982
IV. Negative ausländische Einkünfte	29.44	984
V. Zusammenfassung	29.48	985

**III. Teil:
Die Unterbeteiligung**

	Rz.	Seite
§ 30 Die Unterbeteiligung in zivilrechtlicher Sicht		
I. Wesen der Unterbeteiligung und wirtschaftliche Bedeutung .	30.1	988
II. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten	30.8	990
III. Arten der Unterbeteiligung	30.15	992
IV. Rechtsgrundlagen	30.21	993
V. Der Unterbeteiligungsvertrag	30.26	995
1. Rechtsnatur des Vertrags	30.26	995
2. Formbedürftigkeit	30.29	996
3. Mängel des Gesellschaftsvertrags	30.38	1000
VI. Beitrag und Einlage in der Unterbeteiligungsgesellschaft	30.39	1000
VII. Die Rechte und Pflichten der Vertragsparteien	30.41	1001
VIII. Auswirkungen des Transparenzregisters	30.57a	1008
IX. Beendigung der Unterbeteiligungsgesellschaft	30.58	1009
X. Die Einlage des Unterbeteiligten in der Insolvenz des Hauptgesellschafters	30.65	1012
XI. Zusammenfassung	30.66	1014
§ 31 Die Unterbeteiligung im Steuerrecht		
I. Einleitung	31.1	1016
II. Unterbeteiligungen natürlicher Personen im Ertragsteuer- recht	31.2	1017
1. Die typische Unterbeteiligung im Privat- oder Betriebsver- mögen	31.2	1017
a) Die steuerliche Behandlung beim Unterbeteiligten	31.2	1017
aa) Steuerliche Wesensmerkmale der Unterbeteiligung	31.2	1017
bb) Einzelfragen zur laufenden Einkünfteerzielung des Unterbeteiligten	31.3	1018
cc) Beendigung der typisch stillen Unterbeteiligung	31.7	1020
(1) Vor dem 1.1.2009 erworbene oder begründete Unterbeteiligungen im Privatvermögen	31.8	1020
(2) Nach dem 31.12.2008 erworbene oder begrün- dete typische stille Unterbeteiligung im Privat- vermögen	31.10	1021
(3) Typisch stille Unterbeteiligung im Betriebsvermögen	31.14	1022
b) Die steuerliche Behandlung beim Hauptbeteiligten	31.16	1022

	Rz.	Seite
aa) Voraussetzungen für den Abzug von Werbungskosten oder BA beim Hauptbeteiligten	31.16	1022
bb) Verfahrensrechtliche Fragen	31.18	1023
2. Die atypische Unterbeteiligung natürlicher Personen an einem Mitunternehmeranteil	31.19	1024
a) Die atypische Unterbeteiligung als Mitunternehmerschaft .	31.19	1024
aa) Definition der atypisch stillen Unterbeteiligung	31.19	1024
bb) Ist die Begründung einer atypisch stillen Unterbetei- ligung an einem Mitunternehmeranteil weiterhin möglich?	31.20	1025
cc) Anforderungen an die Mitunternehmerstellung des atypisch Unterbeteiligten in der Unterbeteiligungs- gesellschaft	31.21	1026
dd) Folgerungen aus dem Vorliegen einer doppelstöckigen Personengesellschaft	31.23	1028
b) Einräumung, Auflösung und Veräußerung der Unter- beteiligung	31.26	1030
c) Gesonderte und einheitliche Feststellungen der Einkünfte von Haupt- und Unterbeteiligungsgesellschaft	31.30	1032
3. Besonderheiten der Unterbeteiligung im Familienverband . . .	31.33	1033
a) Grundlagen	31.33	1033
b) Die steuerliche Anerkennung der Unterbeteiligungsgesell- schaft	31.34	1034
aa) Anerkennung nach dem Fremdvergleichsmaßstab . . .	31.34	1034
bb) Geltung der allgemeinen Anforderungen des Mit- unternehmerbegriffs und der Rechtsfolgen aus der Mitunternehmerstellung	31.42	1037
c) Die Anerkennung der Gewinnbeteiligung	31.48	1038
4. Besonderheiten bei der Unterbeteiligung an einem GmbH- Anteil	31.52	1039
a) Erscheinungsformen und Einsatzfelder	31.52	1039
b) Die Besteuerungsfolgen der typischen Unterbeteiligung an einem GmbH-Anteil	31.56	1041
aa) Besteuerung des typisch Unterbeteiligten	31.56	1041
bb) Besteuerung des Hauptbeteiligten	31.59	1042
c) Die Besteuerungsfolgen bei atypischer Unterbeteiligung an einem GmbH-Anteil	31.61	1043
d) Einräumung, Veräußerung und Beendigung der Unter- beteiligung an einer Beteiligung	31.67	1045
aa) Einräumung der Unterbeteiligung durch den Haupt- beteiligten	31.67	1045
bb) Beendigung und Veräußerung der Unterbeteiligung . .	31.71	1046
III. Körperschaftsteuer	31.80	1047
IV. Gewerbesteuer	31.83	1047

	Rz.	Seite
V. Erbschaft- und Schenkungsteuer	31.90	1049
VI. Zusammenfassung	31.95	1050

IV. Teil:
Vertragsmuster

M 1 Vertrag über die Errichtung einer typischen stillen Gesellschaft	1053
M 2 Vertrag über die Errichtung einer atypischen stillen Gesellschaft	1061
Stichwortverzeichnis	1067