

# 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 Geschafters ( <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 Bankenkapitalisierung 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,<br>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<br>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<br>Gesellschaft ..... | 1.32 | 12 |
| c) Anwendbarkeit der §§ 230 ff. HGB auf die atypischen<br>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 |

|   |             |           |
|---|-------------|-----------|
|   | Rz.         | Seite     |
| 2. Steuerrechtliche Beweggründe . . . . .   | 2.11        | 18        |
| <b>III. Auswirkungen des Transparenzregisters . . . . .</b>   | <b>2.16</b> | <b>19</b> |
| <b>IV. Die stille Gesellschaft als Familiengesellschaft . . . . .</b>   | <b>2.18</b> | <b>21</b> |
| <b>V. Die stille Gesellschaft als Form der Mitarbeiterbeteiligung . . . . .</b>                               | <b>2.24</b> | <b>23</b> |
| 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        |
| <b>VI. Die stille Publikumsgesellschaft . . . . .</b>   | <b>2.45</b> | <b>29</b> |
| <b>VII. Die stille Gesellschaft als Beteiligungsinstrument für den Venture-Capital-Markt . . . . .</b>        | <b>2.46</b> | <b>30</b> |
| <b>VIII. Die stille Gesellschaft als Unternehmungsform zur Privatisierung öffentlicher Aufgaben . . . . .</b> | <b>2.48</b> | <b>30</b> |
| <b>IX. Zusammenfassung . . . . .</b>  | <b>2.51</b> | <b>31</b> |

**§ 3 Wurzeln der stillen Gesellschaft und Stellung im ausländischen Recht**

|  |             |           |
|--|-------------|-----------|
| <b>I. Die Wurzeln der stillen Gesellschaft . . . . .</b> | <b>3.1</b>  | <b>33</b> |
| <b>II. Ausländisches Recht . . . . .</b>                 | <b>3.8</b>  | <b>35</b> |
| 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        |
| <b>III. Zusammenfassung . . . . .</b>                    | <b>3.67</b> | <b>55</b> |

---

| I. Teil:   |      |       |
|--|------|-------|
| Die stille Gesellschaft im Zivil- und Handelsrecht   | Rz.  | Seite |
| <b>§ 4 Begriff, Wesen und Erscheinungsformen der stillen Gesellschaft</b>                        |      |       |
| 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 Geschäftsführungsbesetzung des Stillen .....                      | 4.32 | 67    |
| d) Die atypische stille Gesellschaft i.S. des Steuerrechts .....                                 | 4.33 | 68    |
| IV. Zusammenfassung .....  | 4.34 | 68    |
| <b>§ 5 Abgrenzung der stillen Gesellschaft gegenüber verwandten Rechtsinstituten</b>             |      |       |
| 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    |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | Rz.  | Seite |
|---|------|-------|
| <b>V. Kommissionsgeschäft</b> .....               | 5.52 | 87    |
| <b>VI. Stille Gesellschaft und Treuhand</b> ..... | 5.54 | 88    |
| <b>VII. Zusammenfassung</b> .....                 | 5.58 | 89    |

## § 6 Die beteiligten Personen

|  |      |     |
|--|------|-----|
| <b>I. Der Inhaber des Handelsgewerbes</b> .....                              | 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. Erbengemeinschaften als Geschäftsinhaber .....                            | 6.35 | 106 |
| 5. Juristische Personen des öffentlichen Rechts als Geschäftsinhaber .....   | 6.36 | 107 |
| <b>II. Der stille Gesellschafter</b> .....                                   | 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) Erbengemeinschaften .....   | 6.44 | 109 |
| e) Juristische Personen des öffentlichen Rechts .....                        | 6.45 | 110 |

## Inhaltsverzeichnis

|   | Rz.         | Seite      |
|---|-------------|------------|
| 2. Beteiligung am Handelsgewerbe eines anderen . . . . .  | 6.47        | 110        |
| a) Verschiedenheit von Geschäftsinhaber und Stillem . . . . .                                   | 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        |
| <b>III. Zusammenfassung . . . . .</b>   | <b>6.64</b> | <b>118</b> |

### § 7 Beitragsleistung und Einlage des stillen Gesellschafters

|  |            |            |
|--|------------|------------|
| <b>I. Die Pflicht zur Beitragsleistung . . . . .</b>                   | <b>7.1</b> | <b>120</b> |
| 1. Beitrag und Einlageleistung . . . . .                               | 7.1        | 120        |
| 2. Umfang der Beitragspflicht . . . . .                                | 7.3        | 122        |
| <b>II. Die Erbringung der Beitragsleistung . . . . .</b>               | <b>7.6</b> | <b>122</b> |
| 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        |
| <b>III. Die Folgen der Beitragsleistung . . . . .</b>                 | <b>7.61</b> | <b>139</b> |
| 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        |
| <b>IV. Zusammenfassung . . . . .</b>                                  | <b>7.84</b> | <b>146</b> |

## § 8 Gewinn- und Verlustbeteiligung

|   |             |            |
|---|-------------|------------|
| <b>I. Die Gewinnbeteiligung . . . . .</b>   | <b>8.1</b>  | <b>150</b> |
| 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 Hauptversammlung 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        |
| <b>II. Die Verlustbeteiligung . . . . .</b>   | <b>8.37</b> | <b>166</b> |
| 1. Ausschluss der Verlustbeteiligung . . . . .  | 8.37        | 166        |
| 2. Möglichkeiten der Verlustbeteiligung . . . . .   | 8.40        | 167        |
| <b>III. Mehrstufiges Verfahren: Ermittlung, Verteilung und Ausschüttung . . . . .</b>                             | <b>8.42</b> | <b>167</b> |
| 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- schafers .....                            | 8.121        | 196        |
| <b>IV. Zusammenfassung .....</b>   | <b>8.128</b> | <b>198</b> |

## § 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 |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | 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<br>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-<br>schaftsrechts .....        | 9.31        | 212        |
| bb) Verstöße gegen die guten Sitten .....   | 9.32        | 212        |
| cc) Verstöße gegen das Recht der Allgemeinen Geschäfts-<br>bedingungen .....        | 9.33        | 212        |
| 6. Widerruf des Gesellschaftsvertrags .....   | 9.34        | 213        |
| <b>II. Besonderheiten der Errichtung durch Vertreter .....</b>                      | <b>9.35</b> | <b>214</b> |
| 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<br>Vertreters .....          | 9.40        | 216        |
| aa) Gesellschafterstellung von geschäftsunfähigen<br>natürlichen Personen .....     | 9.40        | 216        |
| bb) Gesellschafterstellung von beschränkt geschäftsfähigen<br>Minderjährigen .....  | 9.41        | 217        |
| cc) Gesellschafterstellung von Betreuten unter Einwilli-<br>gungsvorbehalt .....    | 9.44        | 218        |
| b) Besondere Anforderungen an die Mitwirkung eines<br>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-<br>macht .....           | 9.55        | 223        |
| b) Vertretung speziell durch Prokuristen und Handlungs-<br>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 Geschäftsinhaberin .....                     | 9.66        | 227        |
| bb) Die Personenhandelsgesellschaft als stille Gesellschafterin .....                | 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 Erbgemeinschaft .....                                  | 9.75        | 230        |
| <b>III. Wirtschaftsrechtliche Errichtungsschranken .....</b>                         | <b>9.76</b> | <b>230</b> |
| 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 Wirtschaftsprüfungsunternehmen ..... | 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        |
| <b>IV. Zusammenfassung .....</b>   | <b>9.88</b> | <b>235</b> |

**§ 10 Inhalt des Gesellschaftsvertrags**

|   |             |            |
|---|-------------|------------|
| <b>I. Der Mindestinhalt des Gesellschaftsvertrags .....</b>                         | <b>10.1</b> | <b>237</b> |
| <b>II. Der sonstige Inhalt des Gesellschaftsvertrags .....</b>                      | <b>10.4</b> | <b>238</b> |
| 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | 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        |
| <b>III. Zusammenfassung . . . . .</b>                                 | <b>10.66</b> | <b>254</b> |

## § 11 Mängel des Gesellschaftsvertrags

|  |              |            |
|--|--------------|------------|
| <b>I. Die Lehre von der Gesellschaft mit fehlerhafter Vertragsgrundlage . . . . .</b>          | <b>11.1</b>  | <b>256</b> |
| <b>II. Der fehlerhafte stille Gesellschaftsvertrag im Besonderen . . . . .</b>                 | <b>11.5</b>  | <b>260</b> |
| 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        |
| <b>III. Zusammenfassung . . . . .</b>  | <b>11.33</b> | <b>275</b> |

## § 12 Geschäftsführung

|   |             |            |
|---|-------------|------------|
| <b>I. Überblick . . . . .</b>   | <b>12.1</b> | <b>277</b> |
| <b>II. Geschäftsführungsbezogene Rechte und Pflichten des Geschäftsinhabers . . . . .</b> | <b>12.2</b> | <b>278</b> |
| 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 Rücksichtnahme . . . . .                           | 12.30        | 289        |
| bb) Pflicht zur zweckentsprechenden Verwendung der Beitragsleistungen . . . . .                  | 12.32        | 290        |
| cc) Wettbewerbsverbot . . . . .  | 12.33        | 291        |
| <b>III. Geschäftsführungsbezogene Rechte und Pflichten des stillen Gesellschafters . . . . .</b> | <b>12.36</b> | <b>292</b> |
| 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 Geschäftsführungsbeauftragung . . . . .                   | 12.38        | 293        |
| d) Vergütung der vertraglich übertragenen Geschäftsführung . . . . .                             | 12.39        | 294        |
| e) Haftung für pflichtwidrige Geschäftsführungsmaßnahmen . . . . .                               | 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        |
| <b>IV. Zusammenfassung .....</b>  | <b>12.68</b> | <b>307</b> |
| <br><b>§ 13 Buchführung und Jahresabschluss</b>   |              |            |
| <b>I. Überblick .....</b>   | <b>13.1</b>  | <b>310</b> |
| 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        |
| <b>II. Keine handelsrechtliche Rechnungslegungspflicht der stillen Gesellschaft .....</b>   | <b>13.12</b> | <b>315</b> |
| <b>III. Die stille Gesellschaft in der Rechnungslegung des Inhabers nach HGB .....</b>  | <b>13.16</b> | <b>316</b> |
| 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 stillen Gesellschafter .....   | 13.70        | 334        |
| a) Steuerbilanz .....   | 13.73        | 335        |
| b) Handelsbilanz .....  | 13.75        | 336        |
| <b>IV. Die stille Gesellschaft in der Rechnungslegung des stillen Gesellschafters .....</b>                                       | <b>13.79</b> | <b>337</b> |

|   | 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        |
| <b>V. Behandlung der stillen Gesellschaft nach IFRS/IAS .....</b>                             | <b>13.89</b>  | <b>341</b> |
| 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        |
| <b>VI. Zusammenfassung .....</b>  | <b>13.109</b> | <b>348</b> |

#### **§ 14 Auflösung der stillen Gesellschaft**

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| <b>I. Das Wesen der Auflösung .....</b>  | <b>14.1</b> | <b>350</b> |
| <b>II. Die Auflösungsgründe .....</b>  | <b>14.8</b> | <b>352</b> |
| 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  | Rz.          | Seite      |
|--|--------------|------------|
| 6. Insolvenz eines Gesellschafters (§ 728 BGB) . . . . . | 14.62        | 366        |
| 7. Sonstige mögliche Auflösungsgründe . . . . .          | 14.66        | 368        |
| <b>III. Zusammenfassung</b> . . . . .                    | <b>14.73</b> | <b>369</b> |

### **§ 15 Auseinandersetzung**

|   |              |            |
|---|--------------|------------|
| <b>I. Begriff und Wesen</b> . . . . .   | 15.1         | 371        |
| 1. Die gesetzliche Regelung . . . . .   | 15.1         | 371        |
| 2. Zeitpunkt der Auseinandersetzung . . . . .   | 15.15        | 379        |
| <b>II. Auseinandersetzungsguthaben</b> . . . . .  | 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        |
| <b>III. Auszahlungsanspruch</b> . . . . .   | 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        |
| <b>IV. Das passive Einlagekonto</b> . . . . .   | 15.53        | 393        |
| 1. Grundsätzliche Bedeutung als Auszahlungssperre . . . . .                                       | 15.53        | 393        |
| 2. Gewinnunabhängige Ausschüttungen . . . . .   | 15.61        | 395        |
| 3. Vertragliche Sonderregelungen . . . . .  | 15.63        | 396        |
| <b>V. Abwicklung schwebender Geschäfte</b> . . . . .  | 15.64        | 397        |
| 1. Begriff der schwebenden Geschäfte . . . . .  | 15.64        | 397        |
| 2. Beteiligung des stillen Gesellschafters am Ergebnis schwebender Geschäfte . . . . .            | 15.69        | 398        |
| <b>VI. Zusammenfassung</b> . . . . .  | <b>15.77</b> | <b>400</b> |

### **§ 16 Die stille Gesellschaft in der Insolvenz**

|   |       |     |
|---|-------|-----|
| <b>I. Grundlagen</b> . . . . .                                  | 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 „eigenkapitalersetzen“ 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        |
| <b>II. Insolvenz des Geschäftsinhabers . . . . .</b>   | <b>16.45</b> | <b>418</b> |
| 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 eigenkapitalersetzennde 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 eigenkapitalersetzennde 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        |
| <b>III. Insolvenz des stillen Gesellschafters . . . . .</b>  | <b>16.130</b> | <b>444</b> |
| <b>IV. Zusammenfassung . . . . .</b>   | <b>16.133</b> | <b>445</b> |

## § 17 Die stille Gesellschaft in der Umwandlung

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| <b>I. Die stille Gesellschaft und die Umwandlung des Geschäftsinhabers . . . . .</b>                   | <b>17.1</b> | <b>448</b> |
| 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 Innenverhältnis . . . . .                               | 17.6        | 450        |
| e) Beteiligung des stillen Gesellschafters am Veräußerungsgewinn 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        |

## Inhaltsverzeichnis

|  | 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        |
| <b>II. Die Umwandlung des stillen Gesellschafters . . . . .</b>  | <b>17.52</b> | <b>467</b> |
| 1. Umwandlung mit Universalsukzession . . . . .  | 17.53        | 468        |
| 2. Formwechsel des stillen Gesellschafters . . . . .   | 17.55        | 468        |
| <b>III. Die Umwandlung der stillen Beteiligung . . . . .</b>   | <b>17.56</b> | <b>469</b> |
| 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        |
| <b>IV. Die Umwandlung eines Gesellschaftsanteils in eine stille Beteiligung . . . . .</b>                          | <b>17.62</b> | <b>471</b> |
| <b>V. Die stille Gesellschaft in der grenzüberschreitenden Umwandlung . . . . .</b>                                | <b>17.64</b> | <b>471</b> |
| 1. Verschmelzung . . . . .   | 17.64        | 471        |
| 2. Spaltung . . . . .  | 17.66        | 473        |
| 3. Formwechsel . . . . .   | 17.67        | 473        |
| <b>VI. Zusammenfassung . . . . .</b>   | <b>17.69</b> | <b>474</b> |

## § 18 Die stille Publikumsgesellschaft

|   |              |            |
|---|--------------|------------|
| <b>I. Allgemeines . . . . .</b>   | <b>18.1</b>  | <b>478</b> |
| 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        |
| <b>II. Das Sonderrecht der stillen Publikumsgesellschaft . . . . .</b>  | <b>18.30</b> | <b>490</b> |
| 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  | 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        |
| <b>2. Ausgestaltung der Gesellschaftsverträge . . . . .</b>  | <b>18.82</b>  | <b>515</b> |
| 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        |
| <b>3. Ausscheiden des Anlegers und Abwicklung des stillen Gesellschaftsverhältnisses . . . . .</b> | <b>18.91</b>  | <b>519</b> |
| 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        |
| <b>4. Auseinandersetzung und Abfindung . . . . .</b>   | <b>18.108</b> | <b>524</b> |
| a) Vereinbarung von Abfindungsklauseln . . . . .   | 18.114        | 525        |
| b) Inhaltskontrolle der Abfindungsvereinbarung . . . . .   | 18.116        | 525        |
| <b>III. Anlegerschutz im Recht der Publikumsgesellschaft . . . . .</b>                             | <b>18.120</b> | <b>527</b> |
| <b>1. Prospekthaftung . . . . .</b>  | <b>18.121</b> | <b>528</b> |
| a) Allgemeine zivilrechtliche Prospekthaftung . . . . .  | 18.123        | 528        |
| b) Spezialgesetzliche Prospekthaftung . . . . .  | 18.131        | 531        |
| aa) Neuregelung durch das Vermögensanlagengesetz 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        |
| <b>IV. Zusammenfassung</b> . . . . .  | <b>18.174</b> | <b>545</b> |
| <br><b>§ 19 Bankenkapitalisierung und stille Gesellschaft</b>                                       |               |            |
| <b>I. Einführung</b> . . . . .  | <b>19.1</b>   | <b>548</b> |
| <b>II. Vor 2012 begebene stille Beteiligungen während der Übergangszeit bis Ende 2021</b> . . . . . | 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        |
| <b>III. Ab dem 1.1.2014 emittierte hybride Instrumente</b> . . . . .                                | <b>19.15</b>  | <b>552</b> |
| 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        |
| <b>IV. Zusammenfassung</b> . . . . .  | <b>19.26</b>  | <b>556</b> |

**II. Teil:**  
**Die Besteuerung der stillen Gesellschaft**

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| <br><b>§ 20 Grundlagen der Besteuerung der stillen Gesellschaft</b>  |             |            |
| <b>I. Die steuerliche Anerkennung von stillen Gesellschaften</b> . . . . .                                   | <b>20.1</b> | <b>560</b> |
| <b>II. Steuerliche Einordnung und Anerkennung eines Rechtsverhältnisses als stille Beteiligung</b> . . . . . | 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  | 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        |
| <b>III. Die Unterscheidung von typischer und atypischer stiller Gesellschaft im Steuerrecht . . . . .</b>                  | <b>20.59</b> | <b>584</b> |
| 1. Fallgruppen . . . . .   | 20.59        | 584        |
| 2. Die typische stille Gesellschaft . . . . .  | 20.66        | 586        |
| 3. Die atypische stille Gesellschaft . . . . .   | 20.67        | 586        |
| <b>IV. Die atypische stille Gesellschaft als Mitunternehmerschaft . . . . .</b>  | <b>20.70</b> | <b>588</b> |
| 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        |
| <b>V. Steuerliche Motive für die Begründung von stillen Beteiligungen . . . . .</b>  | <b>20.85</b> | <b>600</b> |
| <b>VI. Zusammenfassung . . . . .</b>   | <b>20.91</b> | <b>601</b> |
| <br><b>§ 21 Steuerliche Anerkennung in Sonderfällen (stille Familien- gesellschaft, GmbH &amp; Still)</b>                  |              |            |
| <b>I. Vorbemerkung . . . . .</b>   | <b>21.1</b>  | <b>605</b> |
| <b>II. Vertragsartenübergreifende Voraussetzungen der steuerlichen Anerkennung von Angehörigenverträgen . . . . .</b>      | <b>21.2</b>  | <b>606</b> |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  | Rz.          | Seite      |
|--|--------------|------------|
| 1. Grundlagen . . . . .  | 21.2         | 606        |
| a) Gestaltungsziele . . . . .  | 21.2         | 606        |
| b) Gesetzliche Regelungen zu Angehörigenverträgen . . . . .  | 21.6         | 608        |
| c) Richterrechtliche Anerkennungsvoraussetzungen von<br>Angehörigenverträgen . . . . .   | 21.7         | 609        |
| d) Bedeutung der zivilrechtlichen Wirksamkeit des Vertrags-<br>schlusses im Besonderen . . . . .                                       | 21.14        | 612        |
| 2. Rechtsfolgen der Nichtanerkennung eines Angehörigen-<br>vertrags . . . . .  | 21.19        | 614        |
| 3. Verhältnis der „Anerkennungsvoraussetzungen“ zu § 42 AO . .   | 21.20        | 615        |
| <b>III. Persönlicher Anwendungsbereich der Angehörigenrecht-<br/>    sprechung . . . . .</b>   | <b>21.23</b> | <b>617</b> |
| 1. Verträge zwischen natürlichen Personen . . . . .  | 21.23        | 617        |
| 2. Mittelbare Angehörigenverträge . . . . .  | 21.26        | 618        |
| <b>IV. Die Anerkennung der stillen Familiengesellschaft als solche . .</b>   | <b>21.27</b> | <b>619</b> |
| 1. Anerkennungsprüfung bei Gesellschaftsverträgen über stille<br>Beteiligungen . . . . .   | 21.27        | 619        |
| 2. Die Anwendung der Anerkennungskriterien bei der Verein-<br>barung einer stillen Gesellschaft . . . . .                              | 21.30        | 620        |
| a) Klare und eindeutige Vereinbarung . . . . .   | 21.30        | 620        |
| b) Zivilrechtliche Wirksamkeit, Anwendbarkeit von<br>§ 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<br>stillen Beteiligung . . . . .   | 21.41        | 624        |
| cc) Gewinn- und Verlustbeteiligung des Stillen . . . . .   | 21.44        | 626        |
| d) Vertragsgemäße Durchführung des Gesellschafts-<br>verhältnisses . . . . .   | 21.46        | 627        |
| e) Sonderproblem: Schenkung einer typischen Beteiligung<br>mit Verlustausschluss durch den Inhaber . . . . .                           | 21.53        | 629        |
| aa) Zivilrechtlich unwirksame Schenkung der Einlage-<br>forderung als Anerkennungsproblem . . . . .                                    | 21.53        | 629        |
| bb) Vorherige Schenkung der Mittel durch den Geschäft-<br>sinhaber, um die Einlage des stillen Gesellschafters zu<br>leisten . . . . . | 21.54        | 630        |
| f) Folgen der Nichtanerkennung des Gesellschafts-<br>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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | 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-<br>verteilung . . . . .                        | 21.74         | 638        |
| <b>V. Die GmbH &amp; Still . . . . .</b>  | <b>21.76</b>  | <b>639</b> |
| 1. Grundlagen . . . . .   | 21.76         | 639        |
| a) Begriff . . . . .  | 21.76         | 639        |
| b) Steuerliche Motivation . . . . .   | 21.78         | 640        |
| aa) Verlusttransfer auf die Gesellschaftsebene . . . . .  | 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<br>Gesellschaftern . . . . .                | 21.87         | 643        |
| c) Der von den erhöhten Anforderungen betroffene<br>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-<br>und Verlustbeteiligung . . . . .        | 21.103        | 648        |
| a) Rechtliche Korrekturmaßstäbe . . . . .   | 21.103        | 648        |
| b) VGA im Leistungsaustausch zwischen GmbH & stillem<br>Gesellschafter . . . . .                      | 21.113        | 651        |
| aa) Fallgruppen . . . . .   | 21.113        | 651        |
| bb) VGA aus dem Leistungsaustausch in der typisch stillen<br>Gesellschaft . . . . .                   | 21.114        | 651        |
| cc) VGA aus dem Leistungsaustausch in der GmbH &<br>atypisch Still . . . . .                          | 21.115        | 652        |
| c) VGA aufgrund einer unangemessenen Gewinnverteilung .   | 21.118        | 653        |
| aa) Gleiche Maßstäbe für GmbH & typisch Still und<br>GmbH & atypisch Still . . . . .                  | 21.118        | 653        |
| bb) Maßstäbe der Angemessenheit . . . . .   | 21.120        | 655        |
| cc) Angemessenheitsgrenzen bei der Gewinnverteilung in<br>der atypisch stillen Gesellschaft . . . . . | 21.129        | 658        |
| dd) Rechtsfolgen einer unangemessenen Gewinnverteilung  | 21.130        | 659        |
| <b>VI. Zusammenfassung . . . . .</b>  | <b>21.134</b> | <b>660</b> |

|   | Rz.         | Seite      |
|---|-------------|------------|
| <b>§ 22 Einkommensteuer</b>   |             |            |
| <b>I. Die atypische stille Gesellschaft .....</b>   | <b>22.3</b> | <b>666</b> |
| 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 Abfärberregelung 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  | 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<br>(§ 60 Abs. 3 FGO) .....                                | 22.162        | 732        |
| 6. Die Steuerermäßigung nach § 35 EStG – sog. Anrechnung der<br>Gewerbesteuer auf die Einkommensteuer ..... | 22.165        | 733        |
| <b>II. Die typische stille Gesellschaft .....</b>   | <b>22.166</b> | <b>733</b> |
| 1. Steuerrechtliche Behandlung beim Inhaber des Handels-<br>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<br>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<br>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-<br>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<br>Ende 2008 .....                                     | 22.229        | 753        |
| b) Beschränkung des Werbungskostenabzuges nach<br>§ 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<br>Verlustentstehungsjahr .....                       | 22.235        | 754        |
| c) Sinngemäße Anwendung von § 15a EStG .....  | 22.239        | 756        |
| aa) Fehlende Belastung des Stillen durch Verlustzuweisung<br>bei negativem Kapitalkonto .....               | 22.239        | 756        |

|  | Rz.           | Seite      |
|--|---------------|------------|
| bb) Sinngemäße Anwendung von § 15a EStG gemäß<br>§ 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<br>Betriebsvermögen .....   | 22.249        | 760        |
| 7. Beschränkung der Verlustnutzung nach § 20 Abs. 6 EStG ..  | 22.256        | 761        |
| a) Verlustentstehungsgründe bei typisch stillen Beteili-<br>gungen .....   | 22.256        | 761        |
| b) Verlustverrechnungsbeschränkung gemäß § 20 Abs. 6<br>EStG .....   | 22.257        | 761        |
| 8. Ausschluss der Kapitalerträge i.S. des § 20 Abs. 1 Nr. 4 EStG<br>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<br>Personen, § 32d Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 Buchst. a EStG ..                              | 22.261        | 762        |
| bb) Qualifizierte Beteiligung an der auszahlenden<br>Kapitalgesellschaft, § 32d Abs. 2 Satz 1 Nr. 1<br>Buchst. b EStG n.F. ....              | 22.264        | 764        |
| b) Folgen des Vorliegens der Ausnahmetatbestände in § 32d<br>Abs. 2 Nr. 2 und Nr. 4 EStG .....   | 22.270        | 766        |
| c) Keine Bedeutung des Wahlrechts gemäß § 32d Abs. 2<br>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-<br>gungen mit Angehörigen statt mit dem Gesellschafter<br>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<br>bei privaten Kapitalerträgen .....  | 22.288        | 773        |
| 11. Einzelheiten zur Veranlagung von Kapitalerträgen gemäß<br>§ 20 Abs. 1 Nr. 4, § 20 Abs. 2 Nr. 4 EStG .....                                | 22.293        | 773        |
| a) Pflichtveranlagung zum Abgeltungsteuersatz, § 32d<br>Abs. 3 EStG .....  | 22.294        | 774        |
| b) Veranlagungswahlrecht zur Überprüfung des Kapital-<br>ertragsteuereinbehalts, § 32d Abs. 4 EStG .....                                     | 22.296        | 774        |
| c) Antrag auf Günstigerprüfung, § 32d Abs. 6 EStG .....  | 22.298        | 774        |
| <b>III. Zusammenfassung .....</b>  | <b>22.304</b> | <b>775</b> |

|   | Rz.          | Seite      |
|---|--------------|------------|
| <b>§ 23 Körperschaftsteuer</b>  |              |            |
| <b>I. Allgemeines .....</b>   | <b>23.1</b>  | <b>779</b> |
| 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 stillen 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        |
| <b>II. Atypische stillen Gesellschaften unter der Beteiligung von KSt-Subjekten – Die GmbH &amp; atypisch Still .....</b> | <b>23.61</b> | <b>802</b> |
| 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | Rz.           | Seite      |
|---|---------------|------------|
| b) Verlustvorträge gemäß § 8c KStG und § 8d KStG . . . . .  | 23.77         | 808        |
| c) Einschränkung des Verlustausgleichs gemäß § 15 Abs. 4<br>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<br>Satz 6–8 EStG . . . . .   | 23.81         | 809        |
| cc) § 15 Abs. 4 Satz 6–8 EStG – Einzelheiten . . . . .  | 23.83         | 811        |
| <b>III. Typische stille Gesellschaften unter der Beteiligung von KSt-Subjekten – Die GmbH &amp; typisch Still . . . . .</b>               | <b>23.87</b>  | <b>812</b> |
| 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<br>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<br>Satz 6–8, § 20 Abs. 1 Nr. 4 Satz 2 EStG . . . . .                             | 23.104        | 818        |
| <b>IV. Zusammenfassung . . . . .</b>  | <b>23.105</b> | <b>818</b> |

## § 24 Gewerbesteuer

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| <b>I. Allgemeines . . . . .</b>  | <b>24.1</b> | <b>821</b> |
| 1. Typische und atypische stille Gesellschaften bei der Gewerbesteuer . . . . .                      | 24.1        | 821        |
| 2. Wesentliche Änderungen der Gewerbesteuer für stille Gesellschaften in der Vergangenheit . . . . . | 24.3        | 822        |
| 3. Nichtabzugsfähigkeit der Gewerbesteuer als Betriebsausgabe . . . . .                              | 24.5        | 823        |
| <b>II. Die atypische stille Gesellschaft . . . . .</b>   | <b>24.6</b> | <b>823</b> |
| 1. Die atypische stille Gesellschaft als Gewerbebetrieb . . . . .                                    | 24.6        | 823        |
| a) Atypische stille Gesellschaften am gesamten Gewerbebetrieb des Inhabers . . . . .                 | 24.6        | 823        |

## Inhaltsverzeichnis

|   | 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        |
| <b>III. Die typische stille Gesellschaft . . . . .</b>  | <b>24.74</b> | <b>851</b> |
| 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        |
| <b>IV. Zusammenfassung . . . . .</b>  | <b>24.87</b> | <b>855</b> |

### § 25 Umsatzsteuer

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| <b>I. Keine Unternehmereigenschaft von stillen Gesellschaften . . . . .</b>  | <b>25.1</b> | <b>858</b> |
| <b>II. Der Geschäftsinhaber als Unternehmer . . . . .</b>  | <b>25.5</b> | <b>859</b> |
| <b>III. Der stille Gesellschafter in der Umsatzsteuer . . . . .</b>  | <b>25.9</b> | <b>861</b> |
| 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | Rz.          | Seite      |
|---|--------------|------------|
| a) Bloßer Erwerb und bloßes Halten stiller Beteiligungen<br>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        |
| <b>IV. Leistungen zwischen Geschäftsinhaber und stillem Gesellschafter</b> .....                                    | <b>25.25</b> | <b>867</b> |
| 1. Mangelnde Umsatzsteuerbarkeit der Leistungen bei gesetzes-typischer stiller Gesellschaft .....                   | 25.25        | 867        |
| 2. Sacheinlagen und Sacheinbringungen des stillen Gesell-schafters 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        |
| <b>V. Veräußerung der stillen Beteiligung</b> .....   | <b>25.41</b> | <b>872</b> |
| <b>VI. Zusammenfassung</b> .....  | <b>25.45</b> | <b>874</b> |

## § 26 Ausgewählte Fragen zum Umwandlungssteuerrecht

|   |             |            |
|---|-------------|------------|
| <b>I. Gründung atypisch stiller Gesellschaften</b> .....  | <b>26.2</b> | <b>875</b> |
| 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 Perso-nengesellschaft .....  | 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 Neugesellschafters in eine bestehende GmbH & atypisch Still unter Leistung eines Aufgelds in die Kapitalrücklage der GmbH . . . . . | 26.36        | 887        |
| <b>II. Wechsel von Mitunternehmerstellung an der Außengesellschaft in die Stellung als atypisch Stiller . . . . .</b>                                 | <b>26.44</b> | <b>889</b> |
| 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        |
| <b>III. Mehrfache Anwendung von Bewertungswahlrechten bei Umwandlungsvorgängen . . . . .</b>  | <b>26.65</b> | <b>898</b> |
| 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 Anteiltauschs . . . . .  | 26.83        | 904        |
| 5. Umwandlungen unter Beteiligung des Geschäftsinhabers bei bestehender atypisch stiller Beteiligung . . . . .  | 26.86        | 905        |
| <b>IV. Umwandlung einer atypisch stillen Beteiligung in eine Beteiligung am Geschäftsinhaber . . . . .</b>  | <b>26.90</b> | <b>906</b> |
| 1. Umwandlung der GmbH & atypisch Still in eine GmbH unter Ausgabe neuer GmbH-Anteile . . . . .   | 26.90        | 906        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   | 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 Mitunternehmerstellung an der Außen-Personengesellschaft ..... | 26.98         | 909        |
| <b>V. Verschmelzung des Geschäftsinhabers .....</b>   | <b>26.101</b> | <b>910</b> |
| <b>VI. Begründung einer Kapitalgesellschaft &amp; typisch Still bei Einbringungen gemäß §§ 20, 21 UmwStG .....</b>    | <b>26.107</b> | <b>911</b> |
| 1. Einräumung einer typisch stillen Beteiligung als sonstige Gegenleistung .....                                      | 26.107        | 911        |
| 2. Rechtslage für Einbringung und Anteiltausch bis zum 31.12.2014 .....   | 26.109        | 911        |
| 3. Rechtslage für Einbringung und Anteiltausch 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        |
| <b>VII. Zusammenfassung .....</b>   | <b>26.133</b> | <b>919</b> |

## § 27 Erbschaft- und Schenkungsteuer, Vermögensteuer

|   |             |            |
|---|-------------|------------|
| <b>I. Erbschaft- und Schenkungsteuer .....</b>      | <b>27.1</b> | <b>922</b> |
| 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        |

## Inhaltsverzeichnis

---

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

### **§ 28 Grund- und Grunderwerbsteuer**

|   |              |            |
|---|--------------|------------|
| <b>I. Grunderwerbsteuer .....</b>         | <b>28.1</b>  | <b>961</b> |
| 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        |
| <b>II. Grundsteuer .....</b>              | <b>28.21</b> | <b>967</b> |

### **§ 29 Die stille Gesellschaft im internationalen Steuerrecht**

|  |              |            |
|--|--------------|------------|
| <b>I. Die beschränkte Steuerpflicht .....</b>                    | <b>29.1</b>  | <b>971</b> |
| 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        |
| <b>II. Maßnahmen zur Beseitigung der Doppelbesteuerung .....</b> | <b>29.23</b> | <b>976</b> |
| 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        |
| <b>III. Das Außensteuergesetz .....</b>                          | <b>29.39</b> | <b>982</b> |
| <b>IV. Negative ausländische Einkünfte .....</b>                 | <b>29.44</b> | <b>984</b> |
| <b>V. Zusammenfassung .....</b>                                  | <b>29.48</b> | <b>985</b> |

**III. Teil:  
Die Unterbeteiligung**

Rz. Seite

**§ 30 Die Unterbeteiligung in zivilrechtlicher Sicht**

|   |               |             |
|---|---------------|-------------|
| <b>I. Wesen der Unterbeteiligung und wirtschaftliche Bedeutung . . . . .</b>              | <b>30.1</b>   | <b>988</b>  |
| <b>II. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten . . . . .</b>                               | <b>30.8</b>   | <b>990</b>  |
| <b>III. Arten der Unterbeteiligung . . . . .</b>  | <b>30.15</b>  | <b>992</b>  |
| <b>IV. Rechtsgrundlagen . . . . .</b>   | <b>30.21</b>  | <b>993</b>  |
| <b>V. Der Unterbeteiligungsvertrag . . . . .</b>  | <b>30.26</b>  | <b>995</b>  |
| 1. Rechtsnatur des Vertrags. . . . .  | 30.26         | 995         |
| 2. Formbedürftigkeit . . . . .  | 30.29         | 996         |
| 3. Mängel des Gesellschaftsvertrags . . . . .   | 30.38         | 1000        |
| <b>VI. Beitrag und Einlage in der Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .</b>             | <b>30.39</b>  | <b>1000</b> |
| <b>VII. Die Rechte und Pflichten der Vertragsparteien . . . . .</b>                       | <b>30.41</b>  | <b>1001</b> |
| <b>VIII. Auswirkungen des Transparenzregisters . . . . .</b>                              | <b>30.57a</b> | <b>1008</b> |
| <b>IX. Beendigung der Unterbeteiligungsgesellschaft . . . . .</b>                         | <b>30.58</b>  | <b>1009</b> |
| <b>X. Die Einlage des Unterbeteiligten in der Insolvenz des Hauptgeschafter . . . . .</b> | <b>30.65</b>  | <b>1012</b> |
| <b>XI. Zusammenfassung . . . . .</b>  | <b>30.66</b>  | <b>1014</b> |

**§ 31 Die Unterbeteiligung im Steuerrecht**

|   |             |             |
|---|-------------|-------------|
| <b>I. Einleitung . . . . .</b>  | <b>31.1</b> | <b>1016</b> |
| <b>II. Unterbeteiligungen natürlicher Personen im Ertragsteuerrecht . . . . .</b>                               | <b>31.2</b> | <b>1017</b> |
| 1. Die typische Unterbeteiligung im Privat- oder Betriebsvermögen . . . . .                                     | 31.2        | 1017        |
| a) Die steuerliche Behandlung beim Unterbeteiligten . . . . .   | 31.2        | 1017        |
| aa) Steuerliche Wesensmerkmale der Unterbeteiligung . . . . .   | 31.2        | 1017        |
| bb) Einzelfragen zur laufenden Einkünftezielung 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 begründete typische stillen Unterbeteiligung im Privatvermögen . . . . . | 31.10       | 1021        |
| (3) Typisch stillen Unterbeteiligung im Betriebsvermögen . . . . .  | 31.14       | 1022        |
| b) Die steuerliche Behandlung beim Hauptbeteiligten . . . . .   | 31.16       | 1022        |

## Inhaltsverzeichnis

---

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

## Inhaltsverzeichnis

---

|  | Rz. Seite  |
|--|------------|
| <b>V. Erbschaft- und Schenkungsteuer . . . . .</b> | 31.90 1049 |
| <b>VI. Zusammenfassung . . . . .</b>               | 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        |
| <b>Stichwortverzeichnis . . . . .</b>   | <b>1067</b> |