

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Rechtsformwahl

| | |
|---|----|
| A. Einleitung | 1 |
| B. Bedeutung der Rechtsformwahl und Vorgehensweise | 2 |
| C. Bedingungen und Vergleichskriterien | 3 |
| I. Alternativen bei der Rechtsformwahl..... | 3 |
| II. Auswahlkriterien | 5 |
| III. GmbH im Vergleich | 6 |
| 1. Mindesteinlage und Haftung..... | 6 |
| 2. Finanzierung..... | 8 |
| a) Eigenfinanzierung | 8 |
| b) Fremdfinanzierung | 10 |
| 3. Leitung und Überwachung | 10 |
| a) Selbst- oder Fremdorganschaft..... | 10 |
| b) Weisungsrecht..... | 10 |
| c) Informationsrecht..... | 11 |
| d) Aufsichtsrat | 12 |
| 4. Mitbestimmung | 12 |
| 5. Rechnungslegung, Prüfung und Publizität..... | 13 |
| 6. Gründungs- und Organisationsaufwand..... | 13 |
| 7. Besteuerung im Vergleich..... | 14 |
| a) Laufende Besteuerung | 14 |
| b) Besteuerung bei Anteilsübertragung und Liquidation..... | 32 |
| 8. Konzernbildung | 34 |
| D. Gesamtwertung | 35 |

§ 2 Gründung und Kapitalaufbringung

| | |
|--|----|
| A. Der Weg in die GmbH | 40 |
| I. Grundlagen..... | 40 |
| 1. Ausgangssituationen auf dem Weg in die GmbH | 40 |
| 2. Gründung – Errichtung – Entstehung..... | 41 |
| 3. Ablauf der Gründung | 41 |
| II. Stadien der GmbH-Gründung..... | 42 |
| 1. Vorgründungsstadium | 42 |
| a) Arten der Vorgründungsgesellschaft | 43 |
| b) Gesellschaftsrechtliche Einordnung..... | 43 |
| c) Steuerliche Einordnung..... | 44 |
| d) Rechnungslegung | 45 |
| 2. Gründungsstadium | 45 |
| a) Gesellschaftsrechtliche Einordnung..... | 45 |
| b) Steuerliche Einordnung..... | 47 |
| c) Rechnungslegung | 48 |

Inhaltsverzeichnis

§ 2 Gründung und Kapitalaufbringung

| | |
|---|-----------|
| 3. Eingetragene GmbH..... | 49 |
| a) Rechtliche Wirkungen der Eintragung | 49 |
| b) Steuerliche Wirkungen der Eintragung | 49 |
| III. Persönliche Haftungsrisiken bei der Gründung..... | 50 |
| 1. Haftung während des Vogründungsstadiums..... | 50 |
| 2. Haftung während des Gründungsstadiums | 51 |
| a) Gründerhaftung..... | 51 |
| b) Handelndenhaftung | 53 |
| 3. Haftung ab Eintragung | 54 |
| a) Differenzhaftung..... | 54 |
| b) Vorbelastungs- oder Unterbilanzhaftung..... | 54 |
| B. Abschluß des Gesellschaftsvertrags | 55 |
| I. Vertragschließende | 55 |
| 1. Anzahl der Gründer..... | 55 |
| 2. Taugliche Gründer..... | 55 |
| a) Natürliche Personen..... | 56 |
| b) Juristische Personen | 56 |
| c) Gesamthandsgemeinschaften | 56 |
| II. Gesellschaftsvertrag | 57 |
| 1. Feststellung..... | 57 |
| 2. Rechtsnatur | 58 |
| III. Inhalt des Gesellschaftsvertrags..... | 58 |
| 1. Satzungsbestandteile | 58 |
| 2. Notwendiger Inhalt des Gesellschaftsvertrags | 59 |
| a) Firma der Gesellschaft..... | 60 |
| b) Sitz der Gesellschaft | 62 |
| c) Gegenstand des Unternehmens | 62 |
| 3. Formbedürftiger fakultativer Inhalt | 64 |
| 4. Sonstiger fakultativer Inhalt | 64 |
| 5. Ausgestaltung von Gesellschaftsverträgen | 65 |
| a) Satzungsautonomie und Typenvielfalt..... | 65 |
| b) Allgemeine Gestaltungshinweise..... | 66 |
| IV. Formvorschriften | 66 |
| 1. Notarielle Beurkundung | 67 |
| a) Gründungsprotokoll..... | 67 |
| b) Umfang der Beurkundung | 67 |
| c) Auslandsbeurkundung | 67 |
| 2. Unterzeichnung sämtlicher Gesellschafter | 68 |
| a) Eigenhändige Unterzeichnung..... | 68 |
| b) Vollmacht und Vertretung | 68 |
| C. Bestellung der Geschäftsführer | 69 |
| I. Funktion der Geschäftsführung im Gründungsstadium..... | 69 |
| II. Bestellung der Gründungsgeschäftsführer | 69 |
| 1. Bestellung im Gesellschaftsvertrag | 69 |
| 2. Bestellung durch Beschuß | 70 |
| D. Leistung der Stammeinlagen | 79 |
| I. Kapitalaufbringung..... | 70 |
| 1. Bestandteil des Gründungsvorgangs..... | 70 |
| 2. Schaffung der Kapitalbasis..... | 70 |

| | |
|---|----|
| II. Stammkapital und Stammeinlagen | 71 |
| 1. Inhalt des Gesellschaftsvertrags | 71 |
| 2. Stammkapital | 72 |
| a) Stammkapital und Gesellschaftsvermögen | 72 |
| b) Funktion des Stammkapitals | 72 |
| 3. Stammeinlagen | 73 |
| a) Übereinstimmung des Gesamtbetrags der Stammeinlagen mit Stammkapital | 73 |
| b) Einheitlichkeit der Beteiligung | 73 |
| c) Verknüpfung von Stammeinlage und Geschäftsanteil | 73 |
| III. Leistung der Stammeinlagen | 74 |
| 1. Einlageformen | 74 |
| a) Bareinlage | 74 |
| b) Sacheinlage | 75 |
| c) Mischeinlage | 75 |
| d) Gemischte Sacheinlage | 75 |
| 2. Mindestbeträge und ausstehende Einlagen | 75 |
| a) Mindestbetrag des Stammkapitals | 75 |
| b) Mindestbetrag und Stückelung der Stammeinlagen | 76 |
| c) Ausstehende Einlagen | 77 |
| 3. Leistungen zur endgültigen freien Verfügung | 78 |
| 4. Steuerwirkungen der Einlageleistung | 78 |
| a) Steuerfolgen bei der GmbH | 78 |
| b) Steuerfolgen beim Gesellschafter | 79 |
| 5. Bilanzieller Ausweis der Einlageleistung | 79 |
| a) Eröffnungsbilanz | 79 |
| b) Ausstehende Einlagen | 80 |
| IV. Besonderheiten bei Sacheinlagen | 80 |
| 1. Festsetzung im Gesellschaftsvertrag | 81 |
| 2. Sacheinlagegegenstände | 81 |
| 3. Wert der Sacheinlagen | 82 |
| 4. Sachgründungsbericht | 82 |
| 5. Verschleierte Sacheinlagen | 83 |
| a) Grundkonstellation und Erscheinungsformen | 83 |
| b) Tatbestand | 83 |
| c) Rechtsfolgen | 84 |
| d) Heilungsmöglichkeit | 85 |
| e) Steuerfolgen | 85 |
| V. Reale Kapitalaufbringung | 86 |
| 1. Sicherstellung der Kapitalaufbringung | 86 |
| 2. Kapitalaufbringungsschutz | 86 |
| a) Befreiung von der Einlageverpflichtung | 86 |
| b) Aufrechnung gegen Einlageverpflichtung | 87 |
| c) Zurückbehaltungsrecht an Sacheinlagen | 87 |
| d) Einhaltung der Sacheinlagevorschriften | 87 |
| 3. Rechtsfolgen versauter Zahlungen auf Stammeinlagen | 87 |
| a) Verzugszinsen (§ 20 GmbHG) | 87 |
| b) Ausschluß sämiger Gesellschafter (§ 21 GmbHG) | 88 |
| c) Haftung des Rechtsvorgängers (§ 22 GmbHG) | 88 |
| d) Verwertung des Geschäftsanteils (§ 23 GmbHG) | 88 |
| e) Ausfallhaftung (§ 24 GmbHG) | 88 |

Inhaltsverzeichnis

§ 3 Der Gesellschafter

| | |
|---|-----------|
| 4. Sondervorteile und Gründungsaufwand..... | 89 |
| a) Sondervorteile | 89 |
| b) Gründungsaufwand..... | 89 |
| E. Anmeldung und registergerichtliches Verfahren | 91 |
| I. Abschluß des Gründungsvorgangs..... | 91 |
| II. Voraussetzungen und Inhalt der Anmeldung..... | 91 |
| 1. Voraussetzungen..... | 91 |
| 2. Inhalt | 92 |
| a) Der Anmeldung beizufügende Unterlagen..... | 92 |
| b) Versicherungen der Geschäftsführer | 92 |
| c) Angabe der Vertretungsbefugnis | 93 |
| d) Zeichnung der Unterschriften | 93 |
| III. Sanktionen bei fehlerhafter Anmeldung | 93 |
| 1. Verfahrensmängel | 93 |
| 2. Gründungshaftung | 94 |
| 3. Bankenhaftung | 94 |
| 4. Strafandrohung | 95 |
| IV. Registergerichtliches Verfahren..... | 95 |
| 1. Prüfungspflicht des Registrators | 95 |
| 2. Handelsregistereintragung und Bekanntmachungen..... | 96 |
| F. Die Einmanngründung | 97 |
| I. Wege zur Einmann-GmbH | 97 |
| II. Die Errichtungserklärung | 98 |
| III. Rechtsnatur der Einmann-Gründungsorganisation | 98 |
| IV. Die Kapitalaufbringung..... | 98 |

§ 3 Der Gesellschafter

| | |
|---|------------|
| Vorbemerkung..... | 102 |
| A. Die Stellung der Gesellschafter in der GmbH..... | 102 |
| I. Die Gesellschafter als oberstes Gesellschaftsorgan..... | 102 |
| II. Delegation von Gesellschafterkompetenzen..... | 103 |
| III. Besondere Gesellschaftereigenschaften..... | 105 |
| B. Allgemeine Verhaltensgrundsätze..... | 106 |
| I. Treuepflicht | 106 |
| II. Gleichbehandlungsgrundsatz..... | 111 |
| C. Die Gesellschafterrechte | 114 |
| I. Inhaber der Gesellschafterrechte | 114 |
| II. Gesellschafterrechte als Vermögens- und Verwaltungsrechte..... | 114 |
| III. Gesellschafterrechte und Drittrechte von Gesellschaftern | 115 |
| IV. Begründung, Änderung und Aufhebung allgemeiner Gesellschafterrechte | 116 |
| V. Gesellschaftsonderrechte | 116 |
| VI. Einzelne Gesellschafterrechte | 119 |

| | |
|--|------------|
| 1. Informationsrechte..... | 120 |
| a) Informationsrecht gemäß § 51 a GmbHG..... | 120 |
| b) Informationsrecht zu Beschußgegenständen..... | 130 |
| c) Informationsrecht gegenüber Mitgesellschaftern | 131 |
| 2. Allgemeines Prüfungs- und Überwachungsrecht gegenüber der Ge- schäftsführung | 132 |
| 3. Geltendmachung von Ersatzansprüchen der Gesellschaft gemäß § 46 Ziff. 8 Alt. 1 GmbHG..... | 133 |
| 4. Vertretung der Gesellschaft in Prozessen mit Geschäftsführern gemäß § 46 Ziff. 8 Alt. 2 GmbHG | 135 |
| 5. Klagebefugnis einzelner Gesellschafter zugunsten der Gesellschaft..... | 136 |
| D. Die Gesellschafterpflichten | 138 |
| I. Schutzfunktion der allgemeinen Gesellschafterpflichten..... | 138 |
| II. Adressaten der allgemeinen Gesellschafterpflichten | 138 |
| III. Einzelne Gesellschafterpflichten | 138 |
| 1. Wettbewerbsverbot..... | 139 |
| 2. Geheimhaltungspflicht | 140 |
| IV. Gesellschaftsvertragliche Gesellschafterpflichten..... | 141 |

§ 4 Die Beschußfassung der Gesellschafter

| | |
|--|------------|
| Vorbemerkung | 149 |
| A. Die Beschußfassung in Gesellschafterversammlungen..... | 150 |
| I. Einberufung einer Gesellschafterversammlung | 150 |
| 1. Zuständigkeit zur Einberufung | 150 |
| 2. Pflicht zur Einberufung einer Gesellschafterversammlung | 152 |
| a) Einberufung in ausdrücklich bestimmten Fällen | 152 |
| b) Einberufung im Interesse der Gesellschaft | 152 |
| c) Einberufung bei Verlust der Hälfte des Stammkapitals | 153 |
| d) Einberufungsverlangen einer Minderheit und Selbsthilferecht..... | 153 |
| e) Abdingbarkeit durch Satzung | 156 |
| 3. Form und Inhalt der Einberufung einer Gesellschafterversammlung | 156 |
| a) Einberufung durch Ladung..... | 156 |
| b) Adressaten der Einladung | 156 |
| c) Ladungsfrist | 158 |
| d) Ankündigung der Tagesordnungspunkte | 159 |
| e) Ort und Termin der Gesellschafterversammlung | 159 |
| f) Abdingbarkeit durch Satzung | 160 |
| g) Fehlerhafte Einberufung | 160 |
| II. Recht zur Teilnahme an Gesellschafterversammlungen..... | 161 |
| 1. Inhalt des Teilnahmerechts | 161 |
| 2. Teilnahmerecht der Gesellschafter..... | 161 |
| a) Inhaber des Teilnahmerechts | 161 |
| b) Ausschluß des Teilnahmerechts | 162 |
| c) Gesetzliche und rechtsgeschäftliche Vertretung | 163 |
| 3. Teilnahmerecht Dritter | 163 |
| 4. Verletzung des Teilnahmerechts | 164 |
| III. Durchführung der Gesellschafterversammlung | 164 |
| 1. Versammlungsleiter | 165 |

Inhaltsverzeichnis

§ 4 Die Beschußfassung der Gesellschafter

| | |
|--|------------|
| 2. Protokollierung von Gesellschafterbeschlüssen | 165 |
| IV. Zustandekommen von Gesellschafterbeschlüssen | 166 |
| 1. Antrag zur Beschußfassung | 166 |
| 2. Abstimmung | 167 |
| 3. Beschußfeststellung | 168 |
| 4. Weitere Erfordernisse | 169 |
| V. Vollversammlung | 169 |
| B. Die Beschußfassung außerhalb von Gesellschafterversammlungen | 170 |
| I. Schriftliches Verfahren gem. § 48 Abs. 2 GmbHG | 170 |
| II. Satzungsregelungen | 171 |
| C. Die Beschußfassung in Ein-Mann-Gesellschaften | 172 |
| D. Stimmrecht und Stimmrechtsausübung | 173 |
| I. Inhalt und Grenzen des Stimmrechts | 173 |
| II. Stimmkraft der Gesellschafter | 174 |
| III. Inhaber des Stimmrechts | 174 |
| 1. Stimmrecht der Gesellschafter | 174 |
| 2. Stimmrechtsausübung durch Dritte | 175 |
| 3. Verbot der Stimmrechtsabspaltung und einheitliche Stimmabgabe | 177 |
| IV. Stimmrechtsausschluß | 178 |
| 1. Allgemeines | 178 |
| 2. Entlastung eines Gesellschafters | 178 |
| 3. Befreiung von einer Verbindlichkeit | 179 |
| 4. Vornahme eines Rechtsgeschäfts | 180 |
| 5. Einleitung oder Erledigung eines Rechtsstreits | 180 |
| 6. Anwendungsgrenzen des § 47 Abs. 4 GmbHG | 181 |
| a) Sozialakte | 181 |
| b) Wichtiger Grund für Beschußfassung | 181 |
| c) Weitere Einzelfälle | 182 |
| d) Abdingbarkeit des § 47 Abs. 4 GmbHG | 183 |
| e) Mißachtung des Stimmverbots | 183 |
| 7. Anwendbarkeit des § 181 BGB | 184 |
| 8. Ruhen der Mitgliedschaftsrechte für die eigenen Anteile der GmbH | 184 |
| 9. Analoge Anwendbarkeit der §§ 71 b, 71 d AktG | 185 |
| V. Stimmbindungsvereinbarungen | 185 |
| 1. Inhalt und Wirksamkeit | 185 |
| 2. Zulässigkeitsgrenzen | 186 |
| 3. Durchsetzung und Vollstreckbarkeit | 187 |
| VI. Haftung wegen Stimmrechtsausübung | 187 |
| VII. Wirksamkeit der Stimmabgabe | 188 |
| E. Mehrheitserfordernisse | 189 |
| I. Beschußfähigkeit | 189 |
| II. Gesetzliche Mehrheitserfordernisse | 189 |
| III. Gesellschaftsvertragliche Mehrheitserfordernisse | 190 |
| F. Änderung des Gesellschaftsvertrages | 190 |
| I. Gesellschaftsvertrag als Gegenstand der Änderung | 190 |
| II. Begriff der Änderung | 192 |

| | |
|---|------------|
| III. Durchführung der Änderung | 193 |
| 1. Zwingende Zuständigkeit der Gesellschafter | 193 |
| 2. Beschußmehrheit | 193 |
| a) Dreiviertel-Mehrheit | 193 |
| b) Anpassung der Gewinnverwendungsregel | 194 |
| c) Leistungsvermehrung | 194 |
| d) Zweckänderung nur einstimmig | 195 |
| 3. Notarielle Beurkundung des Änderungsbeschlusses | 195 |
| IV. Eintragung in das Handelsregister | 195 |
| 1. Anmeldung | 195 |
| 2. Rechtswirkungen | 196 |
| V. Exkurs: Umstellung von DM auf EURO | 196 |
| G. Aufhebung von Gesellschafterbeschlüssen | 198 |
| H. Auslegung von Gesellschafterbeschlüssen | 199 |
| J. Fehlerhafte Gesellschafterbeschlüsse | 199 |
| I. Allgemeines | 199 |
| II. Scheinbeschlüsse (Nichtbeschlüsse) | 200 |
| III. Unwirksame Beschlüsse | 200 |
| IV. Nichtige Beschlüsse | 201 |
| 1. Einberufungsmängel | 201 |
| 2. Beurkundungsmängel | 203 |
| 3. Unvereinbarkeit mit dem Wesen der GmbH und Inhaltsverstöße | 203 |
| 4. Sittenverstoß | 204 |
| 5. Nichtigkeitserklärung | 204 |
| 6. Weitere Nichtigkeitsgründe | 204 |
| 7. Teilnichtigkeit | 204 |
| 8. Bedeutung und Rechtsfolgen der Nichtigkeit | 205 |
| 9. Heilung der Nichtigkeit | 205 |
| V. Anfechtbare Beschlüsse | 206 |
| 1. Anfechtbarkeit im allgemeinen | 206 |
| 2. Anfechtungsgründe | 206 |
| 3. Ausschluß der Anfechtbarkeit | 208 |
| VI. Rechtsbehelfe bei fehlerhaften Beschlüssen | 209 |
| 1. Klagearten | 209 |
| 2. Rechtsschutzinteresse | 210 |
| 3. Prozeßbeteiligte | 210 |
| 4. Klagefrist | 211 |
| 5. Weitere Verfahrensfragen | 213 |
| 6. Urteilswirkungen | 214 |
| 7. Einstweiliger Rechtsschutz | 214 |
| A. Bestellung und Anstellung | 219 |
| I. Bestellung | 219 |
| 1. Bedeutung der Bestellung für die Gesellschaft | 219 |
| a) Zuständigkeit für die Bestellung | 221 |
| b) Dauer der Bestellung | 221 |

| | |
|--|------------|
| c) Geschäftsführerstellung als Sonderrecht | 222 |
| d) Persönliche Voraussetzungen des Geschäftsführers | 222 |
| 2. Fehlerhafte Bestellung und faktischer Geschäftsführer | 222 |
| 3. Erlöschen der Bestellung | 223 |
| a) Gesetzliches Ende | 223 |
| b) Rechtsgeschäftliches Ende durch auflösende Bedingung | 223 |
| c) Liquidation der Gesellschaft | 224 |
| 4. Notgeschäftsführer | 224 |
| 5. Niederlegung des Amtes | 224 |
| 6. Eintragung im Handelsregister | 225 |
| II. Anstellung | 226 |
| 1. Der Anstellungsvertrag | 226 |
| a) Abschluß und inhaltlicher Rahmen des Anstellungsvertrages | 226 |
| b) Form des Vertrages | 228 |
| c) Mangelhafter Vertrag | 228 |
| 2. Vergütung des Geschäftsführers | 229 |
| a) Nachzahlungsverbot | 229 |
| b) Angemessenheit | 231 |
| 3. Vergütungsformen und Vergütungssysteme | 233 |
| a) Festgehalt | 233 |
| b) Tantiemen | 233 |
| c) Beteiligungsmodelle | 236 |
| d) Altersversorgung | 236 |
| e) Sonderformen der Vergütung | 241 |
| 4. Sozialversicherungsrechtliche Stellung des Geschäftsführers | 243 |
| III. Abberufung und Kündigung des Anstellungsvertrages | 244 |
| 1. Abberufung | 244 |
| 2. Kündigungsrechte und Kündigungsschutz | 246 |
| 3. Vereinbarte Beendigung des Vertrages | 248 |
| 4. Steuerliche Behandlung von Abfindungen | 248 |
| B. Rechte, Pflichten und Aufgaben der Geschäftsführer | 249 |
| I. Rechtliches Dürfen und Können der Geschäftsführer | 249 |
| 1. Geschäftsführung | 249 |
| a) Gesetzliche Regeln | 249 |
| b) Beschränkung der Geschäftsführung | 250 |
| c) Rechtswidrige Beschränkungen der Geschäftsführung | 251 |
| d) Mitbestimmung und Geschäftsführung | 252 |
| 2. Vertretung der Gesellschaft | 253 |
| a) Gesetzlicher Umfang der Vertretungsbefugnis | 253 |
| b) Vertretungsregelung bei Mehrheit von Geschäftsführern | 255 |
| c) Selbstkontrahieren | 256 |
| 3. Allgemeine Schranken der Geschäftsführung und Vertretung | 258 |
| a) Treuepflicht | 258 |
| b) Wettbewerbsverbot | 258 |
| II. Pflichten und Aufgaben der Geschäftsführer | 260 |
| 1. Internes Kontrollsystem und Risikofrüherkennung | 260 |
| 2. Rechnungslegung | 261 |
| 3. Auskunftspflicht gegenüber den Gesellschaftern | 261 |
| 4. Formalpflichten | 261 |
| a) Anmeldungen und Anzeigen | 262 |
| b) Angabepflichten auf Geschäftsbriefen | 262 |

| | |
|--|------------|
| c) Einberufung der Gesellschafterversammlung..... | 263 |
| 5. Steuerliche Pflichten..... | 263 |
| a) Pflichten in der laufenden Besteuerung..... | 263 |
| b) Pflichten in der Betriebsprüfung..... | 264 |
| 6. Pflichten des Geschäftsführers bei Verlust der Hälfte des Stammkapitals, bei Zahlungsunfähigkeit, Überschuldung und drohender Zahlungsunfähigkeit | 265 |
| a) Verlust der Hälfte des Stammkapitals | 265 |
| b) Pflichten des Geschäftsführers in der Krise der GmbH..... | 265 |
| C. Risiken aus der Geschäftsführertätigkeit | 266 |
| I. Haftung..... | 266 |
| 1. Haftung gegenüber der Gesellschaft | 266 |
| a) Haftung nach § 43 GmbHG | 266 |
| b) Haftung bei Insolvenzverschleppung (§ 64 Abs. 2 GmbHG) | 268 |
| c) Weitere Haftungstatbestände des GmbH-Rechts | 269 |
| d) Haftung aus unerlaubter Handlung..... | 269 |
| 2. Haftung gegenüber den Gesellschaftern und Dritten | 270 |
| a) Ansprüche der Gesellschafter..... | 270 |
| b) Ansprüche Dritter | 270 |
| 3. Haftung der Gesellschaft für Handeln der Geschäftsführer..... | 274 |
| II. Strafrechtliche Verantwortlichkeit der Geschäftsführer..... | 274 |
| 1. Straftaten und Ordnungswidrigkeiten des Bilanzrechts (§§ 331, 334 HGB)..... | 274 |
| 2. Verspätete oder unterlassene Anmeldung der Insolvenz | 275 |
| 3. Insolvenzstraftaten..... | 276 |
| 4. Sonstige Straftaten..... | 276 |
| § 6 Der Aufsichtsrat/Beirat | |
| A. Einführung | 278 |
| I. Bedeutung und Verbreitung..... | 278 |
| II. Begriffsbestimmungen und Abgrenzungen..... | 280 |
| 1. Der fakultative Aufsichtsrat | 280 |
| 2. Der obligatorische Aufsichtsrat | 281 |
| a) Betriebsverfassungsgesetz 1952 | 281 |
| b) Mitbestimmungsgesetz 1976 | 281 |
| c) Montan-Mitbestimmungsgesetz 1951 und Mitbestimmungergänzungsgesetz 1956..... | 282 |
| d) Feststellung des anzuwendenden Aufsichtsratssystems..... | 282 |
| e) Koexistenz anderer Gremien neben dem obligatorischen Aufsichtsrat..... | 283 |
| 3. Der Beirat | 284 |
| 4. Der Gesellschafterausschuß | 286 |
| 5. Beratungsverträge | 287 |
| B. Der fakultative Aufsichtsrat/Beirat | 288 |
| I. Grundsatz der Gestaltungsfreiheit | 288 |
| II. Zusammensetzung und persönliche Voraussetzungen..... | 289 |
| III. Bestellung, Amtszeit und Abberufung | 290 |

| | |
|--|------------|
| IV. Innere Ordnung, Beschußfassung und Beschußkontrolle | 292 |
| 1. Innere Ordnung | 292 |
| 2. Beschußfassung | 293 |
| 3. Beschußkontrolle | 294 |
| V. Aufgaben und Kompetenzen..... | 295 |
| 1. Überblick | 295 |
| 2. Überwachung der Geschäftsführung..... | 296 |
| 3. Prüfung des Jahresabschlusses | 296 |
| 4. Einberufung der Gesellschafterversammlung und Vertretung gegenüber der Geschäftsführung | 298 |
| 5. Einfluß auf die Geschäftsführung..... | 298 |
| 6. Übertragung von Befugnissen der Gesellschafterversammlung | 299 |
| 7. Informationsrechte des Aufsichtsrats/Beirats..... | 300 |
| VI. Rechtsstellung und Vergütung..... | 301 |
| 1. Rechtsstellung | 301 |
| 2. Vergütung | 301 |
| 3. Steuerliche Behandlung | 302 |
| a) Bei der GmbH | 302 |
| b) Bei den Aufsichtsräten/Beiräten | 303 |
| VII. Verantwortlichkeit..... | 305 |
| C. Der obligatorische Aufsichtsrat..... | 307 |
| I. Vorbemerkung..... | 307 |
| II. Der AR nach dem BetrVG 1952 | 308 |
| 1. Grundlagen | 308 |
| 2. Maßgebliche Arbeitnehmerzahl | 309 |
| 3. Die Bildung des Aufsichtsrats | 309 |
| 4. Mitgliederzahl und Zusammensetzung | 311 |
| 5. Bestellung | 312 |
| 6. Amtszeit und Abberufung..... | 312 |
| 7. Innere Ordnung, Beschußfassung und Beschußkontrolle | 313 |
| 8. Aufgaben und Kompetenzen | 314 |
| a) Überwachung der Geschäftsführung | 314 |
| b) Prüfung des Jahresabschlusses..... | 315 |
| c) Geschäftsführung und zustimmungspflichtige Geschäfte..... | 315 |
| d) Anwendung der Regeln über den fakultativen Aufsichtsrat | 316 |
| III. Der AR nach dem MitbestG..... | 316 |
| 1. Grundlagen | 316 |
| 2. Maßgebliche Arbeitnehmerzahl | 317 |
| 3. Größe und Zusammensetzung | 317 |
| 4. Aufgaben und Kompetenzen | 318 |
| a) Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer..... | 318 |
| b) Anstellungsverträge mit den Geschäftsführern | 318 |
| c) Vertretung der Gesellschaft | 319 |
| d) Ausübung von Beteiligungsrechten..... | 319 |
| e) Innere Ordnung und Beschußfassung | 319 |
| IV. Rechtsstellung und Vergütung..... | 320 |
| 1. Rechtsstellung | 320 |
| 2. Steuerliche Behandlung der Vergütung..... | 320 |

§ 7 Finanzierung durch Gesellschafter

| | |
|--|-----|
| A. Einleitung | 323 |
| B. Kapitalerhöhung | 325 |
| I. Überblick | 325 |
| 1. Begriff der Kapitalerhöhung | 325 |
| 2. Arten der Kapitalerhöhung | 325 |
| a) Kapitalerhöhung durch Zuführung neuer Mittel | 326 |
| b) Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln | 326 |
| c) Kombination der beiden Kapitalerhöhungarten | 326 |
| 3. Motive für eine Kapitalerhöhung | 327 |
| II. Ablauf der Kapitalerhöhung durch Zuführung neuer Mittel | 328 |
| 1. Beschußfassung der Kapitalerhöhung | 328 |
| a) Erhöhungsbeschluß | 328 |
| b) Zulassungsbeschluß | 330 |
| 2. Durchführung der Kapitalerhöhung | 331 |
| a) Übernahmevertrag | 331 |
| b) Aufbringung des erhöhten Stammkapitals | 332 |
| c) Anmeldung und registergerichtliches Verfahren | 334 |
| 3. Folgen der Kapitalerhöhung | 334 |
| a) Auswirkungen bei der GmbH | 334 |
| b) Auswirkungen beim Gesellschafter | 334 |
| III. Ablauf der Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln | 337 |
| 1. Beschußfassung der Kapitalerhöhung | 337 |
| a) Form | 337 |
| b) Voraussetzungen | 337 |
| c) Inhalt | 339 |
| 2. Anmeldung der Kapitalerhöhung und registergerichtliches Verfahren | 340 |
| 3. Folgen der Kapitalerhöhung | 340 |
| a) Auswirkungen bei der GmbH | 340 |
| b) Auswirkungen beim Gesellschafter | 341 |
| C. Nachschüsse | 341 |
| I. Überblick | 341 |
| II. Beschränkte und unbeschränkte Nachschußpflicht | 342 |
| 1. Begründung der Nachschußpflicht | 342 |
| 2. Zahlung der Nachschüsse | 343 |
| a) Einforderung | 343 |
| b) Bilanzielle Behandlung | 343 |
| c) Rechte des Gesellschafters | 344 |
| d) Steuerliche Behandlung | 344 |
| 3. Rechtsfolgen bei Säumnis | 345 |
| a) Bei beschränkter Nachschußpflicht | 345 |
| b) Bei unbeschränkter Nachschußpflicht | 345 |
| 4. Rückzahlung von Nachschüssen | 347 |
| a) Voraussetzungen und Rechtsfolgen | 347 |
| b) Steuerliche Behandlung | 348 |
| D. Nebenleistungen | 348 |
| I. Überblick | 348 |
| II. Inhalt und rechtliche Behandlung der Nebenleistungen | 350 |

| | |
|--|------------|
| 1. Leistungsinhalt..... | 350 |
| 2. Mitgliedschaftliche Bindung | 351 |
| 3. Abwicklung der Leistungspflichten | 351 |
| a) Einforderung | 351 |
| b) Ausführungsvertrag..... | 352 |
| c) Bilanzielle und steuerliche Behandlung der Nebenleistungen..... | 352 |
| d) Leistungsstörungen | 353 |
| e) Rückzahlung..... | 354 |
| E. Verdeckte Einlagen..... | 355 |
| I. Überblick..... | 355 |
| II. Verdeckte Zuführungen von Eigenkapital..... | 355 |
| 1. Handelsrecht..... | 355 |
| a) Offene Einlagen | 355 |
| b) Begriff der verdeckten Einlage..... | 356 |
| 2. Steuerrecht..... | 358 |
| a) Begriff der verdeckten Einlage..... | 358 |
| b) Steuerliche Behandlung..... | 359 |
| F. GmbH und Still | 368 |
| I. Überblick..... | 368 |
| II. Die stille Gesellschaft..... | 368 |
| 1. Begründung | 368 |
| 2. Gesetzliche und vertragliche Ausgestaltung..... | 370 |
| a) Typische stille Gesellschaft..... | 370 |
| b) Atypische stille Gesellschaft..... | 372 |
| 3. GmbH-Beteiligung und stille Beteiligung | 373 |
| 4. Bilanzielle Behandlung | 374 |
| 5. Steuerrechtliche Behandlung | 374 |
| a) Ertragsteuern..... | 374 |
| b) Substanzsteuern | 379 |
| 6. Übertragung und Auflösung der stillen Gesellschaft | 382 |
| G. Genußrechte | 383 |
| I. Überblick..... | 383 |
| II. Behandlung der Finanzierungs-Genußrechte | 384 |
| 1. Entstehung..... | 384 |
| 2. Inhalt | 385 |
| a) Rechtsnatur und Ausgestaltung des Genußrechts..... | 385 |
| b) Verhältnis zum Gesellschaftsrecht | 386 |
| c) Übertragbarkeit | 387 |
| 3. Bilanzielle Behandlung | 388 |
| a) Bei der Gesellschaft..... | 388 |
| b) Beim Genußrechtsinhaber..... | 390 |
| 4. Steuerliche Behandlung | 390 |
| a) Ertragsteuern..... | 390 |
| b) Substanzsteuern | 393 |
| 5. Beendigung | 395 |
| H. Gesellschafterdarlehen | 395 |
| I. Überblick..... | 395 |
| II. Behandlung des Gesellschafterdarlehens | 395 |
| 1. Zivilrecht..... | 395 |

| | |
|---|------------|
| 2. Bilanzielle Behandlung | 396 |
| 3. Steuerrecht..... | 397 |
| a) Ertragsteuern..... | 397 |
| b) Substanzsteuern..... | 398 |
| J. Gesellschafter-Fremdfinanzierung durch nicht im Inland veranlagte Anteilseigner | 399 |
| I. Überblick..... | 399 |
| II. Grundzüge der gesetzlichen Regelung | 400 |
| 1. Regelungsinhalt | 400 |
| 2. Anteiliges Eigenkapital des Anteilseigners..... | 400 |
| 3. Fremdkapital iSd. § 8 a Abs. 1 KStG | 401 |
| 4. „Safe Haven“ und Folgen seiner Überschreitung | 401 |

§ 8 Kapitalerhaltung

| | |
|--|------------|
| A. Erhaltung des Stammkapitals | 407 |
| I. Überblick zu §§ 30 und 31 GmbHG | 407 |
| II. Das Auszahlungsverbot (§ 30 GmbHG) | 409 |
| 1. Verminderung des zur Erhaltung des Stammkapitals erforderlichen Vermögens | 409 |
| 2. Ermittlung des Vermögens | 411 |
| a) Bilanzierungs- und Bewertungsgrundsätze | 411 |
| b) Abweichungen vom Jahresabschluß | 413 |
| 3. Maßgeblicher Zeitpunkt | 414 |
| 4. Verfahren der Ermittlung des Vermögens | 414 |
| 5. Zulässige und unzulässige Leistungen | 415 |
| a) Austauschgeschäft und Drittgeschäfte | 415 |
| b) Leistungsäquivalenz im Rahmen des § 30 GmbHG..... | 416 |
| c) Verbindlichkeiten und Sicherheiten zugunsten eines Gesellschafters..... | 417 |
| d) Erwerb eigener Anteile und Einziehung von Anteilen..... | 418 |
| e) Steuerliche verdeckte und offene Gewinnausschüttungen..... | 419 |
| 6. Zahlungsempfänger | 421 |
| a) Gesellschafter als Leistungsempfänger | 421 |
| b) Dritte als Leistungsempfänger | 421 |
| 7. Gültigkeit des Geschäfts, Leistungsverweigerungsrecht..... | 423 |
| a) Maßgeblichkeit der objektiven Vermögenslage | 423 |
| b) Nichtigkeit bei bewußtem Verstoß | 424 |
| c) Wirkung ggü. Dritten..... | 424 |
| III. Erstattungspflicht und Haftung (§ 31 GmbHG) | 425 |
| 1. Erstattungsberechtigter | 425 |
| 2. Anspruchsgegner..... | 425 |
| a) Gesellschafter | 425 |
| b) Dritte als Anspruchsgegner..... | 426 |
| c) Nahestehende Personen und verbundene Unternehmen..... | 426 |
| 3. Inhalt des Erstattungsanspruchs..... | 427 |
| a) Rückgewähr von Zahlungen und anderen Leistungen | 427 |
| b) Durchsetzung des Anspruchs | 428 |
| c) Steuerliche Behandlung der Erstattung..... | 429 |
| 4. Guter Glaube und Gläubigerschutz..... | 430 |

| | |
|---|------------|
| a) Anforderungen an den Gutgläubenschutz..... | 430 |
| b) Erforderlichkeit der Erstattung | 431 |
| 5. Haftung der Mitgesellschafter | 432 |
| a) Doppelte Subsidiarität | 432 |
| b) Gesellschafterstellung | 432 |
| c) Inhalt und Umfang der Haftung..... | 433 |
| d) Steuerliche Behandlung der Haftung | 434 |
| 6. Beweislast | 434 |
| 7. Erlaß..... | 434 |
| 8. Verjährung | 435 |
| a) Regelmäßige Verjährungsfrist | 435 |
| b) Verjährungsfrist bei böslicher Handlungsweise | 436 |
| 9. Verschuldensabhängige Haftung der Mitgesellschafter | 436 |
| 10. Haftung der Geschäftsführer..... | 437 |
| a) Schadensersatzpflicht ggü. der Gesellschaft..... | 437 |
| b) Ersatzpflicht ggü. den haftenden Gesellschaftern | 438 |
| c) Konkurrierende Gesellschafterhaftung..... | 438 |
| d) Rückgriff..... | 438 |
| e) Steuerliche Behandlung der Haftung | 438 |
| 11. Anspruchskonkurrenzen | 439 |
| IV. Gutgläubig bezogene Gewinnanteile..... | 439 |
| 1. Überblick zu § 32 GmbHG | 439 |
| 2. Voraussetzungen des § 32 GmbHG..... | 440 |
| a) Begünstigte Gewinnanteile | 440 |
| b) Rückforderungsanspruch der Gesellschaft..... | 441 |
| c) Gutgläubigkeit des Gesellschafters | 442 |
| d) Beweislast | 442 |
| 3. Rechtsfolgen..... | 443 |
| a) Gutgläubigkeit | 443 |
| b) Bösgläubigkeit..... | 443 |
| c) Steuerliche Behandlung der Dividendenerstattung..... | 444 |
| d) Gewinnauszahlung an Dritte | 445 |
| B. Kapitalherabsetzung..... | 446 |
| I. Überblick zu § 58 bis § 58f GmbHG | 446 |
| II. Zwecke der Kapitalherabsetzung | 447 |
| 1. Rückzahlung und Erlaß von Einlagen..... | 447 |
| 2. Abfindung..... | 448 |
| 3. Einstellung in Rücklagen | 448 |
| 4. Beseitigung einer Unterbilanz | 449 |
| 5. Sanierung | 449 |
| a) Zuzahlungen der Gesellschafter..... | 449 |
| b) Kapitalerhöhung durch Beitritt Dritter | 449 |
| III. Kapitalherabsetzungsbeschluß | 450 |
| 1. Änderung des Gesellschaftsvertrages | 450 |
| 2. Inhalt des Beschlusses bei ordentlicher Kapitalherabsetzung | 450 |
| a) Zweck der Kapitalherabsetzung..... | 450 |
| b) Höhe der Kapitalherabsetzung | 451 |
| c) Auswirkungen auf Geschäftsanteile..... | 452 |
| 3. Inhalt des Beschlusses bei vereinfachter Kapitalherabsetzung | 453 |
| a) Zweck der Kapitalherabsetzung..... | 453 |
| b) Höhe der Kapitalherabsetzung | 454 |
| c) Auswirkungen der Kapitalherabsetzung..... | 454 |

| | |
|---|------------|
| IV. Durchführung der ordentlichen Kapitalherabsetzung | 455 |
| 1. Gläubigerschutz | 455 |
| a) Bekanntmachung und Gläubigeraufruf | 455 |
| b) Einzelmitteilungen | 455 |
| c) Widerspruchsrecht der Gläubiger | 456 |
| 2. Anmeldung zum HR | 457 |
| a) Sperrfrist | 457 |
| b) Anmeldung | 457 |
| c) Versicherung | 457 |
| 3. Eintragung und Veröffentlichung | 458 |
| 4. Vollzug der ordentlichen Kapitalherabsetzung | 458 |
| a) Rechnungslegung | 458 |
| b) Sonstige Rechtshandlungen der Geschäftsführung | 459 |
| c) Vorzeitige Zahlung | 459 |
| V. Durchführung der vereinfachten Kapitalherabsetzung | 460 |
| 1. Zulässigkeit der vereinfachten Kapitalherabsetzung | 460 |
| 2. Anpassung der Nennbeträge | 462 |
| 3. Eintragung ins HR | 464 |
| 4. Verwendung der gewonnenen Beträge | 465 |
| a) Einstellung in die Kapitalrücklage | 465 |
| b) Ausschüttungsbeschränkungen für Mehrbeträge | 467 |
| c) Beschränkung der zukünftigen Gewinnausschüttung | 467 |
| 5. Rückbeziehung der Kapitalherabsetzung | 469 |
| VI. Vereinfachte Kapitalherabsetzung mit gleichzeitiger Kapitalerhöhung | 470 |
| VII. Steuerliche Behandlung der Kapitalherabsetzung | 472 |
| 1. Steuern vom Einkommen und Ertrag | 472 |
| a) Steuerliche Folgen bei der Gesellschaft | 472 |
| b) Besteuerung beim Gesellschafter | 475 |
| 2. Besteuerung nach dem StSenkG | 478 |
| C. Eigenkapitalersetzende Gesellschafterleistungen | 480 |
| I. Überblick zu §§ 32 a, 32 b GmbHG | 480 |
| II. Eigenkapitalersetzende Gesellschafterdarlehen (§ 32 a Abs. 1 GmbHG) | 482 |
| 1. Insolvenzverfahren | 482 |
| 2. Finanzierung durch Gesellschafterdarlehen | 483 |
| a) Begriff des Gesellschafterdarlehens | 483 |
| b) Gesellschafterstellung des Darlehensgebers | 484 |
| 3. Kapitalersatzfunktion des Darlehens | 487 |
| a) Kreditunwürdigkeit der Gesellschaft | 487 |
| b) Besondere Absprachen zwischen Gesellschaft und Gesellschafter | 491 |
| c) Kenntnis vom Eigenkapitalersatz | 492 |
| 4. Zeitpunkt der Beurteilung | 493 |
| a) Gewährung des Darlehens | 493 |
| b) Finanzplankredite und Krisenfinanzierung | 494 |
| c) Stehenlassen in der Krise | 494 |
| 5. Umfang der eigenkapitalersetzenden Qualifikation | 496 |
| 6. Nebenforderungen | 496 |
| 7. Rechtsfolgen | 497 |
| a) Gesetzliche Regelung (§ 32 a Abs. 1 GmbHG) | 497 |
| b) Rechtsprechungsgrundsätze | 500 |
| c) Verhältnis des § 32 a Abs. 1 zu den §§ 30, 31 GmbHG | 501 |

Inhaltsverzeichnis

§ 9 Rechnungslegung

| | |
|--|-----|
| 8. Beweislast | 501 |
| 9. Steuerliche Behandlung | 502 |
| a) Steuern vom Einkommen und Ertrag | 502 |
| b) Steuern vom Vermögen | 508 |
| III. Eigenkapitalersetzende Gesellschaftersicherheiten | 508 |
| 1. Besicherung von Drittgarantien | 508 |
| a) Gesetzliche Regelung (§§ 32 a Abs. 2, 32 b GmbHG) | 508 |
| b) Rechtsprechungsgrundsätze | 510 |
| 2. Rechtsfolgen | 511 |
| a) Gesetzliche Regelung (§§ 32 a Abs. 2, 32 b GmbHG) | 511 |
| b) Rechtsprechungsgrundsätze | 515 |
| 3. Steuerliche Behandlung | 516 |
| a) Bei der Gesellschaft | 516 |
| b) Beim Gesellschafter | 516 |
| 4. Beweislast | 517 |
| IV. Wirtschaftlich entsprechende Rechtshandlungen (§ 32 a Abs. 3 GmbHG) | 518 |
| 1. Darlehensgleiche Kapitalüberlassungen (§ 32 a Abs. 1 und 3 GmbHG) | 518 |
| a) Sachdarlehen | 518 |
| b) Andere Kreditierungen | 519 |
| c) Forderungsverwertung, Factoring, Wechsel | 519 |
| d) Pensionsgeschäfte | 520 |
| e) Kreditgewährung durch Überlassung zur Besicherung | 521 |
| f) Stille Gesellschaft | 521 |
| g) Steuerliche Behandlung | 521 |
| 2. Gesellschaftergleiche Drittstände (§ 32 a Abs. 1 und 3 GmbHG) | 522 |
| a) Kredite naher Angehöriger | 522 |
| b) Kredite verbundener Unternehmen | 522 |
| c) Kredite sonstiger fremder Dritter | 523 |
| 3. Sonstige Finanzierungsleistungen und Nutzungsvorbehalte (§ 32 a Abs. 1 und 3 GmbHG und Rechtsprechungsgrundsätze) | 525 |
| a) Sicherungsbereignung und Eigentumsvorbehalt | 525 |
| b) Leasing-Verträge | 526 |
| c) Nutzungsvorbehalt (Miete, Pacht, Leihen) | 527 |
| d) Dienstleistungspflichten als Eigenkapitalersatz | 534 |
| e) Steuerliche Behandlung | 535 |
| 4. Besicherung von Drittgarantien und darlehensgleichen Rechtshandlungen durch gleichgestellte Dritte (§§ 32 a Abs. 2 und 3, 32 b GmbHG) | 536 |

§ 9 Rechnungslegung

| | |
|---|-----|
| A. Buchführung | 540 |
| I. Buchführungspflicht | 540 |
| II. Anforderungen an die Buchführung | 541 |
| 1. Buchführungsgundsätze | 541 |
| 2. Buchführungssystem und Buchführungsformen | 543 |
| III. Ort der Buchführung | 545 |
| IV. Aufbewahrungspflichten | 545 |
| V. Folgen von Verstößen gegen die Buchführungspflicht | 547 |
| Exkurs: Umstellung der Rechnungslegung auf den € | 548 |

| | |
|---|-----|
| B. Inventar | 551 |
| I. Inhalt und Aufgabe | 551 |
| II. Inventur | 552 |
| III. Ausnahmen von der jährlichen Bestandsaufnahme | 554 |
| C. Eröffnungsbilanz | 554 |
| D. Jahresabschluß | 556 |
| I. Aufstellungspflicht, Aufgaben des Jahresabschlusses, Geschäftsjahr | 556 |
| II. Größenklassen, Befreiung von den Rechnungslegungsvorschriften für Kapitalgesellschaften | 557 |
| III. Verantwortlichkeit der Geschäftsführer | 560 |
| IV. Aufstellungsfrist | 562 |
| V. Bilanz und Gewinn- und Verlustrechnung | 562 |
| 1. Gesetzliches Gliederungsschema | 562 |
| 2. Gliederungsgrundsätze und Ausweiswahlrechte | 566 |
| 3. Besondere Bilanzierungsvorschriften des GmbHG | 570 |
| 4. Darstellung der Ergebnisverwendung | 572 |
| VI. Anhang | 574 |
| E. Lagebericht | 580 |
| F. Konzernrechnungslegung | 584 |
| I. Inhalt und Aufgaben | 584 |
| II. Aufstellungspflicht | 585 |
| 1. Einheitliche Leitung | 585 |
| 2. Beherrschungs- oder Mehrheitsrechte („Control“-Konzept) | 587 |
| 3. Gemeinschaftsunternehmen und Gleichordnungskonzerne | 588 |
| 4. Befreiung von der Aufstellungspflicht | 588 |
| 5. Unterzeichnung, Folgen bei nicht fristgerechter Aufstellung | 590 |
| III. Wesentliche Aufstellungsgrundsätze | 590 |
| 1. Maßgebende Rechnungslegungsvorschriften | 590 |
| 2. Einzubeziehende Unternehmen (Konsolidierungskreis) | 591 |
| 3. Vollkonsolidierung | 592 |
| 4. Quotenkonsolidierung | 594 |
| 5. Equity-Methode | 595 |
| IV. Konzernanhang und Konzernlagebericht | 596 |
| V. Sanktionen | 597 |
| G. Prüfung | 598 |
| I. Prüfungspflicht | 598 |
| II. Gegenstand und Umfang der Abschlußprüfung | 599 |
| III. Bestellung des Abschlußprüfers | 600 |
| 1. Wahl des Abschlußprüfers | 601 |
| 2. Prüfungsauftrag | 601 |
| 3. Änderungen in der Person des Abschlußprüfers | 602 |
| IV. Einsichts- und Auskunftsrechte | 603 |
| V. Prüfungsergebnis | 604 |
| 1. Prüfungsbericht | 604 |
| 2. Bestätigungsvermerk | 607 |
| VI. Nachtragsprüfung | 609 |

Inhaltsverzeichnis **§ 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung**

| | |
|--|------------|
| VII. Verantwortlichkeit des Abschlußprüfers | 609 |
| 1. Pflichtprüfung | 609 |
| 2. Freiwillige Prüfung | 611 |
| H. Vorlagepflichten | 612 |
| J. Feststellung des Jahresabschlusses | 615 |
| I. Feststellungsbeschuß | 615 |
| II. Änderung des festgestellten Jahresabschlusses | 617 |
| III. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit des festgestellten Jahresabschlusses | 619 |
| K. Publizität | 622 |

§ 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung

| | |
|---|------------|
| A. Einführung | 629 |
| B. Ergebnisermittlung | 630 |
| I. Ergebnisermittlungsregeln und Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung (GoB) | 630 |
| 1. Einleitung | 630 |
| 2. Erträge einer Körperschaft aus inländischen Gewinnausschüttungen | 630 |
| 3. Erträge aus ausländischen Gewinnausschüttungen | 630 |
| 4. Erträge aus der Veräußerung von Beteiligungen | 631 |
| 5. Erträge aus der Veräußerung von Organbeteiligungen | 632 |
| 6. Abzugsverbot gem. § 3 c Abs. 1 EStG | 632 |
| 7. Konzernverrechnungspreise und StSenkG | 633 |
| 8. Teilwertabschreibungen und -zuschreibungen auf Beteiligungen | 634 |
| 9. Teilwertabschreibungen auf Forderungen an Beteiligungsgesellschaften | 634 |
| II. Gestaltungsmöglichkeiten bei der Bilanzierung | 634 |
| 1. Einleitung | 634 |
| 2. Kompetenzen | 635 |
| 3. Ansatzwahlrechte | 635 |
| a) Geschäftswert gem. § 255 Absatz 4 HGB | 635 |
| b) Aufwendungen für Ingangsetzung und Erweiterung des Geschäftsbetriebes | 637 |
| c) Aktive Steuerabgrenzung | 638 |
| d) Passive Steuerabgrenzung | 638 |
| e) Pensionsrückstellungen | 640 |
| f) Drohverlustrückstellungen | 641 |
| g) Rückstellungen für unterlassene Instandhaltung | 641 |
| h) Allgemeine Aufwandsrückstellungen | 642 |
| i) Sonderposten mit Rücklageanteil | 644 |
| j) Zölle und Verbrauchsteuern | 645 |
| 4. Bewertungswahlrechte | 645 |
| a) Bewertungswahlrecht bei der Ermittlung der Herstellungskosten | 645 |
| b) Aktivierung von Zinsen | 646 |
| c) Bewertungstetigkeit und § 254 Satz 1 HGB | 646 |
| d) Bewertungstetigkeit und § 255 HGB | 647 |
| e) Einschränkungen für Kapitalgesellschaften | 647 |
| f) Ausnahmen bei steuerlich zulässigen Abschreibungen (§ 254 HGB) | 647 |

| | |
|--|------------|
| 5. Methodenwahlrechte | 648 |
| a) AfA-Methoden | 649 |
| b) Bewertung geringwertiger Wirtschaftsgüter bzw. Vermögensgegenstände | 650 |
| c) Bewertungsmethode | 650 |
| 6. Bewertungsstetigkeit | 651 |
| a) Bewertungsstetigkeit als GoB | 651 |
| b) Abweichungen vom Grundsatz der Bewertungsstetigkeit | 651 |
| c) Durchbrechung der Bewertungsstetigkeit aus steuerlichen Gründen.. | 652 |
| d) Grundsatz der Bewertungsstetigkeit bei Gegenständen einer Gattung | 652 |
| 7. Zuschreibungen | 652 |
| a) Beibehaltungsrecht | 653 |
| b) Rücklageneinstellung gem. § 29 Abs. 4 GmbHG | 654 |
| c) Angabe der Wertaufholung im Anhang | 654 |
| III. Beeinflussung des Gewinns durch Sachverhaltsgestaltung | 654 |
| 1. Ausgliederung | 654 |
| 2. Ausgliederung auf eine Personengesellschaft | 655 |
| 3. Ausgliederung auf eine Kapitalgesellschaft | 656 |
| 4. Forderungsverzicht gegen Besserungsschein | 656 |
| a) Ebene der Gesellschaft | 656 |
| b) Ebene des Gesellschafters | 657 |
| C. Ergebnisverwendung | 658 |
| I. Formen der Ergebnisverwendung | 658 |
| 1. Vollausschüttung oder Thesaurierung | 658 |
| 2. Mißbräuchliche Thesaurierung | 659 |
| 3. Sonderfälle der Ergebnisverwendung | 660 |
| a) Vorzugsrechte | 660 |
| b) Dividendengarantie/Festverzinsung | 660 |
| c) „Entnahmerecht“ | 662 |
| 4. Schütt-Aus-Hol-Zurück-Verfahren | 662 |
| a) Steuerliche Motive für die Praktizierung des Schütt-Aus-Hol-Zurück-Verfahrens | 663 |
| b) Stärkung der Eigenfinanzierung | 663 |
| c) Sicherung des Rückgewähranspruches, insb. durch Satzungsklauseln | 664 |
| d) Kollision mit Rechten Dritter | 665 |
| 5. Vorabaußschüttungen | 665 |
| a) Definition | 665 |
| b) Voraussetzungen | 665 |
| c) Vorbehalt der Rückzahlung | 666 |
| d) Zwischenbilanz/Voraussetzung | 666 |
| e) Steuerliche Behandlung der Vorabaußschüttung | 667 |
| 6. Aufhebung von Gewinnverwendungbeschlüssen | 668 |
| a) Wirksamer Aufhebungsbeschuß | 668 |
| b) Steuerliche Auswirkung der Aufhebung | 668 |
| c) Steuerliche Auswirkung bei Nichtigkeit | 669 |
| II. Verfahrensablauf | 670 |
| 1. Normalstatut | 670 |
| a) Aufstellung des Jahresabschlusses durch den Geschäftsführer | 670 |
| b) Vorlegungspflicht | 670 |
| c) Beschußfassung durch die Gesellschafterversammlung | 671 |

Inhaltsverzeichnis § 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung

| | |
|--|------------|
| d) Verzögerung der Feststellung des Jahresabschlusses | 671 |
| e) Fehlerhafter Jahresabschluß | 672 |
| f) Folgen eines fehlerhaften Jahresabschlusses | 672 |
| 2. Abweichende Regelung | 672 |
| a) Delegation auf andere Gremien oder Personen | 672 |
| b) Delegation auf den gesetzlich vorgeschriebenen Aufsichtsrat | 673 |
| 3. Kompetenzverteilung bei der Bilanzierung | 673 |
| a) Grenzen des Weisungsrechts der Gesellschafterversammlung | 674 |
| b) Meinungsverschiedenheiten zwischen Gesellschaftern und Geschäftsführern | 675 |
| c) Änderung der Satzung zugunsten des Geschäftsführers | 675 |
| III. Übergangsregelung, wenn die Gewinnverwendungsregelung im Gesellschaftsvertrag auf § 29 GmbHG aF beruht | 676 |
| 1. Die Übergangsregelung im einzelnen | 676 |
| a) Unbegrenzte Fortgeltung des Vollausschüttungsgebots | 676 |
| b) Beibehaltung des Vollausschüttungsanspruchs | 677 |
| 2. Beschuß über die Anpassung und Minderheitenrechte | 677 |
| D. Gewinnanspruch | 678 |
| I. Gewinnanspruch und Grundsätze der Ergebnisverteilung | 678 |
| 1. Definition des Gewinnanspruchs | 678 |
| 2. Grundsätze der Ergebnisverwendung | 678 |
| a) Im Verhältnis der Geschäftsanteile zueinander | 678 |
| b) Eingezogene Anteile | 679 |
| c) Abweichender Aufteilungsmaßstab nach Gesellschaftsvertrag | 679 |
| d) Nachträgliche Abänderung des Gewinnverteilungsmaßstabes | 679 |
| e) Steuerliche Berücksichtigung inkongruenter Ausschüttungen | 679 |
| II. Gegenstand des Gewinnanspruchs | 680 |
| 1. Gewinnvortrag | 681 |
| 2. Einstellung in die Gewinnrücklage | 681 |
| 3. Gewinnanspruch bei teilweiser Ergebnisverwendung | 681 |
| 4. Gewinnbeteiligung Dritter | 682 |
| a) Tantiemen | 682 |
| b) Partiarische Rechtsverhältnisse | 682 |
| c) Genußrechte | 682 |
| 5. Ausschüttungssperren | 682 |
| 6. Zusätzlicher Aufwand | 683 |
| 7. Änderung der Bilanz bei abweichender Gewinnausschüttung | 684 |
| III. Zeitgleiche Aktivierung des Gewinnanspruchs | 684 |
| 1. Handelsrechtlich | 684 |
| 2. Steuerrechtlich | 685 |
| IV. Auszahlungsanspruch | 686 |
| 1. Forderungsrecht | 686 |
| 2. Fälligkeit, Verjährung | 686 |
| V. Schicksal des Gewinnanspruchs beim Anteilsverkauf | 686 |
| 1. Vertragliche Absprache | 688 |
| 2. Verkauf mit Ausschüttungsanspruch durch eine natürliche Person als Gesellschafter | 688 |
| a) Verkauf einer nicht wesentlichen Beteiligung | 688 |
| b) Verkauf einer wesentlichen Beteiligung | 689 |
| c) Aufdeckung der stillen Reserven aus wesentlicher Beteiligung bei Wohnsitzwechsel in EU-Mitgliedstaat (§ 6 AStG) | 689 |

§ 11 Ertragsbesteuerung d. GmbH u. ihrer Anteilseigner **Inhaltsverzeichnis**

| | |
|--|------------|
| 3. Keine gesonderte Aktivierung des „gekauften“ Gewinnanspruchs..... | 691 |
| 4. Vorabaußchüttung durch die Verkäufer | 692 |
| VI. Einbehaltung der Kapitalertragsteuer durch die Gesellschaft | 692 |
| 1. „Stehenlassen“ von Dividenden und Stundung des Auszahlungs-anspruchs | 693 |
| 2. Anrechnung der Kapitalertragsteuer | 693 |
| 3. Kapitalertragsteuer bei Ausschüttung an EU-Körperschaften als Gesell-schafter | 694 |
| VII. Gewinnanspruch und §§ 30 ff. GmbHG | 694 |
| 1. Verstoß gegen §§ 30, 31 GmbHG durch Gewinnausschüttung | 694 |
| 2. Guthaben aus Ausschüttungsansprüchen als kapitalersetzende Darlehen | 695 |
| E. Verdeckte Gewinnausschüttung | 695 |
| I. Verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) im Handelsrecht | 695 |
| 1. Definition | 695 |
| 2. Zulässigkeit der vGA | 696 |
| a) Absolute Grenzen der §§ 30, 31 GmbHG | 696 |
| b) Generelle Unzulässigkeit der vGA? | 697 |
| c) Zulässigkeit einer vGA bei Mehrheitsbeschluß | 697 |
| d) Beachtung des Gleichbehandlungsgrundsatzes | 697 |
| e) Verzicht auf den Gleichbehandlungsgrundsatz durch Gesellschafts-vertrag | 698 |
| f) Verletzung der Treuepflicht | 698 |
| g) Beseitigung des Verstoßes gegen die Treuepflicht | 698 |
| h) Zusammenfassung | 699 |
| 3. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit eines Gesellschafterbeschlusses über eine vGA | 699 |
| a) Nichtigkeit des Beschlusses | 699 |
| b) Anfechtbarkeit des Beschlusses | 699 |
| 4. Rechtsfolgen der unzulässigen vGA | 700 |
| a) Rückforderungsansprüche der Gesellschaft | 700 |
| b) Ausgleichsansprüche der Gesellschafter untereinander | 701 |
| c) Schadensersatzansprüche | 702 |
| d) Aktivierung des Rückforderungsanspruchs | 702 |
| 5. Angabe der zulässigen vGA im Anhang der GmbH | 702 |
| II. Verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) im Steuerrecht | 703 |
| 1. Definition | 703 |
| 2. „Rein steuerliche vGA“ | 704 |
| 3. Steuerliche Auswirkungen der vGA | 704 |
| a) Auswirkungen in der Steuerbilanz | 704 |
| b) Kapitalertragsteuer bei vGA | 705 |
| c) Gewerbesteuerliche Auswirkungen | 705 |
| d) Rückgängigmachung der vGA | 706 |
| e) Leistungen zwischen verbundenen Unternehmen als vGA | 708 |
| f) ABC der verdeckten Gewinnausschüttung | 709 |
| § 11 Die Ertragsbesteuerung der GmbH und ihrer Anteilseigner | |
| A. Die Ertragsteuern der Gesellschaft | 729 |
| I. Körperschaftsteuer | 729 |
| 1. Einleitung | 729 |

Inhaltsverzeichnis § 11 Ertragsbesteuerung d. GmbH u. ihrer Anteilseigner

| | |
|---|-----|
| a) Die geschichtliche Entwicklung des Körperschaftsteuerrechts bis 2000 | 729 |
| b) Änderungen durch die Unternehmenssteuerreform 2001 | 730 |
| c) Zuständigkeit und Körperschaftsteueraufkommen | 737 |
| 2. Die allgemeinen Besteuerungsgrundsätze | 738 |
| a) Die GmbH als selbständiges Steuersubjekt | 738 |
| b) Überleitung vom Gewinn zum körperschaftsteuerlichen Einkommen | 740 |
| c) Die Besteuerung des Einkommens | 748 |
| d) Übergangsregelungen | 750 |
| e) Gewinnausschüttungspolitik in der Übergangsphase vom Anrechnungsverfahren zum Halbeinkünfteverfahren | 763 |
| 3. Sonderaspekte bei der laufenden Besteuerung | 769 |
| a) Verlustrücktrag/-vortrag | 769 |
| b) Steuerfreie, steuerbegünstigte und tarifbesteuerte Einnahmen | 771 |
| c) Auswirkungen von verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) | 772 |
| d) Gesellschafterfremdfinanzierung | 774 |
| e) Steuerbelastung bei Ausschüttung ohne ausreichendes verwendbares Eigenkapital | 775 |
| f) Steuerliche Fördermaßnahmen in den Neuen Bundesländern | 776 |
| g) Sonstige Fördergesetze | 780 |
| 4. Die steuerfreie GmbH | 781 |
| a) Die gemeinnützige GmbH | 781 |
| b) Die Unterstützungs-GmbH | 782 |
| c) Beginn und Erlöschen einer Steuerbefreiung | 783 |
| 5. Die Körperschaftsteuer der GmbH im Veranlagungszeitraum | 783 |
| a) Entstehung der Körperschaftsteuer | 783 |
| b) Schema: Ermittlung der Körperschaftsteuer des Veranlagungszeitraums | 784 |
| 6. Besteuerungsverfahren | 785 |
| a) Allgemeines | 785 |
| b) Steuererklärungspflicht | 785 |
| c) Durchführung der Besteuerung (Veranlagung) | 785 |
| d) Der Körperschaftsteuer-Bescheid als Grundlagenbescheid | 786 |
| e) Weitere Grundlagenbescheide | 787 |
| 7. Verfahren bei Gewinnausschüttungen | 787 |
| a) Einbehaltung und Abführung von Kapitalertragsteuer | 787 |
| b) Bescheinigungen | 788 |
| c) Haftungsfragen | 789 |
| II. Der Solidaritätszuschlag | 789 |
| III. Die Gewerbeertragsteuer | 789 |
| 1. Einleitung | 789 |
| 2. Die allgemeinen Besteuerungsgrundsätze | 790 |
| a) Bemessungsgrundlage und Steuerfestsetzung | 790 |
| b) Begründung und Beendigung der Steuerpflicht | 790 |
| c) Überleitung vom körperschaftsteuerpflichtigen Einkommen zum Gewerbeertrag | 791 |
| d) Ermittlung des Steuermäßbetrages aus Gewerbeertrag und Gewerbe Kapital | 794 |
| e) Festsetzung, Erhebung und Entrichtung der Gewerbesteuer | 795 |
| f) Zerlegung des Steuermäßbetrages | 796 |
| g) Die gewerbesteuerliche Organschaft | 796 |

| | |
|---|-----|
| B. Grenzüberschreitende Besteuerung der Gesellschaft | 797 |
| I. Das Problem der Doppelbesteuerung | 797 |
| II. Vermeidung und Verminderung der Doppelbesteuerung ohne Doppelbesteuerungsabkommen | 798 |
| 1. Entlastung durch die Anrechnungsmethode | 798 |
| 2. Die direkte Anrechnung..... | 798 |
| 3. Die indirekte Anrechnung | 799 |
| III. Vermeidung und Verminderung der Doppelbesteuerung durch Doppelbesteuerungsabkommen | 799 |
| 1. Die Rechtsnatur der Doppelbesteuerungsabkommen | 799 |
| 2. Die Bedeutung der Ansässigkeit | 800 |
| 3. Die Zuordnung zu den DBA-Einkunftsarten..... | 801 |
| 4. Die direkte Anrechnung nach DBA | 803 |
| 5. Die Freistellungsmethode nach DBA | 803 |
| IV. Einschränkungen bei der Ausnutzung des internationalen Steuergefälles.... | 804 |
| 1. Steuerminderung durch Gewinnverlagerung..... | 804 |
| 2. Investitionen in ausländischen Betriebsstätten | 805 |
| a) Einkommensermittlungsprobleme..... | 805 |
| b) Probleme der Verlustkompensation..... | 806 |
| 3. Investitionen in ausländischen Kapitalgesellschaften | 807 |
| a) Allgemeines | 807 |
| b) Basisgesellschaften | 807 |
| c) Verrechnungspreiskorrekturen | 808 |
| 4. Die Besteuerung von Zwischengesellschaften nach dem Außensteuergesetz | 812 |
| V. Besondere Verfahrensvorschriften für die grenzüberschreitende Besteuerung..... | 818 |
| 1. Mitwirkungspflichten..... | 818 |
| 2. Amts- und Rechtshilfe | 820 |
| 3. Verständigungsverfahren..... | 821 |
| C. Ertragsteuern des Gesellschafters aus seiner Beteiligung | 824 |
| I. Einleitung | 824 |
| II. Unbeschränkt steuerpflichtiger Gesellschafter | 824 |
| 1. Natürliche Personen/Personengesellschaften | 824 |
| a) Halbeinkünfteverfahren für Dividenden | 825 |
| b) Anwendungsvorschriften | 831 |
| 2. Kapitalgesellschaften als Anteilseigner | 832 |
| a) Unmittelbare Beteiligungen an einer GmbH | 832 |
| b) Mittelbare Beteiligung an einer GmbH über eine Personengesellschaft | 836 |
| c) Anwendungsvorschriften | 836 |
| III. Beschränkt steuerpflichtige Gesellschafter..... | 838 |
| IV. Behandlung der Kapitalertragsteuer | 838 |
| V. Gewerbeertragsteuer | 840 |
| D. Exkurs: Besteuerung des Einkommens nach Anrechnungsverfahren | 840 |
| I. Einleitung | 840 |
| II. Grundsätze der Eigenkapitalgliederung..... | 841 |
| 1. Allgemeines | 841 |

Inhaltsverzeichnis § 11 Ertragsbesteuerung d. GmbH u. ihrer Anteilseigner

| | |
|--|------------|
| 2. Arten des verwendbaren Eigenkapitals..... | 841 |
| III. Umgliederung | 844 |
| IV. Aufteilung | 845 |
| 1. Tarifbelastung unter 30%..... | 845 |
| 2. Tarifbelastung über 30%..... | 846 |
| 3. DBA-Freistellung..... | 846 |
| V. Herstellung der Ausschüttungsbelastung..... | 846 |
| 1. Grundlagen..... | 846 |
| 2. Ausschüttung aus EK45..... | 847 |
| 3. Ausschüttung aus EK40..... | 848 |
| 4. Ausschüttung aus EK30..... | 849 |
| 5. Ausschüttungen aus EK02 bzw. EK03..... | 850 |
| 6. Ausschüttungen aus EK01 bzw. EK04..... | 850 |
| VI. Verprobungsrechnung | 850 |
| VII. Steuerliche Probleme im Zusammenhang mit dem Gewinnausschüttungszeitpunkt | 851 |
| VIII. Steuerbelastung bei Ausschüttung ohne ausreichendes verwendbares Eigenkapital | 853 |
| IX. Auswirkungen von ausländischen Einkommensteilen..... | 854 |
| X. Verlustrücktrag/-vortrag | 854 |
| XI. Das verwendbare Eigenkapital und gezielte Ausschüttungspolitik | 856 |
| XII. Die Körperschaftsteuerbelastung der GmbH..... | 858 |
| XIII. Verfahrensrechtliche Aspekte der Körperschaftsteuer | 859 |
| 1. Veranlagungsverfahren..... | 859 |
| 2. Grundlagenbescheid | 860 |
| 3. Verfahren zur gesonderten Feststellung nach § 47 Abs. 1 KStG 1999 | 860 |
| 4. Verbleibender Verlustabzug | 861 |
| 5. Bescheinigungsverfahren | 861 |
| XIV. Solidaritätszuschlag..... | 862 |
| 1. Berechnungsformeln..... | 863 |
| 2. Ausschüttungspolitische Konsequenzen | 866 |
| E. Exkurs: Das Körperschaftsteuer-Anrechnungsverfahren beim Gesellschafter | 867 |
| I. Anrechnung und Vergütung | 867 |
| 1. Anrechnungsberechtigung | 867 |
| 2. Vergütungsberechtigung | 868 |
| II. Das Anrechnungsverfahren bei natürlichen Personen | 869 |
| 1. Die Auswirkungen der Ausschüttung und die Anrechnung der Ausschüttungsbelastung beim Gesellschafter | 869 |
| 2. Ausschüttungsüberlegungen | 870 |
| 3. Ausschüttungsbedingte Teilwertabschreibungen | 870 |
| III. Anrechnung bei Personengesellschaften | 871 |
| IV. Das Anrechnungsverfahren bei Kapitalgesellschaften als Gesellschafter | 873 |
| V. Ausweichstrategien nicht anrechnungsberechtigter Gesellschafter | 873 |
| VI. Anrechnungsverfahren und Organschaft | 874 |
| VII. Solidaritätszuschlag | 874 |

§ 12 Der Geschäftsanteil im Rechtsverkehr

| | |
|--|-----|
| A. Veräußerung von GmbH-Geschäftsanteilen | 879 |
| I. Gesellschaftsrecht | 879 |
| 1. Überblick | 879 |
| 2. Kaufverhandlungen/Information des Käufers | 880 |
| a) Vertragsanbahnung | 880 |
| b) Ansprüche aus Vertragsverhandlungen/Abbruch von Verhandlungen | 881 |
| c) Aufklärungspflicht/Schutzpflichten/Schadenersatz | 882 |
| d) Prüfung der Gesellschaft (due diligence)/Auskunftserteilung an den Käufer | 884 |
| 3. Das gesetzliche System der Gewährleistungen beim Kauf von GmbH-Geschäftsanteilen | 886 |
| 4. Verpflichtungsgeschäft | 888 |
| a) Form | 888 |
| b) Formbedürftige Verpflichtungsgeschäfte | 889 |
| c) Formfreie Abtretungsverpflichtungen | 891 |
| d) Formpflicht bei gesellschaftsrechtlichen Vorgängen | 892 |
| e) Umfang der Formpflicht | 893 |
| f) Heilung bei Verstoß gegen Formvorschriften | 893 |
| 5. Die Abtretung des GmbH-Geschäftsanteils | 894 |
| a) Vertrag und Inhalt | 894 |
| b) Form und Umfang des Formzwangs | 896 |
| c) Formfreie Geschäfte | 896 |
| d) Folge des Verstoßes gegen die Formvorschrift | 897 |
| e) Einschränkung der Abtretbarkeit (Vinkulierung) | 897 |
| f) Wirkung der Abtretung | 901 |
| g) Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen | 902 |
| h) Rechtswirkungen nichtiger Abtretungen | 903 |
| 6. Vollmacht/Genehmigung | 903 |
| 7. Anmeldung des Erwerbs bei der Gesellschaft | 903 |
| 8. Veräußerung von Teilen an Geschäftsanteilen | 906 |
| 9. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen | 908 |
| II. Steuerrecht | 909 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 909 |
| a) Überblick | 909 |
| b) GmbH-Geschäftsanteil im Privatvermögen | 910 |
| c) GmbH-Geschäftsanteil im Betriebsvermögen | 923 |
| d) Tabellarische Übersicht zur Anwendbarkeit des Halbeinkünfteverfahrens auf Veräußerungen ab 2002 | 928 |
| 2. Gewerbesteuer | 930 |
| 3. Umsatzsteuer | 931 |
| 4. Grunderwerbsteuer | 931 |
| a) Anteilsvereinigung | 931 |
| b) Anteilsvereinigung im Organkreis | 933 |
| c) Rückgängigmachung bzw. Rückerwerb | 934 |
| B. Nießbrauch an GmbH-Geschäftsanteilen | 934 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen | 934 |
| II. Steuerliche Folgen der Nießbrauchsbestellung | 937 |
| 1. Ertragsteuerliche Zurechnung der Einkünfte | 937 |
| 2. Erbschafts- und Schenkungssteuer | 938 |

Inhaltsverzeichnis

§ 13 Das Ausscheiden aus der GmbH

| | |
|--|-----|
| C. Unterbeteiligung am GmbH-Geschäftsanteil | 940 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen..... | 940 |
| II. Beendigung der Unterbeteiligung..... | 941 |
| III. Ertragsteuerliche Behandlung..... | 942 |
| 1. Typische Unterbeteiligung..... | 942 |
| 2. Atypische Unterbeteiligung..... | 943 |
| IV. Sonstige Steuern..... | 944 |
| D. Treuhand- und Sicherungsabtretung von GmbH-Geschäftsanteilen ... | 945 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen..... | 945 |
| 1. Zulässigkeit | 945 |
| 2. Form von Verpflichtungsgeschäft und Abtretung | 945 |
| 3. Veräußerungsbeschränkungen | 946 |
| 4. Wirkung der Treuhandabtretung | 947 |
| 5. Konkurs des Treugebers/Treuhänders | 947 |
| II. Steuerrechtliche Auswirkungen von Treuhandverhältnissen | 948 |
| 1. Zurechnung beim Treugeber | 948 |
| 2. Grunderwerbsteuer nach dem Treuhanderlaß | 949 |
| E. Verpfändung von GmbH-Geschäftsanteilen | 950 |
| F. Vererbung von GmbH-Geschäftsanteilen | 952 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen..... | 952 |
| 1. Vererblichkeit, Übergang auf Erben | 952 |
| 2. Auseinandersetzung unter den Miterben..... | 953 |
| 3. Nachfolgeregelungen in der Satzung | 953 |
| 4. Letztwillige Verfügungen..... | 954 |
| a) Vermächtnis | 954 |
| b) Teilungsanordnung | 955 |
| c) Anordnung von Vor- und Nacherbschaft..... | 955 |
| d) Testamentsvollstreckung | 956 |
| II. Steuerrechtliche Auswirkungen | 956 |
| 1. Grundzüge des Erbschaftsteuer-/Schenkungssteuerrechts | 956 |
| 2. Steuerliche Behandlung der Erbgemeinschaft | 958 |
| 3. Ertragsteuerliche Behandlung | 959 |
| 4. Erbschaftsteuerliche Behandlung von statuarischen und sonstigen Abfindungszahlungen | 961 |
| G. Besonderheiten bei Beteiligung Familienangehöriger | 962 |
| I. Beteiligung Minderjähriger | 962 |
| II. Eheliches Güterrecht..... | 963 |
| III. Steuerrechtliche Anforderungen bei Verträgen mit Familienangehörigen... | 964 |
| H. Zwangsvollstreckung/Insolvenz | 965 |

§ 13 Das Ausscheiden aus der GmbH

| | |
|--|-----|
| A. Übersicht | 970 |
| B. Einvernehmliches Ausscheiden | 971 |
| I. Begriffsbestimmung | 971 |
| II. Die Formen des Ausscheidens und die Auswahlkriterien (Übersicht) | 972 |

| | |
|--|-----|
| 1. Formen des Ausscheidens | 972 |
| 2. Auswahlkriterien | 972 |
| a) Übersicht | 972 |
| b) Auswahlkriterien im einzelnen | 972 |
| III. Ausscheiden durch Abtretung des Geschäftsanteils an Gesellschafter oder Dritte | 975 |
| 1. Übersicht | 975 |
| 2. Besonderheiten im Vergleich zu den übrigen Ausscheidensformen | 975 |
| IV. Ausscheiden durch Abtretung des Geschäftsanteils an die GmbH (Erwerb eigener Geschäftsanteile) | 975 |
| 1. Übersicht und Vergleich mit anderen Ausscheidensformen | 975 |
| 2. Gesetzliche Voraussetzungen des Kapitalschutzes | 976 |
| a) Kapitalaufbringung | 976 |
| b) Kapitalerhaltung | 977 |
| c) Umgehungsverbote | 981 |
| 3. Gesellschaftsvertragliche Voraussetzungen – Vertragsvorschläge | 982 |
| 4. Rechtsfolgen | 983 |
| 5. Bilanzielle Auswirkungen | 983 |
| 6. Kaufpreis | 984 |
| 7. Verfahrensfragen | 985 |
| 8. Verfahrenskosten | 985 |
| 9. Zeitdauer des Verfahrens | 985 |
| 10. Publizitätsfragen | 986 |
| 11. Rechte Dritter am Geschäftsanteil | 986 |
| 12. Der Erwerb aller eigenen Geschäftsanteile (sog. Kein-Mann-GmbH) | 986 |
| 13. Die Veräußerung eigener Anteile | 987 |
| 14. Steuerliche Folgen | 987 |
| a) Ertragsteuern | 987 |
| b) Erbschaft- und Schenkungsteuer | 990 |
| c) Grunderwerbsteuer beim Ausscheiden durch Anteilsvereinigung in einer Hand | 990 |
| V. Ausscheiden durch freiwillige Einziehung | 991 |
| 1. Übersicht und Vergleich mit anderen Ausscheidensformen | 991 |
| 2. Gesetzliche Anforderungen an den Gesellschaftsvertrag | 991 |
| 3. Gesetzliche Voraussetzungen des Kapitalschutzes | 992 |
| a) Kapitalaufbringung | 992 |
| b) Kapitalerhaltung | 992 |
| 4. Abfindung | 993 |
| 5. Gesellschaftsvertragliche Voraussetzungen – Vertragsvorschläge | 994 |
| 6. Rechtsfolgen | 994 |
| 7. Bilanzielle Auswirkungen | 995 |
| 8. Verfahrensfragen | 995 |
| 9. Verfahrenskosten | 996 |
| 10. Zeitdauer des Verfahrens | 996 |
| 11. Publizitätsfragen | 996 |
| 12. Rechte Dritter am Geschäftsanteil | 996 |
| 13. Die Einziehung aller Geschäftsanteile (sog. Kein-Mann-GmbH) | 996 |
| 14. Steuerliche Folgen | 997 |
| a) Ertragsteuern | 997 |
| b) Erbschaft- und Schenkungsteuer | 997 |
| c) Grunderwerbsteuer wegen Anteilsvereinigung zu 95% in einer Hand | 997 |

Inhaltsverzeichnis

§ 14 Umwandlung

| | |
|---|-------------|
| VI. Ausscheiden durch Kapitalherabsetzung | 998 |
| 1. Übersicht | 998 |
| 2. Besonderheiten im Vergleich zu den übrigen Ausscheidensformen | 998 |
| VII. Steuerfolgen beim Ausscheiden von „lästigen Gesellschaftern“ | 999 |
| 1. Leistungen durch die GmbH | 999 |
| a) Nachweis der Lästigkeit des Gesellschafters | 999 |
| b) Nachweis der Erbringung von Abfindungsleistungen | 1000 |
| c) Betriebliche Veranlassung der Zuzahlung | 1000 |
| 2. Leistungen durch andere Gesellschafter | 1001 |
| 3. Besteuerung des „lästigen Gesellschafters“ | 1001 |
| C. Streitiges Ausscheiden | 1001 |
| I. Begriffsbestimmung | 1001 |
| II. Ausscheiden auf Initiative der anderen Gesellschafter oder der GmbH | 1002 |
| 1. Ausschluß aus der GmbH | 1002 |
| a) Kein allgemeines Ausschlußrecht | 1002 |
| b) Ausschluß aus wichtigem Grund | 1002 |
| c) Ausschlußrecht durch Gesellschaftsvertrag, insb. zwangsweise Einziehung | 1004 |
| 2. Ausschluß des mit der Einlage säumigen Gesellschafters | 1007 |
| 3. Ausschluß des mit einer unbeschränkten Nachschußpflicht säumigen Gesellschafters | 1007 |
| III. Ausscheiden auf Initiative des Gesellschafters | 1008 |
| 1. Austritt aus der GmbH (Kündigung) | 1008 |
| a) Austritt (Kündigung) aus wichtigem Grund | 1008 |
| b) Austrittsrecht durch Gesellschaftsvertrag | 1009 |
| 2. Zurverfügungstellung des Geschäftsanteils bei unbeschränkter Nachschußpflicht | 1010 |
| IV. Beschränkung der Abfindung im Gesellschaftsvertrag | 1010 |
| 1. Der gesetzliche Abfindungsanspruch | 1010 |
| 2. Zulässigkeit der Abfindungsbeschränkung im Gesellschaftsvertrag | 1010 |
| 3. Abfindungen unter dem Verkehrswert (insbesondere sog. Buchwertklauseln) | 1011 |
| 4. Abfindungsausschluß | 1011 |
| 5. Ratenzahlung der Abfindung | 1011 |
| 6. Nichtigkeitsfolgen von Abfindungsklauseln | 1012 |
| V. Steuerfolgen des streitigen Ausscheidens | 1012 |
| D. Gesellschaftsvertragliches Ausscheiden (sog. Automatikklauseln) | 1013 |
| E. Schenkungsteuerprobleme durch Abfindungsklauseln | 1014 |
| F. Grunderwerbsteuer bei Anteilsvereinigung zu 95% in einer Hand durch Ausscheiden | 1015 |

§ 14 Umwandlung

| | |
|--|-------------|
| A. Einführung | 1018 |
| I. Reorganisations- und Umstrukturierungsanlässe | 1018 |
| II. Rechtsgrundlagen, Begriffsabgrenzung und Anwendungsbereich | 1019 |
| III. Internationale Umwandlungen | 1026 |
| IV. Leitüberlegungen für Umwandlungen | 1029 |

| | |
|---|------|
| B. Der Weg in die GmbH | 1044 |
| I. Überblick | 1044 |
| II. Formwechsel in eine GmbH | 1045 |
| 1. Überblick | 1045 |
| 2. Formwechsel AG in GmbH | 1046 |
| 3. Formwechsel OHG oder KG in GmbH | 1052 |
| III. Verschmelzung auf eine GmbH | 1062 |
| 1. Überblick | 1062 |
| 2. Verschmelzung AG auf GmbH durch Aufnahme | 1062 |
| 3. Verschmelzung AG auf GmbH durch Neugründung | 1064 |
| 4. Verschmelzung OHG oder KG auf GmbH durch Aufnahme | 1065 |
| 5. Verschmelzung OHG oder KG auf GmbH durch Neugründung | 1068 |
| IV. Spaltung auf eine GmbH | 1069 |
| 1. Überblick | 1069 |
| 2. Spaltung AG auf GmbH | 1070 |
| 3. Spaltung OHG oder KG auf eine GmbH | 1071 |
| 4. Ausgliederung Einzelunternehmen zur Aufnahme in GmbH | 1073 |
| 5. Ausgliederung Einzelunternehmen zur Neugründung einer GmbH | 1077 |
| V. Alternativ- und Ersatzlösungen | 1094 |
| 1. GmbH & Co. in GmbH durch Anwachsung | 1094 |
| 2. Einzelrechtsnachfolge und Kapitalerhöhung der GmbH gegen Sacheinlage | 1095 |
| 3. Einzelrechtsnachfolge und Sachgründung der GmbH | 1096 |
| 4. Betriebsaufspaltung | 1096 |
| 5. Wirtschaftliche Fusion | 1097 |
| a) Überblick | 1097 |
| b) Grundsatz der Gewinnrealisierung durch Tausch | 1098 |
| c) Steuerneutraler Anteiltausch nach UmwStG | 1098 |
| d) Tausch Unternehmen gegen Anteile | 1102 |
| 6. Treuhandstruktur | 1104 |
| C. Der Weg aus der GmbH | 1105 |
| I. Überblick | 1105 |
| II. Formwechsel einer GmbH | 1105 |
| 1. Überblick | 1105 |
| 2. Formwechsel GmbH in AG | 1106 |
| 3. Formwechsel GmbH in GbR, OHG oder KG | 1111 |
| III. Verschmelzung einer GmbH auf Rechtsträger anderer Rechtsformen | 1120 |
| 1. Überblick | 1120 |
| 2. Verschmelzung GmbH auf AG durch Aufnahme | 1121 |
| 3. Verschmelzung GmbH auf AG durch Neugründung | 1122 |
| 4. Verschmelzung GmbH auf OHG oder KG durch Aufnahme | 1123 |
| 5. Verschmelzung GmbH auf OHG oder KG durch Neugründung | 1137 |
| 6. Verschmelzung einer GmbH auf eine natürliche Person (= Alleingesellschafter) | 1138 |
| IV. Spaltung einer GmbH auf Rechtsträger anderer Rechtsform | 1139 |
| 1. Überblick | 1139 |
| 2. Spaltung GmbH auf AG | 1140 |
| 3. Spaltung GmbH auf OHG oder KG | 1141 |
| D. Reorganisation unter Beibehaltung der Rechtsform GmbH | 1144 |
| I. Überblick | 1144 |

Inhaltsverzeichnis

§ 15 Die GmbH in der Krise

| | |
|--|------|
| II. Verschmelzung GmbH | 1144 |
| 1. Verschmelzung GmbH durch Aufnahme in eine GmbH..... | 1144 |
| 2. Verschmelzung GmbH durch Neugründung einer GmbH | 1183 |
| III. Spaltung einer GmbH | 1185 |
| 1. Überblick | 1185 |
| 2. Aufspaltung einer GmbH in mehrere GmbHs..... | 1187 |
| 3. Abspaltung von einer GmbH in andere GmbH | 1207 |
| 4. Ausgliederung aus einer GmbH in andere GmbH | 1212 |
| 5. Alternative: Ausgliederung aus einer GmbH durch Einzelrechtsnachfolge | 1215 |

§ 15 Die GmbH in der Krise

| | |
|---|-------------|
| A. Krisenentstehung und Krisenverlauf | 1218 |
| B. Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung..... | 1219 |
| I. Zahlungsunfähigkeit und drohende Zahlungsunfähigkeit | 1219 |
| II. Überschuldung | 1222 |
| C. Sanierungsfähigkeit und Sanierungswürdigkeit | 1224 |
| I. Allgemeines | 1224 |
| II. Beurteilung der Sanierungsfähigkeit gem. FAR-Stellungnahme | 1224 |
| 1. Beschreibung des Unternehmens | 1225 |
| 2. Analyse des Unternehmens | 1225 |
| 3. Das Leitbild des sanierten Unternehmens | 1225 |
| 4. Sanierungsmaßnahmen | 1226 |
| 5. Planverprobungsrechnungen..... | 1227 |
| III. Auseinandersetzung mit der FAR-Stellungnahme | 1227 |
| IV. Beurteilung der Sanierungswürdigkeit..... | 1228 |
| D. Sanierungsprozeß | 1229 |
| I. Krisenfrüherkennung | 1229 |
| II. Stabilisierung..... | 1231 |
| III. Analyse | 1231 |
| IV. Konzeptionierung | 1234 |
| 1. Leistungswirtschaftliche Sanierung..... | 1234 |
| 2. Finanzielle Sanierung | 1237 |
| V. Planverprobungsrechnung..... | 1240 |
| VI. Umsetzung | 1241 |
| VII. Absicherung des Sanierungserfolges..... | 1243 |
| E. Pflichten der Geschäftsführer in der Unternehmenskrise | 1244 |
| I. Allgemeines | 1244 |
| II. Einberufung der Gesellschafterversammlung..... | 1244 |
| III. Keine Zahlungen an die Gesellschafter vor Konkursreife..... | 1246 |
| IV. Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens und Haftungsfragen | 1246 |
| V. Jahresabschluß..... | 1248 |
| 1. Aufstellungsfrist | 1248 |
| 2. Ansatz und Bewertung | 1248 |

| | |
|--|-------------|
| 3. Angaben im Anhang | 1250 |
| 4. Berichterstattung im Lagebericht | 1251 |
| F. Pflichten des Aufsichtsrats und der Gesellschafter | 1251 |
| I. Aufsichtsrat | 1251 |
| II. Gesellschafter | 1252 |

§ 16 Auflösung und Liquidation

| | |
|---|-------------|
| A. Vorbemerkungen | 1255 |
| B. Die Auflösung der GmbH | 1256 |
| I. Auflösungsgründe | 1256 |
| 1. Auflösungsgründe, die zur Liquidation führen | 1256 |
| a) Zeitablauf | 1256 |
| b) Auflösungsbeschuß der Gesellschafter | 1257 |
| c) Auflösung durch gerichtliches Urteil | 1258 |
| d) Auflösung mit Rechtskraft einer Verfügung des Registergerichts | 1259 |
| e) Auflösung durch Nichtigkeitserklärung der Gesellschaft | 1259 |
| f) Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens oder Ablehnung der Eröffnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse | 1260 |
| g) Kündigungsrecht | 1261 |
| h) Erwerb oder Einziehung aller eigenen Anteile | 1261 |
| i) Sitzverlegung ins Ausland | 1262 |
| j) Weitere statutarische Auflösungsgründe | 1262 |
| 2. Auflösungsgründe, die nicht zur Liquidation führen | 1262 |
| a) Löschung der Gesellschaft wegen Vermögenslosigkeit | 1262 |
| b) Verschmelzung und Spaltung | 1263 |
| II. Rechtsfolgen der Auflösung | 1263 |
| 1. Auswirkungen auf die Gesellschaft | 1263 |
| 2. Firma und anwendbares GmbH-Recht | 1263 |
| 3. Stellung der Gesellschafterversammlung | 1264 |
| III. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft | 1264 |
| 1. Fortsetzungsvoraussetzungen | 1264 |
| 2. Der Fortsetzungsbeschluß | 1264 |
| C. Das Liquidationsverfahren | 1265 |
| I. Träger der Liquidation | 1265 |
| II. Aufgaben des Liquidators | 1266 |
| 1. Gerichtliche und außergerichtliche Vertretung der Gesellschaft | 1266 |
| 2. Anmeldung der Auflösung | 1267 |
| 3. Bekanntgabe der Auflösung und Aufforderung an die Gläubiger | 1267 |
| 4. Beendigung der laufenden Geschäfte und Eingehung neuer Geschäfte | 1267 |
| 5. Erfüllung der Verpflichtungen der Gesellschaft | 1268 |
| 6. Einziehen der Forderungen der Gesellschaft | 1269 |
| 7. Versilben des Vermögens der Gesellschaft | 1270 |
| 8. Steuerliche Pflichten | 1271 |
| 9. Haftung und Entlastung des Liquidators | 1271 |
| III. Sperjahr | 1271 |
| IV. Gewinnausschüttung | 1273 |

Inhaltsverzeichnis

§ 17 Die GmbH im Konzern

| | |
|--|-------------|
| V. Vermögensverteilung | 1273 |
| 1. Der Anspruch auf Verteilung des Liquidationsüberschusses..... | 1273 |
| 2. Der Verteilungsmaßstab | 1275 |
| D. Beendigung..... | 1276 |
| I. Zeitpunkt der Löschung im Handelsregister | 1276 |
| II. Aufbewahrung der Bücher und Schriften | 1277 |
| E. Rechnungslegung | 1277 |
| I. Allgemeines | 1277 |
| II. Schlußbilanz der werbenden GmbH..... | 1278 |
| III. Liquidationseröffnungsbilanz und Erläuterungsbericht | 1279 |
| 1. Aufstellungszeitpunkt..... | 1279 |
| 2. Bilanzierungsgrundsätze..... | 1279 |
| 3. Erläuterungspflicht | 1280 |
| 4. Prüfung und Offenlegung..... | 1280 |
| IV. Jahresabschlüsse und Lageberichte im Liquidationsverfahren | 1281 |
| V. Weitere Rechnungswerke | 1282 |
| 1. Einnahmen-/Ausgabenrechnung..... | 1282 |
| 2. Liquidationsschlußbilanz | 1282 |
| 3. Liquidationsschlußrechnung..... | 1282 |
| F. Besteuerung in der Liquidation | 1283 |
| I. Ertragsteuern der Gesellschaft..... | 1283 |
| 1. Besteuerungszeitraum | 1283 |
| 2. Abwicklungsgewinn | 1284 |
| a) Allgemeines | 1284 |
| b) Abwicklungsanfangsvermögen..... | 1285 |
| c) Abwicklungsendvermögen | 1285 |
| d) Schema..... | 1286 |
| 3. Übergang vom Anrechnungsverfahren zum Halbeinkünfteverfahren in der Liquidation | 1287 |
| 4. Besonderheiten der Gewerbeertragsteuer | 1291 |
| II. Gewerbekapital- und Vermögensteuer..... | 1291 |
| III. Umsatzsteuer..... | 1291 |
| IV. Besteuerung der Anteilseigner in der Liquidation | 1291 |
| 1. Anteile im Privatvermögen | 1292 |
| a) Bisherige Rechtslage | 1292 |
| b) Rechtslage nach dem StSenkG | 1293 |
| 2. Anteile im Betriebsvermögen | 1295 |
| a) Bisheriges Recht..... | 1295 |
| b) Rechtslage nach dem StSenkG | 1296 |
| c) Anteile im Betriebsvermögen einer unbeschränkt steuerpflichtigen Körperschaft..... | 1297 |
| 3. Erbschaftsteuer | 1299 |
| G. Besonderheiten in den neuen Bundesländern..... | 1299 |

§ 17 Die GmbH im Konzern

| | |
|--|-------------|
| A. Überblick..... | 1305 |
| I. Rechtstatsachen/Rechtsquellen | 1305 |

| | |
|--|-------------|
| II. Grundlagen..... | 1306 |
| 1. §§ 15 ff. AktG | 1306 |
| 2. Mehrheitsbeteiligung (§ 16 AktG)..... | 1307 |
| 3. Abhängige Unternehmen (§ 17 AktG)..... | 1307 |
| 4. Konzern (§ 18 AktG)..... | 1307 |
| 5. Wechselseitige Beteiligungen (§ 19 AktG)..... | 1308 |
| 6. Unternehmensverträge (§§ 291, 292 AktG)..... | 1308 |
| B. Der Vertragskonzern | 1309 |
| I. Begründung eines Vertragskonzerns | 1309 |
| 1. Beherrschte GmbH | 1309 |
| a) Zuständigkeit/Vertretungsmacht..... | 1309 |
| b) Mehrheitserfordernisse..... | 1310 |
| c) Form, Eintragung..... | 1311 |
| 2. Herrschende GmbH..... | 1312 |
| 3. Unternehmensvertragsbericht/Unternehmensvertragsprüfung..... | 1313 |
| 4. Isolierte Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge | 1313 |
| 5. Satzungsklauseln..... | 1313 |
| 6. Unwirksame Unternehmensverträge | 1314 |
| II. Rechtsstellung und Haftung der GmbH im Vertragskonzern..... | 1315 |
| 1. Die GmbH als Obergesellschaft | 1315 |
| a) Weisungsrecht..... | 1315 |
| b) Zuständigkeitsverteilung..... | 1318 |
| c) Ausgleichs-, Abfindungs- und Umtauschverpflichtungen | 1320 |
| d) Verlustübernahme | 1321 |
| 2. Die GmbH als Untergesellschaft | 1321 |
| a) Gewinnabführung | 1321 |
| b) Wechselseitige Beteiligung | 1322 |
| c) Stimmverbot | 1323 |
| III. Die körperschaftsteuerliche Organschaft | 1323 |
| 1. Voraussetzungen der körperschaftsteuerlichen Organschaft..... | 1324 |
| a) Anerkennung einer Gesellschaft als Organträger | 1324 |
| b) Anerkennung einer Gesellschaft als Organgesellschaft..... | 1326 |
| c) Eingliederung der Organgesellschaft in den Organträger | 1327 |
| d) Abschluß und Durchführung des Gewinnabführungsvertrages zwi- schen Organträger und Organgesellschaft | 1333 |
| 2. Rechtsfolgen der körperschaftsteuerlichen Organschaft..... | 1336 |
| a) Ermittlung des Einkommens der Organgesellschaft | 1336 |
| b) Mehr- und Minderabführungen der Organgesellschaft | 1338 |
| c) Ermittlung des Einkommens des Organträgers | 1339 |
| 3. Verunglückte Organschaft | 1342 |
| 4. Die Organschaft im Übergang zum Halbeinkünfteverfahren | 1343 |
| 5. Übergangsregelungen des Steuerenkungsgesetzes zur Organschaft..... | 1344 |
| IV. Die gewerbesteuerliche Organschaft | 1345 |
| 1. Voraussetzungen der gewerbesteuerlichen Organschaft..... | 1345 |
| a) Anerkennung einer Gesellschaft als Organträger | 1345 |
| b) Anerkennung einer Gesellschaft als Organgesellschaft..... | 1346 |
| c) Eingliederung der Organgesellschaft in den Organträger | 1347 |
| 2. Rechtsfolgen der gewerbesteuerlichen Organschaft | 1352 |
| a) Ermittlung des Gewerbeertrags im Fall der Organschaft | 1353 |
| b) Steuerbetragsermäßigung nach § 35 EStG nF | 1355 |
| c) Zerlegung des Steuermeßbetrags | 1356 |

| | |
|--|-------------|
| V. Die umsatzsteuerliche Organschaft | 1356 |
| 1. Voraussetzungen der umsatzsteuerlichen Organschaft | 1356 |
| a) Anerkennung einer Gesellschaft als Organträger | 1356 |
| b) Anerkennung einer Gesellschaft als Organgesellschaft | 1357 |
| c) Eingliederungsvoraussetzungen | 1357 |
| 2. Rechtsfolgen der umsatzsteuerlichen Organschaft | 1359 |
| VI. Änderung und Beendigung von Unternehmensverträgen | 1360 |
| 1. Änderung | 1360 |
| 2. Beendigungsgründe | 1360 |
| a) Aufhebung | 1360 |
| b) Ordentliche Kündigung | 1361 |
| c) Kündigung aus wichtigem Grund | 1361 |
| d) Sonstige Beendigungsgründe | 1363 |
| 3. Zustimmungserfordernisse, Form | 1363 |
| a) Abhängige Gesellschaft | 1363 |
| b) Herrschende Gesellschaft | 1365 |
| 4. Sicherung von Gläubigern und außenstehenden Gesellschaftern | 1365 |
| C. Faktischer und qualifizierter faktischer Konzern | 1367 |
| I. Abgrenzung | 1367 |
| II. Begründung des faktischen Konzernverhältnisses | 1370 |
| 1. Vorbemerkung | 1370 |
| 2. Begründung der Abhängigkeit und des einfachen faktischen Konzerns .. | 1371 |
| a) Abhängige GmbH | 1371 |
| b) Schutz der Gesellschafter der herrschenden GmbH | 1373 |
| III. Die Rechtsstellung und Haftung der GmbH im faktischen Konzern | 1375 |
| 1. Die GmbH als Obergesellschaft | 1375 |
| a) Zuständigkeitsverteilung | 1375 |
| b) Anteilserwerb durch das abhängige Unternehmen | 1376 |
| c) Pflicht zur Konzernbildung | 1376 |
| 2. Die GmbH als Untergesellschaft | 1376 |
| a) Einfacher faktischer Konzern | 1376 |
| b) Qualifizierter faktischer Konzern | 1379 |
| IV. Steuerliche Behandlung des faktischen und qualifizierten faktischen Konzerns | 1383 |
| 1. Der faktische und qualifizierte faktische Konzern im Körperschaftsteuerrecht | 1384 |
| a) Das steuerliche Halbeinkünfteverfahren | 1384 |
| b) Die Grundsätze der phasengleichen Vereinnahmung | 1384 |
| c) Gewinn- und Verlustverrechnung im faktischen Konzern | 1387 |
| 2. Der faktische und qualifizierte faktische Konzern im Gewerbesteuerrecht | 1388 |
| a) Die gewerbesteuerliche Organschaft | 1388 |
| b) Die Gewerbesteuerumlage | 1388 |
| c) Die gewerbesteuerlichen Schachtelprivilegien | 1390 |
| 3. Der faktische und qualifizierte faktische Konzern im Umsatzsteuerrecht | 1390 |
| 4. Verrechnungspreise verbundener Unternehmen | 1391 |
| a) Begriff und Bedeutung | 1391 |
| b) Fremdvergleichsmethode | 1393 |
| c) Berechnungsmethoden | 1393 |
| d) Rangfolge der Berechnungsmethoden | 1398 |
| e) Vorteilsausgleich | 1399 |

| | |
|---|-------------|
| f) Steuerliche Korrektur unangemessener Verrechnungspreise in Deutschland | 1399 |
| g) Verrechnungsformen | 1401 |
| h) Verrechenbare Leistungen | 1403 |
| i) Mitwirkungspflichten und Dokumentationserfordernisse | 1407 |
| j) Verrechnungspreiszusagen (Advance Pricing Agreement) | 1407 |
| D. Besonderheiten bei grenzüberschreitenden Konzernverhältnissen | 1408 |
| I. Sitzverlegung | 1408 |
| 1. Sitzverlegung aus gesellschaftsrechtlicher Sicht | 1409 |
| a) Sitztheorie | 1409 |
| b) Gründungstheorie (Inkorporationstheorie) | 1410 |
| c) Die Rechtsprechung des EuGH | 1411 |
| d) Vorlagebeschlüsse deutscher Gerichte | 1414 |
| 2. Sitzverlegung aus steuerlicher Sicht | 1415 |
| II. Grenzüberschreitende Konzernverhältnisse | 1416 |
| 1. Vertragskonzern | 1416 |
| 2. Faktischer Konzern | 1417 |