

Inhaltsübersicht

Vorwort zur 5. Auflage	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	LXXI

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 1 Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG (Gummert)	1
§ 2 Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle (Möhrle)	8
§ 3 Firma (Quinke)	41
§ 4 Eintragung in das Handelsregister (Wolff)	84
§ 5 Öffentlichrechte Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte (Wolff)	122
§ 6 Kartellrechtliche Grenzen (Hoffmann/Doehner)	130

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

§ 7 Geschäftsführung (Scheel)	159
§ 8 Fakultativer Beirat der Kommanditgesellschaft (Mutter)	186
§ 9 Vertretung (Scheel)	230
§ 10 Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters (Scheel)	243
§ 11 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung (Scheel)	251

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 12 Überblick (Weipert)	264
§ 13 Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht (Weipert)	290
§ 14 Stimmrecht (Weipert)	299
§ 15 Informationsrechte (Weipert)	333
§ 16 Wettbewerbsverbot (Doehner/Hoffmann)	346

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

§ 17 Beitragspflicht (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	382
§ 18 Umfang und Erbringung der Beiträge (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	392
§ 19 Erhöhung von Beiträgen (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	410
§ 20 Gesellschaftsvermögen (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	414
§ 21 Der Jahresabschluss (Sangen-Emden)	418
§ 22 Kapitalanteil und Gesellschafterkonten (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	440
§ 23 Beteiligung an Gewinn und Verlust (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	455
§ 24 Entnahme und Auszahlung des Gewinnes (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	466
§ 25 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte (v. Falkenhausen/H. C. Schneider)	482
§ 26 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft (Fischer/Palenker)	488
§ 27 Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen (Escher/Haag)	538
§ 27a Verpfändung von Gesellschaftsanteilen (Escher/Haag)	562

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

§ 28 Die KG als Trägerin von Rechten und Pflichten (Herchen)	570
§ 29 Die Haftung des Komplementärs (Herchen)	577
§ 30 Die Haftung des Kommanditisten (Herchen)	608
§ 31 Gesellschafterregress (Ausgleich) (Herchen)	657

VII

Inhaltsübersicht

§ 32 Die Stellung der KG und ihrer Gesellschafter im Prozess (<i>Herchen</i>)	667
§ 33 Zwangsvollstreckung gegen die KG und ihre Gesellschafter (<i>Herchen</i>)	678

6. Kapitel. Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden

§ 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters (<i>Schulte/Hushahn</i>)	681
§ 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschaftserstellung (<i>Schulte/Hushahn</i>)	702
§ 36 Ausscheiden eines Gesellschafters (<i>Schulte/Hushahn</i>)	732
§ 37 Folgen des Ausscheidens (<i>Schulte/Hushahn</i>)	775
§ 38 Abfindungsklauseln (<i>Schulte/Hushahn</i>)	818
§ 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten (<i>Fischer/Palenker</i>)	853

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier</i>)	937
§ 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier</i>)	974
§ 42 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1041
§ 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1077
§ 44 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters (<i>Fischer/Palenker</i>)	1097

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

§ 45 Auflösung der Gesellschaft (<i>Schmid</i>)	1119
§ 46 Liquidation der Gesellschaft (<i>Schmid</i>)	1140
§ 47 Insolvenz der Gesellschaft (<i>Schmid</i>)	1158
§ 48 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung (<i>Fischer/Märker</i>)	1164

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 49 Überblick (<i>Gummert</i>)	1185
§ 50 Typische GmbH & Co. KG (<i>Gummert</i>)	1200
§ 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG (<i>Gummert</i>)	1248

2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane

§ 52 Geschäftsführung und Vertretung (<i>Gummert</i>)	1260
§ 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG (<i>Mutter</i>)	1277

3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz

§ 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung (<i>Gummert</i>)	1298
§ 55 Insolvenz (<i>Gummert</i>)	1341

4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG

§ 56 Jahresabschluss der GmbH & Co. KG (<i>Breithaupt</i>)	1360
§ 57 Gewinnermittlung und -verteilung (<i>Levedag</i>)	1382
§ 58 Ertragsteuern (<i>Levedag/Obser</i>)	1463
§ 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG (<i>Levedag/Obser</i>)	1570
§ 60 Verkehrs- und Substanzsteuern (<i>Levedag</i>)	1648

Inhaltsübersicht

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 61	Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften (<i>Horbach</i>)	1679
§ 62	Errichtung; Beitritt der Kommanditisten (<i>Jaletzke</i>)	1693
§ 63	Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder (<i>Jaletzke</i>)	1707
§ 64	Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen (<i>Horbach</i>)	1720

2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG

§ 65	Vertragsauslegung und Inhaltskontrolle (<i>Jaletzke</i>)	1724
§ 66	Willensbildung und Beschlussfassung in der Publikums-KG (<i>Jaletzke</i>)	1735
§ 67	Einlage- und Nachschusspflichten; Kapitalsicherung (<i>Jaletzke</i>)	1745
§ 68	Geschäftsführung, Aufsichtsorgane (<i>Jaletzke</i>)	1752

3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit

§ 69	Prospekthaftung (<i>Horbach</i>)	1760
§ 70	Deliktische Haftung (<i>Horbach</i>)	1815

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

§ 71	Steuerliche Hinweise zur Publikums-KG (<i>Levedag</i>)	1823
------	--	------

4. Teil. Die Stille Gesellschaft

1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft

§ 72	Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft (<i>Keul</i>)	1907
§ 73	Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft (<i>Keul</i>)	1918
§ 74	Stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft (<i>Polzer</i>)	1935
§ 75	Gesellschafter der Stillen Gesellschaft (<i>Keul</i>)	1953
§ 76	Errichtung durch Gesellschaftsvertrag (<i>Keul</i>)	1962
§ 77	Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht (<i>Keul</i>)	1986
§ 78	Kartellrechtliche Grenzen (<i>Hoffmann/Doehner</i>)	1991
§ 79	Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung (<i>Schönhause</i>)	1999

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

§ 80	Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft (<i>Seffer/Erhardt</i>)	2007
§ 81	Rechte des Stillen Gesellschafters (<i>Seffer/Erhardt</i>)	2019
§ 82	Wettbewerbsverbot (<i>Hoffmann/Doehner</i>)	2041
§ 83	Einlage des Stillen Gesellschafters (<i>Seffer/Erhardt</i>)	2046
§ 84	Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens (<i>Gaffron</i>)	2065
§ 85	Rechnungslegung (<i>Keul</i>)	2080
§ 86	Gewinn und Verlust (<i>Keul</i>)	2089
§ 87	Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers (<i>Keul</i>)	2105
§ 88	Verfügungen über die Stille Beteiligung (<i>Keul</i>)	2118
§ 89	Verfügungen über Gesellschafterrechte (<i>Keul</i>)	2127
§ 90	Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft (<i>Schönhause</i>)	2133

3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers

§ 91	Auflösung der Stillen Gesellschaft (<i>Polzer</i>)	2162
§ 92	Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft (<i>Keul</i>)	2178
§ 93	Auseinandersetzungsansprüche in der Insolvenz des Geschäftsinhabers (<i>Polzer</i>)	2196
§ 94	Steuerliche Folgen der Auflösung (<i>Schönhause</i>)	2210

Inhaltsübersicht

5. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 95 Die fehlerhafte Stille Gesellschaft (<i>Miras</i>)	2221
§ 96 Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei (Anlage-)Kommanditgesellschaften (<i>Schweizer</i>)	2241
Sachverzeichnis	2263

Inhaltsverzeichnis

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 1	Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG	1
	I. Die geschichtliche Entwicklung der KG	1
	1. Die gesetzestypische KG	1
	2. Die Kapitalgesellschaft & Co. KG	4
	3. Die Publikums- und Massen-KG	5
	II. Zum Begriff der KG	5
	III. Die wirtschaftliche Bedeutung der KG	6
§ 2	Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle	8
	I. Voraussetzungen der Entstehung	11
	1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages	11
	2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag	11
	3. Zusammenschluss ohne Gesellschaftsvertrag	11
	4. Sonderformen der Entstehung	12
	a) Entstehung einer Kommanditgesellschaft nach dem Umwandlungs- gesetz	12
	b) Umwandlung außerhalb des Umwandlungsgesetzes	13
	II. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrags und Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft	14
	1. Allgemeines	14
	2. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrags	15
	3. Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft	15
	4. Entstehung der Gesellschaft im Verhältnis zu Dritten	15
	a) Allgemeines	15
	b) Eintragung in das Handelsregister	15
	c) Aufnahme der Geschäfte	16
	d) Andere Kundgebungsakte	17
	e) Geschäfte der Gesellschaft	17
	f) Entgegenstehende Vereinbarungen	17
	III. Gesellschafter	17
	1. Allgemeines	17
	2. Begründung der Gesellschafterstellung	18
	3. Zahl der Gesellschafter	18
	4. Fähigkeit, Gesellschafter zu sein	18
	a) Allgemeines	18
	b) Natürliche Personen	18
	c) Juristische Personen	19
	d) Personenvereinigungen	20
	e) Ausländische Gesellschaften	24
	IV. Gesellschaftsvertrag	26
	1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages	26
	2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages	28
	a) Notwendiger Inhalt	28
	b) Fakultativer Inhalt des Gesellschaftsvertrages	30
	3. Form des Gesellschaftsvertrages	33
	4. Genehmigungserfordernisse	35
	a) Allgemeines	35
	b) Beteiligung eines nicht voll Geschäftsfähigen	35
	c) Beteiligung eines in Gütergemeinschaft lebenden Ehegatten	36

Inhaltsverzeichnis

5. Änderungen des Gesellschaftsvertrages	37
a) Allgemeines	37
b) Materielle Erfordernisse	37
c) Formerfordernisse	38
d) Genehmigungserfordernisse	40
 § 3 Firma	41
I. Gesetzesgeschichte	43
1. Übersicht	43
2. Das Firmenrecht bis zur Handelsrechtsreform 1998	44
3. Das geltende Firmenrecht	45
II. Begriff, Rechtsnatur und Bedeutung der Firma	46
1. Der Begriff der Firma	46
a) Die Firma als Name des Kaufmanns	46
b) Abgrenzung zur Geschäftsbezeichnung	47
c) Firmenarten	48
d) Firmenbestandteile	48
2. Die Rechtsnatur der Firma	48
a) Die Firma als absolutes Recht	48
b) Die Firma als Persönlichkeits- und Vermögensrecht	49
3. Die Bedeutung der Firma	49
III. Die Grundsätze des Firmenrechts	50
1. Rechtliche Bedeutung der Grundsätze	50
2. Grundsatz der Firmenwahrheit	50
3. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit	51
4. Grundsatz der Firmenbeständigkeit	51
5. Grundsatz der Firmenöffentlichkeit	51
6. Grundsatz der Firmeneinheit	51
IV. Gesetzliche Anforderungen an eine neu zu bildende Firma	52
1. Grundzüge	52
2. Kennzeichnungseignung	52
3. Unterscheidungskraft	54
4. Rechtsformzusätze	54
5. Irreführungsverbot	55
V. Die ursprüngliche Firma der Kommanditgesellschaft	56
1. Notwendige Firmenbestandteile	56
2. Die Personenfirma	56
a) Für die Firmenbildung verwendbare Namen	56
b) Bezeichnung des Personennamens	58
c) Firmennamen in einer Personenfirma	59
3. Die Sachfirma	60
4. Die Fantasiefirma	61
5. Die gemischte Firma	61
6. Firmenzusätze	61
a) Notwendige Firmenzusätze	61
b) Freiwillige Firmenzusätze	62
7. Die Firma der Zweigniederlassung	66
8. Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. KG	66
a) Die Kapitalgesellschaft & Co. als Personenhandelsgesellschaft	66
b) Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. oHG	67
c) Rechtsformzusatz und Kennzeichnung der Haftungsbeschränkung	67
d) Unterscheidbarkeit	69
VI. Entstehen, Änderung und Erlöschen der Firma	69
1. Entstehen	69
2. Änderung	69
3. Erlöschen	69
4. Eintragung im Handelsregister	70

Inhaltsverzeichnis

VII. Firmenfortführung bei Namensänderung, bei Erwerb des Handelsgeschäfts und bei Änderungen im Gesellschafterbestand (§§ 21–24 HGB)	70
1. Firmenfortführung bei Namensänderung (§ 21 HGB)	70
a) Änderung des Familiennamens eines Gesellschafters	70
b) Änderung des Firmennamens eines Gesellschafters	71
2. Firmenfortführung bei Erwerb des Handelsgeschäfts (§ 22 Abs. 1 HGB)	71
a) Die Firma als Gegenstand des Rechtsverkehrs	71
b) Erwerb eines bestehenden Handelsgeschäfts	71
c) Erwerb unter Lebenden	72
d) Einwilligung namensgebender Gesellschafter	73
e) Erwerb von Todes wegen	73
f) Fortführung der Firma	73
3. Firmenfortführung bei Erwerb aus einer Insolvenzmasse	74
4. Firmenfortführung auf Grund eines Nießbrauchs oder eines Pachtvertrags (§ 22 Abs. 2 HGB)	75
5. Firmenfortführung bei Umwandlungen (§§ 18, 200 UmwG)	76
6. Firmenfortführung bei Gesellschafterwechsel (§ 24 HGB)	77
7. Haftungsfolgen bei Firmenfortführung (§§ 25–28 HGB)	79
a) Haftung des Erwerbers (§§ 25, 26 HGB)	79
b) Haftung der Erben (§ 27 HGB)	81
c) Haftung bei Eintritt in eine Handelsgesellschaft (§ 28 HGB)	82
VIII. Firmenschutz	82
1. Firmenmissbrauchsverfahren	82
2. Materieller Firmenschutz	83
3. Ansprüche aus UWG	83
 § 4 Eintragung in das Handelsregister	84
I. Überblick	87
II. Bedeutung, Inhalt und Führung des Handelsregisters	87
1. Bedeutung des Handelsregisters	87
a) Handelsregister als Mittel der Publizität	87
b) Registerverfahren als Mittel der Kontrolle	88
2. Inhalt des Handelsregisters	88
a) Eintragungsfähige und -pflichtige Tatsachen	88
b) Rechtsbegründende und -bekundende Tatsachen	89
c) Einzelne, eine Kommanditgesellschaft betreffende Tatsachen	90
3. Führung des Handelsregisters	95
a) Rechtsgrundlage	95
b) Zuständigkeit	95
c) Elektronische Registerführung	96
d) Einsichtnahme (§ 9 Abs. 1–5 HGB)	96
4. Anhang: Unternehmensregister	97
a) Überblick	97
b) Inhalt (§ 8b Abs. 2 HGB)	97
c) Führung (§ 8b Abs. 1, 3, § 9a HGB)	98
d) Einsichtnahme und Ausdrucke (§ 8b Abs. 4, § 9 Abs. 6 HGB)	98
III. Anmeldung zum Handelsregister	98
1. Antrag auf Eintragung	98
a) Antragserfordernis	98
b) Rechtsnatur der Anmeldung	98
c) Anmeldepflicht	99
2. Person des Antragstellers	100
a) Zur Anmeldung Berechtigte	100
b) Vertretung bei der Anmeldung	101
3. Inhalt der Anmeldung	106
4. Form der Anmeldung	106
5. Sprache der Anmeldung	107
6. Notarielle Prüfung der Eintragungsfähigkeit und Einreichung beim Notar zur Weiterleitung (§ 378 Abs. 3 FamFG)	107

Inhaltsverzeichnis

IV. Eintragung und Bekanntmachung	108
1. Prüfung der Anmeldung durch das Registergericht	108
a) Prüfung der formellen Eintragungsvoraussetzungen	108
b) Prüfung der materiellen Eintragungsvoraussetzungen	108
2. Entscheidungsmöglichkeiten des Registergerichts	109
a) Eintragung, Ablehnung der Eintragung und Aussetzung	109
b) Zwischenverfügung	110
c) Rechtsbehelfe	110
3. Kosten der Eintragung	111
4. Bekanntmachung	111
V. Rechtsfolgen der Eintragung und Bekanntmachung	112
1. Rechtsfolgen richtiger Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 2 HGB)	112
a) Bedeutung und Regelungsgegenstand	112
b) Voraussetzungen	112
c) Rechtsfolge	113
2. Publizitätswirkungen der Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 1, 3 HGB)	114
a) Vertrauenschutz durch Rechtsscheinaftung	114
b) Registerpublizität als typisierte Vertrauenschutzregelung	114
c) Publizitätstatbestände des § 15 HGB	115
d) Verhältnis von § 5 HGB zu § 15 Abs. 1, 3 HGB	115
3. Negative Publizität (§ 15 Abs. 1 HGB)	115
a) Bedeutung und Regelungsgegenstand	115
b) Voraussetzungen	115
c) Rechtsfolge	118
4. Positive Publizität (§ 15 Abs. 3 HGB)	119
a) Bedeutung und Regelungsgegenstand	119
b) Voraussetzungen	119
c) Rechtsfolge	121
5. Positive Publizität eingereichter Übersetzungen (§ 11 Abs. 2 HGB)	121
6. Amtshaftungsansprüche infolge unrichtiger Eintragung und Bekanntmachung	122
 § 5 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte	122
I. Überblick	123
II. Kommanditgesellschaft und Gewerbefreiheit	123
1. Grundsatz der Gewerbefreiheit	123
2. Gewerbetreibende in der Kommanditgesellschaft	124
III. Beschränkungen der Gewerbefreiheit der Kommanditgesellschaft	125
1. Rechtsformbeschränkungen	125
a) Beschränkungen für Kommanditgesellschaften	126
b) Beschränkungen für GmbH & Co. KG	127
2. Gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte	127
a) Bedeutung der Genehmigungsvorbehalte	127
b) Arten der Genehmigung	128
c) Einzelne gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte	129
3. Gewerberechtliche Anzeigepflichten	129
a) Zweck und Voraussetzungen der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO	129
b) Erfüllung der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO	130
 § 6 Kartellrechtliche Grenzen	130
I. Allgemeines	132
1. Kartellrecht und Gesellschaftsrecht	132
2. Konstellationen der Kollision von Kartell- und Gesellschaftsrecht	133
3. Kartellrechtlich relevante Zielsetzungen bei der Gründung einer Kommanditgesellschaft	134
II. Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen (Art. 101 AEUV, § 1 GWB)	135
1. Tatbestandsvoraussetzungen des Art. 101 AEUV, § 1 GWB	135
a) Vereinbarung	136

Inhaltsverzeichnis

b) Unternehmenseigenschaft	136
c) Spürbare Wettbewerbsbeeinträchtigung	138
d) Zweck oder Wirkung	139
e) Rule of Reason	140
2. Zwischenstaatlichkeitsklausel	141
3. Ausnahmen vom Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen	141
a) Europäisches Recht, Art. 101 Abs. 3 AEUV	141
b) Deutsches Recht	142
4. Einzelne Fallgruppen	143
a) Kartelle und Syndikate	143
b) Kooperationen und Funktionsgemeinschaften	143
c) Gemeinschaftsunternehmen	148
5. Rechtsfolgen	150
6. Kartellrechtliche Anmeldungen und Freistellungsanträge	152
III. Zusammenschlusskontrolle	152
1. Allgemeines zur Anmeldepflicht nach dem GWB	152
2. Anwendungsbereich	153
3. Zusammenschlussbegriff	154
a) Vermögenserwerb	154
b) Kontrollerwerb	155
c) Anteilserwerb	155
d) Einflusserwerb	156
4. Gemeinschaftsunternehmen	156
5. Anmeldung und Rechtsfolgen	157
6. Europäische Fusionskontrolle	157

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

§ 7 Geschäftsführung	159
I. Grundlagen	160
1. Begriff der Geschäftsführung	160
2. Umfang der Geschäftsführung	162
3. Grundsatz der Selbstorganschaft	163
4. Haftung	164
II. Gesetzliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis	167
1. Die geschäftsführungsberechtigten Personen	167
2. Einzelgeschäftsführung jedes Komplementärs	168
3. Widerspruchsrecht des einzelnen Komplementärs	169
a) Voraussetzungen	169
b) Ausübung	170
c) Folgen	172
d) Pflichtwidriges Unterlassen	172
4. Widerspruchsrecht des Kommanditisten	173
a) Voraussetzungen	173
b) Ausübung	174
c) Folgen, pflichtwidriges Unterlassen	175
III. Vertragliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis	176
1. Zulässigkeit und Gründe	176
2. Geschäftsführungsbefugnis der Komplementäre	176
3. Geschäftsführungsbefugnis der Kommanditisten	178
a) Beschränkung der Mitwirkungsrechte der Kommanditisten	178
b) Erweiterungen der Kommanditistenrechte	179
IV. Geschäftsführung bei der GmbH & Co. KG	181
V. Geschäftsführungsmaßnahmen ohne Geschäftsführungsbefugnis	184
1. Notgeschäftsführung	184
2. Actio pro socio	184
3. Besonderer Vertreter?	185

Inhaltsverzeichnis

§ 8 Fakultativer Beirat der Kommanditgesellschaft	186
I. Gründe für die Bildung eines Beirats	188
II. Die rechtlichen Grundlagen des Beirats	188
1. Überblick	188
2. Der Beirat auf schuldrechtlicher Grundlage	189
3. Der Beirat auf gesellschaftsvertraglicher Grundlage	190
a) Der Beirat als Gesellschaftsorgan	190
b) Der Beirat als Repräsentant einer Gesellschaftergruppe	190
c) Abgrenzung	191
d) Errichtung	191
III. Die Kompetenzen des Beirats	192
1. Grundsatz und Grenzen	192
a) Grundsatz	192
b) Grenzen	192
c) Rechtsfolgen	194
2. Beratung	194
3. Überwachung	195
4. Geschäftsführung	198
a) Zustimmungsvorbehalt	198
b) Weisungsbefugnis	199
c) Organschaftliche Geschäftsführung	200
d) Bestimmung der Geschäftsführer	201
5. Vertragsänderungen und Grundlagenentscheidungen	201
a) Allgemeines	201
b) Jahresabschluss, Abschlussprüfer	202
c) Ergebnisverteilung und Entnahmen	202
d) Erhöhung der Einlagen oder Haftsummen	203
e) Bestimmung der geschäftsführenden Gesellschafter	204
f) Aufnahme eines Gesellschafters	204
g) Ausschluss eines Gesellschafters	205
h) Gesellschafterbeschlüsse ersetzende Beiratsbeschlüsse	205
6. Schlichter, Schiedsgutachter, Schiedsgericht	206
7. Weisungsgebundenheit des Beirats	207
8. Fragen des Rechtsschutzes	207
9. Funktionsunfähigkeit des Beirats	209
IV. Die Zusammensetzung des Beirats	210
1. Die Zahl der Mitglieder	210
2. Die persönlichen Voraussetzungen	211
3. Die Besetzung des Beirats	212
4. Die Amtszeit	213
5. Die Beendigung des Amtes	214
a) Abberufung	214
b) Amtsniederlegung	214
c) Neubesetzung	215
6. Rechtsstreitigkeiten über die Zusammensetzung	215
V. Die innere Ordnung des Beirats	216
1. Rechtsgrundlage	216
2. Einzelne Aspekte der Ausgestaltung	217
3. Beschlussfassung	217
4. Fehlerhafte Beiratsbeschlüsse	218
a) Voraussetzungen	218
b) Rechtsfolgen	219
c) Gerichtliche Nachprüfung	219
VI. Die Rechte und Pflichten des Beiratsmitglieds	220
1. Rechtliche Grundlagen	220
2. Einzelne Rechte und Pflichten	221
a) Die Interessenwahrung beim organschaftlichen Beirat	221
b) Die Interessenwahrung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe	221

Inhaltsverzeichnis

c) Auskunftspflicht gegenüber Gesellschaftern	222
d) Treuepflicht, Verschwiegenheitspflicht, Wettbewerbsverbot	223
e) Vergütung	224
f) Aufwendunguersatz	225
g) Entlastung	225
3. Haftung der Beiratsmitglieder	225
a) Die Haftung beim Beirat als Gesellschaftsorgan	225
b) Die Haftung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe	230
§ 9 Vertretung	230
I. Grundlagen	231
1. Begriff der gesellschaftsrechtlichen Vertretung	231
2. Umfang der Vertretungsmacht	232
3. Grundsatz der Selbstorganschaft	234
4. Die Vertretung in der GmbH & Co. KG	234
II. Gesetzliche Regelung der Vertretungsbefugnis	235
III. Vertragliche Regelung der Vertretungsbefugnis	236
1. Änderung der Einzelvertretungsbefugnis der Komplementäre	236
2. Vertretungsbefugnis von Kommanditisten	237
a) Keine organschaftliche Vertretung	237
b) Rechtsgeschäftliche Vertretung	238
c) Der Inhalt der Vertretungsbefugnis	239
IV. Eintragungen in das Handelsregister	239
V. Vertretung ohne Vertretungsmacht, Missbrauch der Vertretungsmacht	240
VI. Wissens- und Verschuldenszurechnung	242
§ 10 Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters	243
I. Vergütung	243
II. Aufwendunguersatz	246
III. Die Rechtsstellung des geschäftsführenden Kommanditisten	248
IV. GmbH & Co. KG	249
§ 11 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung	251
I. Kündigung	252
1. Voraussetzungen	252
2. Ausübung	253
3. Rechtsfolgen	253
II. Entziehung	254
1. Anwendungsbereich	254
2. Wichtiger Grund	256
3. Das Entziehungsverfahren	257
a) Gerichtliche Entscheidung	257
b) Vertragliche Abweichungen	259
4. Teilentziehung	260
5. Rechtsfolgen der Entziehung	261
III. Sonstige Beendigungsgründe	262
3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft	
§ 12 Überblick	264
I. Einleitung	265
1. Abgrenzung der nicht-vermögensrechtlichen Befugnisse und Pflichten aus der Mitgliedschaft von den vermögensbezogenen Rechten und Pflichten	265
2. Nicht-vermögensrechtliche Befugnisse und Pflichten aus der Mitgliedschaft im einzelnen	266
a) Verwaltungsrechte	266
b) Förderungspflichten	267
c) Organschaftliche Befugnisse	267
II. Das Prinzip der persönlichen Rechtsausübung	268
1. Persönliche Rechtsausübung und Vertretung	268

Inhaltsverzeichnis

2. Selbstbindung in der Rechtsausübung	269
a) Bevollmächtigung Dritter	269
b) Treuhandschaft	277
c) Nießbrauch	280
d) Verpfändung	281
e) Unterbeteiligung eines Dritten	282
f) Stimmbindung	283
3. Fremdverwaltung	284
a) Gesetzliche Vertretung	284
b) Testamentsvollstreckung und Nachlaßverwaltung	285
c) Nachlaßinsolvenz, Pfändung	288
 § 13 Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht	290
I. Einführung	290
II. Amtspflichten, Organisationsobliegenheiten und gesellschaftsrechtliche Zweckförderungspflichten	291
1. Organschaftliche Interessenwahrungspflichten	291
2. Organisationsobliegenheiten	292
3. Die allgemeine Zweckförderungspflicht	292
III. Inhalt und Dauer der Zweckförderungspflicht	293
1. Die Pflicht zur Sicherung rechtlicher Existenzvoraussetzungen	293
2. Die Pflicht zur Sicherung der wirtschaftlichen Funktionsvoraussetzungen	294
3. Abgrenzungsfragen	296
4. Die Dauer der Zweckförderungspflicht	297
IV. Die Durchsetzung des Anspruchs auf Rechtsgestaltung in Erfüllung von Treuepflichten	298
1. Die Leistungsklage auf Zustimmung	298
2. Abgrenzungsfragen	298
 § 14 Stimmrecht	299
I. Einführung	301
II. Gleichbehandlungsprinzip und Stimmrechtsausschluß	301
1. Der gesetzliche Grundsatz	301
2. Gesetzliche Ausnahmen	302
a) Der Ausschluß persönlich haftender Gesellschafter von der Geschäftsführung	302
b) Der gesetzliche Mitwirkungsausschluß für Kommanditisten	303
c) Der Stimmrechtsausschluß für von der Beschußfassung „betroffene“ Gesellschafter	303
3. Der Stimmrechtsausschluß durch Gesellschaftsvertrag	305
a) Die Grenzen für die Einschränkung des Gleichbehandlungsprinzips	305
b) Die Aufhebung des gesetzlichen Stimmrechtsausschlusses und deren Grenzen	307
III. Stimmrechtsmacht und Kompetenzzuweisung	308
1. Das Einstimmigkeitsprinzip als gesetzlicher Grundsatz	308
2. Mehrheitsprinzip und vertragliche Kompetenzzuordnung	309
a) Das Kompetenzzuordnungsproblem	309
b) Die formellen Voraussetzungen für eine Bindung an Mehrheitsentscheidungen	309
c) Die Grenzen der Mehrheitsmacht	311
IV. Die Justizierbarkeit der Zustimmungsverweigerung – Stimmpflichten	314
1. Der Ausgangspunkt der Problematik	314
2. Geschäftsführungmaßnahmen	314
3. Organisationsakte	315
4. Zustimmungsverweigerung und Zustimmungspflicht bei notwendigen Änderungen des Gesellschaftsvertrages	319
a) Die Notwendigkeit der Vertragsanpassung	319
b) Die Konkretisierung des Anpassungsanspruchs in der Form der Leistungsklage	321

Inhaltsverzeichnis

V. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte	321
1. Die Vertretung bei der Stimmrechtsausübung	321
2. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte im eigenen Namen	325
VI. Die Art und Weise der Stimmrechtsausübung	326
1. Das Beschußverfahren unter der Geltung des Einstimmigkeitsprinzips	326
2. Das Beschußverfahren unter der Herrschaft des Mehrheitsprinzips	328
VII. Fehlerhafte Beschlüsse und Abwehrrechte	329
1. Beschußmängel und Legitimationsmängel der Beschußausführung	329
2. Abwehrrechte gegenüber dem Vollzug mangelhafter Gesellschafterbeschlüsse oder nicht legitimiertem Geschäftsführerhandeln	330
 § 15 Informationsrechte	333
I. Die Struktur der Informationsrechte	333
1. Einleitung	333
2. Kontrollrechte	334
3. Auskunftsansprüche	335
a) Kollektivansprüche der Gesellschafter	335
b) Individualrechte	335
II. Der Gegenstand von Informationsrechten	336
1. Die sachliche Beschränkung des Informationsrechts auf „Angelegenheiten der Gesellschaft“	336
2. Die funktionale Beschränkung des Informationsrechts	339
a) Kontrollrechte	339
b) Auskunftsansprüche	339
III. Die persönlichen Voraussetzungen für die Geltendmachung von Informationsrechten	340
1. Das Informationsrecht als Mitgliedschaftsrecht	340
2. Unmittelbare Informationsrechte von Nichtgesellschaftern	341
IV. Die Durchsetzung des Informationsrechts	342
1. Der Adressat von Informationsansprüchen	342
2. Informationsverweigerungsrechte	343
a) Materielle Einwendungen gegenüber Informationsansprüchen	343
b) Formale Informationsverweigerungsrechte	344
3. Der Rechtsschutz gegenüber Informationspflichtverletzungen	345
 § 16 Wettbewerbsverbot	346
I. Grundlagen des Wettbewerbsverbots in der KG	348
II. Das Wettbewerbsverbot des Komplementärs	349
1. Tatbestand	349
a) Adressaten	349
b) Gegenstand	351
c) Dauer	354
d) Einwilligung	355
2. Rechtsfolgen	358
a) Schadensersatzanspruch	359
b) Eintrittsrecht	359
c) Unterlassung	361
d) Geltendmachung	362
e) Verjährung	363
f) Sonstige Rechte	364
III. Das Wettbewerbsverbot des Kommanditisten	365
1. Tatbestand	366
a) Adressaten	366
b) Gegenständliche und zeitliche Reichweite, Einwilligung	369
2. Rechtsfolgen	369
IV. Das Wettbewerbsverbot in der GmbH & Co. KG	370
1. Komplementär-GmbH	370
2. GmbH-Gesellschafter	371
3. GmbH-Geschäftsführer	371

Inhaltsverzeichnis

4. Kommanditist	372
5. Aufsichtsrat und Beirat	372
V. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten des Wettbewerbsverbots	373
1. Einschränkungen des Wettbewerbsverbots	373
2. Erweiterungen des Wettbewerbsverbots	373
3. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	374
4. Rechtsfolgen	375
VI. Wettbewerbsverbot und Kartellrecht	375
1. Anwendbarkeit des § 1 GWB	376
2. Auflösung der Konfliktsituation	377
3. Wettbewerbsverbote innerhalb einer KG	378
a) Komplementär	378
b) Kommanditist	379
4. Wettbewerbsverbote innerhalb einer GmbH & Co. KG	381
5. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 1 GWB	381
4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten	
Überblick	382
§ 17 Beitragspflicht	382
I. Wesen der Beiträge	383
1. Beitrag und Einlage, Definition und Abgrenzung	383
2. Pflichteinlage und Hafteinlage, Definition und Abgrenzung	384
3. Notwendigkeit von Beiträgen	385
II. Art der Beiträge	385
1. Einbringung von Geld	386
2. Gewährung von Darlehen, insbesondere in der Publikumsgesellschaft	386
a) Einstufung als „Eigenkapital“	386
b) Rechtsfolgen	387
c) Dogmatische Einordnung	388
d) Ergebnis	388
3. Sacheinlagen	389
a) Übereignung (quoad dominium)	389
b) Dem Werte nach (quoad sortem)	389
c) Zum Gebrauch (quoad usum)	390
4. Sachgesamtheiten, insbesondere Unternehmen	390
5. Immaterielle Wirtschaftsgüter, insbesondere Know-how und Goodwill	390
6. Dienstleistungen	390
7. Sonstige Beiträge	391
III. Beiträge und individualvertraglich geschuldete Leistungen	391
1. Abgrenzung	391
2. Folgen	392
§ 18 Umfang und Erbringung der Beiträge	392
I. Umfang der Beitragspflicht	393
II. Bewertung der Beiträge	393
1. Innenverhältnis	393
2. Außenverhältnis	394
III. Erbringung der Beiträge	394
1. Leistung der Beiträge	394
a) Erbringung durch Dritte	394
b) Leistung an Dritte	395
c) Erbringung durch Einbuchung	395
d) Erbringung durch Umwandlung	397
e) Aufrechnung	397
2. Verfügung über den Einlageanspruch	398
a) Abtretung	398
b) Pfändung der Einlageforderung	400
c) Erlass und Stundung	401

Inhaltsverzeichnis

3. Befristung, Bedingung und Verjährung der Beitragsforderung	401
4. Formvorschriften bei der Erbringung von Sacheinlagen	402
5. Einziehung der Beiträge	403
IV. Leistungsstörungen bei der Erbringung der Beiträge	403
1. Anwendbarkeit der §§ 320 ff. BGB	404
a) Grundsatz	404
b) § 320 BGB	404
c) § 321 BGB	405
d) § 326 Abs. 1 BGB	405
e) Verzug	406
2. Anwendung der kauf- und mietrechtlichen Vorschriften	406
a) Kaufrechtliche Gewährleistung und Gefahrtragungsvorschriften, gutgläubiger Erwerb	406
b) Mietrecht	408
c) Dienstvertragsrecht	409
d) Lizenzverträge	409
e) Vertragliche Gestaltung	409
3. Beweislast	409
 § 19 Erhöhung von Beiträgen	410
I. Keine Pflicht der Gesellschafter zur Erhöhung von Beiträgen	410
II. Abweichende vertragliche Vereinbarungen	411
III. Beitragserhöhung und Treuepflicht	413
 § 20 Gesellschaftsvermögen	414
I. Vorbemerkung	414
II. Das Gesamthandsprinzip	414
1. Anteilsübertragung	414
2. Teilung	415
3. Anwachsung	415
III. Das Gesellschaftsvermögen	416
1. Umfang	416
2. Erwerb und Veräußerung	416
IV. Rechtsgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschafter	417
V. Auswirkungen der Sonderstellung des Gesellschaftsvermögens	418
1. Aufrechnungsverbot des § 719 Abs. 2 BGB	418
2. Die Gesellschaft als Versicherungsnehmer	418
 § 21 Der Jahresabschluss	418
I. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses	420
1. Begriff	420
2. Zweck und Bedeutung	420
3. Andere Bilanzen	420
a) Eröffnungsbilanz	420
b) Liquidationsbilanzen	420
c) Bilanzen aus besonderem Anlass	421
d) Zwischenabschlüsse	421
e) Steuerbilanz	421
f) Konzernabschluss	422
II. Rechtsgrundlagen	422
1. Überblick	422
2. Entwicklung des deutschen Bilanzrechts	423
III. Die Rechnungslegung der Personenhandelsgesellschaften	424
1. Anzuwendende Rechnungslegungsvorschriften	424
a) Personenhandelsgesellschaften mit wenigstens einer natürlichen Person als persönlich haftendem Gesellschafter	424
b) Personenhandelsgesellschaften als Kapitalgesellschaft & Co	424
c) Besondere Rechnungslegungsvorschriften	424

Inhaltsverzeichnis

2. Bilanzrechtliche Vorschriften für den Einzelabschluss von Personenhandelsgesellschaften	425
a) Übersicht	425
b) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung (GoB)	425
c) Ansatzvorschriften	425
d) Bewertungsvorschriften	427
e) Maßgeblichkeit für die Steuerbilanz	429
f) Das Geschäftsvermögen der Personenhandelsgesellschaft	429
g) Ausweis des Eigenkapitals	430
IV. Die Aufstellung des Jahresabschlusses	431
1. Aufstellung als Geschäftsführungsmaßnahme	431
2. Zur Aufstellung verpflichtete Personen	432
a) Bilanzaufstellung durch die Geschäftsführer	432
b) Bilanzaufstellung durch Dritte	433
3. Bedeutung des Inventars	433
4. Gliederung des Jahresabschlusses	434
a) Bilanz	434
b) Gewinn- und Verlustrechnung	435
5. Aufstellungsfrist, Sprache, Währungseinheit	436
a) Aufstellungsfrist	436
b) Sprache, Währungseinheit	437
V. Die Prüfung des Jahresabschlusses	437
1. Gesetzliche Prüfungspflichten	437
2. Vertragliche Prüfungsrechte	437
VI. Die Feststellung des Jahresabschlusses	438
1. Feststellung durch Gesellschafterbeschluss	438
2. Rechtsfolgen des Feststellungsbeschlusses	439
VII. Unterzeichnung und Offenlegung des Jahresabschlusses	439
1. Unterzeichnung	439
2. Offenlegung	440
 § 22 Kapitalanteil und Gesellschafterkonten	440
I. Der Kapitalanteil	441
1. Definition und Bedeutung	441
a) Definition	441
b) Rechtliche Bedeutung	442
c) Abweichende vertragliche Vereinbarung	442
2. Feste und veränderliche Kapitalanteile	443
a) Gesetzliches Leitbild	443
b) Abweichende Vereinbarungen	443
3. Bedeutung des Kapitalanteils	444
4. Negativer Kapitalanteil	444
a) Persönlich haftender Gesellschafter	445
b) Kommanditist	445
II. Die Gesellschafterkonten	446
1. Rechtliche Bedeutung	447
a) Gesetzliche und vertragliche Vorschriften	447
b) Bedeutung der Verbuchung	447
c) Gesellschafterkonten als Kontokorrent	448
2. Kapitalkonten	448
3. Gewinn- und Verlustkonten	448
a) Kapitalkonto II	449
b) Verlustsonderkonto	451
4. Rücklage	451
a) Geteilte Rücklage	451
b) Ungeteilte Rücklage	451
5. Darlehenskonto	452
a) Abgrenzung von den Kapitalkonten	452

Inhaltsverzeichnis

b) Verzinsung	452
c) Kündigung und Rückzahlung	453
6. Privatkonto und Verrechnungskonto	454
7. Sollsalden auf den Gesellschafterkonten	454
 § 23 Beteiligung an Gewinn und Verlust	455
I. Einleitung: Jahresergebnis und Beteiligung der Gesellschafter am Jahresergebnis ..	455
II. Die Regelung des § 168 HGB	456
1. Gewinnverteilung	456
a) Vordividende	456
b) Verteilung des Restgewinns	457
c) Durchsetzung des gesetzlichen Gewinnanspruchs	458
2. Verlustverteilung	459
III. Vertragliche Regelungen der Ergebnisverteilung	459
1. Gewinnverteilung	460
a) Ausschluss vom Gewinn	460
b) Verteilung nach Köpfen und Quoten	461
c) Verzinsung der Kapitalkonten	461
d) Gewinnverteilung im Verhältnis der Kapitalanteile	461
e) Feste Vergütungen für Gesellschafter	462
f) Variable Verteilungsschlüssel	464
g) Rücklagenbildung	464
h) Kombination	464
2. Verlustverteilung	464
a) § 722 Abs. 2 BGB	464
b) Ausschluss von der Verlustbeteiligung	465
c) Beschränkung auf die Einlage	465
d) Verlust über die Einlage hinaus	465
IV. Gewinnverteilung bei Gesellschafterwechsel	465
 § 24 Entnahme und Auszahlung des Gewinnes	466
I. Allgemeine Regeln für Entnahm- und Gewinnauszahlungsrecht	467
1. Entnahme und Gewinnauszahlung	467
2. Einfluss der Treuepflicht	468
a) § 122 Abs. 1 Hs. 2 HGB	468
b) Entnahmeverhinderungen aufgrund der Treuepflicht	469
c) Entnahmerecht aufgrund der Treuepflicht	469
3. Zeitliche Grenzen des Auszahlungsanspruches	470
a) Entstehung	470
b) Präklusion	470
c) Verjährung	471
4. Aufrechnung und Zurückbehaltungsrecht	471
5. Rückzahlung überhöhter Auszahlungen	471
6. Durchsetzung der Auszahlungsansprüche	472
II. Das gesetzliche Entnahmerecht des persönlich haftenden Gesellschafters	473
1. Vorwegentnahme von 4 %	473
2. Entnahme des Jahresgewinns	473
III. Der gesetzliche Anspruch des Kommanditisten auf Gewinnauszahlung	474
1. Gewinnauszahlung statt Entnahme	474
2. Auszahlung des gesamten Jahresgewinns	474
3. Beschränkung der Gewinnauszahlung durch § 169 Abs. 1 S. 2 Hs. 2 HGB	474
4. Keine Gewinnrückzahlung bei späteren Verlusten, § 169 Abs. 2 HGB	475
IV. Gesellschaftsvertragliche Regelungen des Entnahm- und	
Gewinnauszahlungsrechtes	476
1. Einleitung	476
2. Einrichtung von Sonderkonten	477
3. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	477
4. Das Steuerentnahmerecht	479
5. Änderungen der Auszahlungsregelungen	480
V. Entnahmepflicht	481

Inhaltsverzeichnis

§ 25 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte	482
I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschaftsverhältnis	482
II. Die abtretbaren Rechte	483
1. Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter	483
2. Ansprüche aus der Geschäftsführung	483
3. Ansprüche auf Gewinnanteil	484
4. Kapitalentnahmeansprüche	485
5. Anspruch auf Abfindungs- und Auseinandersetzungsguthaben	486
6. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten	487
III. Pfändung vermögensbezogener Rechte	487
§ 26 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft	488
I. Grundstrukturen bei der Besteuerung der Kommanditgesellschaft in ihrer personalen Struktur	491
1. Der steuerliche Widerstreit zwischen „Einheit der Gesellschaft“ und „Vielheit der Gesellschafter“	491
2. Ordnung nach der Art des steuerlichen Zugriffs	492
II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte	492
1. Partielle Steuersubjektfähigkeit der Kommanditgesellschaft	493
a) Behandlung als „Subjekt der Gewinnerzielung“	493
b) Anerkennung von Rechtsbeziehungen zwischen der Gesellschaft und ihren Gesellschaftern	493
c) Unmittelbare Zurechnung der Gewinne – Transparenzprinzip	494
2. Die Kommanditgesellschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft nach § 15 EStG	494
a) Betrieb eines gewerblichen Unternehmens	495
b) Die Gesellschafter als Mitunternehmer	496
c) Besondere Formen der Mitunternehmerschaft	497
3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Kommanditgesellschaft	501
a) Ermittlung des Gewinns der Gesellschaft	501
b) Ergänzungsbilanzen	506
c) Die Verteilung des Gewinns der Gesellschaft auf die Gesellschafter	508
d) Sonderbilanzen	510
e) Sondervergütungen	514
f) Veräußerungsgeschäfte	518
g) Realteilung	519
h) Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz	520
i) Verlustzurechnung an Kommanditisten	520
j) Feststellung der Einkünfte aus Gewerbebetrieb	523
k) Pauschale Anrechnung der Gewerbesteuer	524
4. Die Kommanditgesellschaft als vermögensverwaltende Gesellschaft	524
a) Private Equity-Fonds als vermögensverwaltende Kommanditgesell- schaften	524
b) Grundsätze der Einkünfteermittlung bei vermögensverwaltenden Kommanditgesellschaften	528
c) Die Zebragesellschaft	528
d) Verfahrensfragen	529
III. Gewerbesteuerliche Behandlung der Kommanditgesellschaft	529
1. Gewerbesteuerpflicht	529
a) Steuerobjekt	530
b) Steuersubjekt	530
c) Beginn und Ende der Steuerpflicht	530
2. Gewerbeertrag als Bemessungsgrundlage der Gewerbesteuer	530
a) Ermittlung des Gewerbeertrags	530
b) Hinzurechnungen und Kürzungen	531
c) Verlustabzug	531

Inhaltsverzeichnis

3. Besteuerungsverfahren bei der Gewerbesteuer	532
a) Gewerbesteuermessbetrag	532
b) Zerlegungsbescheid	532
c) Gewerbesteuerbescheid	532
4. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	532
IV. Umsatzsteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge der Kommanditgesellschaft	533
1. Unternehmereigenschaft der Kommanditgesellschaft	533
2. Leistungen der Kommanditgesellschaft an die Gesellschafter	533
3. Leistungen der Gesellschafter an die Kommanditgesellschaft	534
4. Umsatzsteuerrechtliche Fragen im Zusammenhang mit der GmbH & Co. KG	535
V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung von Vorgängen im Zusammenhang mit einer Kommanditgesellschaft	535
1. Überblick	535
2. Grundstückübertragungen	536
3. Umwandlung einer Kommanditgesellschaft	537
4. Wechsel im Gesellschafterbestand der Kommanditgesellschaft	537
§ 27 Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen	538
I. Zivilrechtliche Grundlagen	540
1. Überblick	540
a) Wesen des Nießbrauchs	540
b) Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten	540
c) Gestaltungsziele und praktische Bedeutung des Nießbrauchs	541
d) Grundzüge der Rechtsprobleme	542
2. Gegenstand des Nießbrauchs	542
a) Der Gesellschaftsanteil als übertragbares und belastbares Recht	542
b) Der Nießbrauch am Gesellschaftsanteil	543
c) Der Nießbrauch an den „vermögensrechtlichen Bezügen“	544
d) Der Nießbrauch am „Gewinnstammrecht“	545
3. Bestellung des Nießbrauchs	546
a) Form	546
b) Eintragung im Handelsregister	547
c) Beteiligung Minderjähriger	547
4. Rechtsstellung des Nießbrauchers	549
a) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil	549
b) Nießbrauch an den vermögensrechtlichen Bezügen	553
II. Steuerrechtliche Grundlagen	554
1. Überblick	554
2. Ertragsteuerliche Behandlung	554
a) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil	554
b) Nießbrauch am Gewinnstammrecht	558
c) Nießbrauch an den vermögensrechtlichen Bezügen	559
3. Erbschaftsteuerliche Behandlung	559
a) Zuwendungsnießbrauch	559
b) Vorbehaltsnießbrauch bei Schenkung des Gesellschaftsanteils	560
§ 27a Verpfändung von Gesellschaftsanteilen	562
I. Zivilrechtliche Grundlagen	562
1. Überblick	562
2. Die Verpfändung des Gesellschaftsanteils	563
a) Zulässigkeit und Bestellung	563
b) Rechtsstellung des Pfandgläubigers vor Eintritt der Pfandreife	564
c) Rechtsstellung des Pfandgläubigers nach Eintritt der Pfandreife	564
3. Verpfändung der vermögensrechtlichen Bezüge	567
a) Zulässigkeit und Bestellung	567
b) Rechtsstellung des Pfandgläubigers vor Eintritt der Pfandreife	567
c) Rechtsstellung des Pfandgläubigers nach Eintritt der Pfandreife	568

Inhaltsverzeichnis

II. Steuerrechtliche Grundlagen	568
1. Umsatzsteuer	568
2. Ertragsteuern	568
5. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der KG und ihrer Gesellschafter zu Dritten	
§ 28 Die KG als Trägerin von Rechten und Pflichten	570
I. Die Rechtsnatur der KG	570
II. Die KG als Trägerin von Rechten	571
III. Die KG als Trägerin von Pflichten	575
§ 29 Die Haftung des Komplementärs	577
I. Rechtsnatur der Haftung	579
1. Grundlagen	579
2. Persönliche Haftung	579
3. Verhältnis zur Verbindlichkeit der Kommanditgesellschaft	580
4. Gesamtschuldnerschaft von Komplementären untereinander	582
5. Voraussetzung der Haftung	583
a)	583
b) Bestehen einer OHG bzw. KG	583
c) Gesellschaftereigenschaft	584
d) Bestehen einer Gesellschaftsverbindlichkeit	584
e) Keine abweichenden Vereinbarungen	584
6. Inhalt der Komplementärhaftung	584
7. Gegenstand der Haftung des Komplementärs	587
8. Zwingender Charakter der Haftung	588
9. Haftung aus besonderen Schuldgründen	589
II. Einwendungen des Komplementärs	589
1. Persönliche Einwendungen	591
2. Einwendungen und Gestaltungsrechte der Kommanditgesellschaft	592
III. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern	596
IV. Haftung bei Gesellschafterwechsel	599
V. Haftung bei Auflösung sowie im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft	599
1. Haftung bei Auflösung der Kommanditgesellschaft	599
2. Haftung im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft	600
VI. Haftung nach haftungsbeschränkender Umwandlung	605
VII. Haftung des Scheinkomplementärs	606
§ 30 Die Haftung des Kommanditisten	608
I. Grundsätze der Kommanditistenhaftung	610
II. Die beschränkte Kommanditistenhaftung	611
1. Voraussetzungen	611
2. Rechtsfolgen	613
a) Summenmäßige Haftungsbeschränkung	613
b) Haftungsfolgen bei Änderungen der Haftsumme	613
c) Inhalt der beschränkten Haftung	614
d) Sonstige Haftungsausgestaltung	614
III. Ausschluss der beschränkten Haftung	617
1. Allgemeine Voraussetzungen	617
2. Leistung der Einlage	619
a) Geldeinlage	619
b) Scheineinlage	622
c) Aufrechnung	624
d) Umbuchung von Kapitaleinlagen	626
3. Befriedigung von Gesellschaftsgläubigern	627
IV. Wiederaufleben der beschränkten Haftung	629
1. Grundgedanke von § 172 Abs. 4 HGB	629
2. Rückzahlung der Einlage	630
a) Leistungen aufgrund von Drittgeschäften	631
b) Zahlung von Tätigkeitsvergütungen	632

Inhaltsverzeichnis

c) Rückzahlung eines Aufgeldes	632
d) Umwandlung der Einlage in Darlehen	632
e) Auszahlung vom Darlehenskonto	633
f) Erstattung des zur Gläubigerbefriedigung Geleisteten	633
g) Mittelbare Rückzahlung	633
h) Leistungen aus dem Privatvermögen eines Mitgesellschafters	634
3. Entnahme von Gewinnanteilen (§ 172 Abs. 4 S. 2 HGB)	635
4. Behandlung von Scheingewinnen	637
5. Ausmaß des Wiederauflebens und Erlöschen der wiederaufgelebten Haftung	639
6. Beweislast	639
V. Haftung bei Kommanditistenwechsel	640
VI. Die beschränkte Haftung in der Insolvenz der Kommanditgesellschaft	640
VII. Die unbeschränkte Kommanditistenhaftung gem. § 176 HGB	644
1. Inhalt, Rechtsgrund und Anwendungsbereich	644
2. Tatbestandliche Voraussetzungen der unbeschränkten Haftung	645
a) § 176 Abs. 1 HGB	645
b) § 176 Abs. 2 HGB	648
3. Die Rechtsfolge der unbeschränkten Haftung	650
4. Gestaltungsmöglichkeiten	651
VIII. Sonstige Fälle unbeschränkter Kommanditistenhaftung und Haftung aus sonstigen Rechtsgründen	652
IX. Kommanditistische Haftung nach Rechtsscheingrundsätzen	656
 § 31 Gesellschafterregress (Ausgleich)	657
I. Allgemeines	657
II. Ausgleichsansprüche	658
1. Rückgriff gegenüber der Kommanditgesellschaft	658
a) Rückgriff des Komplementärs	658
b) Rückgriff des Kommanditisten	660
2. Rückgriff gegenüber Mitgesellschaftern	661
3. Rückgriff des/gegen den ausgeschiedenen Komplementär(s)	664
4. Rechtslage bei Auflösung der Kommanditgesellschaft	666
5. Der Rückgriff bei Inanspruchnahme aufgrund besonderer Schuldgründe	667
 § 32 Die Stellung der KG und ihrer Gesellschafter im Prozess	667
I. Der Aktivprozess der KG	667
1. Die KG als Partei	667
2. Die Stellung der Gesellschafter im Prozess der Gesellschaft	671
3. Gesellschafterwechsel während des Prozesses	671
4. Auflösung und Beendigung der KG während des Prozesses	671
5. Der Gesellschafter als Prozessgegner	672
II. Der Passivprozess	674
1. Die KG als Passivpartei	674
2. Der Gesellschafter als Passivpartei	675
3. Die KG und der Gesellschafter als Passivbeteiligte	676
III. Besonderheiten im schiedsgerichtlichen Verfahren	677
 § 33 Zwangsvollstreckung gegen die KG und ihre Gesellschafter	678
I. Die Zwangsvollstreckung gegen die KG	678
II. Die Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter	680
 6. Kapitel. Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden	
 § 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters	681
I. Überblick	682
II. Aufnahmevertrag	682
1. Beteiligte	682
a) Allgemeines	682
b) Beteiligung Minderjähriger	683
c) Zustimmungspflicht für Ehegatten	684

Inhaltsverzeichnis

2. Form	685
a) Grundsätze	685
b) § 311b Abs. 1 BGB	685
c) § 15 Abs. 4 GmbHG	689
d) Schenkung	689
e) Gewillkürte Schriftform	690
f) Rechtsfolgen	691
3. Abschlusserleichterungen	691
a) Vertragliche Regelungen	691
b) Einschränkung des Aufnahmerechts	692
4. Zum Inhalt der Vereinbarung	692
a) Allgemeines	692
b) Eintritt als Kommanditist	693
c) Exkurs: Schenkung von Gesellschafts- insbes. Kommanditbeteiligungen und Widerruf	694
III. Haftung des eintretenden Gesellschafters	698
1. Haftung des eintretenden persönlich haftenden Gesellschafters	698
2. Haftung des eintretenden Kommanditisten	698
IV. Weitere Rechtsfolgen der Aufnahme	699
1. Für die Gesellschaft	699
2. Für die Gesellschafter	699
V. Die fehlerhafte Aufnahme	699
VI. Anmeldung zum Handelsregister; Bekanntmachung	700
1. Anmeldung	700
a) Allgemeines	700
b) BGB-Gesellschaft als Komplementärin	701
c) BGB-Gesellschaft als Kommanditistin	701
2. Bekanntmachung	701
§ 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschafterstellung	702
A. Erstes Unterkapitel: Übertragung der Gesellschafterstellung	704
I. Überblick	704
1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft	704
2. Sonderfälle	705
a) Übertragung aller Gesellschaftsanteile	705
b) Teilübertragung	705
II. Übertragungsvertrag	705
1. Allgemeines	705
2. Zustimmung der Mitgesellschafter	706
a) Allgemeines	706
b) Regelung im Gesellschaftsvertrag	706
c) Widerruf der Zustimmung	707
d) Verpflichtung zur Zustimmung	708
e) Umgehung	708
f) Treuhand	709
3. Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte; Mitverkaufsrechte; Shoot Out-Regelungen	710
a) Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte	710
b) Mitverkaufsrechte und Mitvertragspflichten	711
c) Shoot Out-Regelungen	711
4. Beteiligung Minderjähriger	711
5. Eheguterrechtliche Zustimmungserfordernisse	712
6. Gegenstand der Übertragung	713
a) Grundsätze	713
b) Dem Abspaltungsverbot unterliegende Rechte; höchstpersönliche Rechte	713
c) Im Gesellschaftsverhältnis begründete Vermögensansprüche und -verpflichtungen	714
d) Drittgläubigeransprüche und Drittschuldnerverbindlichkeiten	715
e) Ausgleichsansprüche zwischen Gesellschaftern	715

Inhaltsverzeichnis

7. Form	715
a) Grundsatz	715
b) § 311b Abs. 1 BGB	715
c) § 15 Abs. 4 GmbHG	716
d) § 518 BGB	717
8. Zum Inhalt der Vereinbarung	717
III. Haftung	718
1. Übertragung des Gesellschaftsanteils eines persönlich haftenden Gesellschafters	718
a) Haftung des Veräußerers	718
b) Haftung des Erwerbers	718
2. Bei Übertragung einer Kommanditbeteiligung	719
a) Grundlagen	719
b) Einzelfragen der Haftung	721
c) Haftung bei Übertragungen zwischen Gesellschaftern	723
3. Rückgriffsansprüche	724
IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung	725
1. Für die Gesellschaft	725
2. Für den Gesellschafter	725
a) Rechtsübergang (Allgemeines)	725
b) Einzelheiten	725
c) Übertragung auf Mitgesellschafter	725
d) Besonderheiten des Rechtsübergangs bei einer Teilübertragung	726
V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung	726
1. Anmeldung	726
2. Bekanntmachung	728
B. Zweites Unterkapitel: Umwandlung der Gesellschafterstellung	728
I. Überblick	728
II. Die Vereinbarung	728
1. Allgemeines	728
2. Beteiligte	728
a) Allgemeines	728
b) Beteiligung Minderjähriger	729
c) Genehmigungspflicht für Ehegatten	729
3. Zum Inhalt der Vereinbarung	730
III. Haftung	730
1. Umwandlung der Stellung des Kommanditisten in die eines persönlich haftenden Gesellschafters	730
2. Umwandlung der Stellung eines persönlich haftenden Gesellschafters in die eines Kommanditisten	730
a) Grundsätze	730
b) GmbH & Co. KG	731
c) Haftungsermäßigung gemäß § 227 Abs. 2 InsO	731
IV. Weitere Rechtsfolgen der Umwandlung	731
V. Handelsregisteranmeldung, Bekanntmachung	732
§ 36 Ausscheiden eines Gesellschafters	732
I. Überblick	734
II. Ausscheiden nach der gesetzlichen Regelung und durch Vereinbarung	735
1. Überblick	735
2. Ausscheiden der Komplementär-GmbH bei Auflösung bzw. Erlöschen	738
3. Ausscheiden bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters	738
4. Ausscheiden bei Kündigung des Gesellschafters (Austrittskündigung)	740
a) Kündigungsrecht nach der gesetzlichen Regelung	740
b) Kündigungserklärung	742
c) Kündigungswirkung	744
d) Kündigung und Rechtsmissbrauch	745
e) Abweichende Vereinbarungen	745
f) Außerordentliche Kündigung	748

Inhaltsverzeichnis

5. Ausscheiden infolge Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafters	749
6. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Fälle	752
7. Ausscheiden durch Gesellschafterbeschluss	752
8. Ausscheiden durch Austrittsvereinbarung	753
9. Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft	754
a) Allgemeines	754
b) Ausscheidensvereinbarung in der zweigliedrigen Gesellschaft	755
III. Ausschließungsklage	756
1. Allgemeines	756
2. Ausschließungsgründe	756
a) Allgemeines	756
b) Umstände in der Person des Auszuschließenden	757
c) Eigenes Fehlverhalten der Ausschließungskläger	759
d) Weiter zu berücksichtigende Gesichtspunkte	760
e) Einzelfälle	762
f) Ausschluss in der Liquidation	764
g) Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft	764
3. Verfahren	765
a) Allgemeines	765
b) Kläger	766
c) Mitwirkungspflicht der Mitgesellschafter	766
IV. Vertragliche Abwandlung der Ausschließungsregeln	768
1. Allgemeines	768
2. Vereinbarungen über das Verfahren bei der Ausschließung	768
3. Vereinbarungen über den wichtigen Grund, insbesondere die Ausschließung ohne sachlichen Grund	770
a) Rechtsprechung	770
b) Schrifttum	772
c) Stellungnahme	773
§ 37 Folgen des Ausscheidens	775
I. Überblick	777
II. Rechtsfolgen des Ausscheidens für die Gesellschaft und die übrigen Gesellschafter	778
III. Besonderheiten bei Verbleiben nur eines Gesellschafters	779
1. Grundlagen	779
2. Übergang der Aktiven und Passiven	779
3. Firma	781
4. Haftung bei Ausscheiden des Komplementärs	781
IV. Auseinandersetzung mit dem ausgeschiedenen Gesellschafter	782
1. Gesellschaft als Schuldner	782
2. Rückgabe von Gegenständen	782
3. Befreiung von Schulden	783
4. Sicherheitsleistung	783
5. Anspruch auf Abfindung	784
a) Grundlagen	784
b) Bei der Unternehmensbewertung zu beachtende Rechtsfragen	786
c) Wertermittlungsmethoden	788
d) Gesamtabrechnung	792
e) Verteilung des Bewertungsgewinns oder -verlustes	793
f) Ermittlung des Abfindungsanspruchs durch Abschichtungsbilanz	794
g) Aufstellung und Feststellung der Abschichtungsbilanz bzw. der Abfindungsrechnung	795
h) Entstehen und Fälligkeit des Anspruchs, Verzinsung, Ratenzahlung	797
i) Einsichts- und Kontrollrechte	798
j) Klageweise Durchsetzung der Ansprüche	799
6. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 739 BGB	800

Inhaltsverzeichnis

7. Beteiligung am Ergebnis schwebender Geschäfte	800
a) Allgemeines	800
b) Schwebende Geschäfte nach § 740 BGB	801
c) Schwebende Geschäfte und Abfindung, insbesondere bei Ermittlung nach dem Ertragswertverfahren	801
d) Fälligkeit, Auskunft und Rechnungslegung, die klageweise Durchsetzung	802
e) Abweichende Vereinbarungen	803
V. Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	804
1. Allgemeines	804
2. Haftung im Regelfall nur für Altschulden	804
a) Rechtsgeschäftliche Schulden	805
b) Aufschiebend bedingte Verträge, Angebote, Vorverträge	806
3. Gesetzliche Schuldverhältnisse	806
4. Haftung bei Veränderung der Gesellschaftsschuld nach Ausscheiden	807
a) Sekundäre Vertragspflichten (Verzug, Unmöglichkeit etc)	807
b) Vertragsänderungen, Vertragserweiterungen, Verzicht durch die Gesellschaft	807
c) Geltung von § 129 HGB gegenüber dem Ausgeschiedenen	808
d) Rechtskraft eines gegen die Gesellschaft ergangenen Urteils	808
e) Haftung des Ausgeschiedenen bei Aufstellung eines Insolvenzplans	809
5. Begrenzung der Nachhaftung des Ausgeschiedenen	809
a) Bis zum 26.3.1994 geltende Regelung:	809
b) Regelung seit dem 26.3.1994: Enthaftung gemäß § 160 HGB	810
c) Übergangsregelungen	812
6. Abweichende Vereinbarungen mit den Gläubigern	812
7. Haftung des ausgeschiedenen Kommanditisten	813
8. Rückgriff des Ausgeschiedenen	813
VI. Handelsregisteranmeldung	815
 § 38 Abfindungsklauseln	818
I. Überblick	820
II. Arten von Abfindungsklauseln	820
1. Einführung	820
2. Buchwertklauseln	821
3. Substanzwertklauseln	824
4. An Steuerwerten orientierte Klauseln	825
a) Anteiliger Wert des Betriebsvermögens	826
b) Stuttgarter Verfahren	826
5. Ertragswertklauseln	827
III. Grenzen der Zulässigkeit von Abfindungsklauseln	829
1. Grundsätze, Beweislast	829
2. Grenzen abfindungsbeschränkender Vereinbarungen	830
a) Sittenwidrigkeit	830
b) Unzulässige Kündigungsbeschränkungen	836
c) Ausübungsschranken	838
3. Sonderregeln für Gesellschafter minderen Rechts?	845
IV. Bewertung einzelner Abfindungsbestimmungen	847
1. Allgemeines	847
2. Abfindungsausschluss und Abfindung unter Buchwert	847
a) Grundsätze	847
b) Ausnahme 1: Abfindungsausschluss für den Fall des Todes	847
c) Ausnahme 2: Abfindungsausschluss bei Gesellschaften mit ideellem Zweck	847
d) Ausnahme 3: Abfindungsausschluss bei Beteiligung von Mitarbeitern und Managern	847
e) Ausnahme 4: Abfindungsregeln für große, generationsübergreifende Familien-KG	848
3. Buchwertklauseln	848
a) Allgemeines	848
b) Grenzen der Buchwertklausel	849

Inhaltsverzeichnis

4. Abfindung zu steuerlich orientierten Werten	850
5. Abfindung zum Substanzwert	850
6. Abfindung zum Ertragswert	851
7. Auszahlungsbeschränkungen	852
8. Ausschluss schwebender Geschäfte	852
9. Schiedsgutachterklauseln, Mediationsregelungen	852
 § 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten	853
I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils	856
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	856
a) Vollentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils auf einen neu eintretenden oder einen der bisherigen Gesellschafter unter Fortbestand der KG	857
b) Vollunentgeltliche und teilentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils	877
c) Exkurs: Vermögensverwaltende KG	885
2. Gewerbesteuer	887
3. Umsatzsteuer	890
a) Übertragung eines Anteils an einer KG	890
b) Übertragung sämtlicher KG-Anteile auf mehrere Personen	894
c) Übertragung sämtlicher KG-Anteile auf einen Gesellschafter	894
4. Grunderwerbsteuer	894
a) Grundsatz	894
b) Grunderwerbsteuerbarkeit von Anteilsübertragungen nach § 1 Abs. 2a, 3, 3a GrEStG, § 1 Abs. 2a GrEStG	896
c) Steuerbefreiungstatbestände gem. § 3 GrEStG	901
d) Nichterhebung der Steuer gem. § 6 GrEStG	903
e) § 6a GrEStG	905
f) Bemessungsgrundlage	905
g) Steuersatz	906
h) Steuerschuldner	906
i) Anzeigepflichten	906
j) Rückgängigmachung	907
k) Ertragsteuerliche Behandlung der Grunderwerbsteuer	907
5. Schenkungsteuer	908
a) Verfassungswidrigkeit des Erbschaft- und Schenkungsteuerrechts	908
b) Besteuerungstatbestand	909
c) Ermittlung der schenkungsteuerlichen Belastung	910
II. Die Aufnahme eines Gesellschafters	917
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	917
a) Vollentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters	917
b) Vollunentgeltliche und teilentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters	921
c) Neue Rechtsprechung des BFH zu § 24 UmwStG	921
2. Gewerbesteuer	922
3. Umsatzsteuer	922
a) Umsatzsteuerliche Behandlung der KG	923
b) Umsatzsteuerliche Behandlung beim beitretenden Gesellschafter	923
4. Grunderwerbsteuer	923
5. Schenkungsteuer	924
III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse	925
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	925
2. Gewerbesteuer	925
3. Umsatzsteuer	925
4. Grunderwerbsteuer	925
5. Schenkungsteuer	925
IV. Das Ausscheiden aus der KG	925
1. Vorbemerkung	925

Inhaltsverzeichnis

2. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	926
a) Vollentgeltliches Ausscheiden gegen Barentgelt	926
b) Vollentgeltliches und teilentgeltliches Ausscheiden	931
c) Ausscheiden gegen Abfindung mit Sachwerten	932
3. Gewerbesteuer	933
4. Umsatzsteuer	933
5. Grunderwerbsteuer	934
6. Schenkungsteuer	934
 7. Kapitel. Tod des Gesellschafters	
§ 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters	937
I. Allgemeines	939
II. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	941
1. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die überlebenden Gesellschafter (§ 131 Abs. 3 Nr. 1 HGB)	941
a) Grundsätze und Kritik	941
b) Schicksal des Anteils am Gesellschaftsvermögen (Anwachsprinzip)	946
c) Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung	946
2. Übergangsregelung für Altgesellschaften (Art. 41 EGHGB)	950
a) Fortgeltung der früheren Gesetzeslage. Voraussetzungen	950
b) Auflösung der Gesellschaft	952
c) Rechtsbeziehungen der Gesellschafter und Gesellschaftererben untereinander	954
d) Haftung der Erben gegenüber Gesellschaftsgläubigern	956
III. Tod eines Kommanditisten	956
1. Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung	956
a) Grundsätze	956
b) Ansprüche gemäß § 717 S. 2 BGB/Drittgläubigerforderungen	958
c) Vermächtnis, Teilungsanordnung, Erbauseinandersetzung, Erbschaftserwerb, Scheinerbe	960
d) Sonderfälle	961
e) Handelsregister	964
2. Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung	964
a) Gesellschaft und Gesellschafter-Nachfolger	964
b) Gesellschaftsgläubiger	966
IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG	969
V. Anmeldungen zum Handelsregister	971
1. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	971
2. Tod eines Kommanditisten	972
3. Pflicht zur Anmeldung	973
4. GmbH & Co. KG	974
§ 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters	974
I. Einführung	977
II. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	979
1. Modifizierte Fortsetzungsklausel	979
a) Allgemeines	979
b) Inhaltliche Ausgestaltung	980
2. Nachfolgeklausel	982
a) Allgemeines	982
b) Inhaltliche Ausgestaltung	984
c) Vollzug des Rechtsübergangs	992
d) Regelungen des § 139 HGB	996
e) Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung	1007
3. Eintrittsklausel	1015
a) Allgemeines	1015
b) Inhaltliche Ausgestaltung	1017
c) Vollzug des Rechtsübergangs	1020
d) Sonstige Rechtsfolgen	1023

Inhaltsverzeichnis

4. Auflösungsklausel	1025
a) Allgemeines	1025
b) Inhaltliche Ausgestaltung	1025
c) Rechtsfolgen der Auflösung	1026
5. Regelungen zur Abfindung weichender Erben	1026
a) Allgemeines	1026
b) Regelungen im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln?	1026
c) Regelungen im Zusammenhang mit der Fortsetzung der Gesellschaft unter den Mitgesellschaftern und mit Eintrittsklauseln	1027
d) Abfindungsausschluss und Formerfordernis	1028
e) Einzelfragen	1029
6. Auslegung und Umdeutung gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelungen ..	1029
III. Tod eines Kommanditisten	1032
1. Ausschluss oder Beschränkung der Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung ..	1032
2. Regelungen zur Rechtsstellung der Nachfolger in der Gesellschaft	1033
3. Haftungsfragen	1034
a) Haftung im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln	1034
b) Haftung im Zusammenhang mit Fortsetzungsklauseln	1034
c) Haftung im Zusammenhang mit Eintrittsklauseln und dem Vollzug von Vermächtnis oder Teilungsanordnung	1034
d) Sonderfragen	1035
IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG	1035
V. Anmeldungen zum Handelsregister	1037
1. Inhaltliche Mindestanforderungen	1037
2. Anmeldung des Ausscheidens des verstorbenen Gesellschafters bei Fortsetzung unter den Mitgesellschaftern und bei Eintrittsklausel	1037
3. Anmeldungen bei erbrechtlicher Nachfolge	1038
4. Anmeldungen bei rechtsgeschäftlicher Nachfolge- und Eintrittsklausel (Eintritt)	1040
5. Anmeldung bei Auflösungsklausel	1040
6. Einzelfragen	1040
7. Bekanntmachungen	1041
§ 42 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter ..	1041
I. Einführung	1043
II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter	1044
1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung oder bei gesellschaftsvertraglicher Fortsetzungsklausel	1044
a) Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters	1044
b) Kommanditbeteiligung	1045
c) GmbH & Co. KG	1046
2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel	1046
a) Bestimmung des Nachfolgers	1046
b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte	1047
c) Vorsorgende Gestaltungen im Hinblick auf die Rechte gemäß § 139 HGB und das Sonderkündigungsrecht Minderjähriger gemäß § 723 BGB	1049
3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel	1050
a) Bestimmung des Nachfolgers	1050
b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte	1050
c) Vorsorgende Gestaltungen für den Fall des Nichteintritts des Berechtigten in die Gesellschaft	1051
4. Bei gesellschaftsvertraglich oder gesetzlich vorgesehener Auflösung der Gesellschaft	1052
III. Vor- und Nacherfolge	1052
1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen	1052
2. Rechtstellung von Vorerbe und Nacherbe	1053
a) Allgemeines	1053

Inhaltsverzeichnis

b) Wahlrecht des § 139 HGB; Gewinne	1054
c) Verfügungen des Vorerben über Gegenstände des Gesellschaftsvermögens und die Gesellschaftsbeteiligung	1054
d) Änderungen des Gesellschaftsvertrags und Eingriffe in die Gesellschafterstellung	1055
e) Eintritt des Nacherbfallen	1056
f) Sonderfragen	1057
3. Anmeldungen zum Handelsregister	1057
IV. Testamentsvollstreckung	1058
1. Allgemeines	1058
2. Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters bei erbrechtlicher Nachfolge	1059
3. Kommanditbeteiligung bei erbrechtlicher Nachfolge	1068
4. Handelsregister	1072
5. GmbH & Co. KG	1073
V. Nachlassverwaltung, Nachlassinsolvenz	1074
VI. Der vermeintliche Erbe	1076
 § 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter	1077
I. Einführung	1079
II. Gesellschafterstellung und Nachlass	1079
1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1079
2. Eintrittsklausel	1080
3. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1080
4. Erbrechtliche Nachfolge	1080
5. GmbH & Co. KG	1081
III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter	1081
1. Abfindungsansprüche	1081
2. Ansprüche nach Bereicherungsrecht	1083
3. Befreiung von Verbindlichkeiten	1084
4. Beteiligung an schwelbenden Geschäften (§§ 138, 105 Abs. 2 HGB, § 740 BGB)	1085
5. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters	1085
a) Drittgläubigerrechte	1085
b) Sozialverpflichtungen (§ 717 S. 2 BGB)	1085
c) Zur Nutzung überlassene Gegenstände des Erblassers	1086
IV. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten	1086
1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1086
2. Bei Eintrittsklausel	1087
3. Bei qualifizierter erbrechtlicher Nachfolge	1087
4. Bei rechtsgeschäftlicher Nachfolgeklausel	1088
V. Pflichtteilsrechte	1088
1. Grundsätze	1088
2. Pflichtteilsrechte bei gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelungen bzw. gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1088
a) Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehene Fortsetzung	1088
b) Eintrittsklausel	1089
c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1090
d) Erbrechtliche Nachfolgeklausel	1090
e) Auflösungsklausel	1090
3. Möglichkeiten zur Vermeidung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche	1090
4. Berechnung der Ansprüche	1091
5. Zehn-Jahres-Frist des § 2325 Abs. 3 BGB	1093
6. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung	1093
7. GmbH & Co. KG	1094
VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche	1094
1. Grundsätze	1094
2. Ausgleichsansprüche bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelung	1094
a) Erbrechtliche Nachfolgeklausel	1094

Inhaltsverzeichnis

b) Eintrittsklausel	1096
c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1097
3. Möglichkeiten zur Vermeidung erbrechtlicher Ausgleichsansprüche	1097
4. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung	1097
 § 44 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters	1097
I. Einkommensteuer	1098
1. Allgemeine steuerliche Folgen des Todes des Gesellschafters	1098
2. Steuerliche Folgen im Hinblick auf den KG-Anteil	1099
a) Gesetzliche Regelung (Komplementär) und Fortsetzungsklausel	1100
b) Gesetzliche Regelung (Kommanditist) und einfache Nachfolgeklausel	1101
c) Qualifizierte Nachfolgeklausel	1102
d) Eintrittsklausel zugunsten der Erben	1103
e) Auswirkungen auf Verlust- und Zinsvorträge der Gesellschaft	1103
II. Gewerbesteuer	1103
III. Umsatzsteuer	1103
IV. Grunderwerbsteuer	1104
1. Steuertatbestand	1104
2. Steuerbefreiungstatbestände gem. § 3 GrEStG	1105
3. Nichterhebung der Steuer gem. § 6 GrEStG	1106
4. Bemessungsgrundlage	1106
5. Steuersatz	1107
6. Steuerschuldner	1107
7. Rückgängigmachung der Begünstigungen nach §§ 5, 6 GrEStG	1107
V. Erbschaftsteuer	1108
1. Einführung	1108
2. Besteuerungstatbestände	1109
3. Ermittlung der erbschaftsteuerlichen Belastung	1110
a) Ermittlung des steuerpflichtigen Erwerbs	1110
b) Steuerberechnung	1118
 8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft	
 § 45 Auflösung der Gesellschaft	1119
I. Die Auflösung und ihre Bedeutung in der Praxis	1120
1. Allgemeines	1120
2. Abgrenzungsfragen und Begriffe	1122
II. Die Auflösungsgründe	1122
1. Überblick über die Auflösungsgründe	1122
2. Die Auflösungsgründe im Einzelnen	1123
a) Auflösung infolge Zeitablaufs, § 131 Abs. 1 Nr. 1 HGB	1123
b) Die Auflösung aufgrund eines Beschlusses der Gesellschafter, § 131 Abs. 1 Nr. 2 HGB	1125
c) Die Auflösung durch Insolvenz der Gesellschaft, § 131 Abs. 1 Nr. 3 HGB	1126
d) Die Auflösung der Gesellschaft durch gerichtliche Entscheidung, § 131 Abs. 1 Nr. 4 HGB	1127
e) Die Auflösung nach § 131 Abs. 2 HGB	1131
3. Die „fehlerhafte“ Auflösung einer Gesellschaft	1132
a) Mängel einer Auflösung	1132
b) Die Folgen der „fehlerhaften“ Auflösung	1133
III. Die Anmeldung der Auflösung zum Handelsregister	1133
1. Anmeldepflicht	1133
2. Anmeldepflichtige Personen	1133
3. Form	1134
4. Wirkungen	1134
IV. Auflösungsfolgen	1134
1. Die Abwicklungsgesellschaft	1134
2. Die Rechtsbeziehungen der Gesellschafter untereinander	1135

Inhaltsverzeichnis

3. Die Rechtsbeziehungen gegenüber Dritten	1136
a) Grundsatz	1136
b) Auflösung als wichtiger Grund	1136
c) Einzelfälle	1136
4. Die Liquidationsbeteiligten	1136
a) Die Gesellschafter	1136
b) Der Privatgläubiger	1137
c) Der Insolvenzverwalter eines Gesellschafters	1137
d) Andere Personen	1137
5. Die Fortsetzung der Gesellschaft und die Rückgängigmachung der Auflösung	1137
a) Allgemeines	1137
b) Die Voraussetzungen für einen Fortsetzungsbeschluss	1138
c) Die Mitwirkung Dritter	1139
d) Die Wirkungen des Fortsetzungsbeschlusses	1139
 § 46 Liquidation der Gesellschaft	1140
I. Die Liquidatoren	1141
1. Die Berufung der Liquidatoren	1141
a) Berufung durch Gesellschaftsvertrag	1141
b) Berufung durch Beschluss der Gesellschafter	1141
c) Berufung durch das Gericht	1142
2. Die Rechtsstellung der Liquidatoren	1143
a) Die Rechte und Pflichten	1143
b) Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht	1143
c) Weisungsrechte	1145
d) Haftungsfragen	1145
e) Vergütung	1146
3. Die Beendigung des Amtes der Liquidatoren	1146
a) Tod oder Insolvenz eines Liquidators	1146
b) Abberufung durch Beschluss	1146
c) Niederlegung des Amtes	1147
d) Sonstige Beendigungsgründe	1147
II. Die Durchführung der Liquidation	1147
1. Die Beendigung der laufenden Geschäfte, § 149 HGB	1147
2. Die Einziehung von Forderungen	1148
3. Die Versilberung des übrigen Vermögens	1149
4. Die Befriedigung der Ansprüche der Gläubiger	1149
5. Die Befriedigung der Ansprüche von und gegen Gesellschafter	1150
a) Die Ansprüche von Gesellschaftern	1150
b) Die Ansprüche gegen Gesellschafter	1150
6. Die Bilanzen	1150
a) Die Eröffnungsbilanz	1150
b) Jahresbilanzen	1151
c) Die Schlussbilanz	1151
d) Die Aufstellung und Feststellung von Bilanzen	1152
7. Die Verteilung von Gewinn und Verlust	1152
a) Die vorläufige Verteilung der bei der Liquidation entbehrlichen Mittel	1152
b) Liquidationsgewinne und -verluste	1153
c) Die Schlussverteilung	1154
d) Die Aussetzung der Verteilung	1154
e) Ungedeckte Schulden	1154
f) Nicht verwertetes Vermögen	1155
g) Der Ausgleich unter den Gesellschaftern	1155
8. Vereinbarungen über die Art der Liquidation	1156
a) Dispositionsbefugnis	1156
b) Vertragliche Vereinbarungen sind insbesondere bezüglich folgender Arten der Auseinandersetzung möglich:	1156
9. Das Ende der Liquidation	1157

Inhaltsverzeichnis

§ 47 Insolvenz der Gesellschaft	1158
I. Allgemeines	1158
II. Voraussetzungen	1159
1. Insolvenzfähigkeit	1159
2. Insolvenzgründe	1159
a) Zahlungsunfähigkeit	1159
b) Drohende Zahlungsunfähigkeit	1160
c) Überschuldung	1160
3. Insolvenzantrag	1160
III. Die Ablehnung der Insolvenzeröffnung	1160
IV. Die Folgen der Insolvenz der Gesellschaft	1161
1. Die Auflösung der Gesellschaft	1161
2. Die Beschlagnahme des Vermögens der Gesellschaft	1161
3. Die Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter	1161
a) Ansprüche auf Einlagen	1161
b) Andere Ansprüche	1162
4. Die Verwertung des Gesellschaftsvermögens	1162
5. Die Stellung der Gläubiger	1162
6. Gesellschaftsinsolvenz und Haftung der Gesellschafter	1163
V. Kapitalersetzende Gesellschafterdarlehen bei der GmbH & Co. KG	1163
1. Frühere gesetzliche Regelung	1163
2. Rechtslage nach MoMiG seit 1.11.2008	1163
§ 48 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung	1164
I. Vorbemerkung	1165
II. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1165
1. Aufgabe oder Veräußerung	1167
a) Aufgabe des gesamten Betriebs	1167
b) Veräußerung des gesamten Betriebs	1170
c) Veräußerung oder Aufgabe eines Teilbetriebs	1171
2. Ermittlung und Besteuerung des begünstigten Aufgabe- oder Veräußerungsgewinns	1173
a) Veräußerungsgewinn	1173
b) Aufgabegewinn	1174
c) Wegfall eines negativen Kapitalkontos	1175
d) Besteuerung des begünstigten Veräußerungs- oder Aufgabegewinns	1176
3. Realteilung	1176
a) Grundsätze der Realteilung	1177
b) Objekt- und personenbezogene Ausnahmen	1178
c) Spitzenausgleich	1179
d) Abgrenzung zur Sachwertabfindung	1180
III. Gewerbesteuer	1180
IV. Umsatzsteuer	1182
V. Grunderwerbsteuer	1183

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 49 Überblick	1185
I. Entstehungsgeschichte und rechtliche Anerkennung	1188
1. Zivilrechtliche Anerkennung	1188
2. Steuerrechtliche Anerkennung	1190
3. Anerkennung durch den Gesetzgeber	1190
II. Gründe für die Wahl der „Rechtsform“ GmbH & Co. KG	1190
1. Steuerrechtlich motivierte Gründe	1190
2. Gesellschaftsrechtlich motivierte Gründe	1191
3. Publizitätsrechtlich motivierte Gründe	1191
4. Mitbestimmungsrechtlich motivierte Gründe	1192

Inhaltsverzeichnis

III. Typenbildung bei der GmbH & Co. KG	1192
IV. Abgrenzung zu vergleichbaren Gestaltungsformen	1194
1. Unternehmergesellschaft (UG) (haftungsbeschränkt) & Co. KG	1194
2. AG & Co. KG	1195
3. Auslandsgesellschaft & Co. KG	1195
4. Stiftung & Co. KG	1198
5. GmbH & Still	1198
6. GmbH & Co. BGB-Gesellschaft	1198
7. GmbH & Co. KGaA	1199
8. SE & Co. KG	1199
 § 50 Typische GmbH & Co. KG	1200
I. Definition	1202
II. Gründungsvarianten	1202
1. Neugründung	1202
a) Gründung der GmbH & Co. KG, Abschluss des Gesellschaftsvertrages	1202
b) Komplementärfähigkeit der Vor-GmbH	1203
c) Errichtung der Komplementär-GmbH	1204
d) Beteiligung der Komplementär-GmbH an der GmbH & Co. KG	1205
e) Entstehung der GmbH & Co. KG	1205
f) Anmeldung zur Eintragung in das Handelsregister	1205
2. Eintritt einer GmbH in eine bestehende KG	1206
3. Umwandlung	1206
4. Fehlerhafte Gesellschaft	1207
5. Form	1208
6. Kapitalaufbringung	1209
III. Ausgestaltung der Beteiligung der Komplementär-GmbH	1209
IV. Firma der GmbH & Co. KG	1210
1. Firma der KG	1210
2. Firma der Komplementär-GmbH	1212
3. Firma bei Verwendung einer Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) als (alleinige) Komplementärin	1212
4. Übergangsbestimmungen	1213
5. Angaben auf Geschäftsbriefen	1213
6. Firmenzeichnung	1213
V. Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium	1214
1. Neugründung einer KG nach §§ 1, 123 Abs. 2 HGB	1214
a) Haftung der GmbH & Co. KG	1214
b) Haftung der Kommanditisten	1214
c) Haftung der Komplementär-GmbH, ihrer Gesellschafter und der handelnden Personen	1216
2. Neugründung einer KG nach §§ 2, 123 Abs. 1 HGB	1217
a) Haftung der GmbH & Co. KG	1217
b) Haftung der (künftigen) Kommanditisten	1218
c) Haftung der Komplementär-GmbH	1220
VI. Eintritt und Ausscheiden von Gesellschaftern	1220
1. Anteilsveräußerung	1220
a) Grundsatz	1220
b) Verzahnung der Gesellschaftsverträge bei der typischen GmbH & Co. KG im engeren Sinne	1221
c) Form	1221
d) Abfindungsversicherung	1224
2. Tod eines Gesellschafters	1224
a) Gesetzliche Regelung	1224
b) Verzahnung; gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	1224
3. Ausscheiden durch Kündigung/Austrittsrecht	1226
a) Ordentliche Kündigung	1226
b) Kündigung aus wichtigem Grund, Austrittsrecht	1226

Inhaltsverzeichnis

4. Ausschließung	1227
a) Ausschließung aus der GmbH & Co. KG	1227
b) Ausschließung aus der Komplementär-GmbH	1229
c) Verzahnung	1230
VII. Kontroll- und Informationsrecht des Kommanditisten	1230
1. Kontroll- und Informationsrecht nach § 166 HGB	1230
2. Auskunfts- und Einsichtsrecht nach § 51a GmbHG	1231
a) Grundsatz	1231
b) Gegenstand des Auskunfts- und Einsichtsrechts auch Angelegenheiten der KG?	1231
3. Verzahnung	1233
4. Durchsetzung des Informationsrechts	1233
a) Der Adressat von Informationsansprüchen	1233
b) Informationsverweigerungsrechte	1233
VIII. Willensbildung und Beschlussfassung; Gesellschafterversammlung	1234
1. Komplementär-GmbH	1234
2. GmbH & Co. KG	1235
3. Verzahnung	1238
4. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten	1239
IX. Auflösung und Liquidation	1240
1. Gesetzliche Regelung der Auflösungsgründe	1240
a) KG	1240
b) GmbH	1241
2. Verzahnung	1242
3. Liquidation	1242
X. Konzernrecht	1243
XI. Jahresabschluss	1245
1. Pflicht zur Aufstellung des Jahresabschlusses	1245
2. Offenlegungs- und Prüfungspflicht	1245
3. Generelle Vermeidung der Offenlegungs- und Prüfungspflicht	1247
4. Befreiung von der Jahresabschlussprüfungspflicht in der Insolvenz	1248
§ 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG	1248
I. Die Einpersonen-GmbH & Co. KG	1248
II. Einheitsgesellschaft	1250
1. Vorbemerkung	1250
2. Gläubigerschutz	1251
a) Erwerb nicht voll eingezahlter Geschäftsanteile an der Komplementär-GmbH durch die KG	1251
b) Voraussetzungen einer haftungsunschädlichen Zahlung des Kaufpreises aus dem KG-Vermögen	1252
3. Willensbildung in der Einheitsgesellschaft; Besonderheiten bei der Geschäftsführung und Vertretung	1253
4. Konzernrechnungslegungspflicht	1255
5. Informationsrechte	1255
6. Steuerliche Aspekte	1256
III. Mehrstöckige GmbH & Co. KG	1256
IV. Innen-GmbH & Co. KG	1259
2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane	
§ 52 Geschäftsführung und Vertretung	1260
I. GmbH & Co. KG	1261
1. Geschäftsführung	1261
a) Grundsätzliches	1261
b) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis	1262
c) Einflussnahme der Gesellschafterversammlung der GmbH & Co. KG und der Komplementär-GmbH auf die Geschäftsführung	1263

Inhaltsverzeichnis

d) Entzug der Geschäftsführungsbefugnis	1264
e) Widerspruchsrecht der Kommanditisten	1265
2. Vertretung	1265
II. Komplementär-GmbH	1266
1. Geschäftsführung	1266
2. Vertretung	1266
III. Anstellungsverhältnis des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH	1267
1. Vertragsparteien	1267
2. Einbeziehung der Interessen der KG bei Abschluss des Anstellungsvertrages mit der Komplementär-GmbH, Haftung des Geschäftsführers	1269
3. Keine Arbeitnehmereigenschaft des Geschäftsführers	1271
4. Sozialversicherungsrechtlicher Status des Geschäftsführers	1273
IV. Wettbewerbsverbot	1275
1. Komplementär-GmbH	1275
2. Geschäftsführer der Komplementär-GmbH	1275
3. Beherrschender Gesellschafter der Komplementär-GmbH	1276
4. Kommanditisten	1276
5. Rechtsfolgen der Verletzung des Wettbewerbsverbotes	1277
 § 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG	1277
I. Die Rechtsgrundlagen	1278
II. Die Voraussetzungen für die Bildung eines mitbestimmten Aufsichtsrats nach § 4	
Abs. 1 MitbestG	1279
1. Allgemeines	1279
2. Einzelne Voraussetzungen des § 4 Abs. 1 S. 1 MitbestG	1280
a) Komplementärgesellschaft	1280
b) Kongruente Mehrheitsverhältnisse	1281
c) Einheitsgesellschaft	1283
3. Die mehrstöckige GmbH & Co. KG	1283
III. Die Voraussetzungen des § 5 MitbestG	1284
1. Allgemeines	1284
2. Die GmbH & Co. KG als Konzern	1285
3. Die GmbH & Co. KG als herrschendes Unternehmen	1286
IV. Die Rechtsfolgen	1287
1. Die Bildung und Zusammensetzung des Aufsichtsrats	1287
2. Die innere Ordnung und Beschlussfassung	1288
3. Die Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer	1289
4. Die Kontrollrechte des Aufsichtsrats	1291
5. Das Verbot des Ausschlusses von der Geschäftsführung	1294
6. Verschwiegenheitspflicht	1296
7. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder	1296
 3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz	
 § 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung	1298
I. Vorbemerkung	1302
II. Kapitalaufbringung	1303
1. GmbH & Co. KG	1303
a) Grundsatz	1303
b) Abtretung von Geschäftsanteilen an der Komplementär-GmbH an die KG	1304
c) Einlagensplitting	1304
d) Zahlung der Einlage an die Komplementär-GmbH	1306
2. Komplementär-GmbH	1306
a) Grundsatz	1306
b) Zahlung der Stammeinlage auf ein Konto der KG	1306
III. Kapitalerhaltung	1309
1. Grundsatz	1309
a) GmbH & Co. KG	1309
b) Komplementär-GmbH	1310

Inhaltsverzeichnis

2. Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG (analog) auf Zahlungen aus dem Vermögen der KG	1310
a) Prinzip	1310
b) Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG auf Nur-Kommanditisten	1311
3. Zahlungen aus dem Vermögen der KG als Rückzahlung der Kommanditeinlage	1313
4. Zahlungen aus dem Vermögen der Komplementär-GmbH als Rückzahlung der Kommanditeinlage	1313
IV. Finanzierung der Gesellschaft durch Gesellschafterdarlehen und vergleichbare Maßnahmen	1313
1. Neuregelung des Rechts der eigenkapitalersetzenden Gesellschafterleistungen durch das MoMiG; Fortgeltung des bisher maßgeblichen Eigenkapitalersatzrechts für Altfälle	1314
2. Das vor Inkrafttreten des MoMiG und in Altfällen iSd Art. 103d EGInsO geltende Eigenkapitalersatzrecht	1314
a) Komplementär-GmbH	1314
b) GmbH & Co. KG	1315
3. Nachrang von Gesellschafterdarlehen nach dem MoMiG	1319
a) Keine unbeschränkt haftende natürliche Person als Gesellschafter	1319
b) Einbeziehung von Gesellschaften aus Mitgliedsstaaten der Europäischen Union und dem außereuropäischen Ausland	1320
c) Darlehensforderungen	1320
d) Forderungen aus in sachlicher Hinsicht einem Darlehen wirtschaftlich entsprechenden Rechtshandlungen	1321
e) Darlehen eines Gesellschafters; Einbeziehung von Rechtsvorgängen und Rechtsnachfolgern eines Gesellschafters oder Darlehensgebers	1322
f) Gewährung von Darlehen durch gesellschaftergleiche Dritte	1324
g) Durch den Gesellschafter besicherte Darlehen Dritter	1328
h) Stellung von Sicherheiten zugunsten des Gesellschafters durch die Gesellschaft	1331
i) Wiedereinzahlung anfechtbar erhaltener Mittel	1332
j) Ausnahmefälle	1332
k) Rechtsfolgen	1332
4. Finanzplankredite	1335
5. Überlassung von Gegenständen an die Gesellschaft zum Gebrauch	1335
a) Gesetzliche Regelung durch das MoMiG in § 135 Abs. 3 InsO	1335
b) Beschränkung des Aussonderungsanspruchs des Gesellschafters	1336
c) Entgeltpflichtige Nutzung der Sache durch den Insolvenzschuldner	1337
d) Verhältnis von § 135 Abs. 3 InsO nF zu §§ 103, 108 ff	1337
e) Kollision mit Grundpfandrechten, Doppelinsolvenz von Gesellschaft und Gesellschafter	1338
f) Vorzeitige Nutzungsbeendigung	1338
g) Zwingendes Recht	1339
6. Behandlung von Gesellschafterdarlehen im Überschuldungsstatus	1339
a) Keine Passivierungspflicht bei Rangrücktrittsvereinbarung	1339
b) Aufhebung einer Rangrücktrittsvereinbarung	1340
c) Folgen der Rückzahlung trotz Rangrücktrittsvereinbarung	1340
d) Verbindlichkeiten gegenüber Dritten	1340
7. Gesellschafterdarlehen als erlaubnispflichtiges Bankgeschäft	1340
 § 55 Insolvenz	1341
I. Grundsätzliches	1342
1. Insolvenzfähigkeit	1342
2. Kein einheitliches Insolvenzverfahren für (GmbH & Co.) KG und Komplementär-GmbH	1343
II. Insolvenzgründe	1344
1. Allgemeines	1344
2. Der Insolvenzstatbestand der Überschuldung	1344
a) Feststellung der Überschuldung	1344

Inhaltsverzeichnis

b)	Behandlung von Verbindlichkeiten gegenüber Gesellschaftern im Überschuldungsstatus	1346
III.	Konsequenzen einer Überschuldung der GmbH & Co. KG für die Komplementär-GmbH	1347
IV.	Insolvenzantragstellung	1348
1.	Antragspflicht	1348
a)	GmbH & Co. KG	1348
b)	Komplementär-GmbH	1349
c)	Auslandskapitalgesellschaft & Co. KG	1349
2.	Frist	1349
a)	GmbH & Co. KG	1349
b)	Komplementär-GmbH	1350
3.	Insolvenzverfahren	1350
V.	Zahlungsverbot	1350
1.	GmbH & Co. KG	1350
2.	Komplementär-GmbH	1352
3.	Auslandskapitalgesellschaft & Co. KG	1352
VI.	Haftung der Geschäftsführer und Gesellschafter	1353
1.	Zivilrechtliche Haftung	1353
a)	GmbH & Co. KG	1353
b)	Komplementär-GmbH	1355
2.	Strafrechtliche Verantwortlichkeit	1356
VII.	Folgen der Insolvenzantragstellung	1357
1.	Eröffnung des Insolvenzverfahrens	1357
a)	Konsequenzen für die GmbH & Co. KG	1357
b)	Konsequenzen für die Komplementär-GmbH	1357
c)	Besonderheiten bei der zweigliedrigen GmbH & Co. KG	1357
d)	Befreiung von der Prüfungspflicht für den Jahresabschluss	1358
e)	Nachrang von Gesellschafterdarlehen	1358
2.	Ablehnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse	1359
a)	GmbH & Co. KG	1359
b)	Komplementär-GmbH	1359
4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG		
§ 56	Jahresabschluss der GmbH & Co. KG	1360
I.	Allgemeine Grundlagen für den Jahresabschluss der GmbH & Co. KG	1361
1.	Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses	1361
2.	Allgemeine und besondere Vorschriften für die Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG	1362
a)	Allgemeine Grundsätze	1362
b)	Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG nach den Vorschriften für Kapitalgesellschaften	1363
c)	Befreiung von den für Kapitalgesellschaften geltenden Rechnungslegungsvorschriften	1364
3.	Jahresabschluss der Komplementär-GmbH	1364
4.	Pflicht zur Aufstellung und Aufstellungsfristen	1365
a)	Aufstellungspflicht	1365
b)	Fristen zur Bilanzaufstellung	1365
c)	Elektronische Bilanz (E-Bilanz)	1365
d)	Verletzung der Pflicht zur Bilanzaufstellung	1366
5.	Neue Bilanzierungsregeln durch das Bilanzrichtlinie-Umsetzungsgesetz	1366
6.	Internationale Rechnungslegungsvorschriften	1366
II.	Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG	1367
1.	Bestandteile des Jahresabschlusses	1367
a)	Allgemeine Grundsätze	1367
b)	Größenabhängige Erleichterungen	1367
2.	Allgemeine und besondere Ansatzvorschriften	1368
a)	Ansatzvorschriften für alle Kaufleute	1368
b)	Spezielle Ansatzvorschriften für die GmbH & Co. KG	1370

Inhaltsverzeichnis

3. Allgemeine und besondere Ausweisvorschriften	1371
a) Allgemeine Grundsätze für den Ausweis in der Bilanz	1371
b) Rechtsbeziehung zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern	1372
c) Ausweis des Eigenkapitals	1373
d) Anteile an der Komplementär-GmbH	1374
e) Anlagegitter	1374
f) Gliederung der Bilanz	1374
g) Gliederung der Gewinn- und Verlustrechnung	1377
4. Allgemeine und besondere Bewertungsgrundsätze	1378
5. Anhang und Lagebericht	1379
a) Anhang	1379
b) Lagebericht	1380
III. Jahresabschluss der Komplementär-GmbH	1380
IV. Prüfung und Offenlegung des Jahresabschlusses	1381
V. Feststellung des Jahresabschlusses	1382
 § 57 Gewinnermittlung und -verteilung	1382
I. Überblick	1387
1. Steuerliche Einordnung der GmbH & Co. KG	1387
2. Erscheinungsformen	1387
3. Abgrenzung der GmbH & Co. KG von der stillen Beteiligung	1388
4. Abgrenzung zur Schein-KG und GmbH & Co. GbR	1390
a) Schein-KG	1390
b) GmbH & Co. GbR	1391
5. Abgrenzung zur GmbH & Co. KGaA	1391
a) Abgrenzung	1391
b) Steuerliche Behandlung der KGaA	1392
c) Steuerliche Behandlung der Kommanditaktionäre	1394
d) Steuerliche Behandlung der Komplementär-GmbH & Co. KG oder -GmbH	1394
6. Abgrenzung zur Ltd.& Co. KG und UG (haftungsbeschränkt) & Co. KG	1395
a) Ltd. & Co. KG	1395
II. Einkünfteerzielung durch die Gesellschaft	1396
1. Die Gesellschaft als Subjekt der Einkünfteerzielung	1396
a) Transparenzprinzip	1396
b) „Dualismus“ bei der Personengesellschaft	1396
2. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Gesellschaft und der Gesellschafter	1397
a) Allgemeine Grundsätze	1397
b) Gewerblich geprägte Personengesellschaften	1398
III. Einkünfteerzielung bei einer GmbH & Co. KG und ihren Gesellschaftern	1399
1. Gewerbliche GmbH & Co. KG	1399
a) Gewerblich tätige GmbH & Co. KG	1399
b) GmbH & Co. KG mit teilweise gewerblicher Betätigung	1399
c) Gewerblich geprägte GmbH & Co. KG	1401
2. Einkünfteerzielung freiberuflicher GmbH & Co. KGs	1403
a) Einkünfteerzielung	1403
b) Komplementär-GmbH als Nichtberufsträger	1404
3. Zebragesellschaften in der Rechtsform der GmbH & Co. KG	1404
a) Betrifft der Zebragesellschaft	1404
b) Bruchteilsbetrachtung	1405
c) Ausgliederungsmodell	1405
d) Erweiterte Kürzung	1406
e) Zweifache Einkünfteermittlung	1406
f) Verfahrensrecht	1406
4. Zurechnung der Einkünfte	1407
a) Gewerbliche Einkünfte als Mitunternehmer	1407
b) Mitunternehmerstellung bei der GmbH und deren Gesellschaftern	1408
c) Mitunternehmerstellung des Kommanditisten	1409

Inhaltsverzeichnis

d) Anerkennung der Mitunternehmerstellung in der Familien-KG	1410
e) Abwehr der Mitunternehmerstellung	1415
f) Mittelbare Beteiligungen	1417
IV. Gewinnermittlung bei gewerblichen GmbH & Co. KGs	1419
1. Technik der zweistufigen Gewinnermittlung	1419
2. Ergänzungs- und Sonderbilanzen	1420
a) Ergänzungsbilanzen	1420
b) Sonderbilanzen	1421
3. Umfang des steuerlichen Betriebsvermögens bei GmbH & Co. KGs	1422
a) Wirtschaftsgüter des Gesamthandsvermögens	1422
b) Behandlung der Beteiligung an der KG in der Bilanz der GmbH	1422
c) Unmittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern an die KG	1422
d) Sonderfragen zu Gesellschafterdarlehen	1423
e) Anteile an der Komplementär-GmbH als Sonderbetriebsvermögen	1426
f) Anteile an einer Kommandit-GmbH als Sonderbetriebsvermögen	1428
g) Mittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern durch Leistungsmittler	1429
h) Überlassung bei mittelbarer Beteiligung	1433
4. Steuerliche Behandlung des handelsrechtlichen Gewinnanteils	1434
5. Sonderbetriebseinnahmen und -ausgaben der Mitunternehmer	1435
a) Einnahmen und Ausgaben im Zusammenhang mit Sonderbetriebsvermögen	1435
b) Vergütungen/Aufwendungen bei Überlassung eines Vermögensgegenstandes	1436
c) Behandlung der Haftungsvergütung, der Geschäftsführungsvergütung und des Aufwandsersatzes für die Komplementär-GmbH	1436
d) Geschäftsführervergütungen	1437
e) Pensionszusagen	1439
f) Aufsichtsratvergütungen	1442
g) Dividenden der Komplementär-GmbH	1443
6. Behandlung mittelbarer Leistungsbeziehungen	1444
a) Anweisungsfälle	1444
b) Zwischenschaltung von Management-GmbHs	1445
c) Tätigkeitsvergütung eines „angestellten Komplementärs“	1445
d) Entgelte von Tochtergesellschaften der KG	1445
V. Verlustnutzung nach § 15a EStG	1446
VI. Ergebnisverteilung in der GmbH & Co. KG	1446
1. Allgemeine Grundsätze	1446
2. Besonderheiten der Ergebnisverteilung in Bezug auf die Komplementär- GmbH	1446
a) Verdeckte Gewinnausschüttungen	1446
b) Verhinderte Vermögensmehrung der Komplementär-GmbH	1446
c) Verdeckte Einlagen	1449
3. Rechtsfolgen aus der umangemessenen Gewinnverteilung	1449
a) Technik	1449
b) Teileinkünfteverfahren	1449
4. Besonderheiten bei der Ltd. & Co. KG und der UG & Co. KG	1450
VII. Sonderfragen der steuerlichen Gewinnermittlung auf Ebene der KG	1450
1. Anwendung der Zinsschranke bei der GmbH & Co. KG	1450
a) Allgemeines	1450
b) Konzernsachverhalte gemäß § 4h Abs. 5 EStG	1450
c) Anwendung der Zinsschranke auf Sonderbetriebsausgaben:	1450
d) Nachgeordnete Personengesellschaften	1451
2. Steuerliche Behandlung der Rücklage gemäß § 5a Abs. 3 GmbHG bei der UG & Co. KG	1451
VIII. Gewerbesteuer	1451
1. Grundlagen	1451
a) Gewerbesteuerpflicht	1451
b) Kennzeichen der GewSt seit 2008	1452

Inhaltsverzeichnis

2. Beginn und Ende der Gewerbesteuerpflicht bei der GmbH & Co KG	1453
3. Hinzurechnung von Finanzierungsanteilen gemäß § 8 Nr. 1 GewStG	1454
4. Behandlung von Ausschüttungen	1455
a) Behandlung von Dividenden der Komplementär-GmbH und von Tochter-GmbHs an die GmbH & Co KG	1455
b) §§ 8 Nr. 5 S. 1/9 Nr. 7 und Nr. 8 GewStG	1456
5. Erweiterte Kürzung gemäß § 9 Nr. 1 S. 2 GewStG	1458
6. Steuerpflichtige Aufgabe- und Veräußerungsvorgänge	1459
a) Veräußerung eines Mitunternehmerteilanteils	1459
b) Veräußerung und Aufgabe eines ganzen Mitunternehmeranteils / Betriebs / Teilbetriebs	1459
c) Veräußerung gemäß § 16 Abs. 2 S. 3 GewStG	1460
7. Verlustfeststellung gemäß § 10a GewStG	1460
a) Allgemeine Voraussetzungen	1460
b) Anwendung auf die GmbH & Co KG	1461
 § 58 Ertragsteuern	 1463
I. Die Thesaurierungsbegünstigung für Gewinneinkünfte gemäß § 34a EStG	1469
1. Begünstigung nicht entnommener Gewinne	1469
2. Anwendung der Regelung bei der GmbH & Co. KG	1469
a) Individuelle Antragsbefugnis in der Person des Mitunternehmers	1469
b) Zusammenhang mit dem Kapitalkontensystem des Gesellschaftsvertrags	1470
c) Begünstigung und Nachversteuerung	1470
3. Wirkungen der Thesaurierungsbegünstigung für Mitunternehmer	1471
a) Minderung des begünstigungsfähigen Gewinns durch Gewerbesteuerzahlungen, Steuervorauszahlungen und Sondervergütungen	1471
b) Verwendungsreihenfolge gemäß § 34a Abs. 4 EStG	1472
II. Steuerermäßigung gem. § 35 EStG	1472
1. Doppelbelastung der Einkünfte aus Gewerbebetrieb mit ESt und GewSt	1472
2. Überblick und Anwendungsbereich	1473
3. Ermittlung des „Anrechnungsvolumens“	1473
4. Die Ermittlung des einkommensteuerlichen Ermäßigungshöchstbetrags	1474
a) Definition der „gewerblichen Einkünfte“	1474
b) Ermäßigungshöchstbetrag	1475
5. Beeinflussung durch private Verhältnisse des Steuerpflichtigen	1475
a) Positive Einkünfte aus anderen Einkunftsarten	1475
b) Verlustausgleich und Verlustabzug	1475
6. Ermittlung des Steuerermäßigungsbetrags bei Mitunternehmern	1476
a) Allgemeines	1476
b) Auslegung des § 35 Abs. 2 S. 3 EStG	1476
c) Verfahrensrecht	1478
d) Anwendung auf die GmbH & Co. KG	1479
7. Sonderfälle	1479
a) Gewerbesteuer nach § 18 UmwStG	1479
b) Organschaft	1480
8. Gewerbesteuerklauseln	1481
a) Laufende Gewinnverteilung	1481
b) Ausscheiden von Gesellschaftern	1482
III. Die GmbH & Co. KG in der Betriebsaufspaltung	1484
1. Allgemeines	1484
a) Begriffe	1484
b) Fragen der personellen Verflechtung	1485
c) Überblick	1486
2. Die GmbH & Co. KG als Besitzunternehmen im Rahmen der klassischen Betriebsaufspaltung	1486
a) Allgemeines	1486
b) Überblick über die Rechtsfolgen bei der GmbH & Co. KG als Besitzgesellschaft	1487
c) Besteuerung der Betriebsgesellschaft	1491

Inhaltsverzeichnis

3. Die GmbH & Co. KG als Betriebsunternehmen in der umgekehrten Betriebsaufspaltung	1491
a) Besteuerung der Besitzkapitalgesellschaft	1491
b) Besteuerung der Betriebs-GmbH & Co. KG	1491
c) Organschaft	1491
4. Die GmbH & Co. KG in der mitunternehmerischen Betriebsaufspaltung	1491
IV. Die personenbezogene GmbH & Co. KG als Rechtsformalternative	1492
1. Bestandsaufnahme der Rahmenbedingungen	1492
a) Kapitalgesellschaften	1492
b) Personengesellschaften	1492
2. Bedeutung für die Rechtsformwahl	1492
V. Wechsel im Gesellschafterkreis / Ausscheiden / Realteilung	1493
1. Ein- und Austritt sowie Nachfolgefragen	1493
2. Aufnahme von Komplementären zur Vermeidung der §§ 264a ff. HGB	1493
3. Wechsel zwischen Komplementär- und Kommanditistenstellung	1493
a) Wechsel von der Komplementär- in die Kommanditistenstellung und § 15a EStG	1493
b) Wechsel von der Kommanditisten- in die Komplementärstellung und § 15a EStG	1494
4. „Echte“ Realteilung der GmbH & Co. KG	1494
a) Entwicklung in Rechtsprechung und Finanzverwaltung	1494
b) Anwendung auf die GmbH & Co. KG	1494
5. Ausscheiden eines Mitunternehmers aus der GmbH & Co. KG gegen Bar- und Sachwertabfindung	1495
a) Ausscheiden gegen Geldabfindung	1495
b) Ausscheiden gegen eine Sachwertabfindung („unechte Realteilung“)	1496
6. Übertragungen von BV zwischen zwei Gesamthandsvermögen im Wege der zweistufigen echten und unechten Realteilung	1498
a) Zulässiges Herkunfts- und Zielbetriebsvermögen	1498
b) Übertragungen im Wege der sog. zweistufigen echten Realteilung	1499
c) Übertragungen im Wege der sog. zweistufigen unechten Realteilung	1500
VI. Überblick zur Gründung und Umwandlung	1500
1. Zu unterscheidende Sachverhalte	1500
2. Zivilrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten im Überblick	1501
a) Unternehmensgründung	1501
b) Neugründungs- und Fortführungstatbestände in die GmbH & Co. KG	1501
c) Neugründungs- und Fortführungsbestände aus der GmbH & Co. KG heraus	1502
VII. Überblick über die steuerlichen Folgen der Gründung	1502
1. System der Kapitalkonten bei der GmbH & Co. KG	1502
a) Gesetzestypische KG	1502
b) Gesellschaftsvertragliche Mehr-Konten-Modelle	1503
2. Kapitalkonten im Steuerrecht	1503
a) Verlustverbuchung als entscheidendes Kriterium	1504
b) Steuerliche Behandlung der Mehr-Konten-Modelle	1504
c) Abweichungen zwischen Finanzverwaltung und der Rechtsprechung	1505
3. Einbringung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten gemäß § 6 Abs. 5 S. 3 EStG	1506
a) Tauschähnlicher Vorgang	1506
b) Handelsrechtliche Behandlung bei der Gesellschaft	1507
c) Übertragungen aus einem Betriebsvermögen des Gesellschafters	1507
d) Sperrfristen nach § 6 Abs. 5 S. 4 ff. EStG	1511
4. Einbringung aus dem Privatvermögen	1513
a) Tauschähnlicher Vorgang oder Einlage	1513
b) Gewährung von Gesellschaftsrechten	1513
c) Kombinationsfall	1513
d) Teilentgeltliche Einbringungen	1513
e) Verdeckte Einlagen	1514

Inhaltsverzeichnis

VIII. Wege eines Einzelunternehmens und einer Personenhandelsgesellschaft in die GmbH & Co. KG	1514
1. Einzelunternehmen	1514
a) Zivilrecht	1514
b) Steuerrecht	1515
2. Beitritt zu einer Personenhandelsgesellschaft/GmbH & Co. KG	1521
a) Zivilrecht	1521
b) Steuerrecht	1521
3. Beitritt der vermögensmäßig nicht beteiligten Komplementär-GmbH	1525
a) Zivilrecht	1525
b) Steuerrecht	1525
4. Gewerbesteuer	1525
a) Gründung der Ein-Mann-GmbH & Co. KG	1525
b) Folgen bei der Aufnahme eines Gesellschafters in ein Einzelunternehmen	1526
c) Beitritt zu einer Personengesellschaft/Formwechsel	1527
d) Übergang von Verlustvorträgen nach § 10a GewStG	1527
IX. Wege aus der GmbH in die GmbH & Co. KG	1528
1. Gestaltungsmöglichkeiten	1528
2. Beitritt einer zuvor operativen GmbH zu einer Personengesellschaft	1529
a) Zivilrecht	1529
b) Steuerrecht	1529
3. Formwechsel	1529
a) Zivilrecht	1529
b) Steuerrecht	1531
4. Verschmelzung einer GmbH auf eine GmbH & Co. KG	1535
a) Zivilrechtliche Grundlagen	1535
b) Steuerrecht	1535
5. Nachteile aus der Ermittlung des Übernahmevergebnisses	1535
6. Gewerbesteuer	1536
a) § 18 Abs. 2 UmwStG	1536
b) Dividenden gemäß § 7 UmwStG	1536
c) § 18 Abs. 3 UmwStG	1537
X. Wege aus der GmbH & Co. KG heraus	1538
1. Überblick	1538
2. Grundfragen aller Anwachungsmodelle	1539
a) Zivilrechtliche Möglichkeiten	1539
b) Steuerliche Grundfragen	1539
3. Anwachung auf den Kommanditisten	1539
a) Zivilrecht	1539
b) Steuerrecht	1540
4. Anwachung auf die Komplementär-GmbH	1541
a) Zivilrecht	1541
b) Steuerrecht	1542
5. Formwechsel in die GmbH	1544
a) Zivilrecht	1544
b) Steuerrecht	1545
6. Verschmelzung auf eine GmbH	1545
a) Zivilrecht	1545
b) Steuerrecht	1546
7. Steuerliche Einzelfragen des erweiterten Anwachungsmodells, Formwechsels und der Verschmelzung	1546
a) Überblick	1546
b) Anwendungsfragen zum Tatbestand des § 20 UmwStG	1547
c) Weitere Rechtsfolgen	1550
d) Auswirkungen für die Gesellschafter	1554
e) Rückwirkungsfragen	1556
f) Gewerbesteuer	1556

Inhaltsverzeichnis

XI. Sonderfragen bei Umwandlungen	1556
1. Ausgliederung von Einzelwirtschaftsgütern vor der Einbringung gemäß §§ 20, 24 UmwStG	1556
a) Einbringungspflicht wesentlicher Betriebsgrundlagen und des SBV	1556
b) Ausgliederung und Gesamtplan	1557
2. Fragen der Antragstellung bei Buch- und Zwischenwertansatz	1557
a) Antrag als Element der Wahlrechtsausübung	1557
b) Einzelfragen zur Antragstellung	1558
3. Neuerungen beim Zwischenwertansatz	1559
a) Antragsinhalt	1559
b) Übergang zur modifizierten Stufentheorie	1559
XII. Die GmbH & Co. KG im internationalen Steuerrecht	1560
1. Inländische GmbH & Co. KG mit ausländischem Gesellschafter (Inbound-Fall)	1560
a) Zivilrecht	1560
b) Steuerrecht	1560
2. Die inländische GmbH & Co. KG als Holding	1563
a) Begründung von Organschaften	1563
b) Inländische Organ-Tochtergesellschaft mit weiterer ausländischer Tochterkapitalgesellschaft	1563
c) Inländische Organ-Tochtergesellschaft mit ausländischer Betriebsstätte	1564
3. Die Anwendung des Mitunternehmerkonzepts über die Grenze (Outbound-Fall)	1564
a) Grundlagen	1564
b) Gewerblich geprägte ausländische Personengesellschaft	1568
c) Doppelstöckige Personengesellschaft	1569
d) Outbound-Investition über eine deutsche GmbH & Co. KG	1570
§ 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG	1570
I. Anknüpfungspunkte bei der GmbH & Co. KG und ungeklärte steuerliche Rahmenbedingungen	1575
1. Relevante Sachverhalte	1575
2. Reformen des ErbStG	1575
II. Überblick zu den steuerlichen Folgen des unentgeltlichen Übergangs von Mitunternehmeranteilen bei gewerblichen GmbH & Co. KGs	1575
1. Einleitung	1575
2. Gesellschaftsanteil als Nachlassgegentand	1576
a) Der Mitunternehmeranteil als Anknüpfungspunkt	1576
b) Mitunternehmeranteil im Erbschaftsteuerrecht und im Ertragsteuerrecht	1576
3. Erbschaftsteuerliches Bewertungs- und Verschonungssystem bei Mitunternehmeranteilen	1576
a) Bewertung des übergehenden Mitunternehmeranteils	1576
b) Ermittlung des Steuerwerts für den übergehenden Anteil	1580
c) Systematik der Begünstigung nach §§ 13a, 13b und 13c ErbStG	1581
III. Spezifische Probleme bei Übergang eines Mitunternehmeranteils mit Sonderbetriebsvermögen	1589
1. Gefahr der Entnahme von Sonderbetriebsvermögen	1589
2. Mitübertragung des Sonderbetriebsvermögens	1590
a) „Synchronrechtsprechung“ des BFH	1590
b) § 6 Abs. 3 S. 1 und 2 EStG, S	1590
3. Steuerneutrale Ausgliederung von SBV im Vorfeld einer unentgeltlichen Anteilsübertragung	1590
a) Kollision von § 6 Abs. 5 EStG mit § 6 Abs. 3 EStG	1590
b) Gesamtplanrechtsprechung des BFH	1591
c) Auffassung der Finanzverwaltung im Einzelnen	1592
d) Grundsatzentscheidung des BFH	1593
4. Zweifelsfragen bei der Entnahme von SBV im Erbfall	1594
5. Übergang von Teilmitunternehmeranteilen bei vorweggenommener Erbfolge	1595
a) Teilmitunternehmeranteil ohne SBV (§ 6 Abs. 3 S. 1 EStG)	1595

Inhaltsverzeichnis

b) Teilmitunternehmeranteil mit SBV (§ 6 Abs. 3 S. 2 EStG) – ertragsteuerliche Sichtweise	1595
c) Übertragung eines Teilmitunternehmeranteils – Erbschaftsteuer	1597
6. BFH-Urteil v. 2.8.2012 – IV R 41/11 zu Teilanteilsübertragungen.	1597
a) Überquotale Übertragung von SBV	1597
b) Abgrenzung quotaler und unterquotaler Übertragungen	1597
c) Ende der Fünfjahresfrist bei schrittweiser Anteilsschenkung	1598
d) Gestaltungsüberlegungen	1598
7. Behandlung der Anteile an der Komplementär-GmbH	1599
a) Erbschaftsteuer	1599
b) Ertragsteuern	1599
IV. Behandlung der Kommanditanteile beim Übergang von Todes wegen	1600
1. Zivilrechtliche Grundlagen	1600
2. Gängige Nachfolgeregelungen	1601
a) Fortsetzungsklauseln	1601
b) Eintrittsklauseln	1601
c) Nachfolgeklauseln	1602
d) Unternehmensvermächtnis	1603
3. Erbschafts- und ertragsteuerliche Anknüpfung an die Nachfolgeregelungen	1604
a) Erbschaftsteuerliche Anknüpfung	1604
b) Ertragsteuerliche Anknüpfung	1604
c) Übergang der Nachsteuerbeträge gemäß § 34a Abs. 7 S. 1 EStG	1605
4. Behandlung der Fortsetzungsklauseln	1605
a) Erbschaftsteuer	1605
b) Ertragsteuern	1606
5. Einfache Nachfolgeklauseln	1607
a) Erbschaftsteuer	1607
b) Ertragsteuern	1608
6. Qualifizierte Nachfolgeklauseln	1609
a) Erbschaftsteuer	1609
b) Ertragsteuern	1611
7. Eintrittsklauseln	1614
a) Erbschaftsteuer	1614
b) Ertragsteuern	1616
8. Vermächtnis über einen Mitunternehmeranteil	1617
a) Erbschaftsteuer	1617
b) Ertragsteuern	1618
9. Zusammenfassende Übersicht zu den Erbfällen	1619
V. Vorweggenommene Erbfolge in einen Mitunternehmeranteil in Grundzügen	1622
1. Definition und Erscheinungsformen der vorweggenommenen Erbfolge	1622
a) Definition	1622
b) Vorweggenommene Erbfolge als Rechtsbegriff	1622
c) Bedeutung der vorweggenommenen Erbfolge bei der GmbH & Co. KG und deren Erscheinungsformen	1623
2. Erbschaftsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge	1623
a) Steuerpflicht und Bemessungsgrundlage	1623
b) Inanspruchnahme der Verschonungsregelungen	1624
c) Wertermittlung und Aufteilung des erbschaftsteuerlichen Anteilswerts	1625
3. Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge	1625
a) Einleitung	1625
b) Übergabe von Sonderbetriebsvermögen	1625
c) Nachversteuerungspflichtige Beträge gemäß § 34a EStG	1627
d) Behandlung der Vermögensübergabe für Übertragungen	1628
4. Nießbrauchübertragungen von Gesellschaftsanteilen und Übertragungen des Nießbrauchs	1630
a) Zivilrecht	1630
b) Erbschafts- und schenkungsteuerliche Behandlung	1631

Inhaltsverzeichnis

c) Ertragsteuerliche Behandlung	1632
d) Zuwendung des Nießbrauchsrechts selbst	1633
5. Mittelbare Anteilschenkungen/Disquotale Einlagen	1633
a) Überblick	1633
b) Ertragsteuerliche Behandlung	1633
c) Erbschaftsteuer	1634
VI. Einsatz der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG als Instrument der Nachfolgeplanung	1635
1. Anwendungsbereich von gewerblich geprägten GmbH & Co. KGs in der Nachfolgeplanung	1635
2. Zivilrechtliche Rahmenbedingungen von Familienpools	1636
3. Überblick über die Vor- und Nachteile	1636
a) Einfache Gestaltbarkeit der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG	1636
b) Aufersteuerliche Vorteile	1637
c) Nachteilige ertragsteuerliche Zusatzbelastung	1637
d) Ertragsteuerliche Möglichkeiten im Hinblick auf den Verlustabzug gemäß § 10d	1637
e) Steuerbelastung des Eintritts in den Familienpool	1637
VII. Steuerliche Fragen bei der Errichtung des Familienpools	1638
1. Problemkreise bei der Bildung des Familienpools	1638
2. Überführung der Wirtschaftsgüter in den Familienpool	1638
a) Alternative Gestaltungen	1638
b) Das „Einlagemodell“ im Einzelnen	1640
3. Erbschaftsteuerlich begünstigtes Betriebsvermögen bei Familienpools	1641
a) Bewertung zum gemeinen Wert	1641
b) Verwaltungsvermögen als Gestaltungsgrenze	1642
4. Aufnahme von Angehörigen in den Familienpool	1642
a) Aufnahme nach der 1. Stufe des Einlagemodells	1642
b) Aufnahme von Kindern nach der 2. Stufe des Einlagemodells	1642
VIII. Nachsteuer- und Behaltensregelungen	1643
1. Überblick	1643
a) Sachverhaltskonstellationen	1643
b) Vertragliches Regelungsbedürfnis	1643
2. Gründung einer GmbH & Co. KG nach der Rechtsnachfolge in ein Einzelunternehmen oder in eine Personengesellschaft	1643
a) Zivilrechtliche Grundlagen bei vorhergehender Nachfolge in ein Einzelunternehmen	1643
b) § 139 HGB	1645
c) Ertragsteuerrecht	1646
d) Erbschaftsteuer	1646
3. Umwandlung einer GmbH in eine GmbH & Co. KG nach der oder vor der Vermögensnachfolge	1646
a) Übersicht	1646
b) Ertragsteuerrecht	1646
c) Erbschaftsteuerrecht	1647
4. Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH nach dem Vermögensübergang	1647
a) Ertragsteuerrecht	1647
b) Erbschaftsteuerrecht	1647
5. Entnahme von Einzelwirtschaftsgütern und Barmitteln	1648
§ 60 Verkehrs- und Substanzsteuern	1648
I. Die GmbH & Co. KG im Umsatzsteuerrecht	1651
1. Überblick	1651
2. Leistungen der GmbH & Co. KG	1651
a) Leistungen an außenstehende Personen	1651
b) Leistungen an Gesellschafter und nahestehende Personen	1652
3. Gründung der Personengesellschaft	1652
a) Ebene der Gesellschaft	1652

Inhaltsverzeichnis

b) Ebene der Gesellschafter	1653
c) Sacheinlagen von Nichtunternehmern	1654
d) Verdeckte Einlagen	1655
e) Überführung in das SBV	1655
4. Leistungen der Gesellschafter an die GmbH & Co. KG im laufenden Betrieb	1655
a) Leistungen der Komplementär-GmbH	1655
b) Leistungen der Kommanditisten	1656
5. Umsatzsteuerliche Organschaft	1657
a) Keine Organschaft zwischen KG und Komplementär-GmbH	1657
b) GmbH & Co KG als Organgesellschaft	1658
6. Umsatzsteuer bei Umwandlungen	1658
a) Einbringung von Betrieben und Teilbetrieben	1658
b) Übertragung von Kommanditanteilen	1659
II. Grundlagen zur Grunderwerbsteuer	1659
1. Allgemeines	1659
2. Ertragsteuerliche Behandlung der Grunderwerbsteuer bei Umwandlungen	1660
III. Besondere Erwerbstatbestände bei der GmbH & Co. KG	1660
1. Übergang von Anteilen gem. § 1 Abs. 2a GrEStG	1660
a) Fiktiver Übergang des Grundbesitzes auf eine neue Gesellschaft	1660
b) Erfasster Grundbesitz der GmbH & Co KG	1661
c) Anteilsübergang	1661
d) Übergang von Alt- auf Neugesellschafter	1662
e) Mittelbarer Wechsel von Gesellschaftern gem. § 1 Abs. 2a GrEStG	1663
f) Berechnung des Fünfjahreszeitraums	1665
g) Steuerbefreiungen	1665
h) Bemessungsgrundlage und Steuerschuldnerin	1668
2. Anteilsvereinigung nach § 1 Abs. 3 GrEStG	1668
a) Tatbestand des § 1 Abs. 3 GrEStG	1668
b) Anwendung auf Personengesellschaften	1668
c) Beherrschung nach § 1 Abs. 4 GrEStG	1670
3. Anteilsvereinigung gemäß § 1 Abs. 3a GrEStG (Rechtslage ab dem 7.6.2013)	1670
a) Regelungsinhalt und -zweck	1670
b) Anwendung auf die GmbH & Co KG	1671
c) Steuerbefreiungen bei §§ 1 Abs. 3 und 1 Abs. 3a GrEStG	1672
IV. Umwandlungen und GrESt	1672
1. Steuerbarkeit von Umwandlungsvorgängen	1672
2. Grunderwerbsteuerbefreiung gemäß § 6a GrEStG bei der GmbH & Co. KG	1673
3. Umwandlungen und Anteilsübertragungen innerhalb der Behaltfristen gemäß §§ 5, 6 GrEStG	1677

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

§ 61 Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften	1679
I. Begriff und Definition	1681
II. Steuerliche und rechtliche Motive zur Errichtung einer Publikums-KG	1683
III. Risiken und Anlegerschutz	1685
IV. Rechtliche Zulässigkeit	1685
V. Typische Gestaltungsformen von Publikumsgesellschaften	1686
1. Rechtsformen	1687
a) Publikums-KG	1687
b) Investment-KG	1687
c) Stille Gesellschaft	1688
d) BGB-Gesellschaft	1689
2. Unterschiede in der Beteiligungsstruktur	1690
a) Unmittelbare Beteiligung	1690
b) Beteiligung über Treuhänder	1690

Inhaltsverzeichnis

3. Sonderformen der Finanzierung	1692
a) Einlagensplitting	1692
b) Einlagenfinanzierung	1692
§ 62 Errichtung; Beitritt der Kommanditisten	1693
I. Errichtung; Erfordernis der Schriftform des Gesellschaftsvertrages	1694
II. Beitritt der Kommanditisten	1695
1. Grundsatz: Abschluss des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern	1695
2. Abschluss des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern aufgrund Vollmachtsteilung	1696
3. Abschluss des Beitrittsvertrages mit der Komplementär-GmbH	1696
4. Abschluss des Beitrittsvertrages mit der Publikums-KG	1696
5. Aufnahme durch Anlagevermittler	1697
6. Form des Beitrittsvertrages	1697
III. Anfechtbarkeit der Beitrittsserklärung; Fehlerhafter Beitritt	1697
1. Anfechtbarkeit der Beitrittsserklärung	1697
a) Rechtsfolgen der Anfechtung	1697
b) Adressat der Anfechtungserklärung	1699
2. Sonstige Wirksamkeitsmängel der Beitrittsserklärung	1700
IV. Widerruf von Beitritt, Treuhandvertrag und Finanzierungsverträgen	1700
1. Anwendbares Recht	1700
a) Haustürgeschäfte	1700
b) Verbraucherkreditgeschäfte	1701
2. Widerruf der Beitrittsserklärung zu einem Gesellschaftsvertrag	1701
a) Vorliegen eines Haustürgeschäfts	1701
b) Widerrufsfrist	1703
c) Rechtsfolgen des Widerrufs	1703
3. Widerruf des Treuhandvertrages	1703
4. Auswirkungen des Beitrittswiderrufs auf die Finanzierung der Beteiligung	1704
a) Grundsatz	1704
b) Beitritt als Verbundgeschäft	1704
c) Rechtsfolge des Widerrufs	1705
5. Auswirkungen von Mängeln des Finanzierungsvertrages auf die Beteiligung	1705
a) Grundsatz	1705
b) Beitritt als Verbundgeschäft	1705
c) Mängel des Darlehensvertrages	1705
d) Widerruf	1705
e) Rechtsfolge des Widerrufs	1706
V. Einwendungsduchgriff	1706
VI. Beitritt unter aufschiebender Bedingung	1706
§ 63 Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder	1707
I. Gestaltungsvarianten	1708
1. Vorbemerkung	1708
2. Unechte Treuhand	1709
3. Echte Treuhand	1709
II. Der Treuhandvertrag	1710
1. Rechtliche Einordnung	1710
2. Die rechtliche Stellung von Treuhänder und Treugeber bei der echten Treuhand	1710
3. Pflichten des Treuhänders	1713
4. Pflichten des Treugebers	1714
5. Übertragung von Verwaltungsrechten	1714
6. Die Leistung der Einlage	1715
7. Kündigung des Treuhandvertrages	1716
a) Ordentliche Kündigung	1716
b) Außerordentliche Kündigung	1716
c) Widerruf des Treuhandvertrages	1717
d) Rechtsfolgen der Kündigung	1717
III. Bedingungskongruenz zwischen Gesellschaftsverhältnis und Treuhandverhältnis	1718

Inhaltsverzeichnis

§ 64 Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen	1720
I. Wirksamkeit der Vereinbarung von Sondervorteilen	1720
II. Sachübernahmen und Sacheinlagen	1721
2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG	
§ 65 Vertragsauslegung und Inhaltskontrolle	1724
I. Überblick	1725
II. Objektive Auslegung des Gesellschaftsvertrages	1726
1. Gesellschaftsvertrag	1726
2. Beitrittsvereinbarung, sonstige Absprachen	1727
III. Gerichtliche Inhaltskontrolle	1728
1. Dogmatische Grundlagen	1728
2. Einzelfälle der Inhaltskontrolle	1729
a) Ausschluss und Austritt von Gesellschaftern	1729
b) Übertragung von Kommanditanteilen	1730
c) Verjährung von Schadensersatzansprüchen	1730
d) Nachschusspflichten und Kapitalerhöhung	1731
e) Rechtsstreitigkeiten	1731
f) Beschlussfassung	1732
g) Informationsrechte, sonstige Fragen	1734
IV. Konzernrechtliche Aspekte bei der Publikums-KG	1734
§ 66 Willensbildung und Beschlussfassung in der Publikums-KG	1735
I. Gesellschafterversammlung	1736
1. Einberufung	1737
a) Ordentliche Gesellschafterversammlung	1737
b) Außerordentliche Gesellschafterversammlung	1738
c) Konsequenzen einer fehlerhaften Einberufung	1739
2. Beschlussfähigkeit	1739
3. Vertretung, Vertreterregelung	1740
II. Gesellschafterbeschlüsse	1741
1. Einstimmigkeitsprinzip, Bestimmtheitsgrundsatz und Kernbereichslehre	1741
2. Mehrheitsbeschlüsse	1741
a) Grundsatz	1741
b) Einzelfälle	1742
3. Stimmrecht	1742
a) Grundsatz	1742
b) Mehrstimmrechte	1743
c) Stimmrechtsausschluss	1743
4. Treuepflichten	1744
5. Beschlussanfechtung	1744
§ 67 Einlage- und Nachschusspflichten; Kapitalsicherung	1745
I. Grundsatz	1745
II. Pflicht zur Einlageerbringung	1745
III. Verpflichtung zur Rückzahlung entnommener Gewinne; Kapitalerhaltung	1747
1. Haftung nach § 172 Abs. 4 HGB	1747
a) Einlagenrückgewähr	1747
b) Haftungsgrenze	1748
c) Gutglaubensschutz	1749
2. Haftung nach §§ 30, 31 GmbHG	1749
3. Konkurrenz zwischen §§ 30, 31 GmbHG und § 172 Abs. 5 HGB	1750
IV. Nachschusspflicht	1752
V. Kapitalerhöhung	1752
§ 68 Geschäftsführung, Aufsichtsorgane	1752
I. Geschäftsführung und Vertretung	1753
1. Grundsatz	1753
2. Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht	1753

Inhaltsverzeichnis

3. Kontroll- und Auskunftsrechte der Kommanditisten	1754
4. Mitverwaltungsrechte	1754
5. Geschäftsführungsonderrecht	1754
6. Befreiung von den Beschränkungen des § 181 BGB	1754
7. Sorgfals- und Haftungsmaßstab	1755
8. Vergütung	1755
9. Wettbewerbsverbot	1756
II. Aufsichtsorgane	1756
1. Begriff und Rechtsstellung	1756
2. Kontrolle der Geschäftsführung	1758
3. Bestellung	1758
III. Haftungsbegrenzung und Haftungsausschluss	1758

3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit

§ 69 Prospekthaftung	1760
I. Begriff der Prospekthaftung und deren Rechtsgrundlagen	1762
1. Überblick über die Haftungsgrundlagen	1762
a) Rechtslage bis zum 21.7.2013	1763
b) Rechtslage seit Inkrafttreten des Kapitalanlagegesetzbuches	1764
2. Spezialgesetzliche Prospekthaftung	1765
3. Zivilrechtliche Haftung	1765
a) Prospekthaftung im engeren Sinne	1766
b) Prospekthaftung im weiteren Sinne	1767
c) Auskunftsvertrag	1767
4. Deliktische Haftung	1767
II. Prospekthaftung nach Vermögensanlagengesetz und Kapitalanlagegesetzbuch	1768
1. Haftung bei fehlerhaftem Prospekt nach § 20 VermAnlG und §§ 306, 307 KAGB	1768
a) Anwendungsbereich VermAnlG	1768
b) Begriff des Verkaufsprospekts: VermAnlG	1769
c) Inhaltliche Anforderungen an den Verkaufsprospekt nach VermAnlG	1769
d) Anspruchsberechtigte	1772
e) Anspruchsgegner	1773
f) Verschulden	1773
g) Kausalität	1773
h) Rechtsfolgen	1774
i) Gerichtliche Zuständigkeit	1774
2. Haftung bei fehlendem Prospekt nach § 21 VermAnlG	1774
a) Anwendungsbereich	1774
b) Anspruchsberechtigte	1774
c) Anspruchsgegner	1774
d) Keine Kenntnis von der Veröffentlichungspflicht	1775
e) Kein Kausalitätsfordernis	1775
f) Verschuldensabhängigkeit	1775
g) Rechtsfolgen	1775
h) Gerichtliche Zuständigkeit	1775
3. Haftung bei unrichtigem Vermögensanlagen-Informationsblatt nach § 22 VermAnlG/ Basisinformationsblatt nach der PRIIP-VO	1775
a) Anwendungsbereich	1776
b) Begriff des Vermögensanlagen-Informationsblatts	1776
c) Inhaltliche Anforderungen an das Vermögensanlagen-Informationsblatt	1776
d) Anspruchsberechtigte	1777
e) Anspruchsgegner	1777
f) Verschulden	1777
g) Kausalität	1777
h) Rechtsfolgen	1777
i) Gerichtliche Zuständigkeit	1777

Inhaltsverzeichnis

4. Ausnahmen von der Prospekthaftung nach dem VermAnlG	1778
a) Anlagenbezogene Ausnahmen	1778
b) Angebotsbezogene Ausnahmen	1778
c) Emittentenbezogene Ausnahmen	1778
III. Anwendungsbereich und Gegenstand der allgemeinen zivilrechtlichen Prospektpflichten; Gebot der Richtigkeit und Vollständigkeit des Prospekts	1779
1. Anwendungsbereich der allgemeinen zivilrechtlichen Prospekthaftung	1779
a) Verdrängung durch VermAnlG	1779
b) Grundsätzlicher Vorrang des KAGB vor VermAnlG und allg. Prospekthaftung und dessen Grenzen	1779
2. Allgemein zivilrechtlicher Prospektbegriff	1780
3. Prospektgestaltung und Prospektinhalt	1781
4. Prospektmängel	1783
5. Zeitliches Moment und fortgesetzte Aufklärungspflichten	1784
6. Abweichungen zwischen Prospekt und mündlicher Erklärung der Initiatoren oder Anlagevermittler	1785
7. Anspruchsgegner der allgemeinen zivilrechtlichen Prospekthaftungsansprüche	1786
a) Anlagegesellschaft und Kommanditisten	1786
b) Gründungsgesellschafter und Initiatoren, Hintermänner	1787
c) Management und Angestellte	1788
d) Aufsichtsorgane	1789
e) Garanten und sonstige Dritte	1789
f) Anlagevermittler und Anlageberater	1791
g) Treuhänder	1793
h) Haftung der finanziierenden Banken	1793
IV. Aufklärungspflichten außerhalb des Prospekts	1796
V. Anspruchsberechtigte	1797
1. Rechtsnachfolger des Anlegers	1797
2. Anleger mit besonderen Kenntnissen	1798
VI. Verschulden	1799
VII. Kausalität und Haftungsumfang	1800
1. Kausalität	1800
a) Haftungsbegründende Kausalität	1800
b) Haftungsausfüllende Kausalität	1801
2. Haftungsumfang	1801
a) Grundsatz	1801
b) Befreiung von der getätigten Anlageinvestition	1802
c) Nebenkosten	1803
d) Finanzierungskosten	1803
e) Minderwert der erteilten Information	1803
f) Schadensersatz im Falle des Festhaltens an der erworbenen Beteiligung	1804
g) Anrechnung von Vorteilen	1804
h) Mitverschulden	1805
VIII. Beweislast	1806
1. Grundsätzliches	1806
2. Einzelfälle	1806
a) Bankenhaftung	1806
b) Anlagevermittler	1806
IX. Freizeichnungsklauseln	1807
1. Zusicherung von Eigenschaften im Prospekt	1807
2. Haftungsfreizeichnung für leichte Fahrlässigkeit	1808
3. Einschränkungen vom grundsätzlichen Verbot der Haftungsfreizeichnung	1809
4. Prospektangaben „nach bestem Wissen und Gewissen“	1809
5. Verkürzung der Verjährungsfristen	1810
X. Verjährung	1810
1. Spezialgesetzliche Prospekthaftung	1810
2. Prospekthaftung im engeren Sinne	1811
3. Prospekthaftung im weiteren Sinne	1811

Inhaltsverzeichnis

4. Haftung von Steuerberatern, Rechtsanwälten und Wirtschaftsprüfern	1812
5. Verhältnis zur Verjährung der Ansprüche aus deliktischer Haftung	1812
XI. Rechtswahl- und Gerichtsstandsvereinbarungen	1813
1. Ohne Vereinbarung anwendbares Recht, allgemeiner Gerichtsstand	1813
2. Kapitalanleger-Musterverfahren	1814
3. Rechtswahlvereinbarungen	1814
4. Gerichtsstandsvereinbarungen	1814
 § 70 Deliktische Haftung	1815
I. Vorbemerkung	1815
II. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 263 StGB	1816
1. Objektiver Tatbestand	1817
a) Täuschung	1817
b) Irrtum	1817
c) Vermögensverfügung und Vermögensschaden	1818
2. Subjektiver Tatbestand	1818
a) Vorsatz	1818
b) Bereicherungsabsicht und Stoffgleichheit	1818
3. Schaden	1818
III. §§ 823 Abs. 2 BGB, 264a StGB	1819
1. Objektiver Tatbestand	1819
a) Erfasste Anlageformen	1819
b) Unrichtige vorteilhafte Angaben	1820
c) Verschweigen nachteiliger Tatsachen	1820
d) Täuschung einer Vielzahl von Anlegern durch Verwendung von Prospekten öA	1820
e) Täterkreis	1821
2. Subjektiver Tatbestand	1821
3. Schaden	1821
IV. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 16 UWG	1822
V. Ansprüche aus § 826 BGB	1822

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

 § 71 Steuerliche Hinweise zur Publikums-KG	1823
I. Überblick	1827
II. Steuerliche Grundfragen der Publikums-KG	1828
III. Grundmuster eines geschlossenen Fonds	1828
1. Typische Ausgestaltung eines geschlossenen Fonds	1828
a) Initiatoren und Anleger	1828
b) Wirtschaftliche Ausgestaltung von geschlossenen Fonds	1829
2. Steuerkomponente	1829
a) Ebene des Fonds	1830
b) Ebene des Anlegers	1830
IV. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Fonds-KG	1830
1. Allgemeines	1830
a) Prüfung bei einzelnen Steuerpflichtigen	1830
b) Prüfung bei Einnahmeerzielung Mehrerer	1831
2. Verlustzuweisungsgesellschaften iSd BFH-Rechtsprechung	1832
a) Gesetzliche Regelungen zu Verlustzuweisungsmodellen	1832
b) Anscheinsbeweis bei Verlustzuweisungsgesellschaften	1833
c) Widerlegung der Vermutung	1836
d) Verfahrensrecht	1836
V. Verlustzuweisungsgesellschaften nach § 2b EStG aF und Steuerstundungsmodelle gemäß § 15b EStG	1836
1. Überblick zur Vorgängerregelung in § 2b EStG aF	1836
a) Anwendungszeitraum des § 2b EStG aF	1836
b) § 2b EStG aF im Gefüge des Einkommensteuerrechts	1837
c) Verfahren	1838

Inhaltsverzeichnis

2. Tatbestand des § 2b EStG	1839
a) Grundtatbestand	1839
3. Steuerstundungsmodelle gemäß § 15b EStG	1840
a) Sachlicher und zeitlicher Anwendungsbereich	1840
b) Verhältnis zu anderen Regelungen zur Bescheinigung des Verlustausgleichs	1841
c) Negative Einkünfte iSd § 15b EStG bei geschlossenen Fonds	1841
4. Einzelfragen zur Anwendung des § 15b EStG bei geschlossenen Fonds	1842
a) Fonds als Steuerstundungsmodelle	1842
b) Anlaufverluste	1844
VI. Beschränkung des Verlustabzugs gemäß § 10d EStG	1844
1. Verlustabzug gemäß § 10d EStG seit dem VZ 2004	1844
2. Entscheidung des GrS zum Wegfall des Verlustabzugs in Erbfällen	1845
a) Inhalt der Entscheidung	1845
b) Zeitlicher Anwendungsbereich	1845
c) Auswirkungen der Entscheidung auf die Beteiligung an geschlossenen Fonds	1845
VII. „Vertragsgeflecht“ und „Verklammerungs-Rechtsprechung“ des BFH	1846
1. Begriff der Vertragsgeflecht – Rechtsprechung	1846
2. Entwicklung der Vertragsgeflecht-Rechtsprechung	1846
a) BFH-Urteil vom 8.5.2001	1846
b) BFH-Urteil vom 28.6.2001	1847
c) Bewertung der Rechtsprechungsentwicklung	1847
3. Der 5. Bauherrenerlass	1848
a) Geltung für alle Formen geschlossener Fonds	1848
b) Inhalt des 5. Bauherrenerlasses	1849
4. Die sog. Verklammerungsrechtsprechung	1851
a) Begrif	1851
b) Begrenzung der Verklammerungsgrundsätze	1851
c) Bewertung	1851
VIII. Auswirkungen der Zinsschranke bei der gewerblichen Publikums-KG	1852
IX. Geschlossene Immobilienfonds	1853
1. Typische Ausgestaltung	1853
2. Steuerliche Rahmenbedingungen	1854
a) Einkünftequalifikation	1854
b) Einkünfteerzielungsabsicht	1854
c) Vermutung der Einkünfteerzielungsabsicht	1855
d) Auswirkungen des § 15b EStG	1857
3. Einzelfragen der Gewinnermittlung bei geschlossenen Immobilienfonds	1857
a) Rechtslage unter Geltung des „4. Bauherren-Erlasses“	1857
b) Rechtslage unter Geltung des „5. Bauherren-Erlasses“	1857
c) Behandlung von Eigenkapitalvermittlungsprovisionen	1857
d) Nachträgliche Anschaffungs- und Herstellungskosten	1858
e) Keine Teilwertabschreibung bei nicht gewerblichen Fonds	1860
X. Filmfonds	1860
1. Typische Charakteristika	1860
a) Ausgestaltung	1860
b) Produktionsfonds	1860
2. Steuerliche Fragen	1862
a) BMF-Schreiben vom 23.2.2001 und 5.8.2003	1862
b) Kritik am Medienerlass	1866
c) Auswirkungen des § 15b EStG	1866
XI. Sonstige Fonds	1866
1. Schiffsfonds	1866
a) Typische Ausgestaltung	1866
b) Steuerliche Fragen	1867
2. Windkraftfonds	1868
a) Typische Ausgestaltung	1868
b) Steuerliche Fragen	1869

Inhaltsverzeichnis

3. Leasingfonds	1870
a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen	1870
b) Steuerliche Rahmenbedingungen	1870
4. Lebensversicherungsfonds	1872
XII. Private Equity und Venture Capital Fonds	1873
1. Typische Ausgangslage	1873
a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen und Begriffsbestimmung	1873
b) Struktur	1873
2. Einkünfteermittlung der Fonds-KG	1874
a) Steuerliche Renditefaktoren	1874
b) Vermeidung der gewerblichen Prägung und Infektion durch Körperschaften im Gesellschafterkreis	1874
c) Vermeidung der gewerblichen Betätigung nach § 15 Abs. 2 EStG	1875
d) Anwendung von § 15b EStG	1881
XIII. Besteuerung der Initiatoren	1881
1. Einkünfteermittlung bei Zebra-Gesellschaften	1881
a) Grundlagen	1881
b) Einkünfteermittlung für Initiatoren und Sponsoren bei Zebra-KGs	1882
2. Behandlung der Veräußerungsgewinne der Initiatoren bei Private Equity Fonds	1883
a) Vorzugsgewinnanteile der Initiatoren („Carried Interest“)	1883
b) Einzelfragen zu § 18 Abs. 1 Nr. 4 EStG	1885
XIV. Besteuerung der Anleger	1889
1. Struktur der Beteiligung	1889
a) Direkte Beteiligung	1889
b) Treuhandbeteiligung (§ 39 Abs. 2 S. 1 AO)	1889
2. „Durchgriff“ auf persönliche Merkmale des Anlegers bei der ESt-Veranlagung	1890
a) Einkünftezielungsabsicht	1890
b) Gewerblicher Grundstückshandel nur auf Ebene des Anlegers	1891
3. Bedeutung des Beitrittszeitpunktes	1893
a) Vertragsgeflecht	1893
b) Vertragliche Verlustzuweisung	1894
4. Tz. 72 ff. des BMF-Schreibens v. 18.1.2016, BStBl. I 2016 S. 85 zu vermögensverwaltenden Gesellschaften unter der Abgeltungssteuer	1895
5. Rückabwicklung von Beteiligungen an vermögensverwaltenden Schrottmobilienfonds	1896
a) Rückabwicklung der LBB-Fonds	1896
b) Auffassung der Finanzverwaltung: Rückabwicklung der Beteiligungserwerbe	1896
c) Auffassung des BFH	1896
XV. Beteiligung von Inländern an ausländischen Fonds	1898
1. Grundlagen	1898
a) Direkte Beteiligung	1898
b) Beteiligung an Dachfonds	1899
2. Besonderheiten bei einzelnen Fondsarten	1900
a) Auslands-Immobilienfonds	1900
b) Ausländische Filmfonds	1901
c) Besonderheiten bei ausländischen Private Equity und Venture Capital Fonds	1902
d) Progressionsfonds am Beispiel der Goldfonds	1903
XVI. Sonstiges	1904
1. Umsatzsteuer	1904
a) Steuerbare Leistungen des Fonds	1904
b) Geschäftsführung- und Vertretungsleistungen der Gesellschafter an die Gesellschaft	1904
c) Vorsteuerabzug aus Gründungs- und Konzeptionskosten	1904
2. Erbschaft- und Schenkungsteuer	1904
a) Erwerbsgegenstand bei Fonds-Beteiligungen	1904
b) Sonderfragen bei Treuhand-Beteiligungen	1905

Inhaltsverzeichnis

3. Verfahrensrecht	1905
a) Einheitliche und gesonderte Feststellung	1905
b) § 360 Abs. 5 AO	1905
4. Teil. Die Stille Gesellschaft	
1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft	
§ 72 Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft	1907
I. Einführung	1908
II. Entwicklung der Stillen Gesellschaft	1908
III. Begriff der Stillen Gesellschaft	1911
1. Begriffsumschreibung in §§ 230, 231 HGB	1911
2. Wesentliche Merkmale	1911
a) Beteiligung an einem Handelsgewerbe	1911
b) Fehlende Außenwirkung	1911
c) Beitragsleistung	1912
d) Gewinnbeteiligung	1912
IV. Rechtsnatur der Stillen Gesellschaft	1913
1. Die Stille Gesellschaft als eine Gesellschaft bürgerlichen Rechts	1913
2. Die Stille Gesellschaft als Innengesellschaft ohne Gesamthandsvermögen	1913
V. Wirtschaftliche Bedeutung	1914
1. Wirtschaftliche Gründe der Rechtsformwahl	1914
2. Die Stille Beteiligung als Vermögensanlage	1915
3. Steuerrechtliche Motive	1916
4. Gesellschaftsrechtliche Erwägungen	1916
5. Unternehmensnachfolgeregeln	1917
§ 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft	1918
I. Abgrenzung der Stillen Gesellschaft zu ähnlichen Rechtsverhältnissen	1919
1. Die Unterscheidung zu anderen Personengesellschaften	1919
a) Personengesellschaften und Außengesellschaften bürgerlichen Rechts	1919
b) Andere Innengesellschaften	1920
c) Gelegenheitsgesellschaften	1921
d) Unterbeteiligungen	1921
2. Die Unterscheidung von partiarischen Rechtsverhältnissen	1921
a) Allgemeine Unterscheidungsmerkmale	1921
b) Partiarische Darlehen	1922
c) Genußrechte	1923
d) Partiarische Miet-, Pacht- und Lizenzverträge	1923
e) Partiarische Dienstverträge	1925
3. Abgrenzung zu Treuhandverhältnissen	1925
4. Die Vereinbarung paralleler Rechtsverhältnisse	1926
a) Stille Gesellschaft und Austauschverträge	1926
b) Parallele Gesellschaftsverträge	1927
II. Gestaltungsmöglichkeiten des Stillen Gesellschaftsverhältnisses	1927
1. Grundsatz der Vertragsfreiheit	1927
2. Typische und atypische Stille Gesellschaften	1927
3. Merkmale der typischen Stillen Gesellschaft	1928
III. Die atypischen Gesellschaftsformen	1928
1. Merkmale der atypischen Gesellschaft	1928
2. Vermögensbeteiligung des Stillen Gesellschafters	1928
3. Geschäftsführungsbesitz des Stillen Gesellschafters	1930
4. Atypische Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter	1931
IV. Die steuerliche Mitunternehmerschaft als maßgebliches Abgrenzungskriterium	1933
1. Bedeutung der steuerlichen Mitunternehmerschaft	1933
2. Begriff der steuerlichen Mitunternehmerschaft	1933

Inhaltsverzeichnis

§ 74 Stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft	1935
I. Überblick	1936
II. Rechtliche Struktur der Beteiligung einer Vielzahl Stiller Gesellschafter	1938
1. Gemeinsame Rechtsausübung der Stillen Gesellschafter	1938
2. Koordination der Rechtsausübung als Bestandteil des stillen Gesellschaftsvertrages	1938
3. Gemeinsame Verbandsverfassung	1939
III. Besondere Regeln für die stille Publikumspersonengesellschaft	1940
1. Form, Auslegung und Inhaltskontrolle des Gesellschaftsvertrages	1940
2. Beitritt	1941
3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	1944
a) Geschäftsführung	1944
b) Informationsrechte	1945
c) Die Pflicht zur Leistung der Einlage	1946
4. Gesellschaftsorgane	1947
a) Gesellschafterversammlung	1947
b) Beirat	1949
5. Auflösung der Gesellschaft; Auseinandersetzung	1951
§ 75 Gesellschafter der Stillen Gesellschaft	1953
I. Der Geschäftsinhaber	1953
1. Der Geschäftsinhaber als Träger eines kaufmännischen Unternehmens	1953
2. Einzelkaufleute, Personengesellschaften, Erbengemeinschaften	1954
a) Natürliche Personen	1954
b) Personengesellschaften	1954
c) Scheinkaufleute	1955
d) Gesellschaften bürgerlichen Rechts	1955
e) Erbengemeinschaften	1956
f) Partnerschaftsgesellschaften	1956
3. Kapitalgesellschaften	1957
4. Eingetragener Verein	1957
5. Eingetragene Genossenschaften	1958
6. EWIV	1958
7. Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit	1959
8. Abwicklungsgesellschaften	1959
9. Juristische Personen gem. § 33 HGB und Unternehmen von Gebietskörperschaften	1959
10. Sparkassen und Landesbanken	1960
11. Grenzüberschreitende stille Gesellschaften	1960
II. Der Stille Gesellschafter	1960
1. Persönliche Voraussetzungen	1960
2. Zahl der Stillen Gesellschafter	1961
3. Beteiligung am eigenen Unternehmen	1962
§ 76 Errichtung durch Gesellschaftsvertrag	1962
I. Der Gesellschaftsvertrag als Grundlage einer Stillen Gesellschaft	1964
1. Vereinbarung der Gesellschafter	1964
2. Inkrafttreten des Gesellschaftsvertrages	1965
3. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages	1965
II. Auf das Gesellschaftsverhältnis anzuwendende Rechtsvorschriften	1965
1. Allgemeine Vorschriften	1965
2. Anwendbarkeit des Kreditwesengesetzes	1967
3. Vorschriften des Gesellschaftsrechts	1967
a) Rechtsnormen des HGB und des BGB	1967
b) Gesellschaftsrechtliche Treuepflichten	1968
III. Form des Gesellschaftsvertrages	1969
1. Grundsatz der Formfreiheit	1969
2. Besondere Formvorschriften	1969
3. Folgen eines Formmangels	1970

Inhaltsverzeichnis

IV. Gesellschaftsvertrag der atypisch Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter	1970
V. Inhalt des Gesellschaftsvertrags	1972
1. Der notwendige und der zweckmäßige Vertragsinhalt	1972
a) Notwendige Vertragsbestandteile	1972
b) Zweckmäßige Vereinbarungen	1972
2. Die besondere Vertragsgestaltung bei atypischen Stillen Gesellschaften	1973
a) Schuldrechtliche Vermögensbeteiligung	1973
b) Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters	1974
c) Vereinbarungen zur steuerlichen Mitunternehmerschaft	1974
d) Vertragsgestaltung bei mehrgliedrigen Gesellschaften	1974
VI. Gesellschaftsverträge mit Minderjährigen	1975
1. Vertretung durch gesetzliche Vertreter	1975
2. Familiengerichtliche Genehmigung	1975
VII. Gesellschaftsverträge mit Personengesellschaften	1976
1. Personengesellschaften als Geschäftsinhaber	1976
a) Beteiligung typisch stiller Gesellschaften	1976
b) Beteiligung atypisch stiller Gesellschaften	1977
2. Personengesellschaften als Stille Gesellschafter	1979
VIII. Gesellschaftsverträge mit Kapitalgesellschaften	1979
1. Aktiengesellschaften als Geschäftsinhaber	1979
a) Der Gesellschaftsvertrag als Teilgewinnabführungsvertrag	1979
b) Besonderheiten bei atypischen stillen Gesellschaften	1981
2. Aktiengesellschaften als Stille Gesellschafter	1982
3. Gesellschaftsverträge mit Kommanditgesellschaften auf Aktien	1982
4. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Geschäftsinhaber	1982
a) Beteiligung typisch stiller Gesellschaften	1982
b) Beteiligung atypisch stiller Gesellschaften	1985
5. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Stille Gesellschafter	1986
§ 77 Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht	1986
1. Gewerberechtliche Beteiligungsverbote	1986
a) Der selbständige Gewerbetreibende in der Stillen Gesellschaft	1986
b) Grundsatz und Beschränkung der freien Rechtsformwahl	1987
2. Berufsrechtliche Beteiligungsverbote	1988
a) Berufsspezifische Rechtsformbeschränkungen	1988
b) Berufsrechtliche Beteiligungsbeschränkungen	1989
§ 78 Kartellrechtliche Grenzen	1991
1. Stille Gesellschaft und Kartellrecht	1992
2. Kartellverbot (Art. 101 Abs. 1 AEUV und § 1 GWB)	1993
a) Kartellverbot und typisch stille Gesellschaft	1993
b) Kartellverbot und atypisch stille Gesellschaft	1995
3. Zusammenschlusskontrolle	1996
a) Vermögenserwerb	1996
b) Kontrollerwerb	1997
c) Anteilserwerb	1997
d) Einflusserwerb	1998
e) Stille Gesellschaft und Verbundklausel	1999
f) Europäische Fusionskontrolle	1999
§ 79 Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung	1999
I. Umsatzsteuer	2000
1. Fehlende Unternehmereigenschaft der Stillen Gesellschaft	2000
2. Steuerbarkeit von Leistungen des Stillen Gesellschafters	2001
a) Bareinlage	2001
b) Sacheinlage	2001
3. Vorsteuerabzug bezüglich der Leistungsbezüge bei Begründung	2002
II. Grunderwerbsteuer	2003
III. Erbschaft- und Schenkungsteuer	2004

Inhaltsverzeichnis

2. Kapitel. Nicht vermögensbezogene und vermögensbezogene Rechte und Pflichten der Gesellschafter	
§ 80 Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft	
I. Die Geschäftsführungskompetenz des Geschäftsinhabers	2007
II. Der Ausschluss des Stillen Gesellschafters von der Geschäftsführung	2008
III. Die Pflicht des Inhabers zur Geschäftsführung	2009
IV. Grenzen der Geschäftstätigkeit des Inhabers	2009
1. Beschränkungen aus Gesellschaftsvertrag und Gesellschaftszweck	2009
2. Beschränkungen bei der Änderung der Inhaberschaft des Unternehmens und der Rechtsform des Geschäftsinhabers	2012
a) Die Veräußerung des Handelsgeschäfts	2012
b) Die Umwandlung des Geschäftsinhabers	2012
c) Der Gesellschafterwechsel beim Geschäftsinhaber	2014
d) Gesellschaftsvertragliche Regelungen	2014
3. Beschränkungen bei der Beteiligung weiterer Dritter am Gewinn	2014
V. Die Rechtsfolgen der Verletzung von Geschäftsführungspflichten des Inhabers ..	2015
1. Die Beteiligung am Ergebnis unzulässiger Geschäfte	2015
2. Die Klage auf Erfüllung gesellschaftsvertraglicher Pflichten des Geschäftsinhabers	2015
3. Die Unentziehbarkeit der Geschäftsführungsbefugnis des Inhabers	2016
4. Das außerordentliche Kündigungsrecht des Stillen Gesellschafters	2017
5. Schadensersatzpflichten des Geschäftsinhabers und Haftungsmaßstab	2017
§ 81 Rechte des Stillen Gesellschafters	2019
I. Informationsrechte des Stillen Gesellschafters	2020
1. Überblick	2020
a) Ordentliches Informationsrecht	2021
b) Außerordentliches Informationsrecht	2021
c) Allgemeines Informationsrecht	2021
d) Funktionsgebundenheit als Beschränkung der Informations- und Kontrollrechte	2023
2. Der Gegenstand der gesetzlichen Informationsrechte	2023
a) Allgemein	2024
b) Zeit, Ort und Art	2024
c) Allgemeine Einsichtnahme/Tochterunternehmen	2024
d) Außerordentliche Einsichtnahme aus wichtigem Grund	2025
e) Außerordentliche Einsichtnahme/Tochterunternehmen	2025
3. Der zeitliche Umfang des Informationsrechts	2025
4. Der persönliche Umfang des Informationsrechts	2026
a) Die Einsicht durch Bevollmächtigte und Sachverständige	2026
b) Die Einsicht durch Abtretungsempfänger	2026
c) Bündelung der Informationsrechte	2027
d) Kosten	2027
5. Der Schuldner des Informations- und Auskunftsanspruchs	2027
6. Einwendungen des Geschäftsinhabers	2028
7. Vertragliche Beschränkungen	2028
8. Die Informationsrechte in der atypischen Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter	2029
II. Vereinbarte Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters	2030
1. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters ..	2030
a) Erweiterung der Kontrollrechte durch Gesellschaftsvertrag	2030
b) Bündelung	2031
2. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters	2031
a) Zustimmungs- bzw. Widerspruchsrechte	2031
b) Weisungsbefugnisse	2032
c) Geschäftsführungsbefugnisse	2032
d) Gesteigerte Treuepflichten des an der Geschäftsführung beteiligten Stillen Gesellschafters	2036

Inhaltsverzeichnis

e) Die Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis des Stillen Gesellschafters	2037
f) Das Handeln des stillen Gesellschafters gegenüber Dritten	2037
g) Die persönliche Haftung des geschäftsführenden Stillen Gesellschafters	2037
3. Die Mitwirkung Stiller Gesellschafter in sonstigen Organen des Geschäftsinhabers	2039
a) Die Mitwirkung Stiller Gesellschafter im Beirat des Geschäftsinhabers	2039
b) Die Mitwirkung Stiller Gesellschafter in der Gesellschafterversammlung des Geschäftsinhabers	2041
§ 82 Wettbewerbsverbot	2041
I. Wettbewerbsverbote in der Stillen Gesellschaft	2042
II. Das Wettbewerbsverbot des Geschäftsinhabers	2043
1. Umfang	2043
2. Rechtsfolgen	2044
3. Kartellrechtliche Grenzen	2044
III. Das Wettbewerbsverbot des atypisch Stillen Gesellschafters	2045
1. Adressaten	2045
2. Rechtsfolgen	2045
3. Kartellrechtliche Grenzen	2045
IV. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	2046
§ 83 Einlage des Stillen Gesellschafters	2046
I. Die Pflicht zur Leistung der Vermögenseinlage in das Vermögen des Geschäftsinhabers	2047
II. Der Gegenstand der Einlageleistung	2050
1. Geldeinlagen	2050
2. Sacheinlagen	2050
3. Nicht als Einlage geeignete Beiträge: Dienstleistung, Gebrauchsüberlassung und Kredit	2051
III. Die Erbringung der Vermögenseinlage durch Schenkung	2052
IV. Die Erhöhung der Einlageschuld	2053
V. Die Einlagepflicht nach Auflösung der Gesellschaft	2054
VI. Die Gutschrift auf dem Einlagekonto	2054
VII. Die dinglichen und obligatorischen Rechtsverhältnissebezüglich der Einlage	2054
1. Die Einlage des typisch Stillen Gesellschafters	2054
2. Die Einlage des atypisch Stillen Gesellschafters mit Vermögensbeteiligung	2055
VIII. Die Einlage im Verhältnis zu den Ansprüchen der Drittgläubiger	2056
1. Der gesetzliche Regelfall	2056
2. Der Auseinandersetzungsanspruch als nachrangige Forderung	2057
a) Neuregelung durch das MoMiG	2057
b) Nachrang kapitalersetzender Einlagen	2058
c) Nachrangigkeit aufgrund Rangrücktritts	2061
3. Die eigenkapitalähnliche stille Einlage	2061
IX. Folgerungen für die Rechtsnatur der Stillen Einlage	2064
§ 84 Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens	2065
I. Die Behandlung des stillen Geschäftsvermögens im handelsrechtlichen Jahresabschluss der Gesellschafter	2066
1. Allgemeines	2066
2. Die Stille Einlage im Jahresabschluss des Geschäftsinhabers	2068
a) Aktivierung der Einlageleistung	2068
b) Passivierung des Einlageguthabens	2068
c) Auswirkung der Verlustbeteiligung des Stillen Gesellschafters	2072
3. Die Stille Einlage im Überschuldungsstatus des Geschäftsinhabers	2073
4. Die Stille Einlage im nach IFRS erstellten Jahresabschluss des Geschäftsinhabers	2074
5. Die Stille Einlage in der Handelsbilanz des Stillen Gesellschafters	2076
II. Die steuerrechtliche Zurechnung des Geschäftsvermögens	2077
1. Meinungsstand	2077
2. Auswirkungen auf die Rechtsanwendung	2078

Inhaltsverzeichnis

§ 85 Rechnungslegung	2080
I. Die Verpflichtung des Geschäftsinhabers zur Rechnungslegung	2081
1. Rechnungslegung als Geschäftsführungsaufgabe	2081
2. Mitwirkung Stiller Gesellschafter	2082
3. Fristen für die Aufstellung und Vorlage der Jahresrechnung	2083
II. Gegenstand und Inhalt der Rechnungslegung	2084
1. Der Jahresabschluß des Geschäftsinhabers als Rechnungsgrundlage	2084
2. Inhalt der Rechnungslegung	2085
a) Rechnungslegungsgrundsätze	2085
b) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung	2085
c) Stille Reserven	2085
d) Berücksichtigung des Steueraufwands	2087
e) Teilweise Ergebnisverwendung	2087
III. Vereinbarungen zur Gewinnberechnung	2087
1. Ausdrückliche Vereinbarungen	2087
2. Stillschweigende Vereinbarungen – einvernehmliche Rechnungslegung	2088
IV. Die Gesellschafterkonten als Bestandteil der Rechnungslegung	2088
1. Bedeutung	2088
2. Einlagekonto, variables Konto	2088
3. Sonstige Konten	2089
§ 86 Gewinn und Verlust	2089
I. Die Gewinnermittlung bei typischen Stillen Gesellschaften	2090
1. Der Gewinn der Stillen Gesellschaft	2090
a) Ableitung aus dem Gewinn des Geschäftsinhabers	2090
b) Der Gewinn aus dem Geschäftsbetrieb	2091
c) Abgrenzung zum „Betriebsgewinn“	2092
2. Grundsätze der Gewinnermittlung	2094
a) Bedeutung der Gewinnverursachung	2094
b) Gewinnverursachung durch den Geschäftsbetrieb	2094
c) Gewinne aus unzulässigen oder privaten Geschäften	2095
d) Gewinnverursachung durch Dritte	2095
e) Vermögensveränderungen aufgrund unternehmensexterner Umstände	2095
f) Zeitraum der Gewinnverursachung	2097
g) Gewinne aus Stillen Reserven	2097
h) Gewinne aus Geschäftswertveräußerungen	2098
i) Werterhöhungen im Umlaufvermögen	2099
j) Auflösung von Rücklagen	2099
k) Vorvertragliche Gewinn- und Verlustvorträge	2099
3. Verlustermittlung der Stillen Gesellschaft	2100
II. Die Gewinn- und Verlustermittlung bei atypischen Stillen Gesellschaften	2100
III. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Unternehmensgewinn	2101
1. Gesetzliche Regelung	2101
2. Vereinbarungen zur Gewinnbeteiligung	2102
3. Die steuerliche Anerkennung des Gewinnanteils	2103
4. Entnahmen	2103
IV. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Verlust des Unternehmens	2104
1. Gesetzliche Regelung	2104
2. Vereinbarungen zur Verlustbeteiligung	2104
§ 87 Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers	2105
I. Die Übertragung des Unternehmens des Geschäftsinhabers	2106
1. Untrennbarkeit von Gesellschaftsanteil und Unternehmen	2106
2. Die Stille Gesellschaft bei einer Unternehmensveräußerung oder Einbringung	2106
3. Zustimmung des Stillen Gesellschafters	2107
4. Veräußerung von Teilen des Unternehmens oder Kapitalanteilen	2108
II. Die Folgen einer Umwandlung des Geschäftsinhabers	2109
1. Umwandlungen gemäß Umwandlungsgesetz	2109
a) Verschmelzung	2109

Inhaltsverzeichnis

b) Spaltung	2113
c) Vermögensübertragung	2115
d) Formwechsel	2115
2. Umwandlung von Personengesellschaften kraft Gesetzes	2116
3. Übernahme des Unternehmens einer Personengesellschaft durch einen Gesellschafter	2117
4. Gesellschafterwechsel ohne Umwandlung	2117
 § 88 Verfügungen über die Stille Beteiligung	2118
I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils	2118
1. Übertragbarkeit der Stillen Beteiligung	2118
2. Übertragung der Stillen Beteiligung	2119
a) Abtretung	2119
b) Vertragsübernahme	2120
c) Doppelvertrag	2120
d) Übertragung bei Unternehmensveräußerungen oder Einbringungen	2120
II. Der Gesellschafterwechsel bei einer Umwandlung	2121
1. Folgen einer Verschmelzung oder Spaltung	2121
2. Folgen eines Formwechsels	2121
3. Folgen eines Gesellschafterwechsels	2121
4. Außerordentliche Kündigungsrechte	2122
III. Nießbrauchbestellung und treuhänderische Übertragung	2122
1. Nießbrauch	2122
2. Treuhandschaft	2124
IV. Verpfändung und Pfändung	2124
1. Verpfändung	2124
2. Pfändung	2125
V. Die Umwandlung der Stillen Beteiligung	2126
 § 89 Verfügungen über Gesellschafterrechte	2127
I. Das Abspaltungsverbot und seine Bedeutung	2128
1. Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Gesellschafterrechten	2128
2. Zulässige Rechtsausübung durch Dritte	2128
II. Die zulässigen Verfügungen des Geschäftsinhabers	2129
1. Abtretung der Einlageforderung	2129
2. Abtretung anderer Vermögensrechte	2130
3. Verpfändung und Pfändung von Vermögensrechten	2130
III. Die zulässigen Verfügungen des Stillen Gesellschafters	2130
1. Abtretung des Gewinnanspruchs und des künftigen Auseinandersetzungsguthabens	2130
2. Abtretbarkeit sonstiger Vermögensrechte	2131
3. Nießbrauchsbestellung	2131
4. Pfändung und Verpfändung von Gesellschafterrechten	2132
 § 90 Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft	2133
I. Überblick	2135
II. Typisch Stille Gesellschaft	2135
1. Besteuerung des Geschäftsinhabers	2135
a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	2135
b) Gewerbesteuer	2138
2. Besteuerung des typisch Stillen Gesellschafters	2140
a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	2140
b) Gewerbesteuer	2148
III. Atypisch Stille Gesellschaft	2148
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	2148
a) Steuersubjekt/Gewinnerzielungssubjekt	2148
b) Gewerbbliche Einkünfte des Stillen Gesellschafters/ Sonderbetriebsvermögen/Sonderbetriebseinnahmen	2151
c) Zeitpunkt der Zurechnung von Gewinnanteilen	2153
d) Verlustanteile des stillen Gesellschafters	2153

Inhaltsverzeichnis

e) Einheitliche und gesonderte Feststellung	2156
f) Thesaurierungsbegünstigung gem. § 34a EStG	2157
g) Steuerermäßigung nach § 35 EStG	2157
h) Anwendung der Zinsabzugsbeschränkung der § 4h EStG, § 8a KStG	2158
i) Auswirkungen auf ertragsteuerliche Organschaftsverhältnisse	2159
2. Gewerbesteuer	2159
a) Objektive Gewerbesteuerpflicht	2159
b) Subjektive Gewerbesteuerpflicht	2160
c) Freibetrag	2160
3. Beteiligung im finanzgerichtlichen Verfahren	2161
3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers	
§ 91 Auflösung der Stillen Gesellschaft	2162
I. Allgemeines	2163
II. Auflösung durch Kündigung	2163
1. Die ordentliche Kündigung	2163
a) Gesetzliche Regelung	2163
b) Schranken der Ausübung des Kündigungsrechts	2164
c) Vertragliche Beschränkungen des Kündigungsrechts	2165
2. Die außerordentliche Kündigung	2166
a) Gesetzliche Regelung	2166
b) Einzelfälle	2167
c) Umdeutung der unwirksamen außerordentlichen in ordentliche Kündigung	2168
d) Die außerordentliche Kündigung bei fehlerhaftem Vertragsschluss	2168
e) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft	2169
3. Kündigung durch einen Gesellschaftergläubiger	2170
III. Auflösung durch Ausschluss eines Gesellschafters oder Übernahme des Unternehmens durch einen Gesellschafter	2170
IV. Auflösung durch den Tod eines Gesellschafters	2171
1. Tod des Geschäftsinhabers	2171
2. Kein Auflösungsgrund: Der Tod des Stillen Gesellschafters	2172
3. Gesellschaftsvertragliche Regelungen	2172
a) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Geschäftsinhabers	2172
b) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Stillen Gesellschafters	2173
V. Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters	2175
1. Insolvenz des Geschäftsinhabers	2175
2. Insolvenz des Stillen Gesellschafters	2175
3. Vertragliche Regelungen für den Fall der Insolvenz eines Gesellschafters	2176
VI. Sonstige Auflösungsgründe	2176
1. Ablauf der vereinbarten Vertragsdauer, der Bedingungseintritt und die einvernehmliche Auflösung	2176
2. Rückgewähr der Einlage	2176
3. Zweckerreichung oder Unmöglichkeit der Zweckerreichung	2176
a) Allgemeines	2176
b) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft	2177
4. Beendigung der als Geschäftsinhaber beteiligten Handelsgesellschaft	2177
5. Konfusion	2178
6. Veräußerung, Verschmelzung oder Umwandlung des Unternehmens	2178
§ 92 Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft	2178
I. Die Folgen der Gesellschaftsauflösung	2179
1. Auflösung und Beendigung der Gesellschaft	2179
2. Abfindung des Stillen Gesellschafters	2180
II. Das Auseinandersetzungsguthaben bei der typischen Stillen Gesellschaft	2180
1. Die Auseinandersetzungsbilanz	2180
a) Erfolgs- oder Vermögensbilanz?	2180
b) Wertansätze in der Auseinandersetzungsbilanz	2184

Inhaltsverzeichnis

2. Berechnung des Auseinandersetzungsguthabens	2186
a) Gesamtabrechnung	2186
b) Berechnung des Guthabens	2186
3. Auseinandersetzungsschulden	2187
III. Das Auseinandersetzungsguthaben bei atypischen Stillen Gesellschaften	2188
1. Stille Gesellschaften mit Geschäftsführungsbeteiligung	2188
2. Stille Gesellschaften mit Vermögensbeteiligung	2188
3. Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter	2189
a) Folgen des Ausscheidens einzelner Gesellschafter	2189
b) Berechnung des Guthabens	2190
IV. Die Rechnungslegung	2190
1. Rechnungslegungspflicht des Geschäftsinhabers	2190
a) Rechnungslegung als Geschäftsführungsmaßnahme	2190
b) Fristen	2190
2. Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters	2190
V. Die Auszahlung des Auseinandersetzungsguthabens	2191
1. Entstehung und Fälligkeit	2191
2. Verzinsung	2191
3. Gerichtliche Geltendmachung	2192
a) Verfahren	2192
b) Darlegungs- und Beweislast	2192
4. Abwicklung anderer Ansprüche	2193
VI. Die Abwicklung schwebender Geschäfte	2193
1. Inhalt und Bedeutung der gesetzlichen Regelung	2193
2. Begriff der schwebenden Geschäfte	2194
3. Abwicklung	2194
4. Abrechnung	2194
VII. Vereinbarungen zur Auseinandersetzung	2195
1. Vereinbarungen zu den Auflösungsfolgen	2195
2. Vereinbarungen zur Auseinandersetzungsberechnung	2195
3. Vereinbarungen zu schwebenden Geschäften	2196
 § 93 Auseinandersetzungsansprüche in der Insolvenz des Geschäftsinhabers	2196
I. Die Auseinandersetzung der Gesellschafter in der Insolvenz des Geschäftsinhabers	2197
II. Der Auseinandersetzungsanspruch als Insolvenzforderung	2199
1. Die Forderung wegen der Einlage als Insolvenzforderung	2199
2. Fälle der Nachrangigkeit der Einlageforderung	2200
a) Nachrang aufgrund Gesetzes	2200
b) Stille Beteiligungen mit Rangrücktritt	2202
c) Eigenkapital gleichgestellte Einlagen	2202
III. Die Pflicht zur Einzahlung einer rückständigen Einlage zur Insolvenzmasse	2204
IV. Die Anfechtung der Einlagenrückgewähr	2206
1. Die Anfechtung nach § 136 InsO	2206
2. Die Anfechtung nach § 135 InsO	2208
3. Weitere Anfechtungstatbestände	2209
V. Die Stille Gesellschaft im Insolvenzplanverfahren des Geschäftsinhabers	2209
 § 94 Steuerliche Folgen der Auflösung	2210
I. Die typisch stille Gesellschaft	2211
1. Die Beendigung der typisch stillen Gesellschaft	2211
a) Auflösung einer stillen Gesellschaft, die bis zum 1.1.2009 begründet wurde	2211
b) Auflösung einer stillen Gesellschaft, die nach dem 31.12.2008 begründet wurde	2212
2. Die Veräußerung der stillen Beteiligung	2213
a) Veräußerung einer typisch stillen Gesellschaft, die im Privatvermögen des stillen Gesellschafters gehalten wird	2213
b) Veräußerung einer im Betriebsvermögen gehaltenen typisch stillen Gesellschaft	2214

Inhaltsverzeichnis

II. Die atypisch stille Gesellschaft	2214
1. Überblick	2214
2. Die Auflösung und Beendigung der atypisch stillen Gesellschaft durch Ausscheiden des stillen Gesellschafters	2215
a) Aufgabegewinn bzw. -verlust auf Ebene des atypisch stillen Gesellschafters	2215
b) Anschaffungskosten auf Ebene des Geschäftsinhabers	2216
c) Begünstigungsmöglichkeiten eines gewerblichen Veräußerungs- bzw. Aufgabegewinns	2216
3. Die Auflösung und Beendigung der atypisch stillen Gesellschaft durch Übereignung des Unternehmens auf den atypisch stillen Gesellschafter	2216
4. Die Übertragung auf Dritte	2217
5. Weitergehende Auswirkungen des Gesellschafterwechsels	2217
a) Auswirkungen auf einen Zinsvortrag gem. § 4h EStG auf Ebene der stillen Gesellschaft	2217
b) Auswirkung auf Thesaurierungsbegünstigung auf Ebene der stillen Gesellschaft	2218
6. Gewerbesteuerliche Auswirkungen	2218
a) Gewerbesteuerliche Behandlung eines Aufgabe- bzw. Veräußerungsgewinns	2218
b) Auswirkungen auf gewerbesteuerliche Verlustvorträge	2219

5. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 95 Die fehlerhafte Stille Gesellschaft	2221
I. Allgemeines	2222
1. Grundlegendes zur fehlerhaften Gesellschaft	2222
2. Anwendung dieser Grundsätze auf die stille Gesellschaft?	2223
a) Meinungsstand	2223
b) Stellungnahme	2225
c) Grundsätze über die fehlerhafte Gesellschaft auch bei zweigliedriger stiller Gesellschaft	2225
II. Anlegerschutz in der fehlerhaften stillen Gesellschaft	2226
1. Wirtschaftlicher Hintergrund	2226
2. Rechtliche Hauptfragen	2226
a) Typische Fehlerquellen	2226
b) Rückwirkende Nichtigkeit oder Kündigung für die Zukunft?	2226
c) Bestehen eines Schadensersatzanspruchs?	2227
d) Abwicklung verbundener Darlehensverträge	2227
3. Typische Fehlerquellen bei der stillen Beteiligung durch Verbraucher	2227
a) Geltung der Verbraucherwiderrufs-Vorschriften im Gesellschaftsrecht?	2227
b) Arglistige Täuschung	2230
4. Rechtsfolgen fehlerhafteter stiller Gesellschaften	2231
a) In Vollzugsetzung einer fehlerhaften stillen Gesellschaft	2231
b) Abwicklung der in Vollzug gesetzten stillen Gesellschaft	2232
5. Schadensersatzansprüche des stillen Gesellschafters	2232
a) Ausgangssituation	2232
b) Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs	2232
c) Dogmatische Einordnung	2233
d) Beschränkung der Schadensersatzansprüche bei mehrgliedriger stiller Gesellschaft	2234
e) Wahlrecht des stillen Gesellschafters/Kombination der Ansprüche bei zweigliedriger stiller Gesellschaft	2235
6. Kreditfinanzierte Einlage bei fehlerhafter stiller Beteiligung	2237
a) Trennung zwischen Gesellschaftsvertrag und Darlehensvertrag	2237
b) Verbindung gemäß § 358 BGB	2237
c) Widerrufsrechte des Verbrauchers	2238
d) Einwendungsbeschwerde gemäß § 359 BGB	2241

Inhaltsverzeichnis

§ 96 Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei (Anlage-)Kommanditgesellschaften	2241
I. Grundlagen	2243
1. Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei Personengesellschaften	2243
2. Die Anwendung der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auf rechtsgeschäftliche Änderungen einer bereits bestehenden KG	2243
a) Organisationsrelevante Geschäfte	2243
b) Notwendigkeit einer rechtsgeschäftlichen Grundlage	2244
c) Relevante Mängel	2244
d) Mängel der Vertretungsmacht und fehlende Einbeziehung	2244
e) Vollzug des Änderungsgeschäfts	2246
f) Ausnahmen	2246
g) Verbraucherschutz	2247
h) Berufung auf Treu und Glauben und den Wegfall der Geschäftsgrundlage	2247
II. Einzelne fehlerhafte Änderungsgeschäfte	2247
1. Einführung	2247
2. Der fehlerhafte Beitritt	2247
a) Rechtsgeschäftliche Grundlage	2247
b) Fehlerhaftigkeit	2248
c) Vollzug	2248
d) Wirkung des fehlerhaften Beitritts: Haftung und Arglisteinrede	2248
e) Beitritt nicht voll Geschäftsfähiger	2249
f) Geltendmachung	2249
g) Rechtsfolgen und finanzielle Risiken für Gesellschafter	2251
3. Fehlerhaftes Ausscheiden	2251
a) Der Tatbestand des Ausscheidens	2251
b) Mögliche Fehler	2252
c) Vollzug	2252
d) Wirkung	2252
e) Schutz nicht voll Geschäftsfähiger	2252
f) Geltendmachung	2253
4. Fehlerhafte Rechtsnachfolge in die Gesellschafterstellung	2254
a) Rechtsgeschäftliche Nachfolge	2254
b) Rechtsnachfolge von Todes wegen	2255
5. Fehlerhafte Auflösung	2255
a) Meinungsstand	2255
b) Geltendmachung	2255
6. Sonstige fehlerhafte Vertrags- und Strukturänderungen	2256
a) Ausgangslage	2256
b) Einzelfälle	2256
c) Offene Fragen	2257
d) Abgrenzung zur Nichtigkeitsklage	2257
III. Rechtsstil fehlerhaft beigetretener Kapitalanleger	2259
1. Rechtsfolgen für Kommanditisten	2259
a) Isolierter Beitritt	2259
b) Kreditfinanzierter Beitritt als „verbundenes Geschäft“	2259
2. Rechtsfolgen für mittelbare Gesellschafter	2260
a) Treugeber als „wirtschaftlicher Vertragspartner“ der Gesellschaft	2261
b) Keine unmittelbare (Außen-)Haftung	2261
c) Die Innenhaftung der Treugeber	2261
Sachverzeichnis	2263