

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 (<i>Gummert</i>) | 1 |
| § 2 Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle (<i>Möhrle</i>) | 8 |
| § 3 Firma (<i>Quinke</i>) | 41 |
| § 4 Eintragung in das Handelsregister (<i>Wolff</i>) | 84 |
| § 5 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte (<i>Wolff</i>) | 122 |
| § 6 Kartellrechtliche Grenzen (<i>Hoffmann/Doehner</i>) | 130 |

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

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

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

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

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

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

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

| | |
|---|-----|
| § 28 Die KG als Trägerin von Rechten und Pflichten (<i>Herchen</i>) | 570 |
| § 29 Die Haftung des Komplementärs (<i>Herchen</i>) | 577 |
| § 30 Die Haftung des Kommanditisten (<i>Herchen</i>) | 608 |
| § 31 Gesellschafterregress (Ausgleich) (<i>Herchen</i>) | 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 Gesellschafterstellung (<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 |

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>Schönhaus</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>Schönhaus</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>Schönhaus</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 Ausdrücke (§ 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) Vertrauensschutz durch Rechtsscheinhaftung | 114 |
| b) Registerpublizität als typisierte Vertrauensschutzregelung | 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 eingereicherter 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) Einflussenerwerb | 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) Aufwendungsersatz | 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. Aufwendungsersatz | 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 Beschlußfassung „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 Justitiabilität der Zustimmungsverweigerung – Stimpfpflichten | 314 |
| 1. Der Ausgangspunkt der Problematik | 314 |
| 2. Geschäftsführungsmaßnahmen | 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 Beschlußverfahren unter der Geltung des Einstimmigkeitsprinzips | 326 |
| 2. Das Beschlußverfahren unter der Herrschaft des Mehrheitsprinzips | 328 |
| VII. Fehlerhafte Beschlüsse und Abwehrrechte | 329 |
| 1. Beschlußmängel und Legitimationsmängel der Beschlußausführung | 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) Unterteilte 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 Entnahme- und Gewinnauszahlungsrecht | 467 |
| 1. Entnahme und Gewinnauszahlung | 467 |
| 2. Einfluss der Treuepflicht | 468 |
| a) § 122 Abs. 1 Hs. 2 HGB | 468 |
| b) Entnahmebeschränkungen 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 Entnahme- 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 Kommanditgesellschaften | 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. Grundstücksübertragungen | 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) Sacheinlage | 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. Ehegüterrechtliche 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) Drittgäubigeransprüche und Drittschuldnerverbindlichkeiten | 715 |
| e) Ausgleichsansprüche zwischen Gesellschaftern | 715 |

| | |
|---|-----|
| 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: Enthftung 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) Vollunentgeltliches 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 nF) | 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 Nacherbfolge | 1052 |
| 1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen | 1052 |
| 2. Rechtsstellung 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 Nacherbfalles | 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 schwebenden 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 Verilberung 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) Ungedekte 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. Ausschluss | 1227 |
| a) Ausschluss aus der GmbH & Co. KG | 1227 |
| b) Ausschluss 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 haftungunschädlichen 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 EGIinsO 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 Rechtsvorgängern 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 Insolvenztatbestand 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) Betreff 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) Aufsichtsratsvergütungen | 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 unangemessenen 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 Mitunternehmerteils | 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 Fortführungsstatbestände 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 Übernahmeergebnisses | 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 Anwachsungsmodelle | 1539 |
| a) Zivilrechtliche Möglichkeiten | 1539 |
| b) Steuerliche Grundfragen | 1539 |
| 3. Anwachsung auf den Kommanditisten | 1539 |
| a) Zivilrecht | 1539 |
| b) Steuerrecht | 1540 |
| 4. Anwachsung 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 Anwachsungsmodells, 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 Nachlassgegenstand | 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. Erbschaft- 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) Erbschaft- und schenkungsteuerliche Behandlung | 1631 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| c) Ertragsteuerliche Behandlung | 1632 |
| d) Zuwendung des Nießbrauchsrechts selbst | 1633 |
| 5. Mittelbare Anteilsschenkungen/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) Außersteuerliche 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 Behaltefristen 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 Vollmachtserteilung | 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 Beitrittserklärung; Fehlerhafter Beitritt | 1697 |
| 1. Anfechtbarkeit der Beitrittserklärung | 1697 |
| a) Rechtsfolgen der Anfechtung | 1697 |
| b) Adressat der Anfechtungserklärung | 1699 |
| 2. Sonstige Wirksamkeitsmängel der Beitrittserklärung | 1700 |
| IV. Widerruf von Beitritt, Treuhandvertrag und Finanzierungsverträgen | 1700 |
| 1. Anwendbares Recht | 1700 |
| a) Haustürgeschäfte | 1700 |
| b) Verbraucherkreditgeschäfte | 1701 |
| 2. Widerruf der Beitrittserklärung 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. Einwendungsdurchgriff | 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. Geschäftsführungssonderrecht | 1754 |
| 6. Befreiung von den Beschränkungen des § 181 BGB | 1754 |
| 7. Sorgfalts- 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 Vermögensanlagegesetz 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 Kausalitätserfordernis | 1775 |
| f) Verschuldensunabhängigkeit | 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 finanzierenden 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 |
| 1. 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 oÄ | 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 |
| 1. 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 aF | 1839 |
| a) Grundtatbestand | 1839 |
| 3. Steuerstundungsmodelle gemäß § 15b EStG | 1840 |
| a) Sachlicher und zeitlicher Anwendungsbereich | 1840 |
| b) Verhältnis zu anderen Regelungen zur Beschneidung 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 |
| VII. 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 |
| VIII. „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) Begriff | 1851 |
| b) Begrenzung der Verklammerungsgrundsätze | 1851 |
| c) Bewertung | 1851 |
| IX. Auswirkungen der Zinsschranke bei der gewerblichen Publikums-KG | 1852 |
| X. 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 |
| XI. 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 |
| XII. 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) Einkünfterzielungsabsicht | 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 Schrottimmobilienfonds | 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 Fondsbeteiligungen | 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. Unternehmensnachfolgeregelungen | 1917 |
| § 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft | 1918 |
| I. Abgrenzung der Stillen Gesellschaft zu ähnlichen Rechtsverhältnissen | 1919 |
| 1. Die Unterscheidung zu anderen Personengesellschaften | 1919 |
| a) Personenhandelsgesellschaften 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. Geschäftsführungsbeteiligung 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) Personenhandelsgesellschaften | 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 Gesellschafter | 1976 |
| b) Beteiligung atypisch Stillen Gesellschafter | 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 Stillen Gesellschafter | 1982 |
| b) Beteiligung atypisch Stillen Gesellschafter | 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. Berufrechtliche Beteiligungsverbote | 1988 |
| a) Berufsspezifische Rechtsformbeschränkungen | 1988 |
| b) Berufrechtliche 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) Zustimmung- 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 Einlagenschuld | 2053 |
| V. Die Einlagepflicht nach Auflösung der Gesellschaft | 2054 |
| VI. Die Gutschrift auf dem Einlagekonto | 2054 |
| VII. Die dinglichen und obligatorischen Rechtsverhältnisse bezüglich 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) Gewerbliche Einkünfte des Stillen Gesellschafters/ Sonderbetriebsvermögen/Sonderbetriebseinnahmen | 2151 |
| c) Zeitpunkt der Zurechnung von Gewinnanteilen | 2153 |
| d) Verlustanteile des stillen Gesellschafters | 2153 |

| | |
|--|------|
| e) Einheitliche und gesonderte Feststellung | 2156 |
| f) Thesaurierungsbegünstigung gem. § 34a EStG | 2157 |
| g) Steuermäßigung 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 Auseinandersetzungsrechnung | 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 Auseinandersetzungsrechnung | 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 Aufgabegewinns 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 fehlerbehafteter stiller Gesellschaften | 2231 |
| a) Involzugsetzung 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) Einwendungsdurchgriff 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 Änderungsgeschäftes | 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 Arglistenrede | 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. Rechtsstellung 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 |