

## Inhaltsübersicht

Detaillierte Inhaltsverzeichnisse befinden sich vor den jeweiligen Paragraphen

Inhaltsverzeichnis .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	LIII
§ 1 Rechtsformwahl ( <i>Berberich/Haaf</i> ) .....	1
§ 2 Gründung und Kapitalaufbringung ( <i>Schwaiger</i> ) .....	51
§ 3 Der Gesellschafter/Die Gesellschaftervereinbarung ( <i>Schmiegelt/Schmidt</i> ) .....	119
§ 4 Die Beschlussfassung der Gesellschafter ( <i>Fischer/Schmidt</i> ) .....	171
§ 5 Der Geschäftsführer ( <i>Axhausen</i> ) .....	245
§ 6 Der Aufsichtsrat/Beirat ( <i>Müller</i> ) .....	313
§ 7 Finanzierung durch Gesellschafter ( <i>Schwaiger</i> ) .....	371
§ 8 Kapitalerhaltung ( <i>Jung/Otto</i> ) .....	449
§ 9 Rechnungslegung ( <i>Langseder</i> ) .....	517
§ 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung ( <i>Siemers/Birnbaum</i> ) .....	665
§ 11 Die Ertragsbesteuerung der GmbH und ihrer Anteilseigner ( <i>Sievert/Schulz</i> ) .....	755
§ 12 Der Gesellschaftsanteil im Rechtsverkehr ( <i>Schacht</i> ) .....	883
§ 13 Das Ausscheiden aus der GmbH ( <i>Müller/Maul</i> ) .....	937
§ 14 Umwandlung ( <i>Otto/Scholz</i> ) .....	999
§ 15 Die GmbH in der Krise ( <i>Axhausen/Rieser</i> ) .....	1107
§ 16 Auflösung und Liquidation ( <i>Helm/Haaf</i> ) .....	1163
§ 17 Die GmbH im Konzern ( <i>Vogt</i> ) .....	1207
§ 18 Die Unternehmergegesellschaft (haftungsbeschränkt) ( <i>Vogt</i> ) .....	1355
§ 19 Die GmbH im Internationalen Umwandlungssteuerrecht ( <i>Prinz/Hütig</i> ) .....	1381
§ 20 Nachfolgeplanung ( <i>Braun/Siemers</i> ) .....	1445
§ 21 Die öffentlich-rechtliche GmbH ( <i>Otto</i> ) .....	1561
§ 22 Die gemeinnützige GmbH ( <i>Helm/Haaf</i> ) .....	1583
Stichwortverzeichnis .....	1619

# Inhaltsverzeichnis

## § 1 Rechtsformwahl (*Berberich/Haaf*)

<b>A. Einleitung .....</b>	<b>2</b>
<b>B. Das Entscheidungsproblem der Rechtsformwahl .....</b>	<b>3</b>
I. Bedeutung .....	3
II. Vorgehensweise .....	4
III. Entscheidungskriterien .....	5
IV. Rechtsformalternativen .....	7
<b>C. Die GmbH im Vergleich zur Personengesellschaft .....</b>	<b>8</b>
I. Rechtsgestaltung und Haftung .....	8
II. Leitung und Überwachung .....	10
1. Selbst- oder Fremdorganschaft .....	10
2. Weisungsrecht .....	11
3. Informationsrecht .....	12
4. Aufsichtsrat/Unternehmensüberwachung .....	13
III. Finanzierung .....	13
1. Eigenfinanzierung .....	13
a) Beteiligungsfiananzierung .....	13
b) Selbstfinanzierung .....	14
2. Fremdfiananzierung .....	14
3. Mezzanine-Fiananzierung .....	15
IV. Besteuerung .....	16
1. Laufende Besteuerung der GmbH .....	17
a) Auf Ebene der Gesellschaft .....	17
b) Auf Ebene der Anteilseigner .....	19
2. Laufende Besteuerung der OHG/KG .....	21
3. Steuerlicher Belastungsvergleich zwischen GmbH und OHG .....	23
4. Steuerliche Behandlung der Veräußerung und des Erwerbs von Anteilen .....	27
a) GmbH-Anteile .....	27
b) OHG-Anteile .....	29
5. Erbschaftbesteuerung .....	30
a) GmbH-Anteile .....	30
b) OHG-Anteile .....	31
V. Mitbestimmung .....	31
VI. Gründungs- und Organisationsaufwand .....	32
VII. Rechnungslegung, Prüfung und Publizität .....	33
VIII. Konzernbildung .....	34
<b>D. Die GmbH im Vergleich zur Limited (Ltd.) .....</b>	<b>36</b>
<b>E. Die GmbH im Vergleich zur europäischen Aktiengesellschaft (SE) ....</b>	<b>36</b>
I. Vorbemerkungen .....	36
II. Rechts- und Organisationsverfassung .....	37

1. Gesellschaftsstatut .....	37
2. Satzung und Gründung .....	38
3. Gesellschaftskapital und Haftung .....	39
4. Organisationsstruktur und Geschäftsführung .....	40
<b>III. Finanzierung .....</b>	<b>41</b>
1. Eigenfinanzierung .....	41
a) Beteiligungfinanzierung .....	41
b) Selbstfinanzierung .....	41
2. Fremdfinanzierung .....	41
3. Mezzanine-Finanzierung .....	41
<b>IV. Besteuerung .....</b>	<b>42</b>
1. Gründung, Wegzug und Zuzug .....	42
a) Gründung .....	42
b) Wegzug und Zuzug .....	43
2. Laufende Besteuerung .....	43
a) Auf Ebene der Gesellschaft .....	43
b) Auf Ebene der Anteilseigner .....	43
<b>V. Mitbestimmung .....</b>	<b>44</b>
<b>VI. Gründungs- und Organisationsaufwand .....</b>	<b>45</b>
<b>VII. Rechnungslegung, Prüfung und Publizität .....</b>	<b>45</b>
<b>VIII. Konzernbildung .....</b>	<b>46</b>
<b>F. Die GmbH im Vergleich zur Unternehmergegesellschaft .....</b>	<b>47</b>
<b>G. Gesamtwertung .....</b>	<b>48</b>

## § 2 Gründung und Kapitalaufbringung (*Schwaiger*)

<b>A. Der Weg in die GmbH .....</b>	<b>54</b>
I. Grundlagen .....	54
1. Ausgangssituationen auf dem Weg in die GmbH .....	54
2. Gründung – Errichtung – Entstehung .....	55
3. Ablauf der Gründung .....	55
II. Stadien der GmbH-Gründung .....	56
1. Vogründungsstadium .....	57
a) Arten der Vogründungsgesellschaft .....	57
b) Gesellschaftsrechtliche Einordnung .....	58
c) Steuerliche Einordnung .....	58
d) Rechnungslegung .....	59
2. Gründungsstadium .....	60
a) Gesellschaftsrechtliche Einordnung .....	60
b) Steuerliche Einordnung .....	62
c) Rechnungslegung .....	63
3. Eingetragene GmbH .....	64
a) Rechtliche Wirkungen der Eintragung .....	64
b) Steuerliche Wirkungen der Eintragung .....	64
III. Persönliche Haftungsrisiken bei der Gründung .....	65
1. Haftung während des Vogründungsstadiums .....	66
2. Haftung während des Gründungsstadiums .....	66
a) Gründerhaftung .....	66
b) Handelndenhaftung .....	68

3. Haftung ab Eintragung .....	69
a) Differenzhaftung .....	69
b) Vorbelastungs- oder Unterbilanzaftung .....	70
<b>B. Abschluss des Gesellschaftsvertrags .....</b>	<b>71</b>
I. Vertragschließende .....	71
1. Anzahl der Gründer .....	71
2. Taugliche Gründer .....	71
a) Natürliche Personen .....	71
b) Juristische Personen .....	72
c) Gesamthandsgemeinschaften .....	72
II. Gesellschaftsvertrag .....	73
1. Feststellung .....	73
2. Rechtsnatur .....	74
III. Inhalt des Gesellschaftsvertrags .....	74
1. Satzungsbestandteile .....	74
2. Notwendiger Inhalt des Gesellschaftsvertrags .....	75
a) Firma der Gesellschaft .....	76
b) Sitz der Gesellschaft .....	78
c) Gegenstand des Unternehmens .....	79
3. Formbedürftiger fakultativer Inhalt .....	81
4. Sonstiger fakultativer Inhalt .....	81
5. Ausgestaltung von Gesellschaftsverträgen .....	82
a) Satzungsautonomie .....	82
b) Allgemeine Gestaltungshinweise .....	83
c) Fallgruppen .....	83
IV. Formvorschriften .....	84
1. Notarielle Beurkundung .....	84
a) Gründungsprotokoll .....	84
b) Umfang der Beurkundung .....	85
c) Auslandsbeurkundung .....	85
2. Unterzeichnung sämlicher Gesellschafter .....	86
a) Eigenhändige Unterzeichnung .....	86
b) Vollmacht und Vertretung .....	86
<b>C. Bestellung der Geschäftsführer .....</b>	<b>87</b>
I. Funktion der Geschäftsführung im Gründungsstadium .....	87
II. Bestellung der Gründungsgeschäftsführer .....	87
1. Bestellung im Gesellschaftsvertrag .....	87
2. Bestellung durch Beschluss .....	88
<b>D. Einlageleistung auf die Geschäftsanteile .....</b>	<b>88</b>
I. Kapitalaufbringung .....	88
1. Bestandteil des Gründungsvorgangs .....	88
2. Schaffung der Kapitalbasis .....	89
II. Stammkapital und Einlagen auf die Geschäftsanteile .....	90
1. Inhalt des Gesellschaftsvertrags .....	90
2. Stammkapital .....	90
a) Stammkapital und Gesellschaftsvermögen .....	91
b) Funktion des Stammkapitals .....	91

3. Einlagen auf die Geschäftsanteile .....	92
a) Übereinstimmung der Nennbeträge aller Geschäftsanteile mit Stammkapital .....	92
b) Stückelung der Beteiligung .....	92
c) Verknüpfung von Stammeinlage und Geschäftsanteil .....	92
<b>III. Einlagen auf das Stammkapital .....</b>	<b>93</b>
1. Einlageformen .....	93
a) Bareinlage .....	93
b) Sacheinlage .....	94
c) Mischeinlage .....	94
d) Gemischte Sacheinlage .....	94
2. Mindestbeträge und ausstehende Einlagen .....	94
a) Mindestbetrag des Stammkapitals .....	95
b) Mindestbetrag und Stückelung der Geschäftsanteile .....	95
c) Ausstehende Einlagen .....	95
3. Leistungen zur endgültigen freien Verfügung .....	96
4. Steuerwirkungen der Einlageleistung .....	97
a) Steuerfolgen bei der GmbH .....	97
b) Steuerfolgen beim Gesellschafter .....	97
5. Bilanzieller Ausweis der Einlageleistung .....	98
a) Eröffnungsbilanz .....	98
b) Ausstehende Einlagen .....	99
<b>IV. Besonderheiten bei Sacheinlagen .....</b>	<b>99</b>
1. Festsetzung im Gesellschaftsvertrag .....	99
2. Sacheinlagegegenstände .....	100
3. Wert der Sacheinlagen .....	100
4. Sachgründungsbericht .....	101
5. Verdeckte Sacheinlage .....	101
a) Grundkonstellation .....	101
b) Rechtsentwicklung .....	102
c) Tatbestand .....	103
d) Rechtsfolgen .....	104
<b>V. Reale Kapitalaufbringung .....</b>	<b>106</b>
1. Sicherstellung der Kapitalaufbringung .....	106
2. Kapitalaufbringungsschutz .....	107
a) Befreiung von der Einlageverpflichtung .....	107
b) Aufrechnung gegen Einlageverpflichtung .....	107
c) Zurückbehaltungsrecht an Sacheinlagen .....	107
d) Missachtung der Sacheinlagevorschriften .....	107
e) Rückfluss durch Hin- und Herzahlen .....	107
3. Rechtsfolgen versäumter Zahlungen auf Stammeinlagen .....	109
a) Verzugszinsen (§ 20 GmbHG) .....	109
b) Ausschluss sämiger Gesellschafter (§ 21 GmbHG) .....	109
c) Haftung des Rechtsvorgängers (§ 22 GmbHG) .....	109
d) Verwertung des Geschäftsanteils (§ 23 GmbHG) .....	110
e) Ausfallhaftung (§ 24 GmbHG) .....	110
4. Sondervorteile und Gründungsaufwand .....	110
a) Sondervorteile .....	111
b) Gründungsaufwand .....	111
<b>E. Anmeldung und registergerichtliches Verfahren .....</b>	<b>112</b>
I. Abschluss des Gründungsvorgangs .....	112

<b>II. Voraussetzungen und Inhalt der Anmeldung .....</b>	<b>112</b>
1. Voraussetzungen .....	112
2. Inhalt .....	113
a) Der Anmeldung beizufügende Unterlagen .....	113
b) Versicherungen der Geschäftsführer .....	113
c) Angabe der inländischen Geschäftsanschrift und der Vertre- tungsbefugnis .....	114
d) Einreichung der Unterlagen .....	115
<b>III. Sanktionen bei fehlerhafter Anmeldung .....</b>	<b>115</b>
1. Verfahrensmängel .....	115
2. Gründungshaftung .....	115
3. Bankenhaftung .....	116
4. Strafandrohung .....	116
<b>IV. Registergerichtliches Verfahren .....</b>	<b>116</b>
1. Prüfungspflicht des Registrators .....	116
2. HR-Eintragung und Bekanntmachungen .....	117

### **§ 3 Der Gesellschafter (Schmiegelt/Schmidt)**

<b>A. Vorbemerkung .....</b>	<b>120</b>
<b>B. Die Stellung der Gesellschafter in der GmbH .....</b>	<b>120</b>
I. Die Gesellschafter als oberstes Gesellschaftsorgan .....	120
II. Delegation von Gesellschafterkompetenzen .....	121
III. Besondere Gesellschaftereigenschaften .....	123
<b>C. Allgemeine Verhaltensgrundsätze .....</b>	<b>124</b>
I. Treuepflicht .....	125
II. Gleichbehandlungsgrundsatz .....	130
<b>D. Die Gesellschafterrechte .....</b>	<b>132</b>
I. Inhaber der Gesellschafterrechte .....	132
II. Gesellschafterrechte als Vermögens- und Verwaltungsrechte .....	132
III. Gesellschafterrechte und Drittrechte von Gesellschaftern .....	133
IV. Begründung, Änderung und Aufhebung allgemeiner Gesell- schafterrechte .....	134
V. Gesellschaftersonderrechte .....	135
VI. Einzelne Gesellschafterrechte .....	137
1. Informationsrechte .....	139
a) Informationsrecht gemäß § 51 a GmbHG .....	139
b) Informationsrecht zu Beschlussgegenständen .....	149
c) Informationsrecht gegenüber Mitgesellschaftern .....	150
2. Allgemeines Prüfungs- und Überwachungsrecht gegenüber der Geschäftsführung .....	151
3. Geltendmachung von Ersatzansprüchen der Gesellschaft gemäß § 46 Ziff. 8 Alt. 1 GmbHG .....	152
4. Vertretung der Gesellschaft in Prozessen mit Geschäftsführern gemäß § 46 Ziff. 8 Alt. 2 GmbHG .....	154
5. Klagebefugnis einzelner Gesellschafter zugunsten der Gesellschaft .....	155

<b>E. Die Gesellschafterpflichten .....</b>	157
I. Schutzfunktion der allgemeinen Gesellschafterpflichten .....	157
II. Adressaten der allgemeinen Gesellschafterpflichten .....	157
III. Einzelne Gesellschafterpflichten .....	157
1. Wettbewerbsverbot .....	158
2. Geheimhaltungspflicht .....	159
IV. Gesellschaftsvertragliche Gesellschafterpflichten .....	160
<b>F. Gesellschaftervereinbarungen .....</b>	164
I. Gründe für den Abschluss von Gesellschaftervereinbarungen .....	164
II. Rechtsnatur .....	165
III. Inhalt von Gesellschaftervereinbarungen .....	165
IV. Gestaltungsgrenzen .....	167
V. Ausübungsgrenzen .....	167
VI. Durchsetzung .....	168
VII. Form .....	168

**§ 4 Die Beschlussfassung der Gesellschafter (*Fischer/Schmidt*)**

<b>A. Vorbemerkung .....</b>	173
<b>B. Die Beschlussfassung in Gesellschafterversammlungen .....</b>	174
I. Einberufung einer Gesellschafterversammlung .....	174
1. Zuständigkeit zur Einberufung .....	174
2. Pflicht zur Einberufung einer Gesellschafterversammlung .....	176
a) Einberufung in ausdrücklich bestimmten Fällen .....	176
b) Einberufung im Interesse der Gesellschaft .....	176
c) Einberufung bei Verlust der Hälfte des Stammkapitals .....	177
d) Einberufungsverlangen einer Minderheit und Selbsthilferecht ....	177
e) Abdingbarkeit durch Satzung .....	180
3. Form und Inhalt der Einberufung einer Gesellschafterversammlung	180
a) Einberufung durch Ladung .....	180
b) Adressaten der Einladung .....	181
c) Ladungsfrist .....	182
d) Ankündigung der Tagesordnungspunkte .....	183
e) Ort und Termin der Gesellschafterversammlung .....	183
f) Abdingbarkeit durch Satzung .....	184
g) Fehlerhafte Einberufung .....	185
II. Recht zur Teilnahme an Gesellschafterversammlungen .....	185
1. Inhalt des Teilnahmerechts .....	185
2. Teilnahmerecht der Gesellschafter .....	186
a) Inhaber des Teilnahmerechts .....	186
b) Ausschluss des Teilnahmerechts .....	187
c) Gesetzliche und rechtsgeschäftliche Vertretung .....	187
3. Teilnahmerecht Dritter .....	188
4. Verletzung des Teilnahmerechts .....	189
III. Durchführung der Gesellschafterversammlung .....	189
1. Versammlungsleiter .....	189
2. Protokollierung von Gesellschafterbeschlüssen .....	190
IV. Zustandekommen von Gesellschafterbeschlüssen .....	191
1. Antrag zur Beschlussfassung .....	191

2. Abstimmung .....	192
3. Beschlussfeststellung .....	193
4. Weitere Erfordernisse .....	194
<b>V. Vollversammlung .....</b>	<b>194</b>
<b>C. Die Beschlussfassung außerhalb von Gesellschafterversammlungen ...</b>	<b>195</b>
I. Verfahren gem. § 48 Abs. 2 GmbHG .....	195
II. Satzungsregelungen .....	196
<b>D. Die Beschlussfassung in Ein-Mann-Gesellschaften .....</b>	<b>197</b>
<b>E. Stimmrecht und Stimmrechtsausübung .....</b>	<b>198</b>
I. Inhalt und Grenzen des Stimmrechts .....	198
II. Stimmkraft der Gesellschafter .....	199
III. Inhaber des Stimmrechts .....	200
1. Stimmrecht der Gesellschafter .....	200
2. Stimmrechtsausübung durch Dritte .....	200
3. Verbot der Stimmrechtsabspaltung und einheitliche Stimmabgabe ...	202
IV. Stimmrechtsausschluss .....	203
1. Allgemeines .....	203
2. Entlastung eines Gesellschafters .....	204
3. Befreiung von einer Verbindlichkeit .....	205
4. Vornahme eines Rechtsgeschäfts .....	205
5. Einleitung oder Erledigung eines Rechtsstreits .....	206
6. Anwendungsgrenzen des § 47 Abs. 4 GmbHG .....	206
a) Sozialakte .....	206
b) Wichtiger Grund für Beschlussfassung .....	207
c) Weitere Einzelfälle .....	208
d) Abdingbarkeit des § 47 Abs. 4 GmbHG .....	209
e) Missachtung des Stimmverbots .....	209
7. Anwendbarkeit des § 181 BGB .....	209
8. Ruhen der Mitgliedschaftsrechte für die eigenen Anteile der GmbH .....	210
9. Analoge Anwendbarkeit der §§ 71 b, 71 d AktG .....	210
V. Stimmbindungsvereinbarungen .....	211
1. Inhalt und Wirksamkeit .....	211
2. Zulässigkeitsgrenzen .....	212
3. Durchsetzung und Vollstreckbarkeit .....	213
<b>VI. Haftung wegen Stimmrechtsausübung .....</b>	<b>214</b>
<b>VII. Wirksamkeit der Stimmabgabe .....</b>	<b>214</b>
<b>F. Mehrheitserfordernisse .....</b>	<b>215</b>
I. Beschlussfähigkeit .....	215
II. Gesetzliche Mehrheitserfordernisse .....	216
III. Gesellschaftsvertragliche Mehrheitserfordernisse .....	216
<b>G. Änderung des Gesellschaftsvertrages .....</b>	<b>217</b>
I. Gesellschaftsvertrag als Gegenstand der Änderung .....	217
II. Begriff der Änderung .....	218
III. Durchführung der Änderung .....	219
1. Zwingende Zuständigkeit der Gesellschafter .....	219

2. Beschlussmehrheit .....	220
a) Dreiviertel-Mehrheit .....	220
b) Anpassung der Gewinnverwendungsregel bei Altgesellschaften .....	220
c) Leistungsvermehrung .....	220
d) Zweckänderung nur einstimmig .....	221
3. Notarielle Beurkundung des Änderungsbeschlusses .....	221
IV. Eintragung in das Handelsregister .....	223
1. Anmeldung .....	223
2. Rechtswirkungen .....	223
V. Exkurs: Umstellung von DM auf Euro .....	223
<b>H. Aufhebung von Gesellschafterbeschlüssen .....</b>	<b>225</b>
<b>I. Auslegung von Gesellschafterbeschlüssen .....</b>	<b>226</b>
<b>J. Fehlerhafte Gesellschafterbeschlüsse .....</b>	<b>226</b>
I. Allgemeines .....	226
II. Scheinbeschlüsse (Nichtbeschlüsse) .....	227
III. Unwirksame Beschlüsse .....	227
IV. Niedrige Beschlüsse .....	228
1. Einberufungsmängel .....	228
2. Beurkundungsmängel .....	230
3. Unvereinbarkeit mit dem Wesen der GmbH und Inhaltsverstöße .....	230
4. Sittenverstoß .....	231
5. Niedrigkeitsklärung .....	231
6. Weitere Niedrigkeitsgründe .....	231
7. Teilniedrigkeit .....	231
8. Bedeutung und Rechtsfolgen der Niedrigkeit .....	232
9. Heilung der Niedrigkeit .....	232
V. Anfechtbare Beschlüsse .....	233
1. Anfechtbarkeit im Allgemeinen .....	233
2. Anfechtungsgründe .....	233
3. Ausschluss der Anfechtbarkeit .....	235
VI. Rechtsbehelfe bei fehlerhaften Beschlüssen .....	236
1. Klagearten .....	236
2. Rechtsschutzzinteresse .....	238
3. Prozessbeteiligte .....	238
4. Klagefrist .....	239
5. Weitere Verfahrensfragen .....	241
6. Urteilswirkungen .....	242
7. Einstweiliger Rechtsschutz .....	242
 <b>§ 5 Der Geschäftsführer (Ahausen)</b>	
<b>A. Bestellung und Anstellung .....</b>	<b>247</b>
I. Bestellung .....	247
1. Bedeutung der Bestellung für die Gesellschaft .....	247
a) Einführung .....	247
b) Zuständigkeit für die Bestellung .....	249
c) Dauer der Bestellung .....	250
d) Geschäftsführerstellung als Sonderrecht .....	250
e) Persönliche Voraussetzungen des Geschäftsführers .....	250
2. Fehlerhafte Bestellung und faktischer Geschäftsführer .....	251

<b>3. Erlöschen der Bestellung .....</b>	<b>252</b>
a) Gesetzliches Ende .....	252
b) Rechtsgeschäftliches Ende durch auflösende Bedingung .....	252
c) Liquidation der Gesellschaft .....	252
<b>4. Notgeschäftsführer .....</b>	<b>253</b>
<b>5. Niederlegung des Amtes .....</b>	<b>253</b>
<b>6. Eintragung im Handelsregister .....</b>	<b>254</b>
<b>II. Anstellung .....</b>	<b>255</b>
<b>1. Der Anstellungsvertrag .....</b>	<b>255</b>
a) Abschluss und inhaltlicher Rahmen des Anstellungsvertrages .....	256
b) Form des Vertrages .....	257
c) Mangelhafter Vertrag .....	257
<b>2. Vergütung des Geschäftsführers .....</b>	<b>258</b>
a) Nachzahlungsverbot .....	258
b) Angemessenheit .....	260
<b>3. Vergütungsformen und Vergütungssysteme .....</b>	<b>262</b>
a) Festgehalt .....	262
b) Tantiemen .....	263
c) Beteiligungsmodelle .....	265
d) Altersversorgung .....	266
e) Sonderformen der Vergütung .....	271
<b>4. Sozialversicherungsrechtliche Stellung des Geschäftsführers .....</b>	<b>273</b>
<b>III. Abberufung und Kündigung des Anstellungsvertrages .....</b>	<b>274</b>
<b>1. Abberufung .....</b>	<b>274</b>
<b>2. Kündigungsrechte und Kündigungsschutz .....</b>	<b>276</b>
<b>3. Vereinbarte Beendigung des Vertrages .....</b>	<b>278</b>
<b>4. Steuerliche Behandlung von Abfindungen .....</b>	<b>278</b>
<b>B. Rechte, Pflichten und Aufgaben der Geschäftsführer .....</b>	<b>279</b>
<b>I. Rechtliches Dürfen und Können der Geschäftsführer .....</b>	<b>279</b>
<b>1. Geschäftsführung .....</b>	<b>279</b>
a) Gesetzliche Regeln .....	279
b) Beschränkung der Geschäftsführung .....	280
c) Rechtswidrige Beschränkungen der Geschäftsführung .....	281
d) Mitbestimmung und Geschäftsführung .....	282
<b>2. Vertretung der Gesellschaft .....</b>	<b>283</b>
a) Gesetzlicher Umfang der Vertretungsbefugnis .....	283
b) Vertretungsregelung bei Mehrheit von Geschäftsführern .....	285
c) Selbstkontrahieren .....	287
<b>3. Allgemeine Schranken der Geschäftsführung und Vertretung .....</b>	<b>289</b>
a) Treuepflicht .....	289
b) Wettbewerbsverbot .....	289
<b>II. Pflichten und Aufgaben der Geschäftsführer .....</b>	<b>291</b>
<b>1. Internes Kontrollsysteem, Risikofrüherkennung und Corporate Governance .....</b>	<b>291</b>
<b>2. Rechnungslegung .....</b>	<b>293</b>
<b>3. Auskunftspflicht gegenüber den Gesellschaftern .....</b>	<b>293</b>
<b>4. Formalpflichten .....</b>	<b>293</b>
a) Anmeldungen und Anzeigen .....	293
b) Angabepflichten auf Geschäftsbriefen .....	294
c) Einberufung der Gesellschafterversammlung .....	295

5. Steuerliche Pflichten .....	295
a) Pflichten in der laufenden Besteuerung .....	295
b) Pflichten in der Betriebspfprüfung .....	296
6. Pflichten des Geschäftsführers bei Verlust der Hälfte des Stammkapitals, bei Zahlungsunfähigkeit, Überschuldung und drohender Zahlungsunfähigkeit .....	297
a) Verlust der Hälfte des Stammkapitals .....	297
b) Pflichten des Geschäftsführers bei Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung der GmbH .....	297
<b>C. Risiken aus der Geschäftsführertätigkeit .....</b>	<b>298</b>
I. Haftung .....	298
1. Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	298
a) Haftung nach § 43 GmbHG .....	298
b) Haftung bei Insolvenzverschleppung (§ 64 S. 1 und 2 GmbHG, § 15a Abs. 1 InsO) .....	300
c) Erweiterte Geschäftsführerhaftung nach § 64 S. 3 GmbHG .....	302
d) Weitere Haftungstatbestände des GmbH-Rechts .....	303
e) Haftung aus unerlaubter Handlung .....	303
2. Haftung gegenüber den Gesellschaftern und Dritten .....	303
a) Ansprüche der Gesellschafter .....	303
b) Ansprüche Dritter .....	304
3. Haftung der Gesellschaft für Handeln der Geschäftsführer .....	308
4. Beschränkung der Haftung der Leitungsorgane durch Umsetzung von Corporate Governance-Standards .....	308
5. Versicherbarkeit .....	309
II. Strafrechtliche Verantwortlichkeit der Geschäftsführer .....	309
1. Straftaten und Ordnungswidrigkeiten des Bilanzrechts (§§ 331, 334 HGB) .....	309
2. Verspätete oder unterlassene Anmeldung der Insolvenz .....	310
3. Insolvenzstrafarten .....	310
4. Untreuestrafbarkeit .....	311

## **§ 6 Der Aufsichtsrat/Beirat (*Müller*)**

<b>A. Einführung .....</b>	<b>315</b>
I. Vorbemerkung .....	315
II. Bedeutung und Verbreitung .....	315
III. Begriffsbestimmungen und Abgrenzungen .....	316
1. Der fakultative Aufsichtsrat .....	316
2. Der obligatorische Aufsichtsrat .....	317
a) Drittbeauftragungsgesetz .....	317
b) Mitbestimmungsgesetz 1976 .....	318
c) Montan-Mitbestimmungsgesetz 1951 und Mitbestimmungsergänzungsgesetz 1956 .....	319
d) Feststellung des anzuwendenden Aufsichtsratssystems .....	319
e) Koexistenz anderer Gremien neben dem obligatorischen Aufsichtsrat .....	320
3. Der Beirat .....	321
4. Der Gesellschafterausschuss .....	324
5. Beratungsverträge .....	325

<b>B. Der fakultative Aufsichtsrat/Beirat</b>	326
I. Grundsatz der Gestaltungsfreiheit	326
II. Zusammensetzung und persönliche Voraussetzungen	327
III. Bestellung, Amtszeit und Abberufung	328
IV. Innere Ordnung, Beschlussfassung und Beschlusskontrolle	330
1. Innere Ordnung	330
2. Beschlussfassung	331
3. Beschlusskontrolle	333
V. Aufgaben und Kompetenzen	335
1. Überblick	335
2. Überwachung der Geschäftsführung	335
3. Prüfung des Jahresabschlusses	336
4. Einberufung der Gesellschafterversammlung und Vertretung gegenüber der Geschäftsführung	338
5. Einfluss auf die Geschäftsführung	338
6. Übertragung von Befugnissen der Gesellschafterversammlung	339
7. Informationsrechte des Aufsichtsrats/Beirats	340
VI. Rechtsstellung und Vergütung	341
1. Rechtsstellung	341
2. Vergütung	342
3. Steuerliche Behandlung	343
a) Bei der GmbH	343
b) Bei den Aufsichtsräten/Beiräten	344
VII. Verantwortlichkeit	346
<b>C. Der obligatorische Aufsichtsrat</b>	350
I. Vorbemerkung	350
II. Der AR nach dem DittelbG	351
1. Grundlagen	351
2. Maßgebliche Arbeitnehmerzahl	352
3. Die Bildung des Aufsichtsrats	353
4. Mitgliederzahl und Zusammensetzung	354
5. Bestellung	355
6. Amtszeit und Abberufung	356
7. Innere Ordnung, Beschlussfassung und Beschlusskontrolle	357
8. Aufgaben und Kompetenzen	358
a) Überwachung der Geschäftsführung	358
b) Prüfung des Jahresabschlusses	359
c) Geschäftsführung und zustimmungspflichtige Geschäfte	359
d) Anwendung der Regeln über den fakultativen Aufsichtsrat	360
III. Der AR nach dem MitbestG	360
1. Grundlagen	360
2. Maßgebliche Arbeitnehmerzahl	361
3. Größe und Zusammensetzung	362
4. Aufgaben und Kompetenzen	362
a) Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer	362
b) Anstellungsverträge mit den Geschäftsführern	363
c) Vertretung der Gesellschaft	363
d) Ausübung von Beteiligungsrechten	364
f) Innere Ordnung und Beschlussfassung	365

IV. Rechtsstellung und Vergütung .....	365
1. Rechtsstellung .....	365
2. Steuerliche Behandlung der Vergütung .....	366
<b>D. Der Prüfungsausschuss .....</b>	<b>366</b>
I. Sonderregelung für die kapitalmarktorientierte GmbH .....	366
II. Prüfungsausschuss bei Vorhandensein eines Aufsichtsrats .....	366
1. Obligatorischer Aufsichtsrat .....	366
2. Fakultativer Aufsichtsrat .....	367
III. Prüfungsausschuss bei Fehlen eines Aufsichtsrats .....	368
1. Grundsatz .....	368
2. Zusammensetzung .....	368
3. Kompetenzen .....	369
<b>E. Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung (D&amp;O) .....</b>	<b>369</b>
I. Allgemeine Überlegungen .....	369
II. Ausgestaltung .....	369
III. Steuerliche Behandlung .....	370

**§ 7 Finanzierung durch Gesellschafter (*Schwaiger*)**

<b>A. Vorbemerkung .....</b>	<b>373</b>
<b>B. Kapitalerhöhung .....</b>	<b>376</b>
I. Überblick .....	376
1. Begriff der Kapitalerhöhung .....	376
2. Arten der Kapitalerhöhung .....	377
a) Kapitalerhöhung durch Zuführung neuer Mittel .....	377
b) Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln .....	377
c) Kombination der beiden Kapitalerhöhungarten .....	377
3. Motive für eine Kapitalerhöhung .....	378
II. Ablauf der Kapitalerhöhung durch Zuführung neuer Mittel .....	379
1. Beschlussfassung der Kapitalerhöhung .....	379
a) Erhöhungsbeschluss .....	379
b) Zulassungsbeschluss .....	381
c) Genehmigtes Kapital .....	382
2. Durchführung der Kapitalerhöhung .....	383
a) Übernahmevertrag .....	383
b) Aufbringung des erhöhten Stammkapitals .....	384
c) Anmeldung und registergerichtliches Verfahren .....	386
3. Folgen der Kapitalerhöhung .....	386
a) Auswirkungen bei der GmbH .....	386
b) Auswirkungen beim Gesellschafter .....	386
III. Ablauf der Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln .....	389
1. Beschlussfassung der Kapitalerhöhung .....	389
a) Form .....	389
b) Voraussetzungen .....	389
c) Inhalt .....	391
2. Anmeldung der Kapitalerhöhung und registergerichtliches Verfahren .....	391
3. Folgen der Kapitalerhöhung .....	392
a) Auswirkungen bei der GmbH .....	392
b) Auswirkungen beim Gesellschafter .....	392

<b>C. Nachschüsse .....</b>	<b>393</b>
I. Überblick .....	393
II. Beschränkte und unbeschränkte Nachschusspflicht .....	394
1. Begründung der Nachschusspflicht .....	394
2. Zahlung der Nachschüsse .....	394
a) Einforderung .....	394
b) Bilanzielle Behandlung .....	395
c) Rechte des Gesellschafters .....	396
d) Steuerliche Behandlung .....	396
3. Rechtsfolgen bei Säumnis .....	396
a) Bei beschränkter Nachschusspflicht .....	396
b) Bei unbeschränkter Nachschusspflicht .....	397
4. Rückzahlung von Nachschüssen .....	399
a) Voraussetzungen und Rechtsfolgen .....	399
b) Steuerliche Behandlung .....	399
<b>D. Nebenleistungen .....</b>	<b>400</b>
I. Überblick .....	400
II. Inhalt und rechtliche Behandlung der Nebenleistungen .....	401
1. Leistungsinhalt .....	401
2. Mitgliedschaftliche Bindung .....	402
3. Abwicklung der Leistungspflichten .....	403
a) Einforderung .....	403
b) Ausführungsvertrag .....	403
c) Bilanzielle und steuerliche Behandlung .....	403
d) Leistungsstörungen .....	404
e) Rückzahlung .....	405
<b>E. Verdeckte Einlagen .....</b>	<b>406</b>
I. Überblick .....	406
II. Verdeckte Zuführungen von Eigenkapital .....	406
1. Handelsrecht .....	406
a) Offene Einlagen .....	406
b) Verdeckte Einlagen .....	407
2. Steuerrecht .....	408
a) Begriff der verdeckten Einlage .....	408
b) Steuerliche Behandlung .....	411
<b>F. GmbH &amp; Still .....</b>	<b>417</b>
I. Überblick .....	417
II. Die stille Gesellschaft .....	418
1. Begründung .....	418
2. Gesetzliche und vertragliche Ausgestaltung .....	419
a) Typische stille Gesellschaft .....	419
b) Atypische stille Gesellschaft .....	421
3. GmbH-Beteiligung und stille Beteiligung .....	422
4. Bilanzielle Behandlung .....	423
5. Steuerliche Behandlung .....	424
a) Ertragsteuern .....	424
b) Substanzsteuern .....	429
6. Übertragung und Auflösung der stillen Gesellschaft .....	430

<b>G. Genussrechte .....</b>	<b>431</b>
I. Überblick .....	431
II. Behandlung der Finanzierungs-Genussrechte .....	432
1. Entstehung .....	432
2. Inhalt .....	433
a) Rechtsnatur und Ausgestaltung des Genussrechts .....	433
b) Verhältnis zum Gesellschaftsrecht .....	435
c) Übertragbarkeit .....	435
d) Haftung .....	436
3. Bilanzielle Behandlung .....	436
a) Bei der Gesellschaft .....	436
b) Beim Genussrechtsinhaber .....	438
4. Steuerliche Behandlung .....	439
a) Ertragsteuern .....	439
b) Substanzsteuern .....	443
5. Beendigung .....	444
<b>H. Darlehensfinanzierung .....</b>	<b>445</b>
I. Überblick .....	445
II. Zivilrechtliche Behandlung .....	446
III. Bilanzieller Ausweis .....	446
IV. Steuerliche Behandlung .....	447
1. Einkommen-/Körperschaftsteuer .....	447
2. Gewerbeertragsteuer .....	448
 § 8 Kapitalerhaltung (Jung/Otto) .	
<b>A. Erhaltung des Stammkapitals .....</b>	<b>451</b>
I. Überblick zu §§ 30 und 31 GmbHG .....	451
II. Das Auszahlungsverbot (§ 30 GmbHG) .....	453
1. Verminderung des zur Erhaltung des Stammkapitals erforderlichen Vermögens .....	453
2. Ermittlung des Vermögens .....	455
a) Bilanzierungs- und Bewertungsgrundsätze .....	456
b) Abweichungen vom Jahresabschluss .....	458
3. Maßgeblicher Zeitpunkt .....	458
4. Verfahren der Ermittlung des Vermögens .....	459
5. Zulässige und unzulässige Leistungen .....	459
a) Austauschgeschäft und Drittgeschäfte .....	459
b) Leistungsäquivalenz im Rahmen des § 30 GmbHG .....	460
c) Verbindlichkeiten und Sicherheiten zugunsten eines Gesellschafters .....	462
d) Erwerb eigener Anteile und Einziehung von Anteilen .....	463
e) Steuerliche verdeckte und offene Gewinnausschüttungen .....	464
6. Zahlungsempfänger .....	465
a) Gesellschafter als Leistungsempfänger .....	465
b) Dritte als Leistungsempfänger .....	466
7. Gültigkeit des Geschäfts, Leistungsverweigerungsrecht .....	467
a) Maßgeblichkeit der objektiven Vermögenslage .....	467
b) Wirkung gegenüber Dritten .....	468
III. Erstattungspflicht und Haftung (§ 31 GmbHG) .....	469
1. Erstattungsberechtigter .....	469

2.	Anspruchsgegner .....	469
a)	Gesellschafter .....	469
b)	Dritte als Anspruchsgegner .....	470
c)	Nahestehende Personen und verbundene Unternehmen .....	471
3.	Inhalt des Erstattungsanspruchs .....	471
a)	Rückgewähr von Zahlungen und anderen Leistungen .....	471
b)	Durchsetzung des Anspruchs .....	473
c)	Steuerliche Behandlung der Erstattung .....	473
4.	Guter Glaube und Gläubigerschutz .....	474
a)	Anforderungen an den Gutgläubenschutz .....	474
b)	Erforderlichkeit der Erstattung .....	475
5.	Haftung der Mitgesellschafter .....	476
a)	Doppelte Subsidiarität .....	476
b)	Gesellschafterstellung .....	476
c)	Inhalt und Umfang der Haftung .....	477
d)	Steuerliche Behandlung der Haftung .....	478
6.	Beweislast .....	478
7.	Erlass .....	478
8.	Verjährung .....	479
9.	Haftung der Geschäftsführer .....	480
a)	Schadensersatzpflicht gegenüber der Gesellschaft .....	480
b)	Ersatzpflicht ggü. den haftenden Gesellschaftern .....	480
c)	Konkurrerende Gesellschafterhaftung .....	481
d)	Rückgriff .....	481
e)	Steuerliche Behandlung der Haftung .....	481
10.	Anspruchskonkurrenzen .....	482
<b>IV.</b>	<b>Gutgläubig bezogene Gewinnanteile .....</b>	<b>482</b>
1.	Überblick zu § 32 GmbHG .....	482
2.	Voraussetzungen des § 32 GmbHG .....	483
a)	Begünstigte Gewinnanteile .....	483
b)	Rückforderungsanspruch der Gesellschaft .....	484
c)	Gutgläubigkeit des Gesellschafters .....	485
d)	Beweislast .....	485
3.	Rechtsfolgen .....	486
a)	Gutgläubigkeit .....	486
b)	Bösgläubigkeit .....	486
c)	Steuerliche Behandlung der Dividendenerstattung .....	487
d)	Gewinnauszahlung an Dritte .....	488
<b>B.</b>	<b>Kapitalherabsetzung .....</b>	<b>489</b>
I.	Überblick zu § 58 bis § 58f GmbHG .....	489
II.	Zwecke der Kapitalherabsetzung .....	490
1.	Rückzahlung und Erlass von Einlagen .....	490
2.	Abfindung .....	491
3.	Einstellung in Rücklagen .....	491
4.	Beseitigung einer Unterbilanz .....	491
5.	Sanierung .....	492
III.	Kapitalherabsetzungsbeschluss .....	492
1.	Änderung des Gesellschaftsvertrages .....	492
2.	Inhalt des Beschlusses bei ordentlicher Kapitalherabsetzung .....	493
a)	Zweck der Kapitalherabsetzung .....	493

b) Höhe der Kapitalherabsetzung .....	493
c) Auswirkungen auf Geschäftsanteile .....	494
3. Inhalt des Beschlusses bei vereinfachter Kapitalherabsetzung .....	495
a) Zweck der Kapitalherabsetzung .....	495
b) Höhe der Kapitalherabsetzung .....	495
c) Auswirkungen der Kapitalherabsetzung .....	496
<b>IV. Durchführung der ordentlichen Kapitalherabsetzung .....</b>	<b>496</b>
1. Gläubigerschutz .....	496
a) Bekanntmachung und Gläubigeraufruf .....	496
b) Einzelmitteilungen .....	497
c) Widerspruchsrecht der Gläubiger .....	498
2. Anmeldung zum HR .....	498
a) Sperrfrist .....	498
b) Anmeldung .....	498
c) Versicherung .....	499
3. Eintragung und Veröffentlichung .....	499
4. Vollzug der ordentlichen Kapitalherabsetzung .....	500
a) Rechnungslegung .....	500
b) Sonstige Rechtshandlungen der Geschäftsführung .....	500
c) Vorzeitige Zahlung .....	500
<b>V. Durchführung der vereinfachten Kapitalherabsetzung .....</b>	<b>502</b>
1. Zulässigkeit der vereinfachten Kapitalherabsetzung .....	502
2. Anpassung der Nennbeträge .....	503
3. Eintragung ins HR .....	504
4. Verwendung der gewonnenen Beträge .....	504
a) Einstellung in die Kapitalrücklage .....	504
b) Ausschüttungsbeschränkungen für Mehrbeträge .....	506
c) Beschränkung der zukünftigen Gewinnausschüttung .....	507
5. Rückbeziehung der Kapitalherabsetzung .....	508
<b>VI. Vereinfachte Kapitalherabsetzung mit gleichzeitiger Kapitalerhöhung ....</b>	<b>509</b>
<b>VII. Steuerliche Behandlung der Kapitalherabsetzung nach dem Halbeinkünfteverfahren .....</b>	<b>511</b>
<b>C. Regeln über Gesellschafterdarlehen .....</b>	<b>512</b>
I. Entstehungsgeschichte .....	512
II. Regelungen zu Gesellschafterdarlehen im Insolvenzrecht .....	513
1. Allgemeine Regelungen .....	513
2. Regelungen in der Insolvenzordnung .....	513
3. Sanierungsprivileg .....	514
4. Kleinbeteiligtenprivileg .....	514
III. Regelungen zu Gesellschafterdarlehen im Anfechtungsrecht .....	514
IV. Vereinfachtes Zustellungsrecht .....	515
 <b>§ 9 Rechnungslegung (<i>Langesder</i>)</b>	
<b>A. Einleitung .....</b>	<b>518</b>
<b>B. Buchführung .....</b>	<b>522</b>
I. Buchführungspflicht .....	522
II. Anforderungen an die Buchführung .....	524
1. Buchführungsgrundsätze .....	524
2. Buchführungssystem und Buchführungsformen .....	525

III. Ort der Buchführung .....	528
IV. Aufbewahrungspflichten .....	529
V. Folgen von Verstößen gegen die Buchführungspflicht .....	532
<b>C. Inventar .....</b>	<b>533</b>
I. Inhalt und Aufgabe .....	533
II. Inventur .....	534
III. Ausnahmen von der jährlichen Bestandsaufnahme .....	536
<b>D. Eröffnungsbilanz .....</b>	<b>536</b>
<b>E. Jahresabschluss .....</b>	<b>540</b>
I. Aufstellungspflicht, Aufgaben des Jahresabschlusses, Geschäftsjahr .....	540
II. Größenklassen, kapitalmarktorientierte GmbHs, Befreiung von den Rechnungslegungsvorschriften für Kapitalgesellschaften .....	542
III. Verantwortlichkeit der Geschäftsführer .....	549
IV. Aufstellungsfrist .....	551
V. Bilanz und Gewinn- und Verlustrechnung .....	551
1. Gesetzliches Gliederungsschema .....	551
2. Gliederungsgrundsätze und Ausweiswahlrechte .....	557
3. Besondere Bilanzierungsvorschriften des GmbHG .....	561
4. Darstellung der Ergebnisverwendung .....	564
5. Exkurs: E-Bilanz .....	566
VI. Anhang .....	574
<b>F. Lagebericht .....</b>	<b>585</b>
<b>G. Konzernrechnungslegung .....</b>	<b>596</b>
I. Inhalt und Aufgaben .....	596
II. Aufstellungspflicht .....	597
1. Mögliche Beherrschung als Grundtatbestand .....	598
2. Unwiderlegbare Beherrschungsvermutungen .....	600
3. Gemeinschaftsunternehmen und Gleichordnungskonzerne .....	602
4. Befreiung von der Aufstellungspflicht .....	603
5. Unterzeichnung, Folgen bei nicht fristgerechter Aufstellung .....	604
III. Wesentliche Aufstellungsgrundsätze .....	605
1. Maßgebende Rechnungslegungsvorschriften .....	605
2. Einzubeziehende Unternehmen (Konsolidierungskreis) .....	606
3. Vollkonsolidierung .....	607
4. Quotenkonsolidierung .....	611
5. Equity-Methode .....	612
IV. Konzernanhang, Kapitalflussrechnung, Eigenkapitalspiegel, Segmentberichterstattung und Konzernlagebericht .....	614
V. Sanktionen .....	618
<b>H. Prüfung .....</b>	<b>619</b>
I. Prüfungspflicht .....	619
II. Gegenstand und Umfang der Abschlussprüfung .....	620
III. Bestellung des Abschlussprüfers .....	622
1. Wahl des Abschlussprüfers .....	623

2. Prüfungsauftrag .....	625
3. Änderungen in der Person des Abschlussprüfers .....	626
IV. Einsichts- und Auskunftsrechte .....	627
V. Prüfungsergebnis .....	629
1. Prüfungsbericht .....	629
2. Bestätigungsvermerk .....	632
VI. Nachtragsprüfung .....	635
VII. Verantwortlichkeit des Abschlussprüfers .....	636
1. Gesetzliche Pflichtprüfung .....	636
2. Freiwillige Prüfung .....	638
VIII. Prüfungsausschuss bei kapitalmarktorientierten Gesellschaften .....	639
<b>J. Vorlagepflichten .....</b>	<b>640</b>
<b>K. Feststellung des Jahresabschlusses .....</b>	<b>644</b>
I. Feststellungsbeschluss .....	644
II. Änderung des festgestellten Jahresabschlusses .....	646
III. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit des festgestellten Jahresabschlusses .....	649
<b>L. Publizität .....</b>	<b>654</b>

**§ 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung**  
*(Siemers/Birnbaum)*

<b>A. Vorbemerkung .....</b>	<b>669</b>
<b>B. Ergebnisermittlung .....</b>	<b>670</b>
I. Ergebnisermittlungsregeln .....	670
1. Einleitung .....	670
2. Erträge einer Körperschaft aus offenen Gewinnausschüttungen .....	671
3. Erträge einer Körperschaft aus verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) .....	671
4. Erträge aus der Veräußerung von Beteiligungen .....	672
5. Erträge aus der Veräußerung von Organbeteiligungen .....	673
6. Abzugsverbot gem. § 8b Abs. 3 KStG .....	674
7. Berücksichtigung des § 8b KStG bei der Gewerbesteuer .....	674
8. Teilwertabschreibungen und -zuschreibungen auf Beteiligungen .....	674
9. Teilwertabschreibung auf Forderungen an Beteiligungsgesellschaften .....	675
10. Beteiligungen an Personengesellschaften .....	676
II. Gestaltungsmöglichkeiten bei der Bilanzierung .....	676
1. Einleitung .....	676
2. Kompetenzen .....	677
3. Grundsätze der Bilanzierung nach BilMoG .....	677
a) Grundsatz der wirtschaftlichen Zurechnung .....	677
b) Grundsatz der Ansatzstetigkeit .....	678
c) Verrechnung von Vermögensgegenständen und Schulden nach § 246 Abs. 2 S. 2 HGB nF .....	678
d) Aktivierung der nicht entgeltlich erworbenen Gegenstände des Anlagevermögens .....	678
e) Abschaffung der umgekehrten Maßgeblichkeit .....	679
4. Ansatz- und Bewertungswahlrechte .....	679
a) Wegfall von Bilanzierungswahlrechten nach dem BilMoG .....	679

b)	Aktive Steuerabgrenzung .....	680
c)	Passive Steuerabgrenzung .....	681
d)	Pensionsrückstellungen .....	682
e)	Drohverlustrückstellungen .....	682
f)	Rückstellungen für unterlassene Instandhaltung .....	683
5.	Bewertung nach BilMoG .....	683
a)	Bilanzierung von Finanzinstrumenten .....	683
b)	Bildung von Bewertungseinheiten .....	684
c)	Rückstellungsbewertung .....	684
d)	Außerplanmäßige Abschreibungen .....	684
e)	Währungsumrechnung .....	685
f)	Bewertungswahlrecht bei der Ermittlung der Herstellungskosten .....	685
g)	Aktivierung von Zinsen .....	685
h)	Bewertungsstetigkeit und § 255 HGB .....	686
6.	Methodenwahlrechte .....	686
a)	AfA-Methoden .....	687
b)	Bewertung geringwertiger Wirtschaftsgüter bzw. Vermögensgegenstände .....	688
c)	Bewertung des Umlaufvermögens .....	689
7.	Bewertungsstetigkeit .....	690
a)	Bewertungsstetigkeit als GoB .....	690
b)	Abweichungen vom Grundsatz der Bewertungsstetigkeit .....	690
c)	Grundsatz der Bewertungsstetigkeit bei Gegenständen einer Gattung .....	691
8.	Zuschreibungen .....	691
III.	Beeinflussung des Gewinns durch Sachverhaltsgestaltung .....	691
1.	Ausgliederung: Grundsätze .....	691
2.	Ausgliederung auf eine Personengesellschaft .....	692
3.	Ausgliederung auf eine Kapitalgesellschaft .....	693
4.	Forderungsverzicht gegen Besserungsschein .....	694
a)	Ebene der Gesellschaft .....	694
b)	Ebene des Gesellschafters .....	695
C.	Ergebnisverwendung .....	695
I.	Formen der Ergebnisverwendung .....	695
1.	Vollausschüttung oder Thesaurierung .....	695
2.	Missbräuchliche Thesaurierung .....	696
3.	Sonderfälle der Ergebnisverwendung .....	697
a)	Vorzugsrechte .....	697
b)	Disquotale Ausschüttung .....	698
c)	Dividendengarantie/Festverzinsung .....	698
d)	„Entnahmerecht“ .....	699
e)	Weitere Modelle der Steuerung des Gewinnzuflusses .....	700
4.	Schütt-Aus-Hol-Zurück-Verfahren .....	700
5.	Vorabausschüttungen .....	701
a)	Definition .....	701
b)	Voraussetzungen .....	701
c)	Vorbehalt der Rückzahlung .....	701
d)	Zwischenbilanz/Voraussetzung .....	702
e)	Steuerliche Behandlung der Vorabausschüttung .....	702
6.	Aufhebung von Gewinnverwendungsbeschlüssen .....	703
a)	Wirksamer Aufhebungsbeschluss .....	703

b) Steuerliche Auswirkung der Aufhebung .....	704
c) Steuerliche Auswirkung bei Nichtigkeit .....	704
II. Verfahrensablauf .....	705
1. Normalstatut .....	705
a) Aufstellung des Jahresabschlusses durch den Geschäftsführer .....	705
b) Vorlegungspflicht .....	705
c) Beschlussfassung durch die Gesellschafterversammlung .....	706
d) Verzögerung der Feststellung des Jahresabschlusses .....	706
e) Fehlerhafter Jahresabschluss .....	706
f) Folgen eines fehlerhaften Jahresabschlusses .....	707
2. Abweichende Regelung .....	707
a) Delegation auf andere Gremien oder Personen .....	707
b) Delegation auf den gesetzlich vorgeschriebenen Aufsichtsrat .....	708
3. Kompetenzverteilung bei der Bilanzierung .....	708
a) Grenzen des Weisungsrechts der Gesellschafterversammlung .....	709
b) Meinungsverschiedenheiten zwischen Gesellschaftern und Geschäftsführern .....	710
c) Änderung der Satzung zugunsten des Geschäftsführers .....	710
III. Übergangsregelung, wenn die Gewinnverwendungsregelung im Gesellschaftsvertrag auf § 29 GmbHG aF beruht .....	710
1. Die Übergangsregelung im Einzelnen .....	711
a) Unbegrenzte Fortgeltung des Vollausschüttungsgebots .....	711
b) Beibehaltung des Vollausschüttungsanspruchs .....	711
2. Beschluss über die Anpassung und Minderheitenrechte .....	712
<b>D. Gewinnanspruch .....</b>	<b>712</b>
I. Gewinnanspruch und Grundsätze der Ergebnisverteilung .....	712
1. Definition des Gewinnanspruchs .....	712
2. Grundsätze der Ergebnisverwendung .....	713
a) Im Verhältnis der Geschäftsanteile zueinander .....	713
b) Eingezogene Anteile .....	713
c) Abweichender Aufteilungsmaßstab nach Gesellschaftsvertrag .....	713
d) Nachträgliche Abänderung des Gewinnverteilungsmaßstabes .....	713
II. Gegenstand des Gewinnanspruchs .....	714
1. Gewinnvortrag .....	715
2. Einstellung in die Gewinnrücklage .....	715
3. Gewinnanspruch bei teilweiser Ergebnisverwendung .....	715
4. Gewinnbeteiligung Dritter .....	715
a) Tantiemen .....	716
b) Partiarische Rechtsverhältnisse .....	716
c) Genussrechte .....	716
5. Ausschüttungssperren .....	716
6. Änderung der Bilanz bei abweichender Gewinnausschüttung .....	717
III. Zeitgleiche Aktivierung des Gewinnanspruchs .....	717
1. Handelsrechtlich .....	718
2. Steuerrechtlich .....	718
IV. Auszahlungsanspruch .....	719
1. Forderungsrecht .....	719
2. Fälligkeit, Verjährung .....	719
V. Schicksal des Gewinnanspruchs beim Anteilsverkauf .....	719
1. Vertragliche Absprache .....	720

2. Verkauf mit Ausschüttungsanspruch durch eine natürliche Person als Gesellschafter .....	720
a) Verkauf einer nicht wesentlichen Beteiligung .....	720
b) Verkauf einer wesentlichen Beteiligung .....	721
3. Keine gesonderte Aktivierung des „gekauften“ Gewinnanspruchs .....	721
4. Vorabaußchüttung durch die Verkäufer .....	722
<b>VI. Einbehaltung der Kapitalertragsteuer durch die Gesellschaft .....</b>	<b>722</b>
1. „Stehenlassen“ von Dividenden und Stundung des Auszahlungsanspruchs .....	723
2. Anrechnung der Kapitalertragsteuer .....	723
3. Kapitalertragsteuer bei Ausschüttung an ausländische Körperschaften als Gesellschafter .....	723
<b>VII. Gewinnanspruch und §§ 30ff. GmbHG .....</b>	<b>724</b>
1. Verstoß gegen §§ 30, 31 GmbHG durch Gewinnausschüttung .....	724
2. Guthaben aus Ausschüttungsansprüchen als kapitalersetzende Darlehen .....	724
<b>E. Verdeckte Gewinnausschüttung .....</b>	<b>725</b>
I. Verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) im Handelsrecht .....	725
1. Definition .....	725
2. Zulässigkeit der vGA .....	726
a) Absolute Grenzen der §§ 30, 31 GmbHG .....	726
b) Zulässigkeit einer vGA bei Mehrheitsbeschluss .....	726
c) Beachtung des Gleichbehandlungsgrundsatzes .....	727
d) Verzicht auf den Gleichbehandlungsgrundsatz durch Gesellschaftsvertrag .....	727
e) Verletzung der Treuepflicht .....	727
f) Beseitigung des Verstoßes gegen die Treuepflicht .....	728
g) Zusammenfassung .....	728
3. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit eines Gesellschafterbeschlusses über eine vGA .....	728
a) Nichtigkeit des Beschlusses .....	728
b) Anfechtbarkeit des Beschlusses .....	729
4. Rechtsfolgen der unzulässigen vGA .....	729
a) Rückforderungsansprüche der Gesellschaft .....	729
b) Ausgleichsansprüche der Gesellschafter gegen die Gesellschaft ...	731
c) Schadensersatzansprüche .....	731
d) Aktivierung des Rückforderungsanspruchs .....	732
5. Angabe der zulässigen vGA im Anhang der GmbH .....	732
II. Verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) im Steuerrecht .....	732
1. Definition .....	732
2. „Rein steuerliche vGA“ .....	733
3. Steuerliche Auswirkungen der vGA .....	733
a) Auswirkungen in der Steuerbilanz .....	733
b) Korrespondenzprinzip bei vGA .....	734
c) Kapitalertragsteuer bei vGA .....	734
d) Gewerbesteuerliche Auswirkungen .....	735
e) vGA und steuerlicher Verlustrücktrag .....	735
f) Umsatzsteuerliche Auswirkungen .....	735
g) Rückgängigmachung der vGA .....	736
h) Leistungen zwischen verbundenen Unternehmen als vGA .....	737
i) ABC der verdeckten Gewinnausschüttung .....	738

**§ 11 Die Ertragsbesteuerung der GmbH  
und ihrer Anteilseigner (Sievert/Schulz)**

<b>A. Die Ertragsteuern der Gesellschaft</b> .....	758
I. Körperschaftsteuer .....	758
1. Einleitung .....	758
a) Die geschichtliche Entwicklung des Körperschaftsteuerrechts bis 2000 .....	758
b) Änderungen durch die Unternehmensteuerreform 2001 .....	759
c) Wesentliche gesetzgeberische Maßnahmen bis 2007 .....	761
d) Unternehmensteuerreform 2008 .....	762
e) Weitere Reformen bis 2013 .....	764
f) Die Steuerbelastung der GmbH im internationalen Vergleich ....	765
g) Zuständigkeit und Körperschaftsteueraufkommen .....	766
2. Die allgemeinen Besteuerungsgrundsätze .....	767
a) Die GmbH als selbständiges Steuersubjekt .....	767
b) Überleitung vom Gewinn zum körperschaftsteuerlichen Einkommen .....	769
c) Die Besteuerung des Einkommens .....	776
d) Übergangsregelungen .....	777
3. Sonderaspekte bei der laufenden Besteuerung .....	788
a) Verlustverrechnung .....	788
b) Steuerfreie, steuerbegünstigte und tarifbesteuerte Einnahmen ....	799
c) Auswirkungen von verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) ....	800
d) Gesellschafterfremdfinanzierung .....	801
e) Steuerbelastung bei Ausschüttung ohne ausreichendes verwendbares Eigenkapital .....	816
f) Steuerliche Fördermaßnahmen: Investitionszulagengesetz 2007 ..	817
g) Sonstige Fördergesetze .....	820
4. Die steuerfreie GmbH .....	821
a) Die gemeinnützige GmbH.....	821
b) Die Unterstützungs-GmbH .....	822
c) Beginn und Erlöschen einer Steuerbefreiung .....	823
5. Die Körperschaftsteuer der GmbH im Veranlagungszeitraum .....	823
a) Entstehung der Körperschaftsteuer .....	823
b) Schema: Ermittlung der Körperschaftsteuer des Veranlagungszeitraums .....	824
6. Besteuerungsverfahren .....	825
a) Allgemeines .....	825
b) Steuererklärungspflicht .....	825
c) Durchführung der Besteuerung (Veranlagung) .....	825
7. Verfahren bei Gewinnausschüttungen .....	826
a) Einbehaltung und Abführung von Kapitalertragsteuer .....	826
b) Bescheinigungen .....	827
c) Haftungsfragen .....	827
II. Der Solidaritätszuschlag .....	828
III. Die Gewerbeertragsteuer .....	828
1. Einleitung .....	828
2. Die allgemeinen Besteuerungsgrundsätze .....	830
a) Bernessungsgrundlage und Steuerfestsetzung .....	830
b) Begründung und Beendigung der Steuerpflicht .....	830

c) Überleitung vom körperschaftsteuerpflichtigen Einkommen zum Gewerbeertrag .....	831
d) Ermittlung des Steuermessbetrages aus Gewerbeertrag .....	836
e) Festsetzung, Erhebung und Entrichtung der Gewerbesteuer .....	837
f) Zerlegung des Steuermessbetrages .....	838
g) Die gewerbesteuерliche Organschaft .....	838
<b>B. Besteuerung der Gesellschaft .....</b>	<b>839</b>
I. Das Problem der Doppelbesteuerung .....	839
II. Vermeidung und Verminderung der Doppelbesteuerung ohne Doppelbesteuerungsabkommen .....	839
1. Entlastung durch die Anrechnungsmethode .....	839
2. Die direkte Anrechnung .....	840
3. Die indirekte Anrechnung .....	841
III. Vermeidung und Verminderung der Doppelbesteuerung durch Doppelbesteuerungsabkommen .....	841
1. Die Rechtsnatur der Doppelbesteuerungsabkommen .....	841
2. Die Bedeutung der Ansässigkeit .....	842
3. Die Zuordnung zu den DBA-Einkunftsarten .....	843
4. Die direkte Anrechnung nach DBA .....	845
5. Die Freistellungsmethode nach DBA .....	846
IV Einschränkungen bei der Ausnutzung des internationalen Steuergefälles .....	847
1. Steuerminderung durch Gewinnverlagerung .....	847
a) Einführung einer allgemeinen Entstrickungs-/Verstrickungsregel .....	848
b) Dokumentation und Angemessenheit von Verrechnungspreisen .....	850
2. Investitionen in ausländischen Betriebsstätten .....	852
a) Einkommensermittlungsprobleme .....	852
b) Probleme der Verlustkompensation .....	854
3. Investitionen in ausländischen Kapitalgesellschaften .....	855
a) Allgemeines .....	855
b) Basisgesellschaften .....	855
c) Verrechnungspreiskorrekturen .....	856
4. Die Besteuerung von Zwischengesellschaften nach dem Außensteuergesetz .....	859
V Besondere Verfahrensvorschriften für die grenzüberschreitende Besteuerung .....	864
1. Mitwirkungspflichten .....	864
2. Amts- und Rechtshilfe .....	866
3. Verständigungsverfahren .....	868
<b>C. Ertragsteuern des Gesellschafters aus seiner Beteiligung .....</b>	<b>870</b>
I. Einleitung .....	870
II. Unbeschränkt steuerpflichtiger Gesellschafter .....	871
1. Natürliche Personen/Personengesellschaften .....	871
a) Einführung der Abgeltungssteuer, Teileinkünfteverfahren .....	871
b) Behandlung der vGA .....	875
c) Halb-/Teileinkünfteverfahren für Dividenden .....	876
2. Kapitalgesellschaften als Anteilseigner .....	876
a) Unmittelbare Beteiligungen an einer GmbH .....	876
b) Mittelbare Beteiligung an einer GmbH über eine Personengesellschaft .....	878

III. Beschränkt steuerpflichtige Gesellschafter .....	878
IV. Behandlung der Kapitalertragsteuer .....	879
V. Gewerbesteuer .....	881
 <b>§ 12 Der Geschäftsanteil im Rechtsverkehr (Schacht)</b>	
<b>A. Veräußerung von GmbH-Geschäftsanteilen .....</b>	<b>884</b>
I. Gesellschaftsrecht .....	884
1. Überblick .....	884
2. Kaufverhandlungen/Information des Käufers .....	885
a) Vertragsanbahnung .....	885
b) Ansprüche aus Vertragsverhandlungen/Abbruch von Verhandlungen .....	886
c) Aufklärungspflicht/Schutzpflichten/Schadenersatz .....	886
d) Prüfung der Gesellschaft (Due Diligence)/Auskunftserteilung an den Käufer .....	889
3. Das gesetzliche System der Gewährleistungen beim Kauf von GmbH-Geschäftsanteilen .....	892
4. Verpflichtungsgeschäft .....	893
a) Form .....	893
b) Formbedürftige Verpflichtungsgeschäfte .....	894
c) Formfreie Abtretungsverpflichtungen .....	896
d) Formpflicht bei gesellschaftsrechtlichen Vorgängen .....	897
e) Umfang der Formpflicht .....	898
f) Heilung bei Verstoß gegen Formvorschriften .....	898
5. Die Abtretung des GmbH-Geschäftsanteils .....	899
a) Vertrag und Inhalt .....	899
b) Form und Umfang des Formzwangs .....	901
c) Formfreie Geschäfte .....	902
d) Folge des Verstoßes gegen die Formvorschrift .....	902
e) Einschränkung der Abtretbarkeit (Vinkulierung) .....	903
f) Wirkung der Abtretung .....	906
g) Rechtswirkungen nichtiger Abtretungen .....	907
6. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen .....	908
7. Vollmacht/Genehmigung .....	909
8. Aufnahme des Erwerbers in die Liste der Gesellschafter .....	909
9. Veräußerung von Teilen an Geschäftsanteilen .....	912
10. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen .....	913
II. Steuerrecht .....	913
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer/Gewerbesteuer .....	913
2. Umsatzsteuer .....	913
3. Grunderwerbsteuer .....	914
a) Anteilsvereinigung .....	914
b) Anteilsvereinigung im Organkreis .....	916
c) Rückgängigmachung bzw. Rückerwerb .....	916
<b>B. Nießbrauch an GmbH-Geschäftsanteilen .....</b>	<b>917</b>
<b>C. Unterbeteiligung am GmbH-Geschäftsanteil .....</b>	<b>920</b>
I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen .....	920
II. Beendigung der Unterbeteiligung .....	921

<b>III. Ertragsteuerliche Behandlung .....</b>	922
1. Typische Unterbeteiligung .....	922
2. Atypische Unterbeteiligung .....	923
<b>IV. Sonstige Steuern .....</b>	924
<b>D. Treuhand- und Sicherungsabtretung von GmbH-Geschäftsanteilen</b>	924
I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen .....	924
1. Zulässigkeit .....	924
2. Form von Verpflichtungsgeschäft und Abtretung .....	925
3. Veräußerungsbeschränkungen .....	926
4. Wirkung der Treuhandabtretung .....	926
5. Insolvenz des Treugebers/Treuhänders .....	927
II. Steuerrechtliche Auswirkungen von Treuhandverhältnissen .....	928
1. Zurechnung beim Treugeber .....	928
2. Grunderwerbsteuer nach dem Treuhanderlass .....	929
<b>E. Verpfändung von GmbH-Geschäftsanteilen .....</b>	930
<b>F. Besonderheiten bei Beteiligung Familienangehöriger .....</b>	930
I. Beteiligung Minderjähriger .....	930
II. Eheliches Güterrecht .....	933
III. Steuerrechtliche Anforderungen bei Verträgen mit Familienangehörigen .....	934
<b>G. Zwangsvollstreckung/Insolvenz .....</b>	935
 <b>§ 13 Das Ausscheiden aus der GmbH (Müller/Maul)</b>	
<b>A. Übersicht .....</b>	940
<b>B. Einvernehmliches Ausscheiden .....</b>	941
I. Begriffsbestimmung .....	941
II. Die Formen des Ausscheidens und die Auswahlkriterien (Übersicht) ...	942
1. Formen des Ausscheidens .....	942
2. Auswahlkriterien .....	942
a) Übersicht .....	942
b) Auswahlkriterien im Einzelnen .....	942
III. Ausscheiden durch Abtretung des Geschäftsanteils an Gesellschafter oder Dritte .....	949
1. Übersicht .....	949
2. Besonderheiten im Vergleich zu den übrigen Ausscheidensformen..	949
IV. Ausscheiden durch Abtretung des Geschäftsanteils an die GmbH (Erwerb eigener Geschäftsanteile) .....	950
1. Übersicht und Vergleich mit anderen Ausscheidensformen .....	950
2. Gesetzliche Voraussetzungen des Kapitalschutzes .....	950
a) Kapitalaufbringung .....	950
b) Kapitalerhaltung .....	952
c) Umgehungsverbote .....	955
3. Gesellschaftsvertragliche Voraussetzungen – Vertragsvorschläge .....	956
4. Rechtsfolgen .....	956
5. Bilanzielle Auswirkungen .....	958
6. Kaufpreis .....	959
7. Verfahrensfragen .....	959

8. Verfahrenskosten .....	960
9. Zeitdauer des Verfahrens .....	960
10. Publizitätsfragen .....	960
11. Rechte Dritter am Geschäftsanteil .....	960
12. Der Erwerb aller eigenen Geschäftsanteile (sog. Kein-Mann-GmbH) .....	961
13. Veräußerung eigener Anteile .....	961
14. Steuerliche Folgen .....	962
a) Ertragsteuern .....	962
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	963
c) Grunderwerbsteuer beim Ausscheiden durch Anteilsvereinigung in einer Hand .....	963
V. Ausscheiden durch freiwillige Einziehung .....	964
1. Übersicht und Vergleich mit anderen Ausscheidensformen .....	964
2. Gesetzliche Anforderungen an den Gesellschaftsvertrag .....	964
3. Gesetzliche Voraussetzungen des Kapitalschutzes .....	965
a) Kapitalaufbringung .....	965
b) Kapitalerhaltung .....	965
4. Abfindung .....	966
5. Gesellschaftsvertragliche Voraussetzungen – Vertragsvorschläge .....	968
6. Rechtsfolgen .....	969
7. Bilanzielle Auswirkungen .....	970
8. Verfahrensfragen .....	970
9. Verfahrenskosten .....	971
10. Zeitdauer des Verfahrens .....	971
11. Publizitätsfragen .....	971
12. Rechte Dritter am Geschäftsanteil .....	972
13. Die Einziehung aller Geschäftsanteile (sog. Kein-Mann-GmbH) .....	972
14. Steuerliche Folgen .....	972
a) Ertragsteuern .....	972
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	972
c) Grunderwerbsteuer wegen Anteilsvereinigung zu 95% in einer Hand .....	973
VI. Ausscheiden durch Kapitalherabsetzung .....	973
1. Übersicht .....	973
2. Besonderheiten im Vergleich zu den übrigen Ausscheidensformen .....	973
VII. Steuerfolgen beim Ausscheiden von „lästigen“ Gesellschaftern“ .....	974
1. Leistungen durch die GmbH .....	974
a) Nachweis der Lästigkeit des Gesellschafters .....	975
b) Nachweis der Erbringung von Abfindungsleistungen .....	975
c) Betriebliche Veranlassung der Zuzahlung .....	976
2. Leistungen durch andere Gesellschafter .....	976
3. Besteuerung des „lästigen“ Gesellschafters“ .....	977
C. Streitiges Ausscheiden .....	977
I. Begriffsbestimmung .....	977
II. Ausscheiden auf Initiative der anderen Gesellschafter oder der GmbH .....	977
1. Ausschluss aus der GmbH .....	977
a) Kein allgemeines Ausschlussrecht .....	977
b) Ausschluss aus wichtigem Grund .....	978
c) Ausschlussrecht durch Gesellschaftsvertrag, insbesondere zwangswise Einziehung .....	981

2. Ausschluss des mit der Einlage säumigen Gesellschafters (§§ 21 ff. GmbH) .....	984
3. Ausschluss des mit einer unbeschränkten Nachschusspflicht säumigen Gesellschafters (§ 27 GmbH) .....	984
<b>III. Ausscheiden auf Initiative des Gesellschafters .....</b>	<b>985</b>
1. Austritt aus der GmbH (Kündigung) .....	985
a) Austritt (Kündigung) aus wichtigem Grund .....	985
b) Austrittsrecht durch Gesellschaftsvertrag .....	986
2. Zurverfügungstellung des Geschäftsanteils bei unbeschränkter Nachschusspflicht (§ 27 GmbH) .....	987
<b>IV. Beschränkung der Abfindung im Gesellschaftsvertrag .....</b>	<b>987</b>
1. Der gesetzliche Abfindungsanspruch .....	987
2. Zulässigkeit der Abfindungsbeschränkung im Gesellschaftsvertrag .....	988
a) Sittenwidrigkeit .....	988
b) Mittelbare Einschränkung des Austrittsrechts .....	990
c) Änderung der Geschäftsgrundlage .....	991
3. Abfindungsausschluss .....	991
V. Steuerfolgen des streitigen Ausscheidens .....	992
<b>D. Gesellschaftsvertragliches Ausscheiden (sog. Automatikklauseln) .....</b>	<b>992</b>
<b>E. Erbschaft- und Schenkungsteuerprobleme durch Abfindungsklauseln .....</b>	<b>993</b>
<b>F. Grunderwerbsteuer bei Anteilsvereinigung zu 95% in einer Hand durch Ausscheiden .....</b>	<b>996</b>

### § 14 Umwandlungen (Otto/Scholz)

<b>A. GmbH als übernehmender Rechtsträger .....</b>	<b>1002</b>
I. Verschmelzung auf die GmbH .....	1002
1. Kapitalgesellschaft auf GmbH .....	1002
a) Zivilrecht .....	1002
b) Steuerrecht .....	1016
2. Personengesellschaft auf GmbH .....	1025
a) Zivilrecht .....	1025
b) Steuerrecht .....	1028
II. Spaltung auf eine GmbH .....	1029
1. Zivilrecht .....	1029
a) Einleitung .....	1029
b) Kapitalgesellschaft auf GmbH .....	1031
c) Personengesellschaft auf GmbH .....	1044
d) Ausgliederung eines Einzelunternehmens auf eine GmbH .....	1046
2. Steuerrecht .....	1049
a) Spaltung iSd § 15 UmwStG .....	1050
b) Rechtsfolgen bei Fehlen der Teilbetriebsvoraussetzungen .....	1052
c) Missbrauchsregelungen des § 15 Abs. 2 UmwStG .....	1052
d) Auswirkungen auf bestehende Verlustvorträge .....	1054
e) Auswirkungen auf Organschaften .....	1054
III. Einbringung in eine GmbH (§§ 20 ff. UmwStG) .....	1055
1. Zivilrechtliche Anwendungsfälle .....	1055
2. Steuerrecht .....	1058
a) Einbringung Betrieb/Teilbetrieb .....	1059

b) Anteiltausch gem. § 21 UmwStG .....	1062
c) Einbringungsgewinn I .....	1063
d) Nachweispflichten, § 22 Abs.3 UmwStG .....	1066
e) Einbringungsgewinn II .....	1067
f) Auswirkungen auf Organschaften .....	1067
<b>IV. Formwechsel in die GmbH .....</b>	<b>1068</b>
1. Formwechsel aus einer Kapitalgesellschaft .....	1068
a) Zivilrecht .....	1068
b) Steuerrecht .....	1075
2. Formwechsel aus einer Personengesellschaft .....	1075
a) Zivilrecht .....	1075
b) Steuerrecht .....	1079
<b>B. GmbH als übertragender Rechtsträger .....</b>	<b>1079</b>
I. Verschmelzung einer GmbH .....	1079
1. Zivilrecht .....	1079
a) Verschmelzung auf eine AG .....	1079
b) Verschmelzung auf eine Personenhandelsgesellschaft .....	1086
2. Steuerrecht .....	1088
a) Verschmelzung auf eine Kapitalgesellschaft .....	1088
b) Verschmelzung auf eine Personengesellschaft .....	1088
II. Spaltung einer GmbH .....	1092
1. Zivilrecht .....	1092
a) Spaltung auf eine AG .....	1092
b) Spaltung auf eine Personenhandelsgesellschaft .....	1095
2. Steuerrecht .....	1097
III. Formwechsel einer GmbH .....	1097
1. Zivilrecht .....	1097
a) Formwechsel GmbH in AG .....	1097
b) Formwechsel GmbH in Personenhandelsgesellschaft .....	1101
2. Steuerrecht .....	1106
a) Formwechsel GmbH in AG .....	1106
b) Formwechsel in Personenhandelsgesellschaft .....	1106
<b>§ 15 Die GmbH in der Krise (Axhausen/Rieser)</b>	
<b>A. Krisenentstehung und Krisenverlauf .....</b>	<b>1108</b>
<b>B. Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung .....</b>	<b>1109</b>
I. Zahlungsunfähigkeit und drohende Zahlungsunfähigkeit .....	1109
II. Überschuldung .....	1113
<b>C. Krise, Krisenfrüherkennung und Stabilisierung .....</b>	<b>1115</b>
I. Krisen .....	1115
II. Krisenfrüherkennung .....	1117
III. Stabilisierung .....	1120
<b>D. Sanierungsfähigkeit und Sanierungswürdigkeit .....</b>	<b>1121</b>
I. Allgemeines .....	1121
II. Beurteilung der Sanierungsfähigkeit .....	1121
1. Wirtschaftliche Ausgangslage .....	1122
2. Konzeptinhalte .....	1125
a) Leistungswirtschaftliche Sanierung .....	1128

b) Finanzielle Sanierung .....	1129
3.. Planverprobungsrechnung .....	1133
4. Umsetzung .....	1135
5. Absicherung des Sanierungserfolgs .....	1136
6. Integrierter Unternehmensplan .....	1137
III. Beurteilung der Sanierungswürdigkeit .....	1138
IV. Sanierungsprozess im formellen Verfahren .....	1138
<b>E. Steuerliche Behandlung der Sanierung .....</b>	<b>1141</b>
I. Allgemeines .....	1141
II. Zinsschranke .....	1142
III. Beteiligungserwerb zum Zweck der Sanierung .....	1143
IV. Forderungsverzicht .....	1144
V. Debt/Equity Swap .....	1146
VI. Debt Push Up .....	1147
VII. Schenkungssteuerliche Folgen .....	1148
<b>F. Pflichten der Geschäftsführer in der Unternehmenskrise .....</b>	<b>1148</b>
I. Allgemeines .....	1148
II. Einberufung der Gesellschafterversammlung .....	1149
III. Keine Zahlungen an die Gesellschafter vor Insolvenzreife .....	1150
IV. Pflichten bei Eintritt der Insolvenzreife .....	1151
V. Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens und Haftungsfragen .....	1152
VI. Jahresabschluss .....	1155
1. Aufstellungsfrist .....	1155
2. Ansatz und Bewertung .....	1155
3. Angaben im Anhang .....	1158
4. Berichterstattung im Lagebericht .....	1159
<b>G. Pflichten des Aufsichtsrats und der Gesellschafter .....</b>	<b>1159</b>
I. Aufsichtsrat .....	1159
II. Gesellschafter .....	1161
 <b>§ 16 Auflösung und Liquidation (Helm/Haaf)</b>	
<b>A. Vorbemerkungen .....</b>	<b>1165</b>
<b>B. Die Auflösung der GmbH .....</b>	<b>1166</b>
I. Auflösungsgründe .....	1166
1. Auflösungsgründe, die zur Liquidation führen .....	1166
a) Auflösungsbeschluss der Gesellschafter .....	1166
b) Auflösung durch gerichtliches Urteil oder Verwaltungsakt .....	1168
c) Auflösung mit Rechtskraft einer Verfügung des Registergerichts	1169
d) Auflösung durch Nichtigkeitserklärung der Gesellschaft .....	1169
e) Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens oder Ablehnung der Eröffnung mangels Masse .....	1170
f) Erwerb oder Einziehung aller eigenen Anteile .....	1171
g) Sitzverlegung ins Ausland .....	1171
h) Statutarische Auflösungsgründe .....	1172

2. Auflösungsgründe, die nicht zur Liquidation führen .....	1174
a) Löschung der Gesellschaft wegen Vermögenslosigkeit .....	1174
b) Umwandlungssachverhalte .....	1174
II. Rechtsfolgen der Auflösung .....	1175
1. Auswirkungen auf die Gesellschaft .....	1175
2. Firma und anwendbares GmbH-Recht .....	1175
3. Stellung der Gesellschafterversammlung .....	1176
III. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft .....	1176
1. Fortsetzungsvoraussetzungen .....	1176
2. Der Fortsetzungsbeschluss .....	1176
<b>C. Das Liquidationsverfahren .....</b>	<b>1177</b>
I. Träger der Liquidation .....	1177
II. Aufgaben des Liquidators .....	1178
1. Gerichtliche und außergerichtliche Vertretung der Gesellschaft .....	1178
2. Anmeldung der Auflösung .....	1179
3. Bekanntgabe der Auflösung und Aufforderung an die Gläubiger ....	1179
4. Beendigung der laufenden Geschäfte und Eingehung neuer Geschäfte .....	1180
5. Erfüllung der Verpflichtungen der Gesellschaft .....	1181
6. Einziehen der Forderungen der Gesellschaft .....	1181
7. Versilben des Vermögens der Gesellschaft .....	1182
8. Steuerrechtliche Pflichten .....	1183
9. Haftung und Entlastung des Liquidators .....	1184
III. Sperrjahr .....	1184
IV. Gewinnausschüttung .....	1185
V. Vermögensverteilung .....	1186
1. Der Anspruch auf Verteilung des Liquidationsüberschusses .....	1186
2. Der Verteilungsmaßstab .....	1187
<b>D. Beendigung .....</b>	<b>1189</b>
I. Zeitpunkt der Löschung im Handelsregister .....	1189
II. Aufbewahrung der Bücher und Schriften .....	1189
<b>E. Rechnungslegung .....</b>	<b>1190</b>
I. Allgemeines .....	1190
II. Schlussbilanz der werbenden GmbH .....	1190
III. Liquidationseröffnungsbilanz und Erläuterungsbericht .....	1191
1. Aufstellungszeitpunkt .....	1191
2. Bilanzierungsgrundsätze .....	1191
3. Erläuterungspflicht .....	1192
4. Prüfung und Offenlegung .....	1193
IV. Jahresabschlüsse und Lageberichte im Liquidationsverfahren .....	1193
V. Weitere Rechnungswerke .....	1194
1. Einnahmen-/Ausgabenrechnung .....	1194
2. Liquidationsschlussbilanz .....	1194
3. Liquidationsschlussrechnung .....	1195
<b>F. Besteuerung in der Liquidation .....</b>	<b>1195</b>
I. Ertragsteuern der Gesellschaft .....	1195
1. Besteuerungszeitraum .....	1195
2. Abwicklungsgewinn .....	1197

a) Allgemeines .....	1197
b) Abwicklungsanfangsvermögen .....	1197
c) Abwicklungsendvermögen .....	1198
d) Schema .....	1198
3. Auswirkungen der Vermögensverteilung auf die Körperschaftsteuer .....	1199
4. Besonderheiten der Gewerbesteuer .....	1199
<b>II. Umsatzsteuer .....</b>	<b>1200</b>
<b>III. Grunderwerbsteuer .....</b>	<b>1200</b>
<b>IV. Besteuerung der Anteilseigner in der Liquidation .....</b>	<b>1201</b>
1. Anteile im Privatvermögen .....	1202
2. Anteile im Betriebsvermögen .....	1203
a) Anteile im Betriebsvermögen eines Einzelunternehmens oder einer Personengesellschaft .....	1203
b) Anteile im Betriebsvermögen einer unbeschränkt steuerpflichtigen Körperschaft .....	1204
3. Einbringungsgeborene bzw. sperrfristbehaftete Anteile .....	1204
4. Kapitalertragsteuer .....	1205
5. Erbschaftsteuer .....	1205
<b>G. Liquidation und Auflösung bei einer Unternehmertgesellschaft .....</b>	<b>1205</b>
 § 17 Die GmbH im Konzern ( <i>Vogt</i> )	
<b>A. Überblick .....</b>	<b>1211</b>
I. Rechtstatsachen/Rechtsquellen .....	1211
II. Grundlagen/Grundbegriffe .....	1212
1. §§ 15 ff. AktG .....	1212
a) Geltungsbereich .....	1212
b) Verbundene Unternehmen .....	1213
2. Mehrheitsbeteiligung (§ 16 AktG) .....	1213
a) Anteilmehrheit (§ 16 Abs. 2 AktG) .....	1213
b) Stimmenmehrheit (§ 16 Abs. 3 AktG) .....	1214
c) Zusammenrechnung von Anteilen (§ 16 Abs. 4 AktG) .....	1214
3. Abhängige Unternehmen (§ 17 AktG) .....	1214
4. Konzern (§ 18 AktG) .....	1215
5. Wechselseitig beteiligte Unternehmen (§ 19 AktG) .....	1218
a) Einfache und qualifizierte wechselseitige Beteiligungen .....	1218
b) Beschränkung der Rechte (§ 328 AktG) .....	1218
c) Einfache wechselseitige Beteiligungen zwischen GmbHs .....	1219
6. Mitteilungspflichten (§§ 20–22 AktG) .....	1219
7. Unternehmensverträge (§§ 291, 292 AktG) .....	1222
<b>B. Der Vertragskonzern .....</b>	<b>1223</b>
I. Begründung eines Vertragskonzerns .....	1223
1. Abschluß eines Unternehmensvertrages .....	1224
2. Zustimmungsbeschlüsse .....	1225
a) GmbH als Untergesellschaft .....	1225
b) Obérgesellschaft .....	1226
c) Unternehmensvertragsbericht/Unternehmensvertragsprüfung ...	1226
d) Satzungsklauseln .....	1227
3. Anmeldung zum Handelsregister und Eintragung .....	1229
4. Fehlerhafte Unternehmensverträge .....	1230

II. Rechtsstellung und Haftung der GmbH im Vertragskonzern .....	1231
1. Weisungsrecht .....	1231
2. Angemessener Ausgleich, Abfindung .....	1236
3. Verlustübernahme .....	1238
4. Gewinnabführung .....	1241
5. Wechselseitige Beteiligung .....	1242
6. Stimmverbot .....	1243
III. Die körperschaftsteuerliche Organschaft .....	1243
1. Die „kleine Organschaftsreform“ durch das UntStReisekÄndG im Überblick .....	1243
2. Voraussetzungen der körperschaftsteuerlichen Organschaft .....	1245
a) Die Organgesellschaft .....	1245
b) Der Organträger .....	1247
c) Finanzielle Eingliederung der Organgesellschaft in den Organträger .....	1251
d) Abschluss und Durchführung des Gewinnabführungsvertrages zwischen Organträger und Organgesellschaft .....	1255
3. Rechtsfolgen der körperschaftsteuerlichen Organschaft .....	1265
a) Ermittlung des Einkommens der Organgesellschaft .....	1265
b) Minder- oder Mehrabführungen bei Organgesellschaften .....	1270
c) Ermittlung des Einkommens des Organträgers .....	1270
d) Ausweitung der Verlustabzugsbeschränkung .....	1274
4. Verunglückte Organschaft .....	1274
IV. Die gewerbesteuerliche Organschaft .....	1275
1. Voraussetzungen der gewerbesteuerlichen Organschaft .....	1275
2. Rechtsfolgen der gewerbesteuerlichen Organschaft .....	1276
a) Ermittlung des Gewerbeertrags im Fall der Organschaft .....	1277
b) Steuerbetragsermäßigung nach § 35 Abs. 1 EStG .....	1281
c) Zerlegung des Steuermessbetrages .....	1281
V. Die umsatzsteuerliche Organschaft .....	1281
1. Voraussetzungen der umsatzsteuerlichen Organschaft .....	1282
a) Anerkennung einer Gesellschaft als Organträger .....	1282
b) Anerkennung einer Gesellschaft als Organgesellschaft .....	1282
c) Eingliederungsvoraussetzungen .....	1283
2. Rechtsfolgen der umsatzsteuerlichen Organschaft .....	1290
VI. Die grunderwerbsteuerliche Organschaft .....	1292
1. Allgemeine Voraussetzungen der grunderwerbsteuerlichen Organschaft .....	1292
2. Begründung eines Organschaftsverhältnisses .....	1294
3. Veränderung der Anteilsverhältnisse bei bestehendem Organschaftsverhältnis, Umstrukturierung im Organkreis .....	1295
4. Erweiterung des bestehenden Organkreises .....	1296
5. Verschmelzung des Organträgers .....	1296
6. Organschaftsverhältnis innerhalb einer Beteiligungsketten .....	1297
7. Anteilsvereinigung im Organkreis – zwischengeschaltete Personengesellschaften .....	1297
8. Steuerschuldnerschaft .....	1298
9. Örtliche Zuständigkeit .....	1298
10. Vorrang gegenüber § 1 Abs. 3a GrEStG .....	1298
VII. Änderung und Beendigung von Unternehmensverträgen .....	1299
1. Änderung .....	1299

2. Beendigung .....	1301
a) Aufhebung .....	1301
b) Kündigung .....	1303
c) Hinzutreten außen stehender Anteilseigner (§ 307 AktG) .....	1307
d) Umwandlung .....	1308
e) Sonstige Beendigungsgründe .....	1309
f) Handelsregisteranmeldung und -eintragung .....	1310
3. (Anteilige) Gewinnabführung oder Verlustübernahme bis zum Beendigungsstichtag .....	1311
4. Sicherheitsleistung (§ 303 AktG) .....	1311
5. Kein weiterer Schutz der außen stehenden Gesellschafter .....	1313
<b>C. Der faktische Konzern .....</b>	<b>1313</b>
I. Begründung eines faktischen Konzerns .....	1314
1. Abhängige GmbH .....	1314
a) Abhängigkeitspräventive Satzungsklauseln .....	1315
b) Inhaltskontrolle abhängigkeitsbegründender Beschlüsse .....	1317
c) Fehlen oder Nichteingreifen satzungsmäßiger Regelungen .....	1318
d) Konzernierung der abhängigen GmbH .....	1319
2. Herrschende GmbH .....	1320
a) Gesellschaftsvertraglich begründete Zuständigkeiten der Gesellschafterversammlung .....	1320
b) Gesetzlich zwingende Zuständigkeiten der Gesellschafterversammlung .....	1320
c) Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung aufgrund der „Holzmüller-/Gelatine“-Grundsätze .....	1322
d) Rechtsfolgen einer Missachtung der Zuständigkeitsverteilung ....	1324
e) Schutz der Minderheitsgesellschafter .....	1325
f) Nachträglicher Zustimmungsbeschluss .....	1325
II. Rechtsstellung und Haftung der GmbH im faktischen Konzern .....	1325
1. Herrschende GmbH .....	1325
a) Zuständigkeitsverteilung .....	1325
b) Anteilserwerb durch das abhängige Unternehmen .....	1326
c) Pflichten aus der Konzernleitung .....	1326
2. Abhängige GmbH .....	1327
a) Schädigungsverbot .....	1327
b) Cash-Pooling .....	1329
c) Stimmverbot nach § 47 Abs. 4 GmbHG .....	1338
d) Gleichbehandlungsgrundsatz .....	1338
e) Austritt .....	1338
f) Existenzvernichtender Eingriff .....	1339
g) Freiwillige Verlustübernahme .....	1344
III. Steuerliche Behandlung des faktischen Konzerns .....	1345
1. Der faktische Konzern im Körperschaftsteuerrecht .....	1345
a) Das steuerliche Teileinkünfteverfahren .....	1345
b) Die Zinsschrankenregelung .....	1348
c) Verlustabzugsbeschränkung bei schädlichem Beteiligungserwerb .....	1350
2. Der faktische Konzern im Gewerbesteuerrecht .....	1352
a) Mehrfachbelastung durch gewerbesteuerliche Hinzurechnung .....	1352
b) Die gewerbesteuerlichen Schachtelprivilegien .....	1352
3. Der faktische Konzern im Umsatzsteuerrecht .....	1353
4. Der faktische Konzern im Gründererwerbsteuerrecht .....	1353

<b>§ 18 Die Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) (Vogt)</b>	
<b>A. Einleitung</b>	1356
<b>B. Rechtsnatur/gesetzliche Grundlagen der Unternehmergesellschaft</b>	1357
<b>C. Einsatzmöglichkeiten</b>	1358
I. Dienstleistungs-Unternehmergesellschaft .....	1359
II. Unternehmergesellschaft als persönlich haftende Gesellschafterin .....	1359
III. Die Unternehmergesellschaft als Konzernbaustein .....	1360
IV. Freiberufler-Unternehmergesellschaft .....	1361
V. Gemeinnützige oder Stiftungs-Unternehmergesellschaft .....	1361
VI. Sonstiges .....	1362
<b>D. Gründung, Firmierung und Kapitalaufbringung</b>	1362
I. Gründungsvorgang .....	1362
II. Mindeststammkapital .....	1363
III. Firmierung .....	1363
1. Zulässige Firmierungen .....	1363
2. Rechtsscheinhaftung .....	1364
IV. Volleinzahlungsgebot .....	1365
V. Sacheinlagenverbot .....	1365
1. Offene Sacheinlagen .....	1366
2. Verdeckte Sacheinlagen .....	1366
3. Heilung .....	1367
VI. Hin- und Herzahlen .....	1367
<b>E. Gesetzliche Rücklage (§ 5a Abs. 3 GmbHG)</b>	1367
I. Pflicht zur Bildung der Rücklage und Verwendungsmöglichkeiten .....	1368
1. Thesaurierungsgesetz .....	1368
2. Verwendung der gesetzlichen Rücklage .....	1369
II. Rechtsfolgen bei Verstößen .....	1369
III. Gefahr der Gewinnmanipulation .....	1370
<b>F. (Drohende) Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung</b>	1371
I. Pflicht zur unverzüglichen Einberufung der Gesellschafterversammlung .....	1371
II. Übernahme der Gründungskosten und Überschuldung der Vor-Unternehmergesellschaft .....	1371
III. Mittelzuführung durch Gesellschafterdarlehen .....	1372
IV. Überschuldung der eingetragenen Unternehmergesellschaft .....	1372
<b>G. Kapitalerhöhung</b>	1373
I. Bareinlagen oder Gesellschaftsmittel .....	1373
II. Reichweite des Sacheinlagenverbotes .....	1373
III. Reichweite des Volleinzahlungsgebotes .....	1374
IV. Erreichen oder Überschreiten des GmbH-Mindeststammkapitals .....	1375

<b>H. Umwandlungen unter Beteiligung einer Unternehmergesellschaft</b> ....	1376
I. Übergang von der Unternehmergesellschaft zur GmbH und umgekehrt .....	1376
II. Umwandlungen nach dem UmwG .....	1376
<b>I. Die Unternehmergesellschaft im Steuerrecht</b> .....	1378
<b>J. Ausblick</b> .....	1378
 § 19 Die GmbH im Internationalen Umwandlungssteuerrecht ( <i>Pöhlz/Hüttig</i> )	
<b>A. Bedeutung und Systematik internationaler Umstrukturierungen mit GmbHs</b> .....	1383
<b>B. Grenzüberschreitende Verschmelzungen mit GmbHs</b> .....	1384
I. Hinausverschmelzung einer deutschen GmbH auf eine ausländische Kapitalgesellschaft .....	1384
1. Gesellschaftsrecht .....	1384
2. Steuerrecht .....	1385
a) Beteiligtentest: EU/EWR Kapitalgesellschaft .....	1386
b) Grenzüberschreitende Verschmelzung als „vergleichbarer ausländischer Vorgang“ .....	1386
c) Schlussbilanz der übertragenden GmbH: Steuersubstrat- und Entstrickungstest .....	1387
d) Zentralfunktion des Stammhauses/AOA .....	1390
e) Besteuerung beim übernehmenden ausländischen Rechtsträger .....	1392
f) Besteuerung der Gesellschafter der übertragenden GmbH .....	1393
g) Grenzen rückwirkender Hinausverschmelzung .....	1395
h) Sonderproblem: Organschaft .....	1395
i) Keine Anwendbarkeit des UmwStG .....	1397
II. Hereinverschmelzung einer ausländischen Kapitalgesellschaft auf eine deutsche GmbH .....	1397
1. Gesellschaftsrecht .....	1397
2. Steuerrecht .....	1398
a) Übertragende ausländische Gesellschaft .....	1398
b) Übernehmende inländische GmbH .....	1400
c) Anteilseigner der übertragenden ausländischen Kapitalgesellschaft .....	1402
d) Grenzen rückwirkender Hereinverschmelzung .....	1403
e) Keine Anwendbarkeit des UmwStG .....	1404
<b>C. Grenzüberschreitende Spaltung/Einbringung/Anteilstausch bei der GmbH</b> .....	1404
I. Spaltung .....	1404
1. Gesellschaftsrecht .....	1404
2. Steuerrecht .....	1406
II. Einbringung .....	1407
1. Gesellschaftsrecht .....	1407
2. Steuerrecht .....	1408
a) Auslandsbezug der beteiligten Rechtsträger .....	1408
b) Konstellationen bei auslandsbezogenen Einbringungen .....	1409
III. Anteilstausch .....	1411
1. Gesellschaftsrecht .....	1411

2. Steuerrecht .....	1412
a) Auslandsbezug der beteiligten Rechtsträger .....	1413
b) Konstellationen bei auslandsbezogenem Anteiltausch .....	1414
<b>D. Grenzüberschreitender Formwechsel mit GmbHs</b> .....	1419
I. Gesellschaftsrechtliche und steuerliche Grundlagen .....	1419
II. „Formwechsel“ hinaus aus Deutschland (Wegzug) .....	1422
III. „Formwechsel“ herein nach Deutschland (Zuzug) .....	1423
<b>E. Inländische Umstrukturierung von GmbHs mit Auslandsbezug</b> .....	1424
I. Verschmelzung von inländischen GmbHs .....	1425
1. Side stream Verschmelzung .....	1425
a) Auslandsgesellschafter .....	1425
b) Auslandsvermögen .....	1426
2. Downstream Verschmelzung .....	1427
II. Formwechsel einer Personengesellschaft in eine GmbH .....	1428
III. Formwechsel einer GmbH in eine Personengesellschaft .....	1428
<b>F. Auslandsumstrukturierung von Kapitalgesellschaften mit Inlandsbezug</b> .....	1429
I. Vergleichbarkeitstest als umwandlungssteuerliche Grundlage .....	1430
II. Auslandsverschmelzung von Kapitalgesellschaften mit Inlandsgesellschafter .....	1432
III. Auslandsverschmelzung von Kapitalgesellschaften mit Inlandsbetriebsstätte .....	1434
IV. Auslandsformwechsel .....	1435
<b>G. Grenzüberschreitende Sitzverlegung einer GmbH</b> .....	1436
<b>H. Steuerplanerische Beratungsüberlegungen für GmbH-bezogene Umstrukturierungen mit Auslandsbezug</b> .....	1438
I. Missbrauch rechtlicher Gestaltungsmöglichkeiten (§ 42 AO) und schädlicher Gesamtplan .....	1438
II. Treaty Override .....	1440
III. Internationale Absicherungsmöglichkeiten .....	1443
 <b>§ 20 Nachfolgeplanung (Braun/Siemers)</b>	
<b>A. Einleitung</b> .....	1448
I. Überblick .....	1448
II. Besonderheiten der Rechtsform .....	1448
<b>B. Vorweggenommene Erbfolge</b> .....	1450
I. Gründe für eine vorweggenommene Erbfolge .....	1450
II. Gestaltungsvarianten und zivilrechtliche Rahmenbedingungen .....	1452
1. Übertragung des Geschäftsanteils (Teilgeschäftsanteils) .....	1452
a) Vertragstypen .....	1452
b) Formalia .....	1454
c) Teilgeschäftsanteile .....	1455
d) Verfügungsbeschränkungen .....	1456
2. Treuhand und Unterbeteiligung .....	1457
a) Abgrenzungen und Gemeinsamkeiten .....	1457
b) Unterbeteiligung .....	1459
3. GmbH & Still, Genussrechte .....	1460
4. Kapitalerhöhungen .....	1463

5. Einziehung, „Spaltungen zu Null“ .....	1464
6. Zuwendungsneßbrauch, Betriebsverpachtung .....	1465
<b>III. Besonderheiten auf Erwerberseite .....</b>	<b>1465</b>
1. Minderjährige .....	1465
2. Ausländer .....	1467
3. Überschuldete Nachfolger .....	1467
4. Stiftungen .....	1467
a) Stiftungen zur Unternehmensnachfolge? .....	1467
b) Stiftungen als Mitgesellschafter .....	1470
<b>IV. Die weichenden Erben .....</b>	<b>1472</b>
1. Gestaltungsvarianten .....	1472
2. Gleichstellungsgelder .....	1473
3. Pflichtteilsrechte weichender Erben .....	1473
a) Überblick über das Pflichtteilsrecht .....	1473
b) Lebzeitige Gestaltungsmöglichkeiten .....	1475
<b>V. Sinnvolle Satzungsregelungen im Zusammenhang mit vorweggenommener Erbfolge .....</b>	<b>1479</b>
1. Führung und Kontrolle .....	1479
a) Ebene der Geschäftsführung .....	1480
b) Ebene der Gesellschafterversammlung .....	1480
c) Beirat, Aufsichtsrat .....	1481
d) Familienholding .....	1484
2. Perpetuierung innerhalb der Familie .....	1485
a) Verfügungsbeschränkungen .....	1486
b) Beschränkungen der Vererbbarkeit .....	1487
c) Bindung an die Gesellschaft .....	1487
d) Güterstands- und Pflichtteilsklauseln .....	1487
e) Weitere Einziehungsgründe .....	1488
3. Vorbehalt von Erträgen .....	1488
<b>VI. Zuwendungen unter Lebenden .....</b>	<b>1489</b>
1. Gestaltung von Schenkungs- und Zuwendungsverträgen .....	1489
a) Stichtag, Abgrenzung von Gewinnansprüchen .....	1489
b) Rückforderungsrechte des Schenkers .....	1490
c) Familien- und erbrechtliche Anrechnungsbestimmungen .....	1494
d) Steuerklauseln .....	1494
e) Nießbrauch .....	1495
f) Übergabe gegen Versorgungsleistungen .....	1495
2. Ertragsteuerliche Auswirkungen .....	1496
a) Entgeltliche und teilentgeltliche Übertragungen .....	1496
b) Unentgeltliche Übertragungen .....	1496
c) Übergabe gegen Versorgungsleistungen .....	1496
d) Geschäftsanteil im Betriebsvermögen .....	1499
e) Auswirkungen auf Verlust- und Zinsvorträge .....	1500
3. Erbschaftsteuerliche Auswirkungen .....	1500
a) Verfassungswidrigkeit des ErbStG? .....	1500
b) Persönliche Steuerpflicht .....	1501
c) Sachliche Steuerpflicht .....	1502
d) Entstehung der Steuer, Besteuerungsstichtag .....	1504
e) Bewertung von Geschäftsanteilen .....	1504
f) Steuerverschonung für Betriebsvermögen .....	1511
g) Berechnung der Steuer .....	1517

h) Erhebung der Steuer .....	1518
i) Besteuerung von Renten und Nutzungen .....	1518
4. Sonstige Steuern .....	1519
VII. Nießbrauch .....	1519
1. Gestaltungsvarianten und zivilrechtliche Rahmenbedingungen .....	1520
a) Formerfordernisse beim Nießbrauch an GmbH-Anteilen .....	1520
b) Vorbehaltensnießbrauch .....	1521
b) Zuwendungs- und Vermächtnisnießbrauch .....	1522
c) Stimmrechtsvorbehalte und -beschränkungen .....	1522
d) Umfang der Nutzungen und Surrogate .....	1524
2. Ertragsteuerliche Auswirkungen .....	1525
a) Auswirkungen der Nießbrauchsbestellung .....	1525
b) Zurechnung der laufenden Einkünfte .....	1526
c) Ablösung von Nießbrauchsrechten .....	1527
3. Erbschaftsteuerliche Auswirkungen .....	1528
a) Schenkungsvollzug und wirtschaftliches Eigentum .....	1530
b) Bewertung .....	1531
c) Abzugsfähigkeit .....	1532
d) Lebzeitiger Verzicht und § 25 ErbStG aF .....	1533
C. Nachfolge von Todes wegen .....	1533
I. Gesetzliche Erbfolge .....	1533
II. Gewillkürte Erbfolge .....	1535
1. Grundsätzliches .....	1535
2. Erbgemeinschaft und Erbauseinandersetzung .....	1537
a) Zivilrechtliche Grundlagen .....	1537
b) Ertragsteuerliche Auswirkungen .....	1539
c) Erbschaftsteuerliche Auswirkungen .....	1542
3. Teilungsanordnung und Vermächtnis .....	1544
a) Zivilrechtliche Bedeutung und Abgrenzung .....	1544
b) Ertragsteuerliche Auswirkungen .....	1546
c) Erbschaftsteuerliche Auswirkungen .....	1547
4. Testamentsvollstreckung in den Geschäftsanteil .....	1547
5. Abfindung weichender Erben .....	1549
III. Satzungsrechtliche Beschränkungen der Vererbbarkeit von Geschäftsanteilen .....	1550
1. Einziehungsklauseln .....	1550
a) Zivilrechtliche Ausgestaltung .....	1550
b) Steuerliche Auswirkungen .....	1550
2. Abtretungsklauseln .....	1551
a) Zivilrechtliche Ausgestaltung .....	1551
b) Steuerliche Auswirkungen .....	1552
D. Sachverhalte mit Auslandsberührung .....	1552
I. Grundzüge des Internationalen Privatrechts (IPR) .....	1552
II. Erbschaftsteuerliche Problemkreise .....	1554
III. Ertragsteuerliche Hindernisse .....	1557
<b>§ 21 Die „öffentlicht-rechtliche“ GmbH (Otto)</b>	
A. Einführung .....	1562
I. Begriffsbestimmung .....	1562
II. Stand der Diskussion .....	1563

<b>III. Zulässigkeitsvoraussetzungen für die wirtschaftliche Betätigung von Gemeinden .....</b>	<b>1564</b>
1. Öffentlicher Zweck .....	1565
2. Relationsklausel .....	1565
3. Subsidiaritätsklausel .....	1565
4. Örtlichkeitsprinzip .....	1566
<b>IV. Neuentdeckung der öffentlich-rechtlichen Anstalt .....</b>	<b>1566</b>
<b>B. Die öffentlich-rechtliche Anstalt (Das Kommunalunternehmen) .....</b>	<b>1567</b>
I. Begriffsbestimmung .....	1567
II. Situation in einzelnen Bundesländern .....	1568
1. Bayern: Art. 89 Bayerische Gemeindeordnung (BayGO) .....	1568
2. Berlin: § 1 des Berliner Betriebe-Gesetzes (BerlBG) .....	1569
3. Brandenburg: Art. 94 Kommunalverfassung des Landes Brandenburg (BbgKVerf) .....	1569
4. Hessen: § 126a Hessische Gemeindeordnung (HGO) .....	1569
5. Hamburg: Gesetz über die Stadtreinigung Hamburg (9. März 1994) .....	1570
6. Mecklenburg-Vorpommern: § 70 Kommunalverfassung für das Land Mecklenburg-Vorpommern (KV M-V) .....	1570
7. Niedersachsen: §§ 141 ff. Niedersächsisches Kommunalverfassungsgesetz (NKomVG) .....	1570
8. Nordrhein-Westfalen: § 114a Gemeindeordnung für das Land Nordrhein-Westfalen (GO NRW) .....	1571
9. Rheinland-Pfalz: § 86a Gemeindeordnung Rheinland-Pfalz (GemO) .....	1572
10. Sachsen-Anhalt: Gesetz über die kommunalen Anstalten des öffentlichen Rechts (AnstG) .....	1572
11. Schleswig-Holstein: § 106a Gemeindeordnung für Schleswig-Holstein (GO SH) .....	1572
<b>C. Die GmbH in öffentlicher Hand .....</b>	<b>1573</b>
I. Besonderheiten bei der Organisation .....	1573
II. Besonderheiten bei der Ausübung von Einflüssen auf den Aufsichtsrat .....	1574
III. Möglichkeit der Entsendung von Arbeitnehmervertretern in die Aufsichtsräte von kommunalen Gesellschaften in Nordrhein-Westfalen .....	1574
1. Gesetzeswordlaut .....	1575
2. Gesetzgeberische Zielsetzung .....	1576
a) Unternehmen und Einrichtungen iSd § 108a GO NRW .....	1576
b) Arbeitnehmerbeteiligung als Gestaltungsoption .....	1576
c) Drittelparität .....	1576
<b>D. Die Besteuerung der öffentlichen Hand .....</b>	<b>1578</b>
I. Allgemeines .....	1578
II. Die Besteuerung nach dem KStG .....	1578
1. Die Anstalten des öffentlichen Rechts .....	1578
a) Steuerpflicht und Steuersubjekt .....	1578
b) Befreiungen .....	1580
c) Ermittlung des Einkommens und vGA .....	1580
2. Die GmbH in öffentlicher Hand .....	1581
a) Steuerpflicht und Steuersubjekt .....	1581
b) Ermittlung des Einkommens und vGA .....	1581

<b>§ 22 Die gemeinnützige GmbH (Helm/Haaf)</b>	
<b>A. Sonderstatus einer gemeinnützigen GmbH .....</b>	1584
<b>B. Gesellschaftsrechtliche Zulässigkeit einer gemeinnützigen GmbH ....</b>	1585
<b>C. Die Besonderheiten bei der Gründung und die Bedeutung des Ge- sellschaftsvertrags .....</b>	1586
I. Besonderheiten bei der Gestaltung des Gesellschaftsvertrags .....	1587
1. Verwendung der Mustersatzungen und Gestaltungshinweise .....	1587
2. Firmierung der gemeinnützigen GmbH .....	1588
II. Bestimmung eines steuerbegünstigten Unternehmenszwecks .....	1589
1. Gemeinnützige Zwecke .....	1589
2. Mildtätige Zwecke .....	1590
3. Kirchliche Zwecke .....	1591
III. Verdeutlichung der Zweckrichtung .....	1591
IV. Anerkennung als steuerbegünstigte Körperschaft und Handelsregister- eintragung .....	1594
V. Verstöße gegen die formelle Satzungsmäßigkeit .....	1595
<b>D. Besonderheiten bei der laufenden Tätigkeit einer gemeinnützigen GmbH .....</b>	1596
I. Gemeinnützigkeitsrechtliche Einteilung der Tätigkeiten – die vier Sphären .....	1596
1. Der ideelle Bereich .....	1596
2. Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb .....	1596
3. Zweckbetrieb .....	1597
a) Einzelne Zweckbetriebe .....	1598
b) Wohlfahrtspflege .....	1598
c) Krankenhäuser .....	1599
4. Vermögensverwaltung .....	1600
II. Geschäftsführung der gemeinnützigen GmbH .....	1600
III. Gemeinnützige Mittelverwendung .....	1601
1. Grundsatz der satzungsmäßigen und zeitnahen Mittelverwendung .....	1601
2. Rücklagenbildung und weitere Ausnahmen .....	1602
3. Angemessenheit der Geschäftsführerdotierung .....	1603
IV. Rechnungslegung .....	1604
V. Betätigungen mit Auslandsbezug .....	1605
VI. Verstöße gegen das Gemeinnützigkeitsrecht im Rahmen der laufenden Tätigkeit .....	1606
<b>E. Steuerliche Begünstigungen .....</b>	1607
I. Körperschaftsteuer .....	1607
II. Gewerbesteuer .....	1609
III. Umsatzsteuer .....	1609
IV. Erbschaftsteuer .....	1610
V. Grunderwerbsteuer .....	1611
VI. Grundsteuer .....	1611
VII. Spendenrecht und Sponsoring .....	1611

Inhaltsverzeichnis	Inhalt
<b>F. Ende der Steuerbefreiungen .....</b>	<b>1613</b>
I. Aussieg aus der Gemeinnützigkeit .....	1613
II. Eintritt in das Insolvenz-/Liquidationsverfahren .....	1613
III. Liquidation .....	1614
<b>G. Besonderheiten bei der Konzernierung und der Unternehmergegesellschaft (UG) .....</b>	<b>1615</b>
I. Betriebsaufspaltung .....	1615
II. Aufrechterhaltung der Gemeinnützigkeit in einer Holdingstruktur .....	1616
III. Besonderheiten im Hinblick auf die umsatzsteuerliche Organschaft .....	1617
<b>H. Die gemeinnützige Unternehmergeesellschaft als alternative Rechtsform .....</b>	<b>1617</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>1619</b>