

Inhaltsübersicht

	Seite
Erster Teil. Die GmbH & Co. KG in handelsrechtlicher Sicht	
§ 1 Grundlagen	1
§ 2 Die Gesellschafter der GmbH & Co. KG	10
§ 3 Die Gründung der GmbH & Co. KG	18
§ 4 Die Rechtsstellung der Komplementär-GmbH	53
§ 5 Die Rechtsstellung der Kommanditisten	68
§ 6 Das Ausscheiden von Gesellschaftern	114
§ 7 Die Beendigung der GmbH & Co. KG	171
§ 8 Die Einheitsgesellschaft	177
§ 9 Die Rechtsstellung des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH ...	194
§ 10 Die Rechtsstellung von Aufsichtsorganen	220
§ 11 Die Firma der GmbH & Co. KG	233
§ 12 Die GmbH & Co. KG in Krise und Insolvenz	253
§ 13 Die Publikums-Kommanditgesellschaft	291
§ 14 Die GmbH & Co. KG im Lichte der Mitbestimmung	317
§ 15 Rechnungslegung bei der GmbH & Co. KG	341
Zweiter Teil. Die GmbH & Co. KG in steuerrechtlicher Sicht	
§ 16 Einkommensteuer	369
§ 17 Gewerbesteuer	477
§ 18 Umsatzsteuer	492
§ 19 Grunderwerbsteuer	504
§ 20 Erbschaft- und Schenkungsteuer	522
§ 21 Früher erhobene Steuern	536
Dritter Teil. Abgrenzung zu anderen Rechtsformen	
§ 22 Kapitalgesellschaften, insbesondere GmbH	541
§ 23 Betriebsaufspaltung	574
§ 24 GmbH & Still	589
§ 25 Die GmbH & Co. KG mit Komplementären anderer Rechtsform	601
§ 26 Die GmbH & Co. KGaA	632
Vierter Teil. Die GmbH & Co. KG in Umwandlungsfällen	
§ 27 Umwandlung einer GmbH in eine GmbH & Co. KG	643
§ 28 Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH	656

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XXXIII
Literaturverzeichnis	XLI

Erster Teil. Die GmbH & Co. KG in handelsrechtlicher Sicht

§ 1 Grundlagen	1
I. Begriffsbestimmungen	1
II. Besondere Erscheinungsformen der GmbH & Co. KG	2
III. Die handelsrechtliche Anerkennung der GmbH & Co. KG	3
1. Das „Geburtsjahr“ der GmbH & Co. KG	3
2. Die gegen die GmbH & Co. KG einst erhobenen Bedenken ...	3
3. Die Anerkennung der GmbH & Co. KG durch Rechtsprechung und Gesetzgeber	4
IV. Die wirtschaftliche Sonderstellung der GmbH & Co. KG als Unternehmensform	5
1. Personengesellschaft mit beschränkter Haftung	5
2. Haftungsbeschränkung ohne steuerliche Nachteile	6
3. Herrschaft ohne Haftung	6
4. Trennung von Herrschaftsmacht und Gesellschafterstellung	7
5. Herrschaft ohne Majorität	7
6. Sicherung der Unternehmensfortführung	8
7. Sonstige Gesichtspunkte für die Wahl der GmbH & Co. KG ...	9
V. Verbreitung der GmbH & Co. KG	10
§ 2 Die Gesellschafter der GmbH & Co. KG	10
I. Die Komplementär-GmbH	10
1. Zulässigkeit einer GmbH als persönlich haftender Gesell- schafter	10
2. Die Gesellschafter der persönlich haftenden GmbH	11
II. Die Kommanditisten	12
1. Beteiligungsfähigkeit	12
2. Zusammentreffen mehrerer Beteiligungen	13
III. Die „doppelstöckige“ GmbH & Co. KG	15
1. Begriff	15
2. Zulässigkeit	16
a) Mittelbare Anerkennung durch den Gesetzgeber	16
b) Handelsgewerbe der Ober-GmbH & Co. KG	17

§ 3 Die Gründung der GmbH & Co. KG	18
I. Gründung der Komplementär-GmbH	18
1. Allgemeines	18
2. Kapitalaufbringung/-erhaltung	20
a) Stand vor MoMiG	20
b) Rechtslage seit MoMiG	23
3. Zum Unternehmensgegenstand der Komplementär-GmbH	26
a) Allgemeines	26
b) Anforderungen an die Individualisierung	27
c) Besonderheiten bei einer GmbH mit eigenem Gewerbebetrieb	28
4. Besonderheiten bei der Einpersonen-GmbH	31
II. Gründung der GmbH & Co. KG als solche	33
1. Die verschiedenen Entstehungsmöglichkeiten	33
2. Gründe für vorzeitigen Geschäftsbeginn	35
III. Zeitpunkt des Entstehens der GmbH & Co. KG	36
1. Allgemeines	36
2. GmbH eingetragen, KG noch nicht	37
a) KG kraft Handelsgewerbes	37
b) KG kraft Eintragung	38
3. Weder GmbH noch KG eingetragen (Vor-GmbH & Co. KG)	38
a) KG kraft Handelsgewerbes	38
aa) Die Komplementär-Fähigkeit der Vor-GmbH	38
bb) Die Vertretungsmacht der Geschäftsführer im Gründungsstadium	40
b) KG kraft Eintragung	40
IV. Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium	41
1. Haftungsverhältnisse bei bereits eingetragener GmbH	41
a) KG kraft Handelsgewerbes	41
b) KG kraft Eintragung	41
aa) Haftung der „GmbH & Co. KG“	41
bb) Haftung der Kommanditisten	42
cc) Haftung der Komplementär-GmbH und deren Geschäftsführer	43
2. Haftungsverhältnisse bei der Vor-GmbH & Co. KG	44
a) KG kraft Handelsgewerbes	44
aa) Haftung der Vor-GmbH & Co. KG und ihres Komplementärs	44
bb) Haftung der GmbH-Gründer	44
cc) Haftung der Geschäftsführer	47
dd) Haftung der Kommanditisten	49
b) KG kraft Eintragung	49
3. Fazit	50
V. Beteiligung Minderjähriger an der Gründung	50
1. Bestellung eines Ergänzungspflegers	50
2. Familiengerichtliche Genehmigung	52

§ 4 Die Rechtsstellung der Komplementär-GmbH	53
I. Gesetzliches Regelstatut und dispositives Recht	53
II. Geschäftsführung und Vertretung	53
1. Aufgrund Gesetzes	53
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	55
III. Beschränkung der Vertretungsmacht durch § 181 BGB	56
1. Aufgrund Gesetzes	56
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	57
IV. Kapital- und Ergebnisbeteiligung	60
1. Aufgrund Gesetzes	60
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	61
V. Stimmrecht	63
1. Aufgrund Gesetzes	63
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	63
VI. Unbeschränkte Haftung	64
1. Aufgrund Gesetzes	64
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	64
VII. Wettbewerbsverbot	65
1. Aufgrund Gesetzes	65
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	67
§ 5 Die Rechtsstellung der Kommanditisten	68
I. Geschäftsführung und Vertretung	68
1. Aufgrund Gesetzes	68
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	68
II. Beschränkte Haftung	69
1. Grundlagen	69
a) Unterscheidung zwischen Haftsumme und Einlage	69
b) Einlageleistung durch Umbuchung und Aufrechnung	70
c) Über- und Unterbewertung von Sacheinlagen	71
d) Einlageverpflichtung in der Insolvenz	72
2. Unbeschränkte Haftung gemäß § 176 HGB	73
a) Anwendungsbereich	73
b) Haftungsrisiken	74
aa) Zustimmungserfordernis und bedingter Beitritt	74
bb) Haftungsrisiken aus § 176 Abs. 1 HGB	75
cc) Haftungsrisiken aus § 176 Abs. 2 HGB	75
c) Normzweck und Haftungsumfang	76
d) Anwendbarkeit auf die GmbH & Co. KG?	78
aa) Die Rechtsprechung des BGH	78
bb) Stellungnahme	78
cc) Fazit	80
3. Rechtsscheinhaftung gemäß § 176 HGB analog?	81
4. Haftungserweiterung über § 172 HGB	83
a) Bei Rückzahlung der Einlage	83
b) Bei Entnahme von Gewinnanteilen	84

aa) Problem	84
bb) Meinungsstand	85
cc) Stellungnahme	85
c) Gutgläubenschutz	88
d) Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	88
5. Erweiterung der Haftung durch Vereinbarung	89
6. Haftungsfolgen interner Verlustbeteiligung	90
III. Kapital- und Ergebnisbeteiligung	92
1. Aufgrund Gesetzes	92
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	93
IV. Kontroll- und Informationsrechte	93
1. Aufgrund Gesetzes	93
a) Kontroll- und Informationsrecht gemäß § 166 HGB	93
b) Allgemeines Auskunftsrecht	96
c) Auskunfts- und Einsichtsrecht gemäß § 51a GmbHG	98
aa) Geltungsbereich	98
bb) Inhalt und Umfang	100
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	105
a) Kontroll- und Informationsrecht gemäß § 166 HGB	105
b) Allgemeines Auskunftsrecht	107
c) Auskunfts- und Einsichtsrecht gemäß § 51a GmbHG	107
V. Wettbewerbsverbot	108
1. Aufgrund Gesetzes	108
2. Aufgrund abweichender Vereinbarung	109
VI. Besonderheiten bei Nießbrauchsgestaltungen	112
§ 6 Das Ausscheiden von Gesellschaftern	114
I. Allgemeines	114
II. Anteilsveräußerung	114
1. Allgemeines	114
2. Notarielle Beurkundungspflicht	115
a) Anwendungsbereich von § 15 Abs. 4 GmbHG	115
b) Beurkundung im Ausland	118
3. Due Diligence	122
III. Tod oder Insolvenz eines Gesellschafters	123
1. Folgen bei der GmbH & Co. KG	123
a) Tod oder Insolvenz eines Kommanditisten	123
b) Insolvenz oder Auflösung der Komplementär-GmbH	124
2. Folgen bei der Komplementär-GmbH	124
3. Gestaltungsmöglichkeiten	124
a) Bei der GmbH & Co. KG	124
aa) Ausschluss der Vererblichkeit	125
bb) Qualifizierung der Nachfolge	125
cc) Einheitliche Ausübung der Verwaltungsrechte	127
dd) Testamentsvollstreckung	127
b) Bei der Komplementär-GmbH	127

aa) Einziehung	128
bb) Abtretungsklausel	129
IV. Kündigung / Austrittsrecht	129
1. Bei der GmbH & Co. KG	129
a) Ordentliche Kündigung	129
b) Außerordentliche Kündigung	130
c) Kündigung durch den volljährig Gewordenen	131
2. Bei der Komplementär-GmbH	132
a) Ordentliches Kündigungsrecht	132
b) Außerordentliches Austrittsrecht	133
V. Ausschluss / Hinauskündigung	134
1. Allgemeines	134
2. Ausschluss aus wichtigem Grund	134
a) Bei der GmbH & Co. KG	134
b) Bei der Komplementär-GmbH	136
3. Ausschluss nach „freiem Ermessen“	138
a) Vorbemerkung	138
b) Frühere Rechtslage und Vertragspraxis	139
c) Grundsätzliche Unzulässigkeit der Hinauskündigung nach freiem Ermessen	140
aa) Bei der GmbH & Co. KG	140
bb) Bei der Komplementär-GmbH	142
cc) Höhe des Abfindungsguthabens ohne Einfluss	142
dd) Übernahmerecht bei Publikums-KGs	143
ee) Hinauskündigungsmöglichkeit nur wegen „außerge- wöhnlicher Umstände“	144
ff) Sonderfall: Anknüpfung an „festes Tatbestandsmerkmal“	146
gg) Steuerliche Konsequenzen	148
d) Stellungnahme	148
aa) Nicht-vollwertige Abfindung	148
bb) Vollwertige Abfindung	149
e) Lösungsvorschläge	151
aa) Automatisches Ausscheiden als Alternative zur Hinaus- kündigung	151
bb) Sonderfall: Geschäftsführender Gesellschafter ohne Kapitalanteil	152
cc) Hinauskündigung in vertraglich festgelegten Fällen	152
VI. Abfindungsanspruch	153
1. Gesetzliche Regelung	153
2. Vertragliche Abfindungsklauseln	155
3. Vertragliche Beschränkungen des Abfindungsanspruchs	156
a) Wirksamkeitsschranken	156
b) Differenzierung nach der Person	157
c) Höhe der Abfindung	157
d) Auszahlungsmodalitäten	159
e) Sonderfälle	159
f) Beurkundungserfordernis	160

4. Rechtsfolgen	162
5. Konsequenzen für die kautelarjuristische Praxis	163
a) Problematik	163
b) Buchwertklausel	164
c) Abfindung nach steuerlichen Wertansätzen	165
d) Ertragswertklauseln	166
6. Abfindungsregelungen bei der Komplementär-GmbH	167
VII. Haftung ausgeschiedener Gesellschafter	168
1. Das Problem	168
2. Rechtslage vor dem Nachhaftungsbegrenzungs-gesetz	169
3. Geltende Rechtslage	169
a) Auflösung der Gesellschaft	169
b) Ausscheiden eines Gesellschafters	170
c) „Umwandlung“ in eine GmbH & Co. KG	171
4. Vermeidung der Nachhaftung	171
§ 7 Die Beendigung der GmbH & Co. KG	171
I. Phasen der Beendigung	171
II. Beendigung der GmbH & Co. KG	172
1. Auflösungsgründe	172
2. Liquidationsverfahren als Regelform der Abwicklung	175
3. Beendigung durch Anwachsung	175
III. Beendigung der Komplementär-GmbH	176
§ 8 Die Einheitsgesellschaft	177
I. Das Problem	177
II. Zulässigkeit der Einheitsgesellschaft	178
III. Willensbildung in der Einheitsgesellschaft	179
1. Gesetzliche Regelung	179
2. Vertragliche Lösungen	181
IV. Gläubigerschutz	184
1. Problem	184
2. Gefahr der verdeckten Einlagenrückgewähr	184
3. Erwerb nicht voll eingezahlter Geschäftsanteile	186
V. Alternativlösungen	187
1. Verzahnung im Gesellschaftsvertrag	187
a) Allgemeines	187
b) Maßnahmen des Gesellschafters	187
aa) Übertragung der Beteiligung	187
bb) Belastung der Beteiligung	188
cc) Kündigung des Gesellschafters	188
dd) Auflösungsklage des Gesellschafters	189
c) Maßnahmen der Mitgesellschafter	190
aa) Kündigung	190
bb) Ausschließungsklage	190
d) Maßnahmen Dritter	191

aa) Zwangsvollstreckungsmaßnahmen eines Privatgläubigers	191
bb) Insolvenz eines Gesellschafters	192
e) Tod eines Gesellschafters	192
2. GbR als Gesellschafter der Komplementär-GmbH	193
3. Holding-Gesellschaft	193
VI. Resümee	194
§ 9 Die Rechtsstellung des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH	194
I. Organschaftliche Stellung	194
II. Anstellungsverhältnis	196
1. Vertragspartner	196
2. Rechtsnatur des Anstellungsvertrags	196
III. Haftung der Geschäftsführer	197
1. Nach GmbH-Recht	197
2. Sachwalterhaftung	198
3. Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter bei Anstellungsverhältnis mit der Komplementär-GmbH	198
a) Anwendung auf die GmbH & Co. KG	198
b) Einzelprobleme	200
4. Haftungsbeschränkung	201
a) Haftungsbeschränkung bei betrieblich veranlasster Tätigkeit	201
b) Vertragliche Haftungsbeschränkung	202
c) Versicherungsschutz	203
d) Nachträgliche Entlastung	204
IV. Insolvenzversicherung von Pensionsansprüchen	204
1. Inhalt der Insolvenzversicherung	204
2. Der Gesellschafter-Geschäftsführer als betriebsrentenrechtlicher Arbeitnehmer	206
a) Grundsatz	206
b) Besonderheiten für Gesellschafter-Geschäftsführer	207
c) Abdingbarkeit des BetrAVG	209
3. Wechsel zwischen betriebsrentenrechtlicher Arbeitnehmer- und Unternehmerstellung	209
4. Insolvenzschutz des Versorgungsempfängers	210
5. Insolvenzschutz des Anwärters	211
6. Überhöhte Versorgungszusagen	211
7. Vertragliche Insolvenzversicherung	212
8. Konsequenzen für die Praxis	213
V. Sozialversicherungspflicht	214
VI. Gesellschaftsrechtliche Beteiligung des Managements	216
§ 10 Die Rechtsstellung von Aufsichtsorganen	220
I. Der obligatorische Aufsichtsrat	220
II. Der fakultative Aufsichtsrat (Beirat)	220
1. Motive für dessen Einrichtung	220

2. Rechtliche Ausgestaltung des Beirats	222
a) Rechtliche Verankerung	222
b) Aufgaben	224
c) Zusammensetzung	225
d) Innere Ordnung	226
e) Vergütung	226
3. Überwachungsfunktion des Beirats	226
III. Haftung von Mitgliedern eines Aufsichtsorgans	228
1. Rechtsgrundlage	228
a) Obligatorischer Aufsichtsrat	228
b) Besonderheiten beim Beirat	229
2. Voraussetzungen	230
a) Allgemeine Grundsätze	230
b) Besonderheiten beim Beirat	231
aa) Sorgfaltspflichtverletzung	231
bb) Verjährung	231
3. Enthftung	232
a) Obligatorischer Aufsichtsrat	232
b) Besonderheiten beim Beirat	232
§ 11 Die Firma der GmbH & Co. KG	233
I. Bei Neugründung eines Unternehmens	233
1. Die Bestandteile der Firma	233
2. Die Unterscheidbarkeit der Firma der Komplementär-GmbH von derjenigen der GmbH & Co. KG	236
3. Anforderungen an den Rechtsformzusatz	238
4. Besonderheiten bei der doppelstöckigen GmbH & Co. KG	241
5. Auswirkungen auf sog. Altgesellschaften	242
II. Bei Fortführung eines Unternehmens	243
1. Abgeleitete Firma	243
2. Verwendung des Namens eines ausgeschiedenen Gesellschafters	244
a) Problem	244
b) Bei der GmbH	244
c) Bei der GmbH & Co. KG	244
d) Rechtslage nach HRefG	245
III. Angaben auf Geschäftsbriefen	246
IV. Gefahr der Rechtsscheinhaftung	247
1. Voraussetzungen	247
2. Der von der Haftung betroffene Personenkreis	248
a) Haftung der Geschäftsführer	248
b) Haftung der Gesellschafter	249
c) Haftung rechtsgeschäftlich Bevollmächtigter	250
3. Besonderheiten bei der „Umwandlung“ in eine GmbH & Co. KG	251
V. Firmenzeichnung	252

§ 12 Die GmbH & Co. KG in Krise und Insolvenz	253
I. Allgemeines	253
II. Insolvenz Voraussetzungen	254
1. Rechtsentwicklung	254
2. Trennungsprinzip	255
3. Bei der GmbH & Co. KG	255
a) Voraussetzungen	255
b) Begriff der Überschuldung	255
c) Begriff der Zahlungsunfähigkeit	257
d) Begriff der drohenden Zahlungsunfähigkeit	258
e) Insolvenzantrag	258
f) Schadensersatzpflicht des Geschäftsführers bei verspäteter Insolvenzantragstellung	259
4. Bei der Komplementär-GmbH	261
5. Simultaninsolvenz	262
III. Insolvenzverwaltung	263
IV. Kapitalsicherung bei der GmbH & Co KG	264
1. Kommanditistenhaftung nach § 172 Abs. 4 HGB	264
2. Kommanditistenhaftung nach §§ 30, 31 GmbHG	265
a) Überblick	265
b) Bei gleichzeitiger Beteiligung an der Komplementär-GmbH	265
c) Ohne Beteiligung an der Komplementär-GmbH	266
d) Bei bereits eingetretener Überschuldung	267
e) Umfang der Solidarhaftung gemäß § 31 Abs. 3 GmbHG	268
f) Analoge Anwendung der §§ 30, 31 GmbHG auf die GmbH & Co. KG selbst?	268
3. Sondertatbestände	269
a) Rechtsinstitut des faktischen Konzerns	269
b) Haftung aus existenzvernichtendem Eingriff	269
c) Existenzvernichtungshaftung gemäß § 826 BGB	270
V. Gesellschafterleistungen	272
1. Rechtsentwicklung	272
2. Gesellschafterdarlehen	274
a) Tatbestandsvoraussetzung	274
b) Rückgewähr und Besicherung von Gesellschafterdarlehen ...	275
c) Haftung des Geschäftsführers	275
d) Gleichstellung von Nichtgesellschaftern mit Gesellschaftern	277
e) Wirtschaftlich entsprechende Rechtshandlungen	278
f) Privilegierte Gesellschafter	278
g) Auswirkungen in der Praxis	280
3. Gesellschafterbesicherte Drittdarlehen	280
4. Nutzungsüberlassung	282
5. Vertraglicher Rangrücktritt	283
6. Übergangsrecht	285
VI. Unterkapitalisierung	286
1. Begriff	286

2. Das Problem der Unterkapitalisierung im GmbH-Recht	286
a) Stand der Diskussion	286
b) Aktuelle Rechtslage	288
3. Unterkapitalisierte GmbH & Co. KG	288
a) Das Problem	288
b) Stellungnahme	289
§ 13 Die Publikums-Kommanditgesellschaft	291
I. Das Problem	291
II. Ausgestaltung und Organisation der Publikums-GmbH & Co. KG	293
1. Grundtypen	293
2. Eintritt in die Publikums-GmbH & Co. KG	294
III. Sonderrecht der Publikumsgesellschaften	295
1. Inhaltskontrolle von Gesellschaftsverträgen	295
2. Prospekthaftung	298
a) Anspruchsvoraussetzungen	298
b) Anspruchsverpflichteter	300
c) Anspruchsberechtigter	301
d) Anspruch	301
e) Verjährung	302
3. Sondervorteile für Gründer	302
4. Kündigungsrecht des Kommanditisten	303
a) Anfechtung	303
b) Außerordentliche Kündigung	304
c) Schicksal der Einlageschuld	305
5. Bedeutung des Bestimmtheitsgrundsatzes	306
a) Inhalt des Bestimmtheitsgrundsatzes	306
b) Klassische KG	307
c) Publikumsgesellschaften	309
d) Körperschaftlich strukturierte KGs	310
6. Nachschusspflicht	311
7. Rechtsnatur von Gesellschafterdarlehen und stillen Beteiligungen	313
8. Gespaltene Stimmabgabe durch Treuhandkommanditisten	316
IV. Ausblick	317
§ 14 Die GmbH & Co. KG im Lichte der Mitbestimmung	317
I. Allgemeines	317
1. Mitbestimmung nach dem Drittelbeteiligungsgesetz	317
2. Mitbestimmung nach dem Mitbestimmungsgesetz	318
a) Voraussetzungen	318
b) Folgen der Mitbestimmungspflicht bei der Komplementär-GmbH	319
aa) Geschäftsführerbestellung	319
bb) Arbeitsdirektor	319
c) Mitbestimmter Aufsichtsrat	319
d) Sonstiges	321

II.	Voraussetzungen der Mitbestimmungspflicht bei der GmbH & Co. KG im Einzelnen (§ 4 MitbestG)	322
1.	Kongruente Mehrheitsverhältnisse	322
2.	Beteiligung einer inländischen Komplementär-GmbH	324
3.	Kein eigener Geschäftsbetrieb der Komplementär-GmbH mit mehr als 500 Arbeitnehmern	325
III.	Ausschluss der Komplementär-GmbH von der Geschäftsführung der KG	327
1.	Das Problem	327
2.	Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	329
a)	Allgemeines	329
b)	Einzelfälle	329
IV.	Die GmbH & Co. KG als Insich-Konzern?	331
1.	Problemstellung	331
2.	Konzernvoraussetzungen	332
a)	Komplementär-GmbH kein „Unternehmen“	332
b)	GmbH & Co. KG kein „abhängiges“ Unternehmen	333
c)	Nicht „unter einheitlicher Leitung zusammengefasst“	334
d)	Spezialität von § 4 MitbestG	335
3.	Folgerungen	336
V.	Mitbestimmung bei der sog. Einheitsgesellschaft	337
VI.	Besonderheiten bei der doppelstöckigen GmbH & Co. KG	338
1.	Rechtliche Ausgangslage	338
2.	Voraussetzungen der Arbeitnehmer-Zusammenrechnung	338
3.	GmbH & Co. KG als Unternehmen i. S. des § 4 Abs. 2 MitbestG?	340
VII.	Resümee	340
§ 15	Rechnungslegung bei der GmbH & Co. KG	341
I.	Einfluss der Europäischen Union auf die Rechnungslegung	341
1.	Harmonisierung der Rechnungslegung	341
2.	Gleichstellung der GmbH & Co. KG mit der Kapitalgesellschaft	342
3.	IAS-Verordnung	345
II.	Rechnungslegung gemäß HGB	347
1.	Betroffene Gesellschaften	347
2.	Rechnungslegungsvorschriften	348
a)	Jahresabschluss	348
b)	Konzernabschluss	351
III.	IFRS-Rechnungslegung	353
1.	Inhalt des IFRS-Regelwerkes	353
a)	Rechtsquellen	353
b)	Abgrenzung zur HGB-Rechnungslegung	354
2.	Jahresabschluss	354
a)	Betroffene Unternehmen	354
b)	Inhalt	355
c)	Ausweis des Kommanditkapitals	355

3. Konzernabschluss	359
a) Deutscher Standardsetter	359
b) Anwendungsbereich	359
4. Erleichterungen für Erstanwender	359
IV. Prüfungspflicht	360
V. Offenlegungspflicht	361
VI. Feststellung des Jahresabschlusses	362
VII. Einfluss des Steuerrechts auf die Rechnungslegung	363
VIII. Strategien zur Vermeidung der Offenlegungspflicht	365
IX. Ausblick	367

Zweiter Teil. Die GmbH & Co. KG in steuerrechtlicher Sicht

§ 16 Einkommensteuer	369
I. Besteuerungsgrundsätze	369
1. Die einkommensteuerliche Anerkennung der GmbH & Co. KG als Personengesellschaft	369
2. Besteuerung von Personengesellschaften	370
II. Einkommenszurechnung dem Grunde nach	370
1. Mitunternehmenschaften	370
a) Objektive Steuerpflicht	370
b) Einkunftsart und Zurechnung	372
2. Gewerbliches Unternehmen als Grundvoraussetzung der Mit- unternehmenschaft	374
a) Allgemeines	374
b) Zivilrechtlicher Ausgangspunkt	374
c) Gewerbe-Begriff im Ertragsteuerrecht	376
d) Gewerblich geprägte Personengesellschaft	377
aa) Entwicklung der Gepräge-Theorie	377
bb) Rechtsfolgen der gewerblichen Prägung	379
cc) Tatbestandliche Voraussetzungen der gewerblich geprägten Personengesellschaft	381
3. Mitunternehmerstellung	386
a) Begriff	386
aa) Grundsätzliches	386
bb) Mitunternehmerinitiative	387
cc) Mitunternehmerisiko	388
b) Die Komplementär-GmbH als Mitunternehmer	388
c) Die Kommanditisten als Mitunternehmer	389
d) Verdeckte Mitunternehmenschaft	391
4. Besonderheiten bei der Familien-GmbH & Co. KG	394
a) Grundsätze	394
b) Rechtsprechungsüberblick	396
c) Analyse der Rechtsprechung und Stellungnahme	399
d) Eigener Lösungsansatz	406
e) Rechtsfolgen der Nichtanerkennung	407

5. Stille Beteiligungen und Unterbeteiligungen	408
6. Nießbrauchsgestaltungen	409
7. Publikums-GmbH & Co. KG	409
III. Einkommenszurechnung der Höhe nach – die einkommensteuerliche Anerkennung der Gewinnverteilung	410
1. Anerkennung der Gewinnverteilung	410
2. Angemessener Gewinnanteil der Komplementär-GmbH	411
a) Maßstab für die Angemessenheit	411
b) Übernahme der Geschäftsführung	411
c) Kapitalmäßige Beteiligung	412
aa) Nicht kapitalmäßig beteiligte Komplementär-GmbH	412
bb) Kapitalmäßig beteiligte Komplementär-GmbH	413
d) Änderung der Gewinnverteilung	414
aa) Überblick	414
bb) „Zurückstufung“ der Komplementär-GmbH	414
cc) „Besserstellung“ der Komplementär-GmbH	416
e) Rechtsfolgen eines unangemessenen Gewinnanteils der Komplementär-GmbH	417
3. Angemessener Gewinnanteil der Kommanditisten	418
4. Familien-GmbH & Co. KG	418
a) Gewinnverteilung und verdeckte Einkommensverwendung .	418
b) Die sog. 15 %-Rechtsprechung des BFH	420
aa) Standard-Fall: Schenkweise aufgenommene, nicht mitarbeitende Kinder	420
bb) Schenkweise aufgenommene, mitarbeitende Kinder	422
cc) Entgeltlich aufgenommene Kinder	422
dd) Mitunternehmerische Unterbeteiligung	423
c) Angemessene Gewinnverteilung bei der Familien-GmbH & Co. KG	423
aa) Beurteilung der 15 %-Rechtsprechung	423
bb) Übertragung auf die Familien-GmbH & Co. KG	426
d) Rechtsfolgen eines unangemessen hohen Gewinnanteils	427
IV. Umfang und Ermittlung der gewerblichen Einkünfte	427
1. Maßgeblichkeit des Gesamtgewinns der Mitunternehmerschaft	427
2. Sonderbilanzen	428
a) Inhalt	428
b) Sondervergütungen als Grundfall	429
aa) Grundsätzliches	429
bb) Sondervergütungen, die von der Komplementär-GmbH gezahlt werden	431
cc) Pensionszusagen	436
c) Sonderbetriebsvermögen	437
aa) Grundsätzliches	437
bb) Geschäftsanteile der Kommanditisten an der Komplementär-GmbH	438
d) Schuldzinsenabzug gemäß § 4 Abs. 4a EStG	442
e) Sonstige Sonderbetriebseinnahmen und -ausgaben	442

3. Ergänzungsbilanzen	443
4. Besonderheiten bei der doppelstöckigen GmbH & Co. KG	446
a) Obergesellschaft als persönlich haftender Gesellschafter der Untergesellschaft	446
b) Obergesellschaft als Kommanditist der Untergesellschaft	446
aa) Ausgangslage	446
bb) Rechtsentwicklung	447
cc) Ertragsteuerliche Konsequenzen	448
V. Verlustausgleich und negatives Kapitalkonto	450
1. Entwicklung des Steuerrechts	450
2. § 15a EStG	451
a) Grundkonzeption	451
b) „Anteil am Verlust der KG“ gemäß § 15a Abs. 1 S. 1 EStG	452
c) „Negatives Kapitalkonto“ i. S. von § 15a Abs. 1 S. 1 EStG ...	453
d) „Gewinne aus der Beteiligung an der KG“ gemäß § 15a Abs. 2 EStG	456
e) Einlage- bzw. Haftungsminderung	457
f) Beteiligungsumwandlung	457
3. Wegfall oder Übertragung des negativen Kapitalkontos	458
a) Nachversteuerung	458
b) Wegfall durch Betriebsaufgabe	459
c) Wegfall durch entgeltliche Veräußerung	459
d) Wegfall durch unentgeltliche Übertragung	460
e) Wegfall durch Ausscheiden im Wege der Anwachsung	461
f) Wegfall aus sonstigen Gründen	461
4. Stellungnahme	462
VI. Begünstigung für nicht entnommene Gewinne (§ 34a EStG)	463
1. Überblick über Inhalt der Regelung	463
2. Stellungnahme	464
VII. Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern	466
VIII. Die Besteuerung von Aufsichtsratsvergütungen	467
1. Aufsichtsorgan bei der GmbH & Co. KG	467
2. Aufsichtsorgan bei der Komplementär-GmbH	468
IX. Zinsschranke (§§ 4h EStG, 8a KStG)	469
X. Ausscheiden eines Gesellschafters	472
1. Entgeltliche Veräußerungen	472
a) Anteil an der GmbH & Co. KG	472
b) Anteil an der Komplementär-GmbH	473
2. Ausscheiden gegen Abfindungsguthaben	474
3. Unentgeltlicher Erwerb	474
4. Realteilung	475
XI. Einbringung betrieblicher Sachgesamtheiten gegen Gesellschafter- rechte	475
XII. Einheitliche und gesonderte Gewinnfeststellung	476

§ 17 Gewerbesteuer	477
I. Behandlung der GmbH & Co. KG	477
1. Subjektive Steuerpflicht der GmbH & Co. KG	477
2. Gewerbesteuerliche Selbstständigkeit der GmbH & Co. KG	479
3. Bemessungsgrundlage	480
4. Verluſtrücktrag und -vortrag	482
5. Steuersatz	484
6. Anrechnung bei der Einkommensteuer	484
II. Behandlung der Komplementär-GmbH	487
III. Gewerbesteuerliche Auswirkungen von Ergänzungs- und Sonderbilanzen sowie Veräußerung von Mitunternehmeranteilen	488
1. Abgrenzungsproblem	488
2. Gesellschaftsvertragliche Anpassung der Gewinnverteilung	490
§ 18 Umsatzsteuer	492
I. Die GmbH & Co. KG	492
II. Die Gesellschafter	492
III. Organschaft und Unternehmereinheit zwischen GmbH & Co. KG und Komplementär-GmbH	492
1. Organschaft	492
2. Unternehmereinheit und organschaftsähnliches Verhältnis	495
IV. Leistungsbeziehungen zwischen der GmbH & Co. KG und ihren Gesellschaftern	496
1. Leistungsaustausch bei Geschäftsführungstätigkeit der Komplementär-GmbH	496
a) Rechtsentwicklung	496
b) Änderung der BFH-Rechtsprechung	497
c) Gestaltungshinweise	499
2. Umsatzsteuer bei Gründung und Kapitalerhöhung	501
3. Sonderbetriebsausgaben	503
V. Umsatzsteuer bei Unternehmensveräußerung durch Übertragung aller Gesellschaftsanteile	503
§ 19 Grunderwerbsteuer	504
I. Vorbemerkung	504
II. Grunderwerbsteuerliche „Transparenz“	505
1. Grundstückseinbringung in eine Familien-GmbH & Co. KG	505
2. Einzelfragen zu §§ 5 und 6 GrEStG	506
a) Anteil am Vermögen	506
b) Mittelbare oder unmittelbare Beteiligung	507
c) Ausschlussgründe	508
III. Anteilsvereinigung i. S. des § 1 Abs. 3 GrEStG	511
1. Besteuerungsgegenstand	511
a) Rechtslage bis 31. 12. 1999	511
b) Rechtslage seit 1. 1. 2000	512

2. Bemessungsgrundlage	514
3. Anwendbarkeit von Befreiungsvorschriften	514
IV. Wesentliche Veränderung des Gesellschafterbestandes (§ 1 Abs. 2a GrEStG)	516
1. Besteuerungsgegenstand	516
a) Rechtslage bis 1996	516
b) Rechtslage von 1997 bis 1999	517
c) Rechtslage seit 1. 1. 2000	518
2. Bemessungsgrundlage	520
3. Anwendbarkeit von Befreiungsvorschriften	520
VI. Konzernklausel	520
1. Überblick	520
2. Stellungnahme	521
§ 20 Erbschaft- und Schenkungsteuer	522
I. Überblick	522
II. Bemessungsgrundlage	525
1. Anteil an der GmbH & Co. KG und an der Komplementär- GmbH	525
2. Grundzüge des „vereinfachten Ertragswertverfahrens“	526
3. Ermittlung des Steuerwerts des übergehenden Anteils	527
III. Berechnung und Erhebung der Erbschaftsteuer	528
1. Steuervergünstigungen für Betriebsvermögen	528
a) Verschonungsabschlag	528
b) Regelverschonung	528
c) Optionsverschonung	531
2. Tarif	531
3. Stundungsmöglichkeit	532
IV. Sonderregelung für das Ausscheiden eines Gesellschafters	533
V. Doppelbelastung mit Einkommen- und Erbschaftsteuer	534
VI. Ausblick	535
§ 21 Früher erhobene Steuern	536
I. Kapitalverkehrsteuern	536
II. Vermögensteuer	537
1. Rechtsentwicklung	537
2. Behandlung der GmbH & Co. KG	538
a) Steuersubjekt	538
b) Bemessungsgrundlage	538
c) Aufteilung des Einheitswerts auf die Gesellschafter	538
d) Steuersatz	538
3. Behandlung der Komplementär-GmbH	539
4. Ausblick	539

Dritter Teil. Abgrenzung zu anderen Rechtsformen

§ 22 Kapitalgesellschaften, insbesondere GmbH	541
I. Rechtsformbedingte Unterschiede	541
II. Wirtschaftsrechtliche Entscheidungskriterien	543
1. Haftungsrisiken	543
2. Geschäftsführung und Vertretung	543
3. Rechnungslegung und Publizität	544
4. Mitbestimmung im Aufsichtsrat	544
5. Kündigungsrecht des Gesellschafters	544
6. Sonstiges	545
III. Steuerrechtliche Entscheidungskriterien	546
1. Einkommen- und Körperschaftsteuer	546
a) Unterschiedliches Besteuerungssystem	546
b) Verlustausgleich	548
c) Abzugsfähigkeit von Werbungskosten und Betriebsausgaben	550
aa) Auf Gesellschaftsebene	550
bb) Auf Gesellschafterebene	550
d) Verdeckte Gewinnausschüttungen	551
e) Besteuerung thesaurierter Gewinne	557
f) Ausschüttungspolitik und Liquidität	559
g) Ausländische Tochtergesellschaften	560
h) Sondervergütungen an Gesellschafter	561
i) Pensionsrückstellungen	562
j) Besteuerung von Anteilsverkäufen	562
k) Abschreibungspotenzial nach Beteiligungskäufen	564
l) Beschränkung des Abzugs von Zinsaufwendungen	565
m) Behandlung verpachteter oder vermieteter Wirtschaftsgüter	565
n) Ausgliederung einzelner Wirtschaftsgüter	566
o) Gewinnverteilung bei Familiengesellschaften	566
2. Gewerbesteuer	567
3. Rückumwandlungsmöglichkeiten	568
4. Erbschaftsteuer	569
5. Grunderwerbsteuer	570
IV. Ergebnis des Rechtsformvergleichs	571
1. Zusammenfassung der Unterschiede	571
2. Zusammengesetzte Rechtsformen	572
§ 23 Betriebsaufspaltung	574
I. Grundsätzliches	574
II. Wirtschaftsrechtliche Besonderheiten	575
1. Doppelte Haftungsbeschränkung	575
2. Arbeitsrechtliche Fragen	577
a) Mitbestimmung bei der Aufspaltung	577
b) Nachhaftung	578
3. Aufklärungspflichten bei „echter“ Betriebsaufspaltung	580

III. Steuerliche Beurteilung	580
1. Begründung einer Betriebsaufspaltung	580
2. Zusammenrechnung der Anteile von Familienmitgliedern	581
3. Laufende Ertragsbesteuerung	582
4. Miet- und Pachtzinsen sowie Darlehenszinsen bei der Gewerbsteuer	583
5. Fehlender Verlustausgleich	585
6. Gefahr der Gewinnrealisierung bei Beendigung	586
IV. Resümee	588
§ 24 GmbH & Still	589
I. Zivilrechtliche Gestaltung	589
II. Wirtschaftsrechtliche Besonderheiten	590
1. Gestaltungsspielraum	590
2. Haftung	591
3. Finanzierung	592
4. Eintragung im Handelsregister	592
III. Steuerliche Beurteilung	593
1. Ertragsteuern	593
a) Typische GmbH & Still	593
b) Atypische GmbH & Still	596
2. Substanzsteuern	598
3. Umsatzsteuer	599
IV. Resümee	600
§ 25 Die GmbH & Co. KG mit Komplementären anderer Rechtsform	601
I. Die Stiftung & Co. KG	601
1. Struktur	601
2. Das Rechtsinstitut der Stiftung	601
a) Grundlagen der Stiftung	601
b) Besonderheiten der Familienstiftung	602
3. Ausgestaltung der Stiftung & Co. KG	605
a) Familienstiftung als persönlich haftender Gesellschafter	605
b) Zulässigkeit	605
c) Vermögensausstattung	606
d) Rechtsstellung im Gründungsstadium	607
e) Organe	607
f) Kaufmannseigenschaft der Stiftung	608
g) Geschäftsführung und Vertretung	608
h) Nachträgliche Kapitalzuführungen	609
4. Die wirtschaftsrechtlichen Vorzüge der Stiftung & Co. KG	609
a) Personengesellschaft mit beschränkter Haftung	609
b) Sicherung der Unternehmenskontinuität	609
c) Mitbestimmungsfreiheit	611
d) Offenlegung von Jahresabschlüssen	611
e) Informationsrechte	612

5. Die steuerrechtlichen Vorzüge der Stiftung & Co. KG	612
a) Einkommensteuer	612
b) Gewerbesteuer	612
6. Resümee	613
II. Die AG & Co. KG	614
1. Struktur	614
2. Die Rechtsform der Aktiengesellschaft	614
3. Besonderheiten der AG und AG & Co. KG	614
a) Formstrenge	614
b) Führungsstruktur	616
c) Verzahnungsproblematik	616
d) Imagevorteile	618
e) Börsenfähigkeit	618
f) Steuerrecht	618
4. Resümee	620
III. Die SE & Co. KG	620
1. Struktur	620
2. Die Rechtsform der SE	620
3. Ausgestaltung der SE & Co. KG	622
4. Resümee	622
IV. Die Verwendung ausländischer Komplementärgesellschaften	623
1. Motive	623
2. Zulässigkeit	624
3. Verwaltungssitz der ausländischen Komplementärgesellschaft	626
a) Sitz- vs. Gründungstheorie	626
b) Kapitalgesellschaften aus EWR-Staaten	626
aa) Entwicklung der Rechtsprechung	626
bb) Ausblick	627
c) Kapitalgesellschaften aus Nicht-EWR-Staaten	629
4. Resümee	631
§ 26 Die GmbH & Co. KGaA	632
I. Struktur	632
II. Die Rechtsform der KGaA	632
III. Besonderheiten der GmbH & Co. KGaA	634
1. Zulässigkeit	634
2. Wirtschaftsrechtliche Besonderheiten	634
a) Kapitalmarktfähigkeit	634
b) Einschränkung des Fremdeinflusses	635
c) Eingeschränkte Mitbestimmung der Arbeitnehmer im Aufsichtsrat	635
d) Satzungsautonomie	637
3. Steuerrechtliche Besonderheiten	639
a) Ertragsteuern	639
b) Erbschaft- und Schenkungsteuer	640
IV. Resümee	641

Vierter Teil. Die GmbH & Co. KG in Umwandlungsfällen

§ 27 Umwandlung einer GmbH in eine GmbH & Co. KG	643
I. Handelsrechtliche Gestaltung	643
1. Rechtsentwicklung	643
2. Formwechselnde Umwandlung	643
a) Ablauf des Formwechsels	643
b) Gesellschafterstellung der Komplementär-GmbH	645
3. Umwandlung durch Verschmelzung	648
II. Steuerliche Behandlung	649
1. Rechtsentwicklung	649
2. Formwechselnde Umwandlung	650
a) Steuerliche Behandlung der GmbH	650
aa) Fortführung der Buchwerte	650
bb) Besteuerung des Übertragungsgewinns	651
b) Steuerliche Behandlung der GmbH & Co. KG	652
c) Besteuerung der Gesellschafter	652
aa) Methodik	652
bb) Einkünfte aus Kapitalvermögen	652
cc) Übernahmeergebnis	653
dd) Buchwert der neuen Anteile	655
d) Verkehrssteuern	655
3. Besonderheiten bei der Verschmelzung	655
§ 28 Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH	656
I. Gestaltungsmöglichkeiten	656
II. Durch Betriebseinbringung	656
1. Handelsrechtliche Gestaltung	656
2. Steuerliche Fragen	657
a) Ertragsteuerliche Auswirkungen	657
b) Sonstige Steuern	662
III. Aufgrund des Umwandlungsgesetzes	662
1. Formwechselnde Umwandlung	662
a) Handelsrechtliche Gestaltung	662
b) Steuerliche Fragen	665
2. Verschmelzung	666
a) Handelsrechtliche Gestaltung	666
b) Steuerliche Fragen	667
IV. Durch Ausscheiden aller Kommanditisten (Anwachsung)	667
1. Einfaches Anwachsungsmodell	667
a) Handelsrechtliche Gestaltung	667
b) Steuerliche Fragen	668
aa) Ertragsteuerliche Auswirkungen	668
bb) Schenkungsteuer	669
cc) Umsatzsteuer	670
dd) Grunderwerbsteuer	670

2. Erweitertes Anwachsungsmodell	671
V. Vergleichende Zusammenfassung	672
Stichwortverzeichnis	673