

Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts
Band 2
Kommanditgesellschaft · GmbH & Co. KG · Publikums-KG
Stille Gesellschaft

Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts

Band 2

Kommanditgesellschaft · GmbH & Co. KG
Publikums-KG · Stille Gesellschaft

Herausgegeben von

Dr. Hans Gummert
Rechtsanwalt in Düsseldorf

Prof. Dr. Carsten Schäfer
Universität Mannheim

Bearbeitet von

Prof. Dr. David Bartlitz, Universität Paderborn; *Dr. Victoria Berger*, Rechtsanwältin, Fachanwältin für Handels- und Gesellschaftsrecht in Heidelberg; *Joachim Breithaupt*, Rechtsanwalt und Steuerberater in Köln; *Dr. Rupert Doehmer*, Rechtsanwalt in München; *Dr. Kai Erhardt*, Rechtsanwalt und Steuerberater in Hamburg; *Dr. Joachim Frhr. von Falkenhausen*, LL. M., Rechtsanwalt in Hamburg; *Prof. Dr. Timo Fest*, LL. M., Christian-Albrechts-Universität zu Kiel; *Fabian G. Gaffron*, Rechtsanwalt, Fachanwalt für Steuerrecht und Steuerberater in Hamburg; *Julian Gebauer*, Rechtsanwalt in Berlin; *Dr. Hans Gummert*, Rechtsanwalt in Düsseldorf; *Dr. Maximilian Haag*, LL. M., Rechtsanwalt und Steuerberater in München; *Prof. Dr. Hartmut Hamann*, Rechtsanwalt in Stuttgart; *Dr. Hilke Herchen*, Rechtsanwältin in Hamburg; *Dr. Matthias Horbach*, Rechtsanwalt und Notar in Frankfurt; *Dr. Matthias Jaletzke*, Rechtsanwalt in Frankfurt; *Lukas Kawka*, Rechtsanwalt und Steuerberater in Berlin; *Dr. Thomas Keul*, Rechtsanwalt in Berlin; *Dr. Gerrit Krämer*, Rechtsanwalt in Mannheim; *Dr. Tobias Krause*, Rechtsanwalt, Fachanwalt für Erbrecht und Fachanwalt für Steuerrecht in Mannheim; *Dr. Christian Levedag*, LL. M., Richter am Bundesfinanzhof, München; *Elisabeth Märker*, Rechtsanwältin in Berlin; *Dr. Jörg Meißner*, Rechtsanwalt in Berlin; *Prof. Dr. Antonio Miras*, Hochschule Osnabrück; *Dr. Frauke Möhrle*, Rechtsanwältin in Hamburg; *Dr. Stefan Mutter*, Rechtsanwalt in Düsseldorf; *Dr. Ralph Obser*, LL. M., Rechtsanwalt, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht, Fachanwalt für Steuerrecht und Steuerberater in München; *Dr. Katja Plückelmann*, Rechtsanwältin in Düsseldorf; *Dr. David Quinke*, LL. M., Rechtsanwalt in Düsseldorf; *Marion Sangen-Emden*, Rechtsanwältin und Steuerberaterin in Düsseldorf; *Dr. Hansjörg Scheel*, Rechtsanwalt in Stuttgart; *Dr. Jan Schepke*, Rechtsanwalt in Hamburg; *Dr. Jürgen Schmid*, Rechtsanwalt und Notar a. D. in Stuttgart; *Dr. Henning C. Schneider*, Rechtsanwalt in Hamburg; *Dr. Mathias Schönhaus*, Rechtsanwalt und Steuerberater, Fachanwalt für Steuerrecht in Düsseldorf; *Dr. Norbert Schulte*, Rechtsanwalt in Düsseldorf; *Prof. Dr. Kerstin Schweizer*, LL. M., Hochschule Pforzheim; *Margaret D. Walsh*, Rechtsanwältin in München; *Dr. Reinmar Wölff*, Universität Marburg

6., neubearbeitete Auflage 2024



Zitiervorschlag:
MHdB GesR II/Bearbeiter § ... Rn. ...

beck.de

ISBN 978 3 406 80562 2

© 2024 Verlag C.H.Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Satz, Druck und Bindung: Druckerei C.H.Beck, Nördlingen
(Adresse wie Verlag)
Umschlag: Martina Busch, Grafikdesign, Hamburg Saar



chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Alle urheberrechtlichen Nutzungsrechte bleiben vorbehalten.
Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes
zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

Vorwort zur 6. Auflage

Am 10. August 2021 wurde das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG) im Bundesgesetzblatt verkündet, es tritt im Wesentlichen am 1.1.2024 in Kraft und ändert die gesetzlichen Bestimmungen des BGB-Gesellschaftsrechts ebenso grundlegend wie diejenigen der Handelsgesellschaften.

Besonders im Recht der GbR ist, verglichen mit der alten Fassung der §§ 705 ff. BGB, kaum ein Stein auf dem anderen geblieben. Sämtliche Vorschriften sind neu formuliert worden, und sie folgen systematisch einem Aufbau, der konsequent zwischen der rechtsfähigen Außengesellschaft und der nicht rechtsfähigen Innengesellschaft (§ 705 Abs. 2) differenziert, was auch in einer neuen Untergliederung des 16. Titels zum Ausdruck kommt. Inhaltlich haben sie viele einzelne Änderungen bewirkt, deren wichtigste die Einführung eines neuen Gesellschaftsregisters (§§ 707 ff.) sein dürfte. Bei der Zuschreibung der Rechtsfähigkeit an die GbR und ihrer Haftungsverfassung folgt das neue Recht demgegenüber weitgehend den Entscheidungen des BGH vom 27.9.1999 (BGHZ 142, 315) und – vor allem – vom 29.1.2001 (BGHZ 146, 341), die seinerzeit im Schrifttum umfassend vorbereitet worden waren. Auch im Recht der OHG (§§ 105 ff. HGB) wurden sämtliche Vorschriften neu formuliert und geordnet, teilweise auch in das BGB verwiesen, das seinen Referenzcharakter durch das MoPeG zurückerhalten hat. Indirekt betrifft dies auch die KG, deren eigene Regelungen (§§ 161 ff. HGB) zwar lediglich punktuell geändert wurden, aber mit durchaus bemerkenswerten Detailkorrekturen. Die wohl wichtigste inhaltliche Änderung für die Handelsgesellschaften stellt das neue Beschlussmängelrecht dar (§§ 110–115 HGB), aber auch ihre grundsätzliche Öffnung für Freiberufler (§ 107 Abs. 1 S. 2 HGB) hat einiges Aufsehen erregt. Einen Überblick über das Gesetzgebungsverfahren zum MoPeG und die wichtigsten Änderungen in BGB und HGB (und weiteren Gesetzen) vermittelt das erste Kapitel dieses Bandes (§ 1).

Das MoPeG hat es allgemein erforderlich gemacht, große Teile des Handbuchs grundlegend zu überarbeiten oder zumindest an das neue Recht anzupassen. Dies gilt auch für diejenigen Abschnitte, bei denen geringere inhaltliche Änderungen zu verzeichnen waren, bei denen aber die Bezugsnormen durchweg angepasst werden mussten, woraus sich wiederum indirekte Änderungen ergeben konnten. Überall stellt sich zudem die Frage, ob auf Rechtsprechung und Literatur zur früheren Fassung noch zurückgegriffen werden kann. Dies ist zwar im Prinzip zu bejahen, doch war auch in Betracht zu ziehen, dass ihre gedankliche Grundlage bzw. tragenden Gründe durch die Neuausrichtung überholt wurden.

Der Verlag C.H.Beck und die Verfasser verfolgen mit dem Handbuch unverändert den Zweck, dem Rechtsanwender ein praxistaugliches Mittel für die tägliche Praxis zur Verfügung zu stellen, so dass in erster Linie die höchstrichterliche Rechtsprechung zum Personengesellschaftsrecht abgebildet wird. Aber auch die Kritik an dieser Rechtsprechung wird aufgegriffen. Im Handbuch wird der Rechtsstand ab Inkrafttreten des MoPeG zugrunde gelegt. Insoweit musste vor allem auf die Begründung des Gesetzgebers zu den neu gefassten Vorschriften, konnte aber auch schon auf das Gesetzgebungsverfahren begleitende Literatur und erste Kommentare des neuen Rechts zurückgegriffen werden. Demgegenüber hat sich die Rechtsprechung naturgemäß noch nicht mit den neuen Bestimmungen befassen können. Die Gesetzesbegründung geht jedoch vielfach auf die bisherige höchstrichterliche Rechtsprechung ein und bestätigt diese oftmals, was Rückschlüsse auf ihren Fortbestand zulässt. Die Autoren dieses Handbuchs werden mit Spannung verfolgen, inwieweit sich die Bestimmungen des MoPeG in der Praxis bewähren.

Vorwort

Im Herausgeberkreis ist ein Wechsel eingetreten. An die Stelle von Lutz Weipert ist Carsten Schäfer getreten, der künftig für die Bände 1 und 2 des Handbuchs mitverantwortlich zeichnen wird und als Mitglied der Expertenkommission an den Beratungen zum MoPeG wesentlich mitgewirkt hat. Lutz Weipert war Mitherausgeber der Bände 1 und 2 des Handbuchs von der ersten bis zur fünften Auflage. Er ist im Juni 2022 verstorben. Sein stets kluger, abgewogener Rat und die wissenschaftliche Diskussion über Grundfragen des Personengesellschaftsrechts mit ihm werden in Erinnerung bleiben.

Im Kreis der Autoren hat es umfangreiche Änderungen gegeben. Wir verzichten deshalb darauf, sämtliche neuen Autoren namentlich an dieser Stelle zu erwähnen. Wir freuen uns auf die weitere Zusammenarbeit mit den bisherigen und allen hinzugetretenen Autoren und danken den ausgeschiedenen Autoren für die Mitarbeit an den Voraufgaben.

Wir bedanken uns ferner beim Lektorat, namentlich Cornelia Ruhland, für die wiederum hervorragende Zusammenarbeit und Unterstützung.

Zu guter Letzt bitten Autoren, Herausgeber und Verlag die Nutzer dieses Handbuchs wiederum um Anregungen und Kritik zur Verbesserung, die gerne entgegengenommen und in künftigen Auflagen berücksichtigt werden.

Düsseldorf/Mannheim, im Dezember 2023

Hans Gummert, Carsten Schäfer

Inhaltsübersicht

| | |
|------------------------------|------|
| Vorwort zur 6. Auflage | V |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Abkürzungsverzeichnis | LXXI |
| Literaturverzeichnis | XCI |

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

| | |
|---|-----|
| § 1 Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG (<i>Gummert</i>) | 1 |
| § 2 Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle (<i>Möhrle</i>) | 10 |
| § 3 Firma, Sitz und Gegenstand des Unternehmens (<i>Quinke</i>) | 45 |
| § 4 Eintragung in das Handelsregister (<i>Wölff</i>) | 96 |
| § 5 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte (<i>Wölff</i>) | 140 |
| § 6 Kartellrechtliche Grenzen (<i>Bartlitz</i>) | 148 |

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

| | |
|---|-----|
| § 7 Geschäftsführung (<i>Scheel</i>) | 180 |
| § 8 Fakultativer Beirat der Kommanditgesellschaft (<i>Mutter</i>) | 211 |
| § 9 Vertretung (<i>Scheel</i>) | 257 |
| § 10 Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters (<i>Scheel</i>) | 271 |
| § 11 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung (<i>Scheel</i>) | 280 |

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

| | |
|--|-----|
| § 12 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten (<i>Berger</i>) | 293 |
| § 13 Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht (<i>Berger</i>) | 318 |
| § 14 Stimmrecht (<i>Berger</i>) | 330 |
| § 15 Informationsrechte und -pflichten (<i>Berger</i>) | 355 |
| § 16 Wettbewerbsverbot (<i>Doehner/Walsh</i>) | 367 |

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

| | |
|---|-----|
| § 17 Beitragspflicht (<i>v. Falkenhausen/H. C. Schneider</i>) | 405 |
| § 18 Umfang und Erbringung der Beiträge (<i>v. Falkenhausen/H. C. Schneider</i>) | 415 |
| § 19 Erhöhung von Beiträgen (<i>v. Falkenhausen/H. C. Schneider</i>) | 434 |
| § 20 Gesellschaftsvermögen, Kapitalanteil, Gesellschafterkonten (<i>v. Falkenhausen/ H. C. Schneider</i>) | 438 |
| § 21 Der Jahresabschluss (<i>Sangen-Emden</i>) | 456 |
| [§ 22 <i>derzeit nicht belegt</i>] | 478 |
| § 23 Beteiligung an Gewinn und Verlust (<i>v. Falkenhausen/H. C. Schneider</i>) | 478 |
| § 24 Entnahme und Auszahlung des Gewinnes (<i>v. Falkenhausen/H. C. Schneider</i>) | 488 |
| § 25 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte (<i>v. Falkenhausen/ H. C. Schneider</i>) | 502 |
| § 26 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft (<i>Märker</i>) | 508 |
| § 27 Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen (<i>Haag</i>) | 555 |
| § 27a Verpfändung von Gesellschaftsanteilen (<i>Haag</i>) | 579 |

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

| | |
|---|-----|
| § 28 Die KG als Trägerin von Rechten und Pflichten (<i>Herchen</i>) | 587 |
| § 29 Die Haftung des Komplementärs (<i>Herchen</i>) | 593 |

Inhaltsübersicht

| | |
|--|-----|
| § 30 Die Haftung des Kommanditisten (<i>Herchen</i>) | 626 |
| § 31 Gesellschafterregress (Ausgleich) (<i>Herchen</i>) | 676 |
| § 32 Die Stellung der KG und ihrer Gesellschafter im Prozess (<i>Schepke</i>) | 687 |
| § 33 Zwangsvollstreckung gegen die KG und ihre Gesellschafter (<i>Schepke</i>) | 697 |

6. Kapitel. Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden

| | |
|---|-----|
| § 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters (<i>Schulte</i>) | 701 |
| § 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschafterstellung (<i>Schulte</i>) | 722 |
| § 36 Ausscheiden eines Gesellschafters (<i>Schulte</i>) | 754 |
| § 37 Folgen des Ausscheidens (<i>Schulte</i>) | 795 |
| § 38 Abfindungsklauseln (<i>Schulte</i>) | 835 |
| § 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten (<i>Märker</i>) | 871 |

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

| | |
|---|------|
| § 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier/Krämer</i>) | 945 |
| § 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier/Krämer</i>) | 973 |
| § 42 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter (<i>Klein/Lindemeier/Krause</i>) | 1037 |
| § 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter (<i>Klein/Lindemeier/Krause</i>) | 1072 |
| § 44 Steuerlichen Folgen beim Tod eines Gesellschafters (<i>Märker</i>) | 1091 |

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

| | |
|--|------|
| § 45 Auflösung der Gesellschaft (<i>Hamann/Schmid</i>) | 1111 |
| § 46 Liquidation der Gesellschaft (<i>Hamann/Schmid</i>) | 1133 |
| § 47 Insolvenz der Gesellschaft (<i>Hamann/Schmid</i>) | 1150 |
| § 48 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung (<i>Märker</i>) | 1156 |

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

| | |
|---|------|
| § 49 Überblick (<i>Gummert</i>) | 1177 |
| § 50 Typische GmbH & Co. KG (<i>Gummert</i>) | 1193 |
| § 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG (<i>Gummert</i>) | 1251 |

2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane

| | |
|--|------|
| § 52 Geschäftsführung und Vertretung (<i>Gummert</i>) | 1266 |
| § 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG (<i>Mutter</i>) | 1288 |

3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz

| | |
|---|------|
| § 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung (<i>Gummert</i>) | 1310 |
| § 55 Insolvenz (<i>Gummert</i>) | 1354 |

4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG

| | |
|---|------|
| § 56 Jahresabschluss der GmbH & Co. KG (<i>Breithaupt</i>) | 1382 |
| § 57 Einkünfteermittlung; Gesellschafterbesteuerung; Gewerbesteuer (<i>Levedag/Obser</i>) | 1405 |
| § 58 Ertragsteuerliche Sonderfragen (<i>Levedag/Obser</i>) | 1502 |
| § 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG (<i>Levedag/Obser</i>) | 1597 |
| § 60 Verkehrssteuern (Umsatzsteuer und Grunderwerbsteuer) (<i>Levedag/Obser</i>) | 1677 |

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

| | |
|--|------|
| § 61 Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften (<i>Horbach</i>) | 1691 |
| § 62 Errichtung; Beitritt der Kommanditisten (<i>Jaletzke</i>) | 1706 |
| § 63 Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder (<i>Jaletzke</i>) | 1720 |
| § 64 Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen (<i>Horbach</i>) | 1732 |

2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG

| | |
|--|------|
| § 65 Vertragsauslegung und Inhaltskontrolle (<i>Jaletzke</i>) | 1737 |
| § 66 Willensbildung und Beschlussfassung in der Publikums-KG (<i>Jaletzke</i>) | 1749 |
| § 67 Einlage- und Nachschusspflichten; Kapitalsicherung (<i>Jaletzke</i>) | 1758 |
| § 68 Geschäftsführung, Aufsichtsorgane (<i>Jaletzke</i>) | 1765 |

3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit

| | |
|---|------|
| § 69 Prospekthaftung (<i>Horbach</i>) | 1774 |
| § 70 Deliktische Haftung (<i>Horbach</i>) | 1832 |

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

| | |
|---|------|
| § 71 Ertragsteuerliche Hinweise zur Publikums-KG (<i>Levedag</i>) | 1840 |
|---|------|

4. Teil. Die Stille Gesellschaft

1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft

| | |
|---|------|
| § 72 Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft (<i>Keul/Meißner/Gebauer</i>) | 1921 |
| § 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft (<i>Keul/Meißner/Gebauer</i>) | 1932 |
| § 74 Stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft (<i>Fest</i>) | 1951 |
| § 75 Gesellschafter der Stillen Gesellschaft (<i>Keul/Meißner/Gebauer</i>) | 1970 |
| § 76 Errichtung durch Gesellschaftsvertrag (<i>Keul/Meißner/Gebauer</i>) | 1980 |
| § 77 Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht (<i>Keul/Meißner/Gebauer</i>) . . | 2006 |
| § 78 Kartellrechtliche Grenzen (<i>Bartlitz</i>) | 2012 |
| § 79 Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung (<i>Schönhaus</i>) | 2020 |

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

| | |
|--|------|
| § 80 Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft (<i>Erhardt</i>) | 2027 |
| § 81 Rechte des Stillen Gesellschafters (<i>Erhardt</i>) | 2040 |
| § 82 Wettbewerbsverbot (<i>Doehner/Walsh</i>) | 2056 |
| § 83 Leistung der Vermögenseinlage des Stillen Gesellschafters (<i>Erhardt</i>) | 2061 |
| § 84 Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens (<i>Gaffron</i>) | 2082 |
| § 85 Rechnungslegung (<i>Meißner/Kawka</i>) | 2098 |
| § 86 Gewinn und Verlust (<i>Keul/Kawka</i>) | 2108 |
| § 87 Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers (<i>Keul/Meißner</i>) | 2125 |
| § 88 Verfügungen über die Stille Beteiligung (<i>Keul/Meißner</i>) | 2138 |
| § 89 Verfügungen über Gesellschafterrechte (<i>Keul/Meißner</i>) | 2148 |
| § 90 Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft (<i>Schönhaus</i>) . . | 2154 |

3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers

| | |
|---|------|
| § 91 Auflösung der Stillen Gesellschaft (<i>Plückelmann</i>) | 2185 |
| § 92 Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft (<i>Keul/Meißner</i>) | 2203 |
| § 93 Auseinandersetzungsansprüche in der Insolvenz des Geschäftsinhabers (<i>Plückelmann</i>) . . | 2221 |
| § 94 Steuerliche Folgen der Auflösung (<i>Schönhaus</i>) | 2236 |

Inhaltsübersicht

5. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

| | |
|---|------|
| § 95 Vertragsmängel und Verbraucherwiderruf bei der stillen Gesellschaft (<i>Miras</i>) | 2247 |
| § 96 Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei (Anlage-)Kommanditgesellschaften (<i>Schweizer</i>) | 2270 |
| Sachverzeichnis | 2293 |

Inhaltsverzeichnis

1. Teil. Die Kommanditgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

| | | |
|-----|--|----|
| § 1 | Entwicklung, Begriff und Bedeutung der KG | 1 |
| | I. Die geschichtliche Entwicklung der KG | 1 |
| | 1. Die gesetzestypische KG | 1 |
| | 2. Die Kapitalgesellschaft 4 | |
| | 3. Die Publikums- und Massen-KG | 5 |
| | II. Zum Begriff der KG | 6 |
| | III. Die wirtschaftliche Bedeutung der KG | 7 |
| § 2 | Errichtung durch Gründungsvertrag, Sonderfälle | 10 |
| | I. Voraussetzungen der Entstehung | 13 |
| | 1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages | 13 |
| | 2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag | 13 |
| | 3. Zusammenschluss ohne Gesellschaftsvertrag | 14 |
| | 4. Sonderformen der Entstehung | 14 |
| | a) Entstehung einer Kommanditgesellschaft nach dem Umwandlungsgesetz | 14 |
| | b) Umwandlung außerhalb des Umwandlungsgesetzes | 15 |
| | II. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrags und Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft | 17 |
| | 1. Allgemeines | 17 |
| | 2. Wirksamwerden des Gesellschaftsvertrags | 17 |
| | 3. Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft | 17 |
| | 4. Entstehung der Gesellschaft im Verhältnis zu Dritten | 18 |
| | a) Allgemeines | 18 |
| | b) Eintragung in das Handelsregister | 18 |
| | c) Teilnahme am Rechtsverkehr | 18 |
| | d) Andere Kundgebungsakte | 19 |
| | e) Geschäfte der Gesellschaft | 19 |
| | f) Entgegenstehende Vereinbarungen | 20 |
| | III. Gesellschafter | 20 |
| | 1. Allgemeines | 20 |
| | 2. Begründung der Gesellschafterstellung | 20 |
| | 3. Zahl der Gesellschafter | 21 |
| | 4. Fähigkeit, Gesellschafter zu sein | 21 |
| | a) Allgemeines | 21 |
| | b) Natürliche Personen | 21 |
| | c) Juristische Personen | 21 |
| | d) Personenvereinigungen | 22 |
| | e) Ausländische Gesellschaften | 26 |
| | IV. Gesellschaftsvertrag | 29 |
| | 1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages | 29 |
| | 2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages | 31 |
| | a) Notwendiger Inhalt | 31 |
| | b) Fakultativer Inhalt des Gesellschaftsvertrages | 34 |
| | 3. Form des Gesellschaftsvertrages | 37 |
| | 4. Genehmigungserfordernisse | 38 |
| | a) Allgemeines | 38 |
| | b) Beteiligung eines nicht voll Geschäftsfähigen | 39 |
| | c) Beteiligung eines in Gütergemeinschaft lebenden Ehegatten | 39 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| 5. Änderungen des Gesellschaftsvertrages | 41 |
| a) Allgemeines | 41 |
| b) Materielle Erfordernisse | 41 |
| c) Formerfordernisse | 43 |
| d) Genehmigungserfordernisse | 44 |
| § 3 Firma, Sitz und Gegenstand des Unternehmens | 45 |
| I. Gesetzesgeschichte | 48 |
| II. Begriff, Rechtsnatur und Bedeutung der Firma | 50 |
| 1. Der Begriff der Firma | 50 |
| a) Die Firma als Name des Kaufmanns | 50 |
| b) Abgrenzung zur Geschäftsbezeichnung | 51 |
| c) Firmenarten | 52 |
| d) Firmenbestandteile | 52 |
| 2. Die Rechtsnatur der Firma | 52 |
| a) Die Firma als absolutes Recht | 52 |
| b) Die Firma als Persönlichkeits- und Vermögensrecht | 52 |
| 3. Die Bedeutung der Firma | 53 |
| III. Die Grundsätze des Firmenrechts | 54 |
| 1. Rechtliche Bedeutung der Grundsätze | 54 |
| 2. Grundsatz der Firmenwahrheit | 54 |
| 3. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit | 54 |
| 4. Grundsatz der Firmenbeständigkeit | 55 |
| 5. Grundsatz der Firmenöffentlichkeit | 55 |
| 6. Grundsatz der Firmeneinheit | 55 |
| IV. Gesetzliche Anforderungen an eine neu zu bildende Firma | 56 |
| 1. Grundzüge | 56 |
| 2. Kennzeichnungseignung | 56 |
| 3. Unterscheidungskraft | 58 |
| 4. Rechtsformzusätze | 58 |
| 5. Irreführungsverbot | 59 |
| V. Die ursprüngliche Firma der Kommanditgesellschaft | 59 |
| 1. Notwendige Firmenbestandteile | 59 |
| 2. Die Personenfirma | 60 |
| a) Für die Firmenbildung verwendbare Namen | 60 |
| b) Bezeichnung des Personennamens | 61 |
| c) Firmennamen in einer Personenfirma | 62 |
| 3. Die Sachfirma | 63 |
| 4. Die Fantasiefirma | 64 |
| 5. Die gemischte Firma | 65 |
| 6. Firmenzusätze | 65 |
| a) Notwendige Firmenzusätze | 65 |
| b) Freiwillige Firmenzusätze | 66 |
| 7. Die Firma der Zweigniederlassung | 71 |
| 8. Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. KG | 71 |
| a) Die Kapitalgesellschaft & Co. als Personenhandels-gesellschaft | 71 |
| b) Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. KG | 72 |
| c) Rechtsformzusatz und Kennzeichnung der Haftungsbeschränkung | 72 |
| d) Unterscheidbarkeit | 73 |
| VI. Entstehen, Änderung und Erlöschen der Firma | 74 |
| 1. Entstehen | 74 |
| 2. Änderung | 74 |
| 3. Erlöschen | 74 |
| 4. Eintragung im Handelsregister | 75 |
| VII. Firmenfortführung bei Namensänderung, bei Erwerb des Handelsgeschäfts und bei Änderungen im Gesellschafterbestand (§§ 21–24 HGB) | 75 |
| 1. Firmenfortführung bei Namensänderung (§ 21 HGB) | 75 |
| a) Änderung des Familiennamens eines Gesellschafters | 75 |
| b) Änderung des Firmennamens eines Gesellschafters | 76 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 2. Firmenfortführung bei Erwerb des Handelsgeschäfts (§ 22 Abs. 1 HGB) | 76 |
| a) Die Firma als Gegenstand des Rechtsverkehrs | 76 |
| b) Erwerb eines bestehenden Handelsgeschäfts | 76 |
| c) Erwerb unter Lebenden | 77 |
| d) Einwilligung namensgebender Gesellschafter | 78 |
| e) Erwerb von Todes wegen | 78 |
| f) Fortführung der Firma | 79 |
| 3. Firmenfortführung bei Erwerb aus einer Insolvenzmasse. | 80 |
| 4. Firmenfortführung auf Grund eines Nießbrauchs oder eines Pachtvertrags (§ 22 Abs. 2 HGB) | 81 |
| 5. Firmenfortführung bei Umwandlungen (§§ 18, 200 UmwG) | 81 |
| 6. Firmenfortführung bei Gesellschafterwechsel (§ 24 HGB) | 83 |
| 7. Haftungsfolgen bei Firmenfortführung (§§ 25–28 HGB) | 85 |
| a) Haftung des Erwerbers (§§ 25, 26 HGB) | 85 |
| b) Haftung der Erben (§ 27 HGB) | 88 |
| c) Haftung bei Eintritt in eine Handelsgesellschaft (§ 28 HGB) | 88 |
| VIII. Firmenschutz | 89 |
| 1. Firmenmissbrauchsverfahren | 89 |
| 2. Materieller Firmenschutz | 90 |
| 3. Ansprüche aus UWG | 90 |
| IX. Sitz | 90 |
| 1. Der Sitz der Personenhandelsgesellschaft | 90 |
| 2. Bedeutung | 91 |
| 3. Anmeldung zum Handelsregister | 91 |
| 4. Sitzverlegung im Inland | 92 |
| 5. Sitzverlegung mit Auslandsbezug | 92 |
| a) Maßgeblichkeit des Gesellschaftsstatuts | 92 |
| b) Sitzverlegung in das Ausland | 92 |
| c) Sitzverlegung in Mitgliedstaaten der Europäischen Union und des EWR | 94 |
| X. Gegenstand des Unternehmens | 95 |
| 1. Abgrenzung des gemeinsamen Zwecks und des Unternehmensgegenstandes | 95 |
| 2. Bestimmung des Unternehmensgegenstandes | 96 |
| 3. Bedeutung | 96 |
| § 4 Eintragung in das Handelsregister | 96 |
| I. Überblick | 100 |
| II. Bedeutung, Inhalt und Führung des Handelsregisters | 100 |
| 1. Bedeutung des Handelsregisters | 100 |
| a) Handelsregister als Mittel der Publizität | 100 |
| b) Registerverfahren als Mittel der Kontrolle | 101 |
| 2. Inhalt des Handelsregisters | 101 |
| a) Eintragungsfähige und -pflichtige Tatsachen | 101 |
| b) Rechtsbegründende und -bekundende Tatsachen | 102 |
| c) Einzelne, eine Kommanditgesellschaft betreffende Tatsachen | 103 |
| 3. Führung des Handelsregisters | 110 |
| a) Rechtsgrundlage | 110 |
| b) Zuständigkeit | 110 |
| c) Elektronische Registerführung | 111 |
| 4. Informationsrechte Dritter | 111 |
| a) Einsichtnahme (§ 9 Abs. 1–2 HGB) | 111 |
| b) Kopien und Bescheinigungen (§ 9 Abs. 3–5 HGB) | 112 |
| c) Fremdsprachige Registerinhalte | 112 |
| 5. Anhang: Unternehmensregister | 112 |
| a) Überblick | 112 |
| b) Inhalt (§ 8b Abs. 2 HGB) | 112 |
| c) Führung (§ 8b Abs. 1, 3, 6, §§ 9a, 9c HGB) | 113 |
| d) Einsichtnahme und Ausdrücke (§ 8b Abs. 4, § 9 Abs. 6 HGB) | 113 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| III. Anmeldung zum Handelsregister | 113 |
| 1. Antrag auf Eintragung | 113 |
| a) Antragsforderndnis | 113 |
| b) Rechtsnatur der Anmeldung | 113 |
| c) Anmelde- und Einreichungspflichten | 114 |
| 2. Person des Antragstellers | 116 |
| a) Zur Anmeldung Berechtigte | 116 |
| b) Vertretung bei der Anmeldung | 116 |
| 3. Inhalt der Anmeldung | 122 |
| 4. Form der Anmeldung (§ 12 HGB) | 122 |
| 5. Sprache der Anmeldung | 124 |
| 6. Notarielle Prüfung der Eintragungsfähigkeit und Einreichung beim Notar zur Weiterleitung (§ 378 Abs. 3 FamFG) | 124 |
| IV. Eintragung und Bekanntmachung | 124 |
| 1. Prüfung der Anmeldung durch das Registergericht | 124 |
| a) Prüfung der formellen Eintragungsvoraussetzungen | 124 |
| b) Prüfung der materiellen Eintragungsvoraussetzungen | 125 |
| 2. Entscheidungsmöglichkeiten des Registergerichts | 126 |
| a) Eintragung, Ablehnung der Eintragung und Aussetzung | 126 |
| b) Zwischenverfügung | 127 |
| c) Rechtsbehelfe | 127 |
| 3. Kosten der Eintragung | 128 |
| 4. Bekanntmachung | 129 |
| V. Rechtsfolgen der Eintragung und Bekanntmachung | 130 |
| 1. Rechtsfolgen richtiger Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 2 HGB) | 130 |
| a) Bedeutung und Regelungsgegenstand | 130 |
| b) Voraussetzungen | 130 |
| c) Rechtsfolge | 131 |
| 2. Publizitätswirkungen der Eintragung und Bekanntmachung (§ 15 Abs. 1, 3 HGB) | 131 |
| a) Vertrauensschutz durch Rechtsscheinhaftung | 131 |
| b) Registerpublizität als typisierte Vertrauensschutzregelung | 132 |
| c) Publizitätstatbestände des § 15 HGB | 132 |
| d) Verhältnis von § 5 HGB zu § 15 Abs. 1, 3 HGB | 133 |
| 3. Negative Publizität (§ 15 Abs. 1 HGB) | 133 |
| a) Bedeutung und Regelungsgegenstand | 133 |
| b) Voraussetzungen | 133 |
| c) Rechtsfolge | 135 |
| 4. Positive Publizität (§ 15 Abs. 3 HGB) | 136 |
| a) Bedeutung und Regelungsgegenstand | 136 |
| b) Voraussetzungen | 137 |
| c) Rechtsfolge | 138 |
| 5. Positive Publizität eingereicherter Übersetzungen (§ 11 Abs. 2 HGB) | 139 |
| 6. Amtshaftungsansprüche infolge unrichtiger Eintragung und Bekanntmachung | 139 |
| § 5 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte | 140 |
| I. Überblick | 140 |
| II. Kommanditgesellschaft und Gewerbefreiheit | 141 |
| 1. Grundsatz der Gewerbefreiheit | 141 |
| 2. Gewerbetreibende in der Kommanditgesellschaft | 141 |
| III. Beschränkungen der Gewerbefreiheit der Kommanditgesellschaft | 143 |
| 1. Rechtsformbeschränkungen | 143 |
| a) Beschränkungen für Kommanditgesellschaften | 143 |
| b) Beschränkungen für GmbH & Co. KG | 144 |
| 2. Gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte | 145 |
| a) Bedeutung der Genehmigungsvorbehalte | 145 |
| b) Arten der Genehmigung | 146 |
| c) Einzelne gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte | 147 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 3. Gewerberechtliche Anzeigepflichten | 147 |
| a) Zweck und Voraussetzungen der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO | 147 |
| b) Erfüllung der Anzeigepflicht nach § 14 Abs. 1 GewO | 148 |
| § 6 Kartellrechtliche Grenzen | 148 |
| I. Allgemeines | 150 |
| 1. Kartellrecht und Gesellschaftsrecht | 150 |
| 2. Konstellationen der Kollision von Kartell- und Gesellschaftsrecht | 151 |
| 3. Kartellrechtlich relevante Zielsetzungen bei der Gründung einer Kommanditgesellschaft | 152 |
| II. Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen (Art. 101 AEUV, § 1 GWB) | 155 |
| 1. Tatbestandsvoraussetzungen des Art. 101 AEUV, § 1 GWB | 155 |
| a) Vereinbarung | 155 |
| b) Unternehmenseigenschaft | 156 |
| c) Wettbewerbsbeschränkung | 157 |
| d) Zweck oder Wirkung | 158 |
| e) Spürbare Wettbewerbsbeschränkung | 159 |
| f) Tatbestandsrestriktionen | 160 |
| 2. Zwischenstaatlichkeitsklausel | 161 |
| 3. Ausnahmen vom Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen | 162 |
| a) Europäisches Recht, Art. 101 Abs. 3 AEUV | 162 |
| b) Deutsches Recht | 162 |
| 4. Einzelne Fallgruppen | 163 |
| a) Kartelle und Syndikate | 163 |
| b) Kooperationen und Funktionsgemeinschaften | 163 |
| c) Gemeinschaftsunternehmen | 169 |
| 5. Rechtsfolgen | 170 |
| III. Zusammenschlusskontrolle | 173 |
| 1. Allgemeines zur Anmeldepflicht nach dem GWB | 173 |
| 2. Anwendungsbereich | 173 |
| 3. Zusammenschlussbegriff | 175 |
| a) Vermögenserwerb | 175 |
| b) Kontrollerwerb | 175 |
| c) Anteilerwerb | 176 |
| d) Einflusserwerb | 177 |
| 4. Gemeinschaftsunternehmen | 177 |
| 5. Anmeldung und Rechtsfolgen | 178 |
| 6. Europäische Fusionskontrolle | 179 |

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung, Beirat

| | |
|--|-----|
| § 7 Geschäftsführung | 180 |
| I. Grundlagen | 181 |
| 1. Begriff der Geschäftsführung | 181 |
| 2. Umfang der Geschäftsführung | 183 |
| 3. Grundsatz der Selbstorganschaft | 185 |
| 4. Haftung | 186 |
| II. Gesetzliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis | 190 |
| 1. Die geschäftsführungsberechtigten Personen | 190 |
| 2. Einzelgeschäftsführung jedes Komplementärs | 191 |
| 3. Widerspruchsrecht des einzelnen Komplementärs | 192 |
| a) Voraussetzungen | 192 |
| b) Ausübung | 193 |
| c) Folgen | 195 |
| d) Pflichtwidriges Unterlassen | 195 |
| 4. Widerspruchsrecht des Kommanditisten | 196 |
| a) Voraussetzungen | 196 |
| b) Ausübung | 198 |
| c) Folgen, pflichtwidriges Unterlassen | 198 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| III. Vertragliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis | 199 |
| 1. Zulässigkeit und Gründe | 199 |
| 2. Geschäftsführungsbefugnis der Komplementäre | 200 |
| 3. Geschäftsführungsbefugnis der Kommanditisten | 202 |
| a) Beschränkung der Mitwirkungsrechte der Kommanditisten | 202 |
| b) Erweiterungen der Kommanditistenrechte | 202 |
| IV. Geschäftsführung bei der GmbH & Co. KG | 205 |
| V. Geschäftsführungsmaßnahmen ohne Geschäftsführungsbefugnis | 207 |
| 1. Notgeschäftsführung | 207 |
| 2. Actio pro socio | 208 |
| 3. Besonderer Vertreter? | 210 |
| § 8 Fakultativer Beirat der Kommanditgesellschaft | 211 |
| I. Gründe für die Bildung eines Beirats | 212 |
| II. Die rechtlichen Grundlagen des Beirats | 213 |
| 1. Überblick | 213 |
| 2. Der Beirat auf schuldrechtlicher Grundlage | 214 |
| 3. Der Beirat auf gesellschaftsvertraglicher Grundlage | 215 |
| a) Der Beirat als Gesellschaftsorgan | 215 |
| b) Der Beirat als Repräsentant einer Gesellschaftergruppe | 215 |
| c) Abgrenzung | 216 |
| d) Errichtung | 216 |
| III. Die Kompetenzen des Beirats | 217 |
| 1. Grundsatz und Grenzen | 217 |
| a) Grundsatz | 217 |
| b) Grenzen | 217 |
| c) Rechtsfolgen | 219 |
| 2. Beratung | 220 |
| 3. Überwachung | 220 |
| 4. Geschäftsführung | 223 |
| a) Zustimmungsvorbehalt | 223 |
| b) Weisungsbefugnis | 225 |
| c) Organschäftliche Geschäftsführung | 225 |
| d) Bestimmung der Geschäftsführer | 226 |
| 5. Vertragsänderungen und Grundlagenentscheidungen | 226 |
| a) Allgemeines | 226 |
| b) Jahresabschluss, Abschlussprüfer | 227 |
| c) Ergebnisverteilung und Entnahmen | 228 |
| d) Erhöhung der Einlagen oder Haftsummen | 229 |
| e) Bestimmung der geschäftsführenden Gesellschafter | 229 |
| f) Aufnahme eines Gesellschafters | 230 |
| g) Ausschluss eines Gesellschafters | 231 |
| h) Gesellschafterbeschlüsse ersetzende Beiratsbeschlüsse | 231 |
| 6. Schlichter, Schiedsgutachter, Schiedsgericht | 231 |
| 7. Weisungsgebundenheit des Beirats | 233 |
| 8. Fragen des Rechtsschutzes | 233 |
| 9. Funktionsunfähigkeit des Beirats | 235 |
| IV. Die Zusammensetzung des Beirats | 236 |
| 1. Die Zahl der Mitglieder | 236 |
| 2. Die persönlichen Voraussetzungen | 237 |
| 3. Die Besetzung des Beirats | 238 |
| 4. Die Amtszeit | 239 |
| 5. Die Beendigung des Amtes | 240 |
| a) Abberufung | 240 |
| b) Amtsniederlegung | 241 |
| c) Neubesetzung | 241 |
| 6. Rechtsstreitigkeiten über die Zusammensetzung | 241 |
| V. Die innere Ordnung des Beirats | 242 |
| 1. Rechtsgrundlage | 242 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 2. Einzelne Aspekte der Ausgestaltung | 243 |
| 3. Beschlussfassung | 244 |
| 4. Fehlerhafte Beiratsbeschlüsse | 245 |
| a) Voraussetzungen | 245 |
| b) Rechtsfolgen | 245 |
| c) Gerichtliche Nachprüfung | 246 |
| VI. Die Rechte und Pflichten des Beiratsmitglieds | 247 |
| 1. Rechtliche Grundlagen | 247 |
| 2. Einzelne Rechte und Pflichten | 247 |
| a) Die Interessenwahrung beim organschaftlichen Beirat | 248 |
| b) Die Interessenwahrung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe | 248 |
| c) Auskunftspflicht gegenüber Gesellschaftern | 249 |
| d) Treuepflicht, Verschwiegenheitspflicht, Wettbewerbsverbot | 249 |
| e) Vergütung | 250 |
| f) Aufwendersatz | 251 |
| g) Entlastung | 252 |
| 3. Haftung der Beiratsmitglieder | 252 |
| a) Die Haftung beim Beirat als Gesellschaftsorgan | 252 |
| b) Die Haftung beim Beirat einer Gesellschaftergruppe | 257 |
| § 9 Vertretung | 257 |
| I. Grundlagen | 258 |
| 1. Begriff der gesellschaftsrechtlichen Vertretung | 258 |
| 2. Umfang der Vertretungsmacht | 259 |
| 3. Grundsatz der Selbstorganschaft | 261 |
| 4. Die Vertretung in der GmbH & Co. KG | 261 |
| II. Gesetzliche Regelung der Vertretungsbefugnis | 262 |
| III. Vertragliche Regelung der Vertretungsbefugnis | 263 |
| 1. Änderung der Einzelvertretungsbefugnis der Komplementäre | 263 |
| 2. Vertretungsbefugnis von Kommanditisten | 265 |
| a) Keine organschaftliche Vertretung | 265 |
| b) Rechtsgeschäftliche Vertretung | 266 |
| c) Inhalt der Vertretungsbefugnis | 267 |
| d) Entziehung der Vertretungsbefugnis | 267 |
| IV. Eintragungen in das Handelsregister | 267 |
| V. Vertretung ohne Vertretungsmacht, Missbrauch der Vertretungsmacht | 268 |
| VI. Wissens- und Verschuldenszurechnung | 270 |
| § 10 Sonstige Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters | 271 |
| I. Vergütung | 271 |
| II. Aufwendersatz | 274 |
| III. Die Rechtsstellung des geschäftsführenden Kommanditisten | 276 |
| IV. Rückgewähr von Haftsummen | 277 |
| V. GmbH & Co. KG | 277 |
| § 11 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung | 280 |
| I. Kündigung | 280 |
| 1. Voraussetzungen | 280 |
| 2. Ausübung | 281 |
| 3. Rechtsfolgen | 282 |
| II. Entziehung | 282 |
| 1. Anwendungsbereich | 282 |
| 2. Wichtiger Grund | 285 |
| 3. Das Entziehungsverfahren | 286 |
| a) Gerichtliche Entscheidung | 286 |
| b) Vertragliche Abweichungen | 288 |
| 4. Teilentziehung | 289 |
| 5. Rechtsfolgen der Entziehung | 290 |
| III. Sonstige Beendigungsgründe | 291 |

Inhaltsverzeichnis

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

| | | |
|------|---|-----|
| § 12 | System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten | 293 |
| | I. Mitgliedschaftliche und organschaftliche Gesellschafterrechte und -pflichten | 294 |
| | 1. Überblick | 294 |
| | 2. Verwaltungsrechte | 295 |
| | 3. Förderungspflichten | 295 |
| | 4. Organschaftliche Befugnisse und Pflichten | 296 |
| | II. Eingeschränkte Übertragbarkeit von Gesellschafterrechten, Abspaltungsverbot | 297 |
| | 1. Persönliche Rechtsausübung und Überlassung zur Ausübung | 297 |
| | 2. Berechtigung bzw. Überlassung zur Ausübung | 298 |
| | a) Bevollmächtigung Dritter | 298 |
| | b) Treuhand | 303 |
| | c) Nießbrauch | 306 |
| | d) Verpfändung | 308 |
| | e) Unterbeteiligung | 308 |
| | f) Stimmbindung | 310 |
| | 3. Fremdverwaltung | 311 |
| | a) Gesetzliche Vertretung Minderjähriger, Betreuung | 311 |
| | b) Testamentsvollstreckung und Nachlassverwaltung | 313 |
| | c) Vorsorgevollmacht | 317 |
| | d) Nachlassinsolvenz, Pfändung | 317 |
| § 13 | Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht | 318 |
| | I. Überblick | 319 |
| | II. Grundlagen | 320 |
| | 1. Herleitung, Rechtsgrundlage | 320 |
| | 2. Adressaten, Wirkrichtung | 320 |
| | 3. Zeitliche Geltung | 321 |
| | III. Inhalt und Umfang der mitgliedschaftlichen Treuepflichten | 322 |
| | 1. Handlungs- und Unterlassungspflichten, Schrankenfunktion | 322 |
| | 2. Insbesondere: Zustimmungspflicht zu Vertragsänderungen | 324 |
| | 3. Abdingbarkeit der Treuepflicht? | 327 |
| | 4. Bedeutung der Treuepflicht für den privaten Bereich | 327 |
| | IV. Rechtsfolgen von Treuepflichtverstößen | 327 |
| | 1. Unbeachtlichkeit, Unwirksamkeit | 327 |
| | 2. Leistungsklage (§ 894 ZPO), insb. bei Zustimmungspflichten | 328 |
| | 3. Schadensersatzansprüche, Gestaltungsklagen | 329 |
| | 4. Aktiv- und Passivlegitimation | 329 |
| § 14 | Stimmrecht | 330 |
| | I. Einführung, Grundlagen des Stimmrechts | 331 |
| | II. Gleichbehandlungsgrundsatz und Stimmrechtsausschluss | 333 |
| | 1. Gleichbehandlung als Ausgangspunkt | 333 |
| | 2. Stimmverbot bei Interessenkollision und sonstige gesetzliche Stimmverbote | 333 |
| | a) Stimmverbot bei Interessenkollision | 333 |
| | b) Die Entziehung von Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht | 335 |
| | c) Der Ausschluss der Kommanditisten von der Geschäftsführung | 336 |
| | 3. Stimmrechtsausschluss und Beschränkungen des Stimmrechts im Gesellschaftsvertrag | 336 |
| | a) Stimmrechtsausschluss im Gesellschaftsvertrag | 336 |
| | b) Vereinbarung von Mehrstimm- und Vetorechten | 339 |
| | III. Mehrheitsentscheidungen | 339 |
| | 1. Zulässigkeit von Mehrheitsklauseln | 339 |
| | 2. Stimmkraft | 340 |
| | 3. Grenzen von Mehrheitsbeschlüssen | 341 |
| | IV. Zustandekommen von Beschlüssen | 342 |
| | 1. Erfordernis einer Gesellschafterversammlung, Einberufung | 342 |
| | 2. Teilnahmerecht, Rede-, Antrags- und Fragerecht | 343 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 3. Beschlussfassung, Quorum, Beschlussfeststellung | 344 |
| 4. Berechnung der Mehrheit | 346 |
| 5. Pflichten im Zusammenhang mit Beschlussfassung und Stimmabgabe, Zustimmung- und Ablehnungspflichten | 346 |
| 6. Anspruch auf Beschlussfassung | 347 |
| V. Stimmrechtsausübung durch Dritte | 348 |
| 1. Stimmrecht als höchstpersönliches Recht | 348 |
| 2. Stimmrechtsausübung durch gesetzliche Vertreter | 348 |
| 3. Rechtsgeschäftliche Bevollmächtigung | 348 |
| a) Zulässigkeit | 348 |
| b) Verbot des Selbstkontrahierens, § 181 BGB | 350 |
| VI. Geldendmachung von Beschlussmängeln, Gesellschafterklage, Legitimationsmängel | 350 |
| 1. Einführung | 350 |
| 2. Beschlussmängelrecht | 351 |
| 3. Gesellschafterklage (actio pro socio) | 353 |
| 4. Legitimationsmängel | 354 |
| § 15 Informationsrechte und -pflichten | 355 |
| I. Überblick | 356 |
| II. Individuelle Informationsrechte des Komplementärs | 356 |
| III. Individuelle Informationsrechte des Kommanditisten | 356 |
| 1. Einsichtsrecht, § 166 Abs. 1 S. 1 HGB | 356 |
| 2. Auskunftsansprüche nach § 166 Abs. 1 S. 2 HGB | 357 |
| 3. Anspruch auf Kenntnis der Mitgesellschafter | 359 |
| 4. Persönliche Geltendmachung, Hinzuziehung von Sachverständigen, Dritte | 359 |
| 5. Informationsrechte ausgeschiedener Kommanditisten | 360 |
| 6. Informationsrechte während der Liquidation und im Insolvenzverfahren | 361 |
| 7. Verhältnis von § 166 HGB zu § 51a GmbHG in der GmbH & Co. KG | 362 |
| 8. Abweichende Regelungen im Gesellschaftsvertrag | 362 |
| IV. Informationspflichten der geschäftsführenden Gesellschafter, kollektives Informationsrecht der Gesellschaftergesamtheit, §§ 161 Abs. 2, 105 Abs. 3 HGB | |
| i. V. m. § 717 Abs. 2 BGB | 363 |
| V. Die Durchsetzung der Informationsrechte | 365 |
| 1. Adressat von Informationsansprüchen | 365 |
| 2. Rechtsschutz gegen Informationspflichtverletzungen | 365 |
| § 16 Wettbewerbsverbot | 367 |
| I. Auswirkungen des MoPeG | 368 |
| II. Grundlagen des Wettbewerbsverbots in der KG | 368 |
| III. Das Wettbewerbsverbot des Komplementärs | 370 |
| 1. Tatbestand | 370 |
| a) Adressaten | 370 |
| b) Gegenstand | 372 |
| c) Dauer | 375 |
| d) Einwilligung | 377 |
| 2. Rechtsfolgen | 379 |
| a) Schadensersatzanspruch | 381 |
| b) Eintrittsrecht | 381 |
| c) Unterlassung | 383 |
| d) Geltendmachung | 384 |
| e) Verjährung | 385 |
| f) Sonstige Rechte | 387 |
| IV. Das Wettbewerbsverbot des Kommanditisten | 388 |
| 1. Tatbestand | 389 |
| a) Adressaten | 389 |
| b) Gegenständliche und zeitliche Reichweite, Einwilligung | 392 |
| 2. Rechtsfolgen | 392 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| V. Das Wettbewerbsverbot in der GmbH & Co. KG | 392 |
| 1. Komplementär-GmbH | 392 |
| 2. GmbH-Gesellschafter | 393 |
| 3. GmbH-Geschäftsführer | 394 |
| 4. Kommanditist | 395 |
| 5. Aufsichtsrat und Beirat | 395 |
| VI. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten des Wettbewerbsverbots | 396 |
| 1. Einschränkungen des Wettbewerbsverbots | 396 |
| 2. Erweiterungen des Wettbewerbsverbots | 396 |
| 3. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot | 397 |
| 4. Rechtsfolgen | 398 |
| VII. Wettbewerbsverbot und Kartellrecht | 398 |
| 1. Anwendbarkeit des § 1 GWB | 399 |
| 2. Auflösung der Konfliktsituation | 400 |
| 3. Wettbewerbsverbote innerhalb einer KG | 401 |
| a) Komplementär | 401 |
| b) Kommanditist | 403 |
| 4. Wettbewerbsverbote innerhalb einer GmbH & Co. KG | 404 |
| 5. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 1 GWB | 404 |
| 4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten | |
| § 17 Beitragspflicht | 405 |
| I. Wesen der Beiträge | 405 |
| 1. Beitrag und Einlage, Definition und Abgrenzung | 405 |
| 2. Pflichteinlage und Hafteinlage, Definition und Abgrenzung | 406 |
| 3. Notwendigkeit von Beiträgen | 407 |
| II. Art der Beiträge | 408 |
| 1. Einbringung von Geld | 408 |
| 2. Gewährung von Darlehen, insbesondere in der Publikumsgesellschaft | 408 |
| a) Einstufung als „Eigenkapital“ | 409 |
| b) Rechtsfolgen | 410 |
| c) Dogmatische Einordnung | 410 |
| d) Ergebnis | 411 |
| 3. Sacheinlagen | 412 |
| a) Übereignung (quoad dominium) | 412 |
| b) Dem Werte nach (quoad sortem) | 412 |
| c) Zum Gebrauch (quoad usum) | 413 |
| 4. Sachgesamtheiten, insbesondere Unternehmen | 413 |
| 5. Immaterielle Wirtschaftsgüter, insbesondere Know-how und Goodwill | 413 |
| 6. Dienstleistungen | 414 |
| 7. Sonstige Beiträge | 414 |
| III. Beiträge und individualvertraglich geschuldete Leistungen | 414 |
| 1. Abgrenzung | 414 |
| 2. Folgen | 415 |
| § 18 Umfang und Erbringung der Beiträge | 415 |
| I. Umfang der Beitragspflicht | 416 |
| II. Bewertung der Beiträge | 416 |
| 1. Innenverhältnis | 416 |
| 2. Außenverhältnis | 417 |
| III. Erbringung der Beiträge | 418 |
| 1. Leistung der Beiträge | 418 |
| a) Erbringung durch Dritte | 418 |
| b) Leistung an Dritte | 418 |
| c) Erbringung durch Einbuchung | 419 |
| d) Erbringung durch Umwandlung | 420 |
| e) Aufrechnung | 420 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 2. Verfügung über den Einlageanspruch | 422 |
| a) Abtretung | 422 |
| b) Pfändung der Einlageforderung | 424 |
| c) Erlass und Stundung | 424 |
| 3. Befristung, Bedingung und Verjährung der Beitragsforderung | 425 |
| 4. Formvorschriften bei der Erbringung von Sacheinlagen | 426 |
| 5. Einziehung der Beiträge | 426 |
| IV. Leistungsstörungen bei der Erbringung der Beiträge | 427 |
| 1. Anwendbarkeit der §§ 320 ff. BGB | 427 |
| a) Grundsatz | 428 |
| b) § 320 BGB | 428 |
| c) § 321 BGB | 429 |
| d) § 326 Abs. 1 BGB | 429 |
| e) Verzug | 430 |
| 2. Anwendung der kauf- und mietrechtlichen Vorschriften | 430 |
| a) Kaufrechtliche Gewährleistung und Gefährtragungsvorschriften, gutgläubiger Erwerb | 430 |
| b) Mietrecht | 432 |
| c) Dienst- und Werkvertragsrecht | 432 |
| d) Lizenzverträge | 433 |
| e) Vertragliche Gestaltung | 433 |
| 3. Beweislast | 433 |
| § 19 Erhöhung von Beiträgen | 434 |
| I. Keine Pflicht der Gesellschafter zur Erhöhung von Beiträgen | 434 |
| II. Abweichende vertragliche Vereinbarungen | 435 |
| III. Beitragserhöhung und Treuepflicht | 437 |
| § 20 Gesellschaftsvermögen, Kapitalanteil, Gesellschafterkonten | 438 |
| I. Vorbemerkung | 440 |
| II. Anwachsung | 440 |
| III. Das Gesellschaftsvermögen | 440 |
| 1. Umfang | 440 |
| 2. Erwerb und Veräußerung | 441 |
| IV. Rechtsgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschafter | 442 |
| V. Die Gesellschaft als Versicherungsnehmer | 442 |
| VI. Der Kapitalanteil | 442 |
| 1. Definition und Bedeutung | 443 |
| a) Definition | 443 |
| b) Rechtliche Bedeutung | 443 |
| c) Abweichende vertragliche Vereinbarung | 444 |
| 2. Feste und veränderliche Kapitalanteile | 444 |
| a) Gesetzliches Leitbild | 444 |
| b) Abweichende Vereinbarungen | 445 |
| 3. Bedeutung des Kapitalanteils | 445 |
| 4. Negativer Kapitalanteil | 445 |
| a) Persönlich haftender Gesellschafter | 446 |
| b) Kommanditist | 446 |
| VII. Die Gesellschafterkonten | 447 |
| 1. Rechtliche Bedeutung | 447 |
| a) Gesetzliche und vertragliche Vorschriften | 448 |
| b) Bedeutung der Verbuchung | 448 |
| c) Gesellschafterkonten als Kontokorrent | 448 |
| 2. Kapitalkonten | 449 |
| 3. Gewinn- und Verlustkonten | 449 |
| a) Kapitalkonto II | 449 |
| b) Verlustsonderkonto | 452 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 4. Rücklage | 452 |
| a) Geteilte Rücklage | 452 |
| b) Unterteilte Rücklage | 452 |
| 5. Darlehenskonto | 453 |
| a) Abgrenzung von den Kapitalkonten | 453 |
| b) Verzinsung | 454 |
| c) Kündigung und Rückzahlung | 454 |
| 6. Privatkonto und Verrechnungskonto | 455 |
| 7. Sollsalden auf den Gesellschafterkonten | 455 |
| § 21 Der Jahresabschluss | 456 |
| I. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses | 457 |
| 1. Begriff | 457 |
| 2. Zweck und Bedeutung | 457 |
| 3. Andere Bilanzen | 458 |
| a) Eröffnungsbilanz | 458 |
| b) Liquidationsbilanzen | 458 |
| c) Bilanzen aus besonderem Anlass | 458 |
| d) Zwischenabschlüsse | 459 |
| e) Steuerbilanz | 459 |
| f) Konzernabschluss | 460 |
| II. Rechtsgrundlagen | 460 |
| 1. Überblick | 460 |
| 2. Entwicklung des deutschen Bilanzrechts | 461 |
| III. Die Rechnungslegung der Personenhandelsgesellschaften | 462 |
| 1. Anzuwendende Rechnungslegungsvorschriften | 462 |
| a) Personenhandelsgesellschaften mit wenigstens einer natürlichen Person als persönlich haftendem Gesellschafter | 462 |
| b) Personenhandelsgesellschaften als Kapitalgesellschaft & Co | 462 |
| c) Besondere Rechnungslegungsvorschriften | 462 |
| 2. Bilanzrechtliche Vorschriften für den Einzelabschluss von Personenhandelsgesellschaften | 462 |
| a) Übersicht | 462 |
| b) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung (GoB) | 462 |
| c) Ansatzvorschriften | 463 |
| d) Bewertungsvorschriften | 464 |
| e) Maßgeblichkeit für die Steuerbilanz | 466 |
| f) Das Geschäftsvermögen der Personenhandelsgesellschaft | 467 |
| g) Ausweis des Eigenkapitals | 467 |
| IV. Die Aufstellung des Jahresabschlusses | 469 |
| 1. Aufstellung als Geschäftsführungsmaßnahme | 469 |
| 2. Zur Aufstellung verpflichtete Personen | 470 |
| a) Bilanzaufstellung durch die Geschäftsführer | 470 |
| b) Bilanzaufstellung durch Dritte | 471 |
| 3. Bedeutung des Inventars | 471 |
| 4. Gliederung des Jahresabschlusses | 472 |
| a) Bilanz | 472 |
| b) Gewinn- und Verlustrechnung | 473 |
| 5. Aufstellungsfrist, Sprache, Währungseinheit | 474 |
| a) Aufstellungsfrist | 474 |
| b) Sprache, Währungseinheit | 475 |
| V. Die Prüfung des Jahresabschlusses | 475 |
| 1. Gesetzliche Prüfungspflichten | 475 |
| 2. Vertragliche Prüfungsrechte | 475 |
| VI. Die Feststellung des Jahresabschlusses | 476 |
| 1. Feststellung durch Gesellschafterbeschluss | 476 |
| 2. Rechtsfolgen des Feststellungsbeschlusses | 477 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| VII. Unterzeichnung und Offenlegung des Jahresabschlusses | 478 |
| 1. Unterzeichnung | 478 |
| 2. Offenlegung | 478 |
| [§ 22 <i>derzeit nicht belegt</i>] | 478 |
| § 23 Beteiligung an Gewinn und Verlust | 478 |
| I. Einleitung: Jahresergebnis und Beteiligung der Gesellschafter am Jahresergebnis .. | 479 |
| II. Gesetzliche Regelung der Ergebnisverteilung | 480 |
| 1. Gewinnverteilung | 480 |
| a) Gesetzliche Regelung | 480 |
| b) Durchsetzung des gesetzlichen Gewinnanspruchs | 480 |
| 2. Verlustverteilung | 480 |
| III. Vertragliche Regelungen der Ergebnisverteilung | 480 |
| 1. Gewinnverteilung | 482 |
| a) Ausschluss vom Gewinn | 482 |
| b) Verteilung nach Köpfen und Quoten | 482 |
| c) Verzinsung der Kapitalkonten | 482 |
| d) Gewinnverteilung im Verhältnis der Kapitalanteile | 483 |
| e) Feste Vergütungen für Gesellschafter | 484 |
| f) Variable Verteilungsschlüssel | 485 |
| g) Rücklagenbildung | 485 |
| h) Kombination | 485 |
| 2. Verlustverteilung | 485 |
| a) Spiegelung der Gewinnverteilung | 486 |
| b) Ausschluss von der Verlustbeteiligung | 486 |
| c) Beschränkung auf die Einlage | 486 |
| d) Verlust über die Einlage hinaus | 487 |
| IV. Gewinnverteilung bei Gesellschafterwechsel | 487 |
| § 24 Entnahme und Auszahlung des Gewinnes | 488 |
| I. Allgemeine Regeln für Entnahme- und Gewinnauszahlungsrecht | 489 |
| 1. Entnahme und Gewinnauszahlung | 489 |
| 2. Einfluss der Treuepflicht | 489 |
| a) § 122 S. 2 Alt. 1 HGB | 489 |
| b) Auszahlungs- und Entnahmebeschränkungen aufgrund der Treuepflicht .. | 490 |
| c) Auszahlungsrecht aufgrund der Treuepflicht | 490 |
| 3. § 122 S. 2 Alt. 2 HGB | 491 |
| 4. Zeitliche Grenzen des Auszahlungsanspruches | 491 |
| a) Entstehung | 491 |
| b) Präklusion | 491 |
| c) Verjährung | 492 |
| 5. Aufrechnung | 492 |
| 6. Rückzahlung überhöhter Auszahlungen | 492 |
| 7. Durchsetzung der Auszahlungsansprüche | 493 |
| II. Das gesetzliche Entnahmerecht des persönlich haftenden Gesellschafters | 494 |
| III. Der gesetzliche Anspruch des Kommanditisten auf Gewinnauszahlung | 494 |
| 1. Gewinnauszahlung statt Entnahme | 494 |
| 2. Auszahlung des gesamten Jahresgewinns | 494 |
| 3. Beschränkung der Gewinnauszahlung durch § 169 Abs. 1 HGB | 495 |
| 4. Keine Gewinnrückzahlung bei späteren Verlusten, § 169 Abs. 2 HGB | 495 |
| IV. Gesellschaftsvertragliche Regelungen des Entnahme- und Gewinnauszahlungsrechtes | 496 |
| 1. Einleitung | 496 |
| 2. Einrichtung von Sonderkonten | 496 |
| 3. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten | 497 |
| 4. Das Steuerentnahmerecht | 499 |
| 5. Änderungen der Auszahlungsregelungen | 500 |
| V. Entnahmepflicht | 501 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|---|-----|
| § 25 | Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte | 502 |
| | I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschaftsverhältnis | 502 |
| | II. Die abtretbaren Rechte | 503 |
| | 1. Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter | 503 |
| | 2. Ansprüche aus der Geschäftsbesorgung | 503 |
| | 3. Ansprüche auf Gewinnanteil | 504 |
| | 4. Kapitalentnahmeansprüche | 505 |
| | 5. Anspruch auf Abfindungs- und Liquidationsguthaben | 506 |
| | 6. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten | 507 |
| | III. Pfändung vermögensbezogener Rechte | 507 |
| § 26 | Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der Kommanditgesellschaft | 508 |
| | I. Grundstrukturen bei der Besteuerung der Kommanditgesellschaft in ihrer personalen Struktur | 510 |
| | 1. Der steuerliche Widerstreit zwischen „Einheit der Gesellschaft“ und „Vielheit der Gesellschafter“ | 511 |
| | 2. Ordnung nach der Art des steuerlichen Zugriffs | 511 |
| | II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte | 512 |
| | 1. Partielle Steuersubjektfähigkeit der Kommanditgesellschaft | 512 |
| | a) Behandlung als „Subjekt der Gewinnerzielung“ | 512 |
| | b) Anerkennung von Rechtsbeziehungen zwischen der Gesellschaft und ihren Gesellschaftern | 513 |
| | c) Unmittelbare Zurechnung der Gewinne – Transparenzprinzip | 513 |
| | 2. Die Kommanditgesellschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft nach § 15 EStG | 514 |
| | a) Betrieb eines gewerblichen Unternehmens | 514 |
| | b) Die Gesellschafter als Mitunternehmer | 516 |
| | c) Besondere Formen der Mitunternehmerschaft | 517 |
| | 3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Kommanditgesellschaft | 520 |
| | a) Ermittlung des Gewinns der Gesellschaft | 521 |
| | b) Ergänzungsbilanzen | 524 |
| | c) Die Verteilung des Gewinns der Gesellschaft auf die Gesellschafter | 526 |
| | d) Sonderbilanzen | 528 |
| | e) Sondervergütungen | 533 |
| | f) Veräußerungsgeschäfte | 536 |
| | g) Realteilung | 537 |
| | h) Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz | 537 |
| | i) Verlustzurechnung an Kommanditisten | 538 |
| | j) Feststellung der Einkünfte aus Gewerbebetrieb | 540 |
| | k) Pauschale Anrechnung der Gewerbesteuer | 541 |
| | 4. Die Kommanditgesellschaft als vermögensverwaltende Gesellschaft | 541 |
| | a) Private Equity Fonds als vermögensverwaltende Kommanditgesellschaften | 541 |
| | b) Grundsätze der Einkünfteermittlung bei vermögensverwaltenden Kommanditgesellschaften | 545 |
| | c) Die Zebragesellschaft | 545 |
| | d) Verfahrensfragen | 546 |
| | III. Gewerbesteuerliche Behandlung der Kommanditgesellschaft | 546 |
| | 1. Gewerbesteuerpflicht | 546 |
| | a) Steuerobjekt | 546 |
| | b) Steuersubjekt | 547 |
| | c) Beginn und Ende der Steuerpflicht | 547 |
| | 2. Gewerbeertrag als Bemessungsgrundlage der Gewerbesteuer | 547 |
| | a) Ermittlung des Gewerbeertrags | 547 |
| | b) Hinzurechnungen und Kürzungen | 547 |
| | c) Verlustabzug | 548 |
| | 3. Besteuerungsverfahren bei der Gewerbesteuer | 549 |
| | a) Gewerbesteuermessbetrag | 549 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| b) Zerlegungsbescheid | 549 |
| c) Gewerbesteuerbescheid | 549 |
| 4. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG | 549 |
| IV. Umsatzsteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge der Kommanditgesellschaft | 550 |
| 1. Unternehmereigenschaft der Kommanditgesellschaft | 550 |
| 2. Leistungen der Kommanditgesellschaft an die Gesellschafter | 550 |
| 3. Leistungen der Gesellschafter an die Kommanditgesellschaft | 551 |
| 4. Umsatzsteuerrechtliche Fragen im Zusammenhang mit der GmbH & Co. KG | 552 |
| V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung von Vorgängen im Zusammenhang mit einer Kommanditgesellschaft | 552 |
| 1. Überblick | 552 |
| 2. Grundstücksübertragungen | 553 |
| 3. Umwandlung einer Kommanditgesellschaft | 553 |
| 4. Wechsel im Gesellschafterbestand der Kommanditgesellschaft | 554 |
| § 27 Nießbrauch an Gesellschaftsanteilen | 555 |
| I. Zivilrechtliche Grundlagen | 557 |
| 1. Überblick | 557 |
| a) Wesen des Nießbrauchs | 557 |
| b) Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten | 557 |
| c) Gestaltungsziele und praktische Bedeutung des Nießbrauchs | 558 |
| d) Grundzüge der Rechtsprobleme | 559 |
| 2. Gegenstand des Nießbrauchs | 559 |
| a) Der Gesellschaftsanteil als übertragbares und belastbares Recht | 559 |
| b) Der Nießbrauch am Gesellschaftsanteil | 560 |
| c) Der Nießbrauch an den „vermögensrechtlichen Bezügen“ | 561 |
| d) Der Nießbrauch am „Gewinnstammrecht“ | 562 |
| 3. Bestellung des Nießbrauchs | 563 |
| a) Form | 563 |
| b) Eintragung im Handelsregister | 564 |
| c) Beteiligung Minderjähriger | 564 |
| 4. Rechtsstellung des Nießbrauchers | 565 |
| a) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil | 565 |
| b) Nießbrauch an den vermögensrechtlichen Bezügen | 571 |
| II. Steuerrechtliche Grundlagen | 571 |
| 1. Überblick | 571 |
| 2. Ertragsteuerliche Behandlung | 572 |
| a) Nießbrauch am Gesellschaftsanteil | 572 |
| b) Nießbrauch am Gewinnstammrecht | 575 |
| c) Nießbrauch an den vermögensrechtlichen Bezügen | 576 |
| 3. Erbschaftsteuerliche Behandlung | 576 |
| a) Zuwendungsnießbrauch | 576 |
| b) Vorbehaltsnießbrauch bei Schenkung des Gesellschaftsanteils | 578 |
| § 27a Verpfändung von Gesellschaftsanteilen | 579 |
| I. Zivilrechtliche Grundlagen | 580 |
| 1. Überblick | 580 |
| 2. Die Verpfändung des Gesellschaftsanteils | 580 |
| a) Zulässigkeit und Bestellung | 580 |
| b) Rechtsstellung des Pfandgläubigers vor Eintritt der Pfandreife | 581 |
| c) Rechtsstellung des Pfandgläubigers nach Eintritt der Pfandreife | 582 |
| 3. Verpfändung der vermögensrechtlichen Bezüge | 584 |
| a) Zulässigkeit und Bestellung | 584 |
| b) Rechtsstellung des Pfandgläubigers vor Eintritt der Pfandreife | 584 |
| c) Rechtsstellung des Pfandgläubigers nach Eintritt der Pfandreife | 585 |
| II. Steuerrechtliche Grundlagen | 586 |
| 1. Umsatzsteuer | 586 |
| 2. Ertragsteuern | 586 |

Inhaltsverzeichnis

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

| | | |
|------|--|-----|
| § 28 | Die KG als Trägerin von Rechten und Pflichten | 587 |
| | I. Die Rechtsnatur der KG | 587 |
| | II. Die KG als Trägerin von Rechten | 587 |
| | III. Die KG als Trägerin von Pflichten | 591 |
| § 29 | Die Haftung des Komplementärs | 593 |
| | I. Rechtsnatur der Haftung | 594 |
| | 1. Grundlagen | 594 |
| | 2. Persönliche Haftung | 595 |
| | 3. Verhältnis zur Verbindlichkeit der Kommanditgesellschaft | 596 |
| | 4. Gesamtschuldnerschaft von Komplementären untereinander | 598 |
| | 5. Voraussetzung der Haftung | 599 |
| | a) Voraussetzungen der Haftung | 599 |
| | b) Bestehen einer OHG bzw. KG | 599 |
| | c) Gesellschaftereigenschaft | 599 |
| | d) Bestehen einer Gesellschaftsverbindlichkeit | 600 |
| | e) Keine abweichenden Vereinbarungen | 600 |
| | 6. Inhalt der Komplementärhaftung | 600 |
| | 7. Gegenstand der Haftung des Komplementärs | 602 |
| | 8. Zwingender Charakter der Haftung | 604 |
| | 9. Haftung aus besonderen Schuldgründen | 605 |
| | II. Einwendungen des Komplementärs | 606 |
| | 1. Persönliche Einwendungen | 608 |
| | 2. Einwendungen und Gestaltungsrechte der Kommanditgesellschaft | 609 |
| | III. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern | 613 |
| | IV. Haftung bei Gesellschafterwechsel | 616 |
| | V. Haftung bei Auflösung sowie im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft | 616 |
| | 1. Haftung bei Auflösung der Kommanditgesellschaft | 616 |
| | 2. Haftung im Insolvenzverfahren der Kommanditgesellschaft | 618 |
| | VI. Haftung nach haftungsbeschränkender Umwandlung | 623 |
| | VII. Haftung des Scheinkomplementärs | 624 |
| § 30 | Die Haftung des Kommanditisten | 626 |
| | I. Grundsätze der Kommanditistenhaftung | 628 |
| | II. Die beschränkte Kommanditistenhaftung | 629 |
| | 1. Voraussetzungen | 629 |
| | 2. Rechtsfolgen | 631 |
| | a) Summenmäßige Haftungsbeschränkung | 631 |
| | b) Haftungsfolgen bei Änderungen der Haftsumme | 632 |
| | c) Inhalt der beschränkten Haftung | 632 |
| | d) Sonstige Haftungsausgestaltung | 633 |
| | III. Ausschluss der beschränkten Haftung | 635 |
| | 1. Allgemeine Voraussetzungen | 635 |
| | 2. Leistung der Einlage | 638 |
| | a) Geldeinlage | 638 |
| | b) Sacheinlage | 640 |
| | c) Aufrechnung | 642 |
| | d) Umbuchung von Kapitaleinlagen | 644 |
| | 3. Befriedigung von Gesellschaftsgläubigern | 646 |
| | IV. Wiederaufleben der beschränkten Haftung | 648 |
| | 1. Grundgedanke von § 172 Abs. 4 HGB | 648 |
| | 2. Rückzahlung der Einlage | 649 |
| | a) Leistungen aufgrund von Drittgeschäften | 650 |
| | b) Zahlung von Tätigkeitsvergütungen | 650 |
| | c) Rückzahlung eines Aufgeldes | 651 |
| | d) Umwandlung der Einlage in Darlehen | 651 |
| | e) Auszahlung vom Darlehenskonto | 652 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| f) Erstattung des zur Gläubigerbefriedigung Geleisteten | 652 |
| g) Mittelbare Rückzahlung | 652 |
| h) Leistungen aus dem Privatvermögen eines Mitgesellschafters | 653 |
| 3. Entnahme von Gewinnanteilen (§ 172 Abs. 4 S. 2 HGB) | 654 |
| 4. Behandlung von Scheingewinnen | 656 |
| 5. Ausmaß des Wiederauflebens und Erlöschen der wiederaufgelebten Haftung | 656 |
| 6. Beweislast | 657 |
| V. Haftung bei Kommanditistenwechsel | 657 |
| VI. Die beschränkte Haftung in der Insolvenz der Kommanditgesellschaft | 657 |
| VII. Die unbeschränkte Kommanditistenhaftung gemäß § 176 HGB | 662 |
| 1. Inhalt, Rechtsgrund und Anwendungsbereich | 662 |
| 2. Tatbestandliche Voraussetzungen der unbeschränkten Haftung | 663 |
| a) § 176 Abs. 1 HGB | 663 |
| b) § 176 Abs. 2 HGB | 666 |
| 3. Die Rechtsfolge der unbeschränkten Haftung | 669 |
| 4. Gestaltungsmöglichkeiten | 670 |
| VIII. Sonstige Fälle unbeschränkter Kommanditistenhaftung und Haftung aus sonstigen Rechtsgründen | 671 |
| IX. Kommanditistische Haftung nach Rechtsscheingrundsätzen | 675 |
| § 31 Gesellschafterregress (Ausgleich) | 676 |
| I. Allgemeines | 676 |
| II. Ausgleichsansprüche | 677 |
| 1. Rückgriff gegenüber der Kommanditgesellschaft | 677 |
| a) Rückgriff des Komplementärs | 677 |
| b) Rückgriff des Kommanditisten | 680 |
| 2. Rückgriff gegenüber Mitgesellschaftern | 680 |
| 3. Rückgriff des/gegen den ausgeschiedenen Komplementär(s) | 683 |
| 4. Rechtslage bei Auflösung der Kommanditgesellschaft | 686 |
| 5. Der Rückgriff bei Inanspruchnahme aufgrund besonderer Schuldgründe | 686 |
| § 32 Die Stellung der KG und ihrer Gesellschafter im Prozess | 687 |
| I. Der Aktivprozess der KG | 687 |
| 1. Die KG als Partei | 687 |
| 2. Die Stellung der Gesellschafter im Prozess der Gesellschaft | 690 |
| 3. Gesellschafterwechsel während des Prozesses | 691 |
| 4. Auflösung und Beendigung der KG während des Prozesses | 691 |
| 5. Der Gesellschafter als Prozessgegner | 692 |
| II. Der Passivprozess | 694 |
| 1. Die KG als Passivpartei | 694 |
| 2. Der Gesellschafter als Passivpartei | 695 |
| 3. Die KG und der Gesellschafter als Passivbeteiligte | 696 |
| III. Besonderheiten im schiedsgerichtlichen Verfahren | 697 |
| § 33 Zwangsvollstreckung gegen die KG und ihre Gesellschafter | 697 |
| I. Die Zwangsvollstreckung gegen die KG | 698 |
| II. Die Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter | 699 |

6. Kapitel. Eintritt und Austritt des Gesellschafters unter Lebenden

| | |
|--|-----|
| § 34 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters | 701 |
| I. Überblick | 702 |
| II. Aufnahmevertrag | 702 |
| 1. Beteiligte | 702 |
| a) Allgemeines | 702 |
| b) Beteiligung Minderjähriger | 703 |
| c) Zustimmungspflicht für Ehegatten | 705 |
| 2. Form | 705 |
| a) Grundsätze | 705 |
| b) § 311b Abs. 1 BGB | 705 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| c) § 15 Abs. 4 GmbHG | 709 |
| d) Schenkung | 710 |
| e) Gewillkürte Schriftform | 711 |
| f) Rechtsfolgen | 712 |
| 3. Abschlusserleichterungen | 712 |
| a) Vertragliche Regelungen | 712 |
| b) Einschränkung des Aufnahmerechts | 713 |
| 4. Zum Inhalt der Vereinbarung | 713 |
| a) Allgemeines | 713 |
| b) Eintritt als Kommanditist | 714 |
| c) Exkurs: Schenkung von Gesellschafts- insbesondere Kommanditbeteiligungen und Widerruf | 715 |
| III. Haftung des eintretenden Gesellschafters | 719 |
| 1. Haftung des eintretenden persönlich haftenden Gesellschafters | 719 |
| 2. Haftung des eintretenden Kommanditisten | 719 |
| IV. Weitere Rechtsfolgen der Aufnahme | 720 |
| 1. Für die Gesellschaft | 720 |
| 2. Für die Gesellschafter | 720 |
| V. Die fehlerhafte Aufnahme | 720 |
| VI. Anmeldung zum Handelsregister; Bekanntmachung | 721 |
| 1. Anmeldung | 721 |
| a) Allgemeines | 721 |
| b) BGB-Gesellschaft als Komplementärin | 722 |
| c) BGB-Gesellschaft als Kommanditistin | 722 |
| 2. Bekanntmachung | 722 |
| § 35 Übertragung und Umwandlung der Gesellschafterstellung | 722 |
| A. Erstes Unterkapitel: Übertragung der Gesellschafterstellung | 724 |
| I. Überblick | 724 |
| 1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft | 724 |
| 2. Sonderfälle | 725 |
| a) Übertragung aller Gesellschaftsanteile | 725 |
| b) Teilübertragung | 726 |
| c) Exkurs | 726 |
| II. Übertragungsvertrag | 726 |
| 1. Allgemeines | 726 |
| 2. Zustimmung der Mitgesellschafter | 727 |
| a) Allgemeines | 727 |
| b) Regelung im Gesellschaftsvertrag | 727 |
| c) Widerruf der Zustimmung | 728 |
| d) Verpflichtung zur Zustimmung | 729 |
| e) Umgehung | 729 |
| f) Treuhand | 730 |
| 3. Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte; Mitverkaufsrechte; Shoot Out-Regelungen .. | 731 |
| a) Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte | 731 |
| b) Mitverkaufsrechte und Mitvertragspflichten | 732 |
| c) Shoot Out-Regelungen | 732 |
| 4. Beteiligung Minderjähriger | 732 |
| 5. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse | 734 |
| 6. Gegenstand der Übertragung | 734 |
| a) Grundsätze | 734 |
| b) Dem Abspaltungsverbot unterliegende Rechte; höchstpersönliche Rechte .. | 734 |
| c) Im Gesellschaftsverhältnis begründete Vermögensansprüche und -verpflichtungen | 735 |
| d) Drittgläubigeransprüche und Drittschuldnerverbindlichkeiten | 736 |
| e) Ausgleichsansprüche zwischen Gesellschaftern | 737 |
| 7. Form | 737 |
| a) Grundsatz | 737 |
| b) § 311b Abs. 1 BGB | 737 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| c) § 15 Abs. 4 GmbHG | 738 |
| d) § 518 BGB | 739 |
| 8. Zum Inhalt der Vereinbarung | 739 |
| III. Haftung | 739 |
| 1. Übertragung des Gesellschaftsanteils eines persönlich haftenden Gesellschafters | 739 |
| a) Haftung des Veräußerers | 739 |
| b) Haftung des Erwerbers | 740 |
| 2. Bei Übertragung einer Kommanditbeteiligung | 740 |
| a) Grundlagen | 740 |
| b) Einzelfragen der Haftung | 743 |
| c) Haftung bei Übertragungen zwischen Gesellschaftern | 745 |
| 3. Rückgriffsansprüche | 746 |
| IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung | 746 |
| 1. Für die Gesellschaft | 746 |
| 2. Für den Gesellschafter | 747 |
| a) Rechtsübergang (Allgemeines) | 747 |
| b) Einzelheiten | 747 |
| c) Übertragung auf Mitgesellschafter | 747 |
| d) Besonderheiten des Rechtsübergangs bei einer Teilübertragung | 748 |
| V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung | 748 |
| 1. Anmeldung | 748 |
| 2. Bekanntmachung | 750 |
| B. Zweites Unterkapitel: Umwandlung der Gesellschafterstellung | 750 |
| I. Überblick | 750 |
| II. Die Vereinbarung | 750 |
| 1. Allgemeines | 750 |
| 2. Beteiligte | 750 |
| a) Allgemeines | 750 |
| b) Beteiligung Minderjähriger | 751 |
| c) Genehmigungspflicht für Ehegatten | 751 |
| 3. Zum Inhalt der Vereinbarung | 752 |
| III. Haftung | 752 |
| 1. Umwandlung der Stellung des Kommanditisten in die eines persönlich haftenden Gesellschafters | 752 |
| 2. Umwandlung der Stellung eines persönlich haftenden Gesellschafters in die eines Kommanditisten | 752 |
| a) Grundsätze | 752 |
| b) GmbH & Co. KG | 753 |
| IV. Weitere Rechtsfolgen der Umwandlung | 753 |
| V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung | 754 |
| § 36 Ausscheiden eines Gesellschafters | 754 |
| I. Überblick | 757 |
| II. Ausscheiden nach der gesetzlichen Regelung und durch Vereinbarung | 757 |
| 1. Überblick | 757 |
| 2. Ausscheiden der Komplementär-GmbH bei Auflösung bzw. Erlöschen | 760 |
| 3. Ausscheiden bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters | 760 |
| 4. Ausscheiden bei Kündigung des Gesellschafters (Austrittskündigung) | 762 |
| a) Kündigungsrecht nach der gesetzlichen Regelung | 762 |
| b) Kündigungserklärung | 763 |
| c) Kündigungswirkung | 766 |
| d) Kündigung und Rechtsmissbrauch | 766 |
| e) Abweichende Vereinbarungen | 767 |
| f) Außerordentliche Kündigung | 770 |
| 5. Ausscheiden infolge Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafters | 770 |
| 6. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Fälle .. | 771 |
| 7. Ausscheiden durch Austrittsvereinbarung | 772 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 8. Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft | 774 |
| a) Allgemeines | 774 |
| b) Ausscheidensvereinbarung in der zweigliedrigen Gesellschaft | 774 |
| III. Ausschließungsklage | 775 |
| 1. Allgemeines | 775 |
| 2. Ausschließungsgründe | 775 |
| a) Allgemeines | 775 |
| b) Umstände in der Person des Auszuschließenden | 776 |
| c) Eigenes Fehlverhalten der Ausschließungskläger | 778 |
| d) Weiter zu berücksichtigende Gesichtspunkte | 780 |
| e) Einzelfälle | 782 |
| f) Ausschluss in der Liquidation | 784 |
| g) Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft | 784 |
| 3. Verfahren | 785 |
| a) Allgemeines | 785 |
| b) Kläger | 786 |
| c) Mitwirkungspflicht der Mitgesellschafter | 786 |
| IV. Vertragliche Abwandlung der Ausschließungsregeln | 788 |
| 1. Allgemeines | 788 |
| 2. Vereinbarungen über das Verfahren bei der Ausschließung | 788 |
| 3. Vereinbarungen über den wichtigen Grund, insbesondere die Ausschließung ohne sachlichen Grund | 791 |
| a) Rechtsprechung | 791 |
| b) Schrifttum | 793 |
| c) Stellungnahme | 794 |
| § 37 Folgen des Ausscheidens | 796 |
| I. Überblick | 798 |
| II. Rechtsfolgen des Ausscheidens für die Gesellschaft und die übrigen Gesellschafter | 799 |
| III. Besonderheiten bei Verbleiben nur eines Gesellschafter | 800 |
| 1. Grundlagen | 800 |
| 2. Übergang der Aktiven und Passiven | 800 |
| 3. Firma | 802 |
| 4. Haftung bei Ausscheiden des Komplementärs | 802 |
| IV. Auseinandersetzung mit dem ausgeschiedenen Gesellschafter | 803 |
| 1. Gesellschaft als Schuldner | 803 |
| 2. Befreiung von Schulden | 803 |
| 3. Sicherheitsleistung | 804 |
| 4. Anspruch auf Abfindung | 804 |
| a) Grundlagen | 804 |
| b) Bei der Unternehmensbewertung zu beachtende Rechtsfragen | 806 |
| c) Wertermittlungsmethoden | 809 |
| d) Gesamtabrechnung | 813 |
| e) Verteilung des Bewertungsgewinns oder -verlustes | 814 |
| f) Ermittlung des Abfindungsanspruchs durch Abschichtungsbilanz | 815 |
| g) Aufstellung und Feststellung der Abschichtungsbilanz bzw. der Abfindungsrechnung | 816 |
| h) Entstehen und Fälligkeit des Anspruchs, Verzinsung, Ratenzahlung | 818 |
| i) Einsichts- und Kontrollrechte | 820 |
| j) Klageweise Durchsetzung der Ansprüche | 820 |
| 5. Haftung für einen Fehlbetrag | 821 |
| V. Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafter | 822 |
| 1. Allgemeines | 822 |
| 2. Haftung im Regelfall nur für Altschulden | 822 |
| a) Rechtsgeschäftliche Schulden | 823 |
| b) Aufschiebend bedingte Verträge, Angebote, Vorverträge | 824 |
| 3. Gesetzliche Schuldverhältnisse | 825 |
| 4. Haftung bei Veränderung der Gesellschaftsschuld nach Ausscheiden | 825 |
| a) Sekundäre Vertragspflichten (Verzug, Unmöglichkeit etc) | 825 |

| | |
|--|-----|
| b) Vertragsänderungen, Vertragserweiterungen, Verzicht durch die Gesellschaft | 826 |
| c) Geltung von § 128 HGB gegenüber dem Ausgeschiedenen | 826 |
| d) Rechtskraft eines gegen die Gesellschaft ergangenen Urteils | 827 |
| e) Haftung des Ausgeschiedenen bei Aufstellung eines Insolvenzplans | 827 |
| 5. Begrenzung der Nachhaftung des Ausgeschiedenen | 828 |
| 6. Abweichende Vereinbarungen mit den Gläubigern | 830 |
| 7. Haftung des ausgeschiedenen Kommanditisten | 830 |
| 8. Rückgriff des Ausgeschiedenen | 831 |
| VI. Handelsregisteranmeldung | 833 |
| § 38 Abfindungsklauseln | 836 |
| I. Überblick | 838 |
| II. Arten von Abfindungsklauseln | 839 |
| 1. Einführung | 839 |
| 2. Buchwertklauseln | 840 |
| 3. Substanzwertklauseln | 843 |
| 4. An Steuerwerten orientierte Klauseln | 844 |
| a) Anteiliger Wert des Betriebsvermögens | 844 |
| b) Stuttgarter Verfahren | 845 |
| 5. Ertragswertklauseln | 846 |
| III. Grenzen der Zulässigkeit von Abfindungsklauseln | 848 |
| 1. Grundsätze, Beweislast | 848 |
| 2. Grenzen abfindungsbeschränkender Vereinbarungen | 849 |
| a) Sittenwidrigkeit | 849 |
| b) Unzulässige Kündigungsbeschränkungen | 855 |
| c) Ausübungsschranken | 857 |
| 3. Sonderregeln für Gesellschafter minderen Rechts? | 864 |
| IV. Bewertung einzelner Abfindungsbestimmungen | 866 |
| 1. Allgemeines | 866 |
| 2. Abfindungsausschluss und Abfindung unter Buchwert | 866 |
| a) Grundsätze | 866 |
| b) Ausnahme 1: Abfindungsausschluss für den Fall des Todes | 867 |
| c) Ausnahme 2: Abfindungsausschluss bei Gesellschaften mit ideellem Zweck | 867 |
| d) Ausnahme 3: Abfindungsausschluss bei Beteiligung von Mitarbeitern und Managern | 867 |
| e) Ausnahme 4: Abfindungsregeln für große, generationsübergreifende Familien-KG | 867 |
| 3. Buchwertklauseln | 867 |
| a) Allgemeines | 867 |
| b) Grenzen der Buchwertklausel | 868 |
| 4. Abfindung zu steuerlich orientierten Werten | 869 |
| 5. Abfindung zum Substanzwert | 870 |
| 6. Abfindung zum Ertragswert | 870 |
| 7. Auszahlungsbeschränkungen | 871 |
| 8. Ausschluss schwebender Geschäfte | 872 |
| 9. Schiedsgutachterklauseln, Mediationsregelungen | 872 |
| § 39 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten | 872 |
| I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils | 874 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 875 |
| a) Vollentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils auf einen neu eintretenden oder einen der bisherigen Gesellschafter unter Fortbestand der KG | 875 |
| b) Vollentgeltliche und teilentgeltliche Übertragung eines Mitunternehmeranteils | 895 |
| c) Exkurs: Vermögensverwaltende KG | 901 |
| 2. Gewerbesteuer | 902 |
| 3. Umsatzsteuer | 905 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| a) Übertragung eines Anteils an einer KG | 905 |
| b) Übertragung sämtlicher KG-Anteile auf mehrere Personen | 908 |
| c) Übertragung sämtlicher KG-Anteile auf einen Gesellschafter | 908 |
| 4. Grunderwerbsteuer | 909 |
| a) Grundsatz | 909 |
| b) Grunderwerbsteuerbarkeit von Anteilsübertragungen nach §§ 1 Abs. 2a, 2b, 3, 3a GrEStG | 910 |
| c) Steuerbefreiungstatbestände gemäß § 3 GrEStG | 914 |
| d) Nichterhebung der Steuer gemäß § 6 GrEStG | 915 |
| e) § 6a GrEStG | 917 |
| f) Bemessungsgrundlage | 917 |
| g) Steuersatz | 918 |
| h) Steuerschuldner | 918 |
| i) Anzeigepflichten | 918 |
| j) Rückgängigmachung | 919 |
| k) Ertragsteuerliche Behandlung der Grunderwerbsteuer | 920 |
| 5. Schenkungsteuer | 920 |
| a) Besteuerungstatbestand | 920 |
| b) Ermittlung der schenkungsteuerlichen Belastung | 921 |
| II. Die Aufnahme eines Gesellschafters | 927 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 927 |
| a) Vollentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters | 927 |
| b) Vollentgeltliche und teilentgeltliche Aufnahme eines neuen Gesellschafters | 931 |
| c) Rechtsprechung des Bundesfinanzhofs zu § 24 UmwStG | 931 |
| 2. Gewerbesteuer | 932 |
| 3. Umsatzsteuer | 932 |
| a) Umsatzsteuerliche Behandlung der KG | 932 |
| b) Umsatzsteuerliche Behandlung beim beitretenden Gesellschafter | 933 |
| 4. Grunderwerbsteuer | 933 |
| 5. Schenkungsteuer | 934 |
| III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse | 934 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 934 |
| 2. Gewerbesteuer | 935 |
| 3. Umsatzsteuer | 935 |
| 4. Grunderwerbsteuer | 935 |
| 5. Schenkungsteuer | 935 |
| IV. Das Ausscheiden aus der KG | 935 |
| 1. Vorbemerkung | 935 |
| 2. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 935 |
| a) Vollentgeltliches Ausscheiden gegen Barentgelt | 936 |
| b) Vollentgeltliches und teilentgeltliches Ausscheiden | 941 |
| c) Ausscheiden gegen Abfindung mit Sachwerten | 941 |
| 3. Gewerbesteuer | 943 |
| 4. Umsatzsteuer | 943 |
| 5. Grunderwerbsteuer | 943 |
| 6. Schenkungsteuer | 944 |

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

| | |
|--|-----|
| § 40 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters | 945 |
| I. Allgemeines | 948 |
| II. Tod eines Komplementärs | 949 |
| 1. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die überlebenden Gesellschafter (§ 130 Abs. 1 Nr. 1 HGB) | 949 |
| a) Grundsätze | 949 |
| b) Sonderfälle | 950 |
| 2. Schicksal des Anteils am Gesellschaftsvermögen (Anwachsprinzip) | 952 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 3. Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung | 953 |
| a) Gesellschaft | 953 |
| b) Firma | 953 |
| c) Gläubiger | 954 |
| d) Erben des Gesellschafters | 955 |
| 4. Zur Rechtslage bei Altgesellschaften | 956 |
| III. Tod eines Kommanditisten | 957 |
| 1. Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung | 957 |
| a) Grundsätze | 957 |
| b) Ansprüche gemäß § 711a S. 2 BGB/Drittgläubigerforderungen | 958 |
| c) Vermächtnis, Teilungsanordnung, Erbauseinandersetzung, Erbschaftserwerb, Scheinerbe | 960 |
| d) Sonderfälle | 961 |
| 2. Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung | 964 |
| a) Gesellschaft und Gesellschafter-Nachfolger | 964 |
| b) Gesellschaftsgläubiger | 966 |
| IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG | 969 |
| V. Anmeldungen zum Handelsregister | 970 |
| 1. Tod eines Komplementärs | 970 |
| 2. Tod eines Kommanditisten | 971 |
| 3. Pflicht zur Anmeldung | 973 |
| 4. GmbH & Co. KG | 973 |
| § 41 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters | 973 |
| I. Einführung | 977 |
| II. Tod eines Komplementärs | 978 |
| 1. Modifizierte Fortsetzungsklausel | 978 |
| a) Allgemeines | 978 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 979 |
| 2. Nachfolgeklausel | 981 |
| a) Allgemeines | 981 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 982 |
| c) Vollzug des Rechtsübergangs | 990 |
| d) Regelungen des § 131 HGB | 994 |
| e) Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung | 1005 |
| 3. Eintrittsklausel | 1012 |
| a) Allgemeines | 1012 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 1014 |
| c) Vollzug des Rechtsübergangs | 1017 |
| d) Sonstige Rechtsfolgen | 1020 |
| 4. Auflösungsklausel | 1022 |
| a) Allgemeines | 1022 |
| b) Inhaltliche Ausgestaltung | 1022 |
| c) Rechtsfolgen der Auflösung | 1023 |
| 5. Regelungen zur Abfindung weichender Erben | 1023 |
| a) Allgemeines | 1023 |
| b) Regelungen im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln | 1023 |
| c) Regelungen im Zusammenhang mit der Fortsetzung der Gesellschaft unter den Mitgesellschaftern und mit Eintrittsklauseln | 1024 |
| d) Abfindungsausschluss und Formerfordernis | 1025 |
| e) Einzelfragen | 1026 |
| 6. Auslegung und Umdeutung gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelungen | 1026 |
| III. Tod eines Kommanditisten | 1029 |
| 1. Ausschluss oder Beschränkung der Vererblichkeit der Kommanditbeteiligung | 1029 |
| 2. Regelungen zur Rechtsstellung der Nachfolger in der Gesellschaft | 1030 |
| 3. Haftungsfragen | 1031 |
| a) Haftung im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln | 1031 |
| b) Haftung im Zusammenhang mit Ausschlussklauseln | 1031 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| c) Haftung im Zusammenhang mit Eintrittsklauseln und dem Vollzug von Vermächtnis oder Teilungsanordnung | 1031 |
| d) Sonderfragen | 1032 |
| IV. Sonderfragen GmbH & Co. KG | 1032 |
| V. Anmeldungen zum Handelsregister | 1034 |
| 1. Inhaltliche Mindestanforderungen | 1034 |
| 2. Anmeldung des Ausscheidens des verstorbenen Gesellschafters bei Fortsetzung unter den Mitgesellschaftern | 1034 |
| 3. Anmeldungen bei erbrechtlicher Nachfolge | 1035 |
| 4. Anmeldungen bei rechtsgeschäftlicher Nachfolge- und Eintrittsklausel (Eintritt) | 1036 |
| 5. Anmeldung bei Auflösungsklausel | 1037 |
| 6. Einzelfragen | 1037 |
| 7. Bekanntmachungen | 1037 |
| § 42 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter | 1037 |
| I. Einführung | 1039 |
| II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter | 1040 |
| 1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung oder bei gesellschaftsvertraglicher Fortsetzungsklausel | 1040 |
| a) Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters | 1040 |
| b) Kommanditbeteiligung | 1041 |
| c) GmbH & Co. KG | 1042 |
| 2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel | 1042 |
| a) Bestimmung des Nachfolgers | 1042 |
| b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte | 1043 |
| c) Vorsorgende Gestaltungen im Hinblick auf die Rechte gemäß § 131 HGB und das Sonderkündigungsrecht Minderjähriger gemäß § 725 Abs. 4 BGB .. | 1045 |
| 3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel | 1046 |
| a) Bestimmung des Nachfolgers | 1046 |
| b) Gestaltungen im Hinblick auf weichende Erben oder Pflichtteilsberechtigte | 1046 |
| c) Vorsorgende Gestaltungen für den Fall des Nichteintritts des Berechtigten in die Gesellschaft | 1048 |
| 4. Bei gesellschaftsvertraglich oder gesetzlich vorgesehener Auflösung der Gesellschaft | 1048 |
| III. Vor- und Nacherbfolge | 1049 |
| 1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen | 1049 |
| 2. Rechtsstellung von Vorerbe und Nacherbe | 1049 |
| a) Allgemeines | 1049 |
| b) Wahlrecht des § 131 HGB; Gewinne | 1050 |
| c) Verfügungen des Vorerben über Gegenstände des Gesellschaftsvermögens und die Gesellschaftsbeteiligung | 1050 |
| d) Änderungen des Gesellschaftsvertrags und Eingriffe in die Gesellschaftserstellung | 1051 |
| e) Eintritt des Nacherbfalls | 1052 |
| f) Sonderfragen | 1053 |
| 3. Anmeldungen zum Handelsregister | 1053 |
| IV. Testamentsvollstreckung | 1054 |
| 1. Allgemeines | 1054 |
| 2. Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters bei erbrechtlicher Nachfolge | 1055 |
| 3. Kommanditbeteiligung bei erbrechtlicher Nachfolge | 1064 |
| 4. Handelsregister | 1067 |
| 5. GmbH & Co. KG | 1069 |
| V. Nachlassverwaltung, Nachlassinsolvenz | 1070 |
| VI. Der vermeintliche Erbe | 1071 |
| § 43 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter | 1072 |
| I. Einführung | 1073 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| II. Gesellschafterstellung und Nachlass | 1074 |
| 1. Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehene Fortsetzung | 1074 |
| 2. Eintrittsklausel | 1074 |
| 3. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel | 1074 |
| 4. Erbrechtliche Nachfolge | 1075 |
| 5. GmbH & Co. KG | 1075 |
| III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter | 1076 |
| 1. Abfindungsansprüche | 1076 |
| 2. Ansprüche nach Bereicherungsrecht | 1077 |
| 3. Befreiung von Verbindlichkeiten | 1079 |
| 4. Beteiligung an schwebenden Geschäften (§ 728 BGB) | 1079 |
| 5. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters | 1079 |
| a) Drittgläubigerrechte | 1079 |
| b) Sozialverpflichtungen (§ 711a S. 2 BGB) | 1080 |
| c) Zur Nutzung überlassene Gegenstände des Erblassers | 1080 |
| IV. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten | 1080 |
| 1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung | 1080 |
| 2. Bei Eintrittsklausel | 1081 |
| 3. Bei qualifizierter erbrechtlicher Nachfolge | 1081 |
| 4. Bei rechtsgeschäftlicher Nachfolgeklausel | 1082 |
| V. Pflichtteilsrechte | 1082 |
| 1. Grundsätze | 1082 |
| 2. Pflichtteilsrechte bei gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelungen bzw. gesetzlich vorgesehener Fortsetzung | 1082 |
| a) Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehene Fortsetzung | 1082 |
| b) Eintrittsklausel | 1083 |
| c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel | 1084 |
| d) Erbrechtliche Nachfolgeklausel | 1084 |
| e) Auflösungsklausel | 1084 |
| 3. Möglichkeiten zur Vermeidung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche | 1084 |
| 4. Berechnung der Ansprüche | 1085 |
| 5. 10-Jahres-Frist des § 2325 Abs. 3 BGB | 1087 |
| 6. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung | 1087 |
| 7. GmbH & Co. KG | 1088 |
| VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche | 1088 |
| 1. Grundsätze | 1088 |
| 2. Ausgleichsansprüche bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelung | 1088 |
| a) Erbrechtliche Nachfolgeklausel | 1088 |
| b) Eintrittsklausel | 1090 |
| c) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel | 1090 |
| 3. Möglichkeiten zur Vermeidung erbrechtlicher Ausgleichsansprüche | 1090 |
| 4. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung | 1090 |
| § 44 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters | 1091 |
| I. Einkommensteuer | 1092 |
| 1. Allgemeine steuerliche Folgen des Todes des Gesellschafters | 1092 |
| 2. Steuerliche Folgen im Hinblick auf den KG-Anteil | 1092 |
| a) Gesetzliche Regelung (Komplementär) und Fortsetzungsklausel | 1093 |
| b) Gesetzliche Regelung (Kommanditist) und einfache Nachfolgeklausel | 1094 |
| c) Qualifizierte Nachfolgeklausel | 1095 |
| d) Eintrittsklausel zugunsten der Erben | 1096 |
| e) Auswirkungen auf Verlust- und Zinsvorträge der Gesellschaft | 1096 |
| II. Gewerbesteuer | 1097 |
| III. Umsatzsteuer | 1097 |
| IV. Grunderwerbsteuer | 1097 |
| 1. Steuertatbestand | 1097 |
| 2. Steuerbefreiungstatbestände gemäß § 3 GrEStG | 1099 |
| 3. Nichterhebung der Steuer gemäß § 6 GrEStG | 1099 |
| 4. Bemessungsgrundlage | 1100 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 5. Steuersatz | 1100 |
| 6. Steuerschuldner | 1101 |
| 7. Rückgängigmachung der Begünstigungen nach §§ 5, 6 GrEStG | 1101 |
| V. Erbschaftsteuer | 1101 |
| 1. Einführung | 1101 |
| 2. Besteuerungstatbestände | 1102 |
| 3. Ermittlung der erbschaftsteuerlichen Belastung | 1104 |
| a) Ermittlung des steuerpflichtigen Erwerbs | 1104 |
| b) Steuerberechnung | 1110 |
| 8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft | |
| § 45 Auflösung der Gesellschaft | 1111 |
| I. Die Auflösung und ihre Bedeutung in der Praxis | 1112 |
| 1. Allgemeines | 1112 |
| 2. Abgrenzungsfragen und Begriffe | 1114 |
| II. Die Auflösungsgründe | 1115 |
| 1. Überblick über die Auflösungsgründe | 1115 |
| 2. Die Auflösungsgründe im Einzelnen | 1116 |
| a) Auflösung infolge Zeitablaufs, § 138 Abs. 1 Nr. 1 HGB | 1116 |
| b) Die Auflösung durch Insolvenz der Gesellschaft, § 138 Abs. 1 Nr. 2 HGB | 1117 |
| c) Die Auflösung der Gesellschaft durch gerichtliche Entscheidung, § 138 Abs. 1 Nr. 3 HGB | 1118 |
| d) Die Auflösung aufgrund eines Beschlusses der Gesellschafter, § 138 Abs. 1 Nr. 4 HGB | 1121 |
| e) Die Auflösung nach § 138 Abs. 2 HGB | 1123 |
| 3. Die „fehlerhafte“ Auflösung einer Gesellschaft | 1125 |
| a) Mängel einer Auflösung | 1125 |
| b) Die Folgen der „fehlerhaften“ Auflösung | 1125 |
| III. Die Anmeldung der Auflösung zum Handelsregister | 1125 |
| 1. Anmeldepflicht | 1125 |
| 2. Anmeldepflichtige Personen | 1125 |
| 3. Form | 1126 |
| 4. Wirkungen | 1126 |
| IV. Auflösungsfolgen | 1126 |
| 1. Die Abwicklungsgesellschaft | 1126 |
| 2. Die Rechtsbeziehungen der Gesellschafter untereinander | 1127 |
| 3. Die Rechtsbeziehungen gegenüber Dritten | 1128 |
| a) Grundsatz | 1128 |
| b) Auflösung als wichtiger Grund | 1128 |
| c) Einzelfälle | 1129 |
| 4. Die Liquidationsbeteiligten | 1129 |
| a) Die Gesellschafter | 1129 |
| b) Der Privatgläubiger | 1129 |
| c) Der Insolvenzverwalter eines Gesellschafters | 1129 |
| d) Gesetzlicher Vergütungsanspruch des Liquidators | 1130 |
| 5. Die Fortsetzung der Gesellschaft und die Rückgängigmachung der Auflösung | 1130 |
| a) Allgemeines | 1130 |
| b) Die Voraussetzungen für einen Fortsetzungsbeschluss | 1130 |
| c) Die Mitwirkung Dritter | 1131 |
| d) Die Wirkungen des Fortsetzungsbeschlusses | 1131 |
| § 46 Liquidation der Gesellschaft | 1133 |
| I. Die Liquidatoren | 1133 |
| 1. Die Berufung der Liquidatoren | 1133 |
| a) Berufung durch Gesellschaftsvertrag | 1133 |
| b) Berufung durch Beschluss der Gesellschafter | 1134 |
| c) Berufung durch das Gericht | 1134 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 2. Die Rechtsstellung der Liquidatoren | 1135 |
| a) Die Rechte und Pflichten | 1135 |
| b) Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht | 1136 |
| c) Weisungsrechte | 1137 |
| d) Haftungsfragen | 1138 |
| e) Vergütung | 1138 |
| 3. Die Beendigung des Amtes der Liquidatoren | 1139 |
| a) Tod oder Insolvenz eines Liquidators | 1139 |
| b) Abberufung durch Beschluss | 1139 |
| c) Niederlegung des Amtes | 1140 |
| d) Sonstige Beendigungsgründe | 1140 |
| II. Die Durchführung der Liquidation | 1140 |
| 1. Die Beendigung der laufenden Geschäfte, § 148 Abs. 2 HGB | 1140 |
| 2. Die Einziehung von Forderungen, § 148 Abs. 2 HGB | 1141 |
| 3. Die Umsetzung des übrigen Vermögens in Geld, § 148 Abs. 2 HGB | 1141 |
| 4. Die Befriedigung der Ansprüche der Gläubiger, § 148 Abs. 5 HGB | 1142 |
| 5. Die Befriedigung der Ansprüche von und gegen Gesellschafter | 1142 |
| a) Die Ansprüche von Gesellschaftern | 1142 |
| b) Die Ansprüche gegen Gesellschafter | 1143 |
| 6. Die Bilanzen | 1143 |
| a) Die Eröffnungsbilanz | 1143 |
| b) Jahresbilanzen | 1143 |
| c) Die Schlussbilanz | 1143 |
| d) Die Aufstellung und Feststellung von Bilanzen | 1144 |
| 7. Die Verteilung von Gewinn und Verlust | 1144 |
| a) Die vorläufige Verteilung des bei der Liquidation entbehrlichen Gelds | 1144 |
| b) Liquidationsgewinne und -verluste | 1145 |
| c) Die Schlussverteilung | 1145 |
| d) Die Aussetzung der Verteilung | 1146 |
| e) Ungedeckte Schulden | 1146 |
| f) Nicht verwertetes Vermögen | 1146 |
| g) Der Ausgleich unter den Gesellschaftern | 1146 |
| 8. Vereinbarungen über die Art der Liquidation | 1147 |
| a) Dispositionsbefugnis | 1147 |
| b) Vertragliche Vereinbarungen sind insbesondere bezüglich folgender Arten der Auseinandersetzung möglich: | 1148 |
| 9. Das Ende der Liquidation | 1149 |
| § 47 Insolvenz der Gesellschaft | 1150 |
| I. Allgemeines | 1150 |
| II. Voraussetzungen | 1151 |
| 1. Insolvenzfähigkeit | 1151 |
| 2. Insolvenzgründe | 1151 |
| a) Zahlungsunfähigkeit | 1151 |
| b) Drohende Zahlungsunfähigkeit | 1151 |
| c) Überschuldung | 1151 |
| 3. Insolvenzantrag | 1152 |
| III. Die Ablehnung der Insolvenzeröffnung | 1152 |
| IV. Die Folgen der Insolvenz der Gesellschaft | 1152 |
| 1. Die Auflösung der Gesellschaft | 1152 |
| 2. Die Beschlagnahme des Vermögens der Gesellschaft | 1153 |
| 3. Die Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter | 1153 |
| a) Ansprüche auf Einlagen | 1153 |
| b) Andere Ansprüche | 1154 |
| 4. Die Verwertung des Gesellschaftsvermögens | 1154 |
| 5. Die Stellung der Gläubiger | 1154 |
| 6. Gesellschaftsinsolvenz und Haftung der Gesellschafter | 1155 |
| V. Forderungen aus Gesellschafterdarlehen bei der GmbH & Co. KG | 1155 |
| VI. Insolvenzplan | 1156 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|--|------|
| § 48 | Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung | 1156 |
| | I. Vorbemerkung | 1157 |
| | II. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 1158 |
| | 1. Aufgabe oder Veräußerung | 1159 |
| | a) Aufgabe des gesamten Betriebs | 1159 |
| | b) Veräußerung des gesamten Betriebs | 1162 |
| | c) Veräußerung oder Aufgabe eines Teilbetriebs | 1164 |
| | 2. Ermittlung und Besteuerung des begünstigten Aufgabe- oder Veräußerungsgewinns | 1165 |
| | a) Veräußerungsgewinn | 1165 |
| | b) Aufgabegewinn | 1166 |
| | c) Wegfall eines negativen Kapitalkontos | 1168 |
| | d) Besteuerung des begünstigten Veräußerungs- oder Aufgabegewinns | 1168 |
| | 3. Realteilung | 1169 |
| | a) Grundsätze der Realteilung | 1169 |
| | b) Objekt- und personenbezogene Ausnahmen | 1170 |
| | c) Spitzenausgleich | 1171 |
| | d) Abgrenzung zur Sachwertabfindung | 1172 |
| | III. Gewerbesteuer | 1172 |
| | IV. Umsatzsteuer | 1174 |
| | V. Grunderwerbsteuer | 1175 |

2. Teil. Die GmbH & Co. KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

| | | |
|------|---|------|
| § 49 | Überblick | 1177 |
| | I. Entstehungsgeschichte und rechtliche Anerkennung | 1180 |
| | 1. Zivilrechtliche Anerkennung | 1180 |
| | 2. Steuerrechtliche Anerkennung | 1182 |
| | 3. Anerkennung durch den Gesetzgeber | 1182 |
| | II. Gründe für die Wahl der Gestaltungsform der GmbH & Co. KG | 1183 |
| | 1. Steuerrechtlich motivierte Gründe | 1183 |
| | 2. Gesellschaftsrechtlich motivierte Gründe | 1183 |
| | 3. Publizitätsrechtlich motivierte Gründe | 1184 |
| | 4. Mitbestimmungsrechtlich motivierte Gründe | 1184 |
| | III. Typenbildung bei der GmbH & Co. KG | 1185 |
| | IV. Abgrenzung zu vergleichbaren Gestaltungsformen | 1186 |
| | 1. Unternehmergeellschaft (UG) (haftungsbeschränkt) & Co. KG | 1186 |
| | 2. AG & Co. KG | 1187 |
| | 3. Auslandsgesellschaft & Co. KG | 1188 |
| | 4. Stiftung & Co. KG | 1191 |
| | 5. GmbH & Still | 1191 |
| | 6. GmbH & Co. BGB-Gesellschaft | 1192 |
| | 7. GmbH & Co. KGaA | 1192 |
| | 8. SE & Co. KG | 1193 |
| § 50 | Typische GmbH & Co. KG | 1193 |
| | I. Definition | 1196 |
| | II. Gründungsvarianten | 1196 |
| | 1. Neugründung | 1196 |
| | a) Gründung der GmbH & Co. KG, Abschluss des Gesellschaftsvertrages | 1196 |
| | b) Komplementärfähigkeit der Vor-GmbH | 1197 |
| | c) Errichtung der Komplementär-GmbH | 1198 |
| | d) Beteiligung der Komplementär-GmbH an der GmbH & Co. KG | 1199 |
| | e) Entstehung der GmbH & Co. KG | 1199 |
| | f) Anmeldung zur Eintragung in das Handelsregister | 1200 |
| | 2. Eintritt einer GmbH in eine bestehende KG | 1201 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 3. Umwandlung | 1201 |
| 4. Fehlerhafte Gesellschaft | 1203 |
| 5. Form | 1204 |
| 6. Kapitalaufbringung | 1205 |
| III. Ausgestaltung der Beteiligung der Komplementär-GmbH | 1205 |
| IV. Firma der GmbH & Co. KG | 1206 |
| 1. Firma der KG | 1206 |
| 2. Firma der Komplementär-GmbH | 1207 |
| 3. Firma bei Verwendung einer Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt) als (alleinige) Komplementärin | 1208 |
| 4. Übergangsbestimmungen | 1208 |
| 5. Angaben auf Geschäftsbriefen | 1208 |
| 6. Firmenzeichnung | 1209 |
| V. Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium | 1210 |
| 1. Neugründung einer KG nach §§ 1, 123 Abs. 1 S. 2 HGB | 1210 |
| a) Haftung der GmbH & Co. KG | 1210 |
| b) Haftung der Kommanditisten | 1210 |
| c) Haftung der Komplementär-GmbH, ihrer Gesellschafter und der handelnden Personen | 1212 |
| 2. Neugründung einer KG nach §§ 2, 123 Abs. 1 S. 1 HGB („Kann-KG“) | 1213 |
| a) Haftung der GmbH & Co. KG | 1213 |
| b) Haftung der (künftigen) Kommanditisten | 1214 |
| c) Haftung der Komplementär-GmbH | 1217 |
| VI. Eintritt und Ausscheiden von Gesellschaftern | 1217 |
| 1. Anteilsveräußerung | 1217 |
| a) Grundsatz | 1217 |
| b) Verzahnung der Gesellschaftsverträge bei der typischen GmbH & Co. KG im engeren Sinne | 1218 |
| c) Form | 1218 |
| d) Abfindungsversicherung | 1221 |
| 2. Tod eines Gesellschafters | 1221 |
| a) Gesetzliche Regelung | 1221 |
| b) Verzahnung; gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten | 1221 |
| 3. Ausscheiden durch Kündigung/Austrittsrecht | 1223 |
| a) Ordentliche Kündigung | 1223 |
| b) Kündigung aus wichtigem Grund, Austrittsrecht | 1224 |
| 4. Ausschließung | 1225 |
| a) Ausschließung aus der GmbH & Co. KG | 1225 |
| b) Ausschließung aus der Komplementär-GmbH | 1228 |
| c) Verzahnung | 1228 |
| VII. Informationsrecht des Kommanditisten | 1229 |
| 1. Informationsrecht nach § 166 HGB | 1229 |
| 2. Auskunfts- und Einsichtsrecht nach § 51a GmbHG | 1230 |
| a) Grundsatz | 1230 |
| b) Gegenstand des Auskunfts- und Einsichtsrechts auch Angelegenheiten der KG? | 1230 |
| 3. Verzahnung | 1232 |
| 4. Durchsetzung des Informationsrechts | 1233 |
| a) Der Adressat von Informationsansprüchen | 1233 |
| b) Informationsverweigerungsrechte | 1233 |
| c) Verzahnung | 1234 |
| VIII. Willensbildung und Beschlussfassung; Gesellschafterversammlung | 1234 |
| 1. Komplementär-GmbH | 1234 |
| 2. GmbH & Co. KG | 1235 |
| 3. Verzahnung | 1240 |
| 4. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten | 1242 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| IX. Auflösung und Liquidation | 1243 |
| 1. Gesetzliche Regelung der Auflösungsgründe | 1243 |
| a) KG | 1243 |
| b) GmbH | 1244 |
| 2. Verzahnung | 1245 |
| 3. Liquidation | 1245 |
| X. Konzernrecht | 1246 |
| XI. Jahresabschluss | 1249 |
| 1. Pflicht zur Aufstellung des Jahresabschlusses | 1249 |
| 2. Offenlegungs- und Prüfungspflicht | 1249 |
| 3. Generelle Vermeidung der Offenlegungs- und Prüfungspflicht | 1251 |
| 4. Befreiung von der Jahresabschlussprüfungspflicht in der Insolvenz | 1251 |
| § 51 Besondere Typen der GmbH & Co. KG | 1251 |
| I. Die Einpersonen-GmbH & Co. KG | 1252 |
| II. Einheitsgesellschaft | 1253 |
| 1. Vorbemerkung | 1253 |
| 2. Gläubigerschutz | 1255 |
| a) Erwerb nicht voll eingezahlter Geschäftsanteile an der Komplementär-GmbH durch die KG | 1255 |
| b) Voraussetzungen einer haftungsunschädlichen Zahlung des Kaufpreises aus dem KG-Vermögen | 1256 |
| 3. Willensbildung in der Einheitsgesellschaft; Besonderheiten bei der Geschäftsführung und Vertretung | 1257 |
| 4. Konzernrechnungslegungspflicht | 1260 |
| 5. Informationsrechte | 1260 |
| 6. Steuerliche Aspekte | 1261 |
| a) Gewerbliche Prägung | 1261 |
| b) Organschaft zwischen KG und Komplementär-GmbH | 1262 |
| c) Sonstige steuerliche Aspekte | 1262 |
| 7. Sozialversicherungsrechtliche Aspekte | 1262 |
| III. Mehrstöckige GmbH & Co. KG | 1262 |
| IV. Innen-GmbH & Co. KG | 1265 |
| 2. Kapitel. Geschäftsführung, Vertretung, Kontrollorgane | |
| § 52 Geschäftsführung und Vertretung | 1266 |
| I. GmbH & Co. KG | 1267 |
| 1. Geschäftsführung | 1267 |
| a) Grundsätzliches | 1267 |
| b) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis | 1268 |
| c) Einflussnahme der Gesellschafterversammlung der GmbH & Co. KG und der Komplementär-GmbH auf die Geschäftsführung | 1269 |
| d) Entzug der Geschäftsführungsbefugnis | 1270 |
| e) Widerspruchsrecht der Kommanditisten? | 1271 |
| f) Entlastung der Komplementär-GmbH und ihrer Geschäftsführer | 1272 |
| 2. Vertretung | 1273 |
| II. Komplementär-GmbH | 1274 |
| 1. Geschäftsführung | 1274 |
| 2. Vertretung | 1274 |
| III. Anstellungsverhältnis des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH | 1275 |
| 1. Vertragsparteien | 1275 |
| 2. Einbeziehung der Interessen der KG bei Abschluss des Anstellungsvertrages mit der Komplementär-GmbH, Haftung des Geschäftsführers | 1277 |
| a) Vertragsparteien | 1277 |
| b) Anspruchsgrundlagen | 1279 |
| c) Anspruchsberechtigung | 1280 |
| d) Geltendmachung von Ansprüchen gegen Geschäftsführer | 1280 |
| 3. Keine Arbeitnehmereigenschaft des Geschäftsführers | 1281 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 4. Sozialversicherungsrechtlicher Status des Geschäftsführers | 1283 |
| 5. Vergütung | 1285 |
| IV. Wettbewerbsverbot | 1285 |
| 1. Komplementär-GmbH | 1285 |
| 2. Geschäftsführer der Komplementär-GmbH | 1286 |
| 3. Beherrschender Gesellschafter der Komplementär-GmbH | 1287 |
| 4. Kommanditisten | 1287 |
| 5. Rechtsfolgen der Verletzung des Wettbewerbsverbots | 1288 |
| § 53 Obligatorischer Aufsichtsrat in der mitbestimmungspflichtigen GmbH & Co. KG ... | 1288 |
| I. Die Rechtsgrundlagen | 1289 |
| II. Die Voraussetzungen für die Bildung eines mitbestimmten Aufsichtsrats nach § 4 Abs. 1 MitbestG | 1290 |
| 1. Allgemeines | 1290 |
| 2. Einzelne Voraussetzungen des § 4 Abs. 1 S. 1 MitbestG | 1291 |
| a) Komplementärgesellschaft | 1291 |
| b) Kongruente Mehrheitsverhältnisse | 1292 |
| c) Einheitsgesellschaft | 1294 |
| 3. Die mehrstöckige GmbH & Co. KG | 1294 |
| III. Die Voraussetzungen des § 5 MitbestG | 1295 |
| 1. Allgemeines | 1295 |
| 2. Die GmbH & Co. KG als Konzern | 1296 |
| 3. Die GmbH & Co. KG als herrschendes Unternehmen | 1298 |
| IV. Die Rechtsfolgen | 1298 |
| 1. Die Bildung und Zusammensetzung des Aufsichtsrats | 1299 |
| 2. Die innere Ordnung und Beschlussfassung | 1299 |
| 3. Die Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer | 1300 |
| 4. Die Kontrollrechte des Aufsichtsrats | 1303 |
| 5. Das Verbot des Ausschlusses von der Geschäftsführung | 1305 |
| 6. Verschwiegenheitspflicht | 1307 |
| 7. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder | 1307 |
| 8. Vergütung der Aufsichtsratsmitglieder | 1309 |

3. Kapitel. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung, Insolvenz

| | |
|--|------|
| § 54 Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 1310 |
| I. Vorbemerkung | 1314 |
| II. Kapitalaufbringung | 1316 |
| 1. GmbH & Co. KG | 1316 |
| a) Grundsatz | 1316 |
| b) Abtretung von Geschäftsanteilen an der Komplementär-GmbH an die KG .. | 1316 |
| c) Einlagensplittung | 1317 |
| d) Zahlung der Einlage an die Komplementär-GmbH | 1318 |
| 2. Komplementär-GmbH | 1319 |
| a) Grundsatz | 1319 |
| b) Zahlung der Einlage auf ein Konto der KG | 1319 |
| III. Kapitalerhaltung | 1322 |
| 1. Grundsatz | 1322 |
| a) GmbH & Co. KG | 1322 |
| b) Komplementär-GmbH | 1322 |
| 2. Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG (analog) auf Zahlungen aus dem Vermögen der KG | 1323 |
| a) Prinzip | 1323 |
| b) Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG auf Nur-Kommanditisten | 1324 |
| 3. Zahlungen aus dem Vermögen der KG als Rückzahlung der Kommanditeinlage | 1325 |
| 4. Zahlungen aus dem Vermögen der Komplementär-GmbH als Rückzahlung der Kommanditeinlage | 1326 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| IV. Finanzierung der Gesellschaft durch Gesellschafterdarlehen und vergleichbare Maßnahmen | 1326 |
| 1. Neuregelung des Rechts der eigenkapitalersetzenden Gesellschafterleistungen durch das MoMiG; Fortgeltung des bisher maßgeblichen Eigenkapitalersatzrechts für Altfälle | 1327 |
| 2. Nachrang von Gesellschafterdarlehen nach dem MoMiG | 1327 |
| a) Keine unbeschränkt haftende natürliche Person als Gesellschafter | 1327 |
| b) Einbeziehung von Gesellschaften aus Mitgliedstaaten der Europäischen Union und dem außereuropäischen Ausland | 1328 |
| c) Darlehensforderungen | 1328 |
| d) Forderungen aus in sachlicher Hinsicht einem Darlehen wirtschaftlich entsprechenden Rechtshandlungen | 1329 |
| e) Darlehen eines Gesellschafters; Einbeziehung von Rechtsvorgängern und Rechtsnachfolgern eines Gesellschafters oder Darlehensgebers | 1332 |
| f) Gewährung von Darlehen durch gesellschaftergleiche Dritte | 1333 |
| g) Durch den Gesellschafter besicherte Darlehen Dritter | 1339 |
| h) Stellung von Sicherheiten zugunsten des Gesellschafters durch die Gesellschaft | 1342 |
| i) Wiedereinzahlung anfechtbar erhaltener Mittel | 1344 |
| j) Ausnahmefälle | 1344 |
| k) Rechtsfolgen | 1345 |
| 3. Finanzplankredite | 1347 |
| 4. Überlassung von Gegenständen an die Gesellschaft zum Gebrauch | 1348 |
| a) Gesetzliche Regelung | 1348 |
| b) Beschränkung des Aussonderungsanspruchs des Gesellschafters | 1349 |
| c) Entgeltpflichtige Nutzung der Sache durch den Insolvenzschuldner | 1350 |
| d) Verhältnis von § 135 Abs. 3 InsO zu §§ 103, 108 ff. InsO | 1350 |
| e) Kollision mit Grundpfandrechten, Doppelinsolvenz von Gesellschaft und Gesellschafter | 1351 |
| f) Vorzeitige Nutzungsbeendigung | 1351 |
| g) Zwingendes Recht | 1352 |
| 5. Behandlung von Gesellschafterdarlehen im Überschuldungsstatus | 1352 |
| a) Keine Passivierungspflicht bei Rangrücktrittsvereinbarung | 1352 |
| b) Aufhebung einer Rangrücktrittsvereinbarung | 1353 |
| c) Folgen der Rückzahlung trotz Rangrücktrittsvereinbarung | 1353 |
| d) Rangrücktritt von Nichtgesellschaftern in Bezug auf Forderungen gegen die Gesellschaft | 1353 |
| 6. Gesellschafterdarlehen als erlaubnispflichtiges Bankgeschäft | 1353 |
| § 55 Insolvenz | 1354 |
| I. Grundsätzliches | 1356 |
| 1. Insolvenzfähigkeit der GmbH & Co. KG und der Komplementär-GmbH | 1356 |
| a) GmbH & Co. KG | 1356 |
| b) Komplementär GmbH | 1357 |
| 2. Kein einheitliches Insolvenzverfahren für (GmbH & Co.) KG und Komplementär-GmbH | 1357 |
| II. Insolvenzgründe | 1358 |
| 1. Allgemeines | 1358 |
| 2. Der Insolvenztatbestand der Überschuldung | 1359 |
| a) Feststellung der Überschuldung | 1359 |
| b) Behandlung von Verbindlichkeiten gegenüber Gesellschaftern im Überschuldungsstatus | 1361 |
| 3. Der Insolvenztatbestand der Zahlungsunfähigkeit | 1362 |
| III. Konsequenzen einer Überschuldung oder Zahlungsunfähigkeit der GmbH & Co. KG für die Komplementär-GmbH | 1363 |
| 1. Überschuldung | 1363 |
| 2. Zahlungsunfähigkeit | 1364 |
| IV. Insolvenzantragstellung | 1365 |
| 1. Antragsberechtigte | 1365 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 2. Antragsverpflichtete | 1365 |
| a) GmbH & Co. KG | 1365 |
| b) Komplementär-GmbH | 1366 |
| c) Auslandskapitalgesellschaft & Co. KG | 1366 |
| 3. Frist | 1367 |
| a) GmbH & Co. KG | 1367 |
| b) Komplementär-GmbH | 1368 |
| 4. Insolvenzverfahren | 1368 |
| V. Zahlungsverbot | 1368 |
| 1. GmbH & Co. KG | 1368 |
| a) Zahlungen an Dritte | 1368 |
| b) Zahlungen an Gesellschafter | 1370 |
| c) Berücksichtigung von in das Gesellschaftsvermögen gelangenden Zahlungen | 1371 |
| 2. Komplementär-GmbH | 1371 |
| a) Zahlungen an Dritte | 1371 |
| b) Zahlungen an Gesellschafter | 1371 |
| c) Berücksichtigung von in das Gesellschaftsvermögen gelangenden Zahlungen | 1371 |
| 3. Auslandskapitalgesellschaft & Co. KG | 1371 |
| VI. Haftung der Geschäftsführer und Gesellschafter | 1372 |
| 1. Zivilrechtliche Haftung | 1372 |
| a) GmbH & Co. KG | 1372 |
| b) Komplementär-GmbH | 1377 |
| 2. Strafrechtliche Verantwortlichkeit | 1378 |
| VII. Folgen der Insolvenzantragstellung | 1378 |
| 1. Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 1378 |
| a) Konsequenzen für die GmbH & Co. KG | 1379 |
| b) Konsequenzen für die Komplementär-GmbH | 1379 |
| c) Besonderheiten bei der zweigliedrigen GmbH & Co. KG | 1379 |
| d) Befreiung von der Prüfungspflicht für den Jahresabschluss | 1380 |
| e) Nachrang von Gesellschafterdarlehen | 1380 |
| 2. Ablehnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse | 1381 |
| a) GmbH & Co. KG | 1381 |
| b) Komplementär-GmbH | 1381 |
| VIII. Finanzierung der Gesellschaft durch Gesellschafterdarlehen | 1381 |

4. Kapitel. Steuerrecht der GmbH & Co. KG

| | |
|---|------|
| § 56 Jahresabschluss der GmbH & Co. KG | 1382 |
| I. Allgemeine Grundlagen für den Jahresabschluss der GmbH & Co. KG | 1383 |
| 1. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses | 1383 |
| 2. Allgemeine und besondere Vorschriften für die Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG | 1384 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 1384 |
| b) Erstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG nach den Vorschriften für Kapitalgesellschaften | 1385 |
| c) Befreiung von den für Kapitalgesellschaften geltenden Rechnungslegungsvorschriften | 1386 |
| 3. Jahresabschluss der Komplementär-GmbH | 1386 |
| 4. Pflicht zur Aufstellung und Aufstellungsfristen | 1387 |
| a) Aufstellungspflicht | 1387 |
| b) Fristen zur Bilanzaufstellung | 1387 |
| c) Elektronische Bilanz (E-Bilanz) | 1387 |
| d) Verletzung der Pflicht zur Bilanzaufstellung | 1388 |
| 5. Neue Bilanzierungsregeln durch das Bilanzrichtlinie-Umsetzungsgesetz | 1388 |
| 6. Internationale Rechnungslegungsvorschriften | 1389 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| II. Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG | 1389 |
| 1. Bestandteile des Jahresabschlusses | 1389 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 1389 |
| b) Größenabhängige Erleichterungen | 1390 |
| 2. Allgemeine und besondere Ansatzvorschriften | 1391 |
| a) Ansatzvorschriften für alle Kaufleute | 1391 |
| b) Spezielle Ansatzvorschriften für die GmbH & Co. KG | 1392 |
| 3. Allgemeine und besondere Ausweissvorschriften | 1393 |
| a) Allgemeine Grundsätze für den Ausweis in der Bilanz | 1393 |
| b) Rechtsbeziehung zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern | 1394 |
| c) Ausweis des Eigenkapitals | 1395 |
| d) Anteile an der Komplementär-GmbH | 1396 |
| e) Anlagegitter | 1396 |
| f) Gliederung der Bilanz | 1396 |
| g) Gliederung der Gewinn- und Verlustrechnung | 1399 |
| 4. Allgemeine und besondere Bewertungsgrundsätze | 1400 |
| 5. Anhang und Lagebericht | 1402 |
| a) Anhang | 1402 |
| b) Lagebericht | 1402 |
| III. Jahresabschluss der Komplementär-GmbH | 1403 |
| IV. Prüfung und Offenlegung des Jahresabschlusses | 1404 |
| V. Feststellung des Jahresabschlusses | 1405 |
| § 57 Einkünfteermittlung; Gesellschafterbesteuerung; Gewerbesteuer | 1405 |
| I. Überblick | 1409 |
| 1. Steuerliche Einordnung der GmbH & Co. KG | 1409 |
| 2. Erscheinungsformen | 1410 |
| 3. Abgrenzung der GmbH & Co. KG von der stillen Beteiligung | 1411 |
| 4. Abgrenzung zur Schein-KG und GmbH & Co. GbR | 1413 |
| a) Schein-KG | 1413 |
| b) GmbH & Co. GbR | 1413 |
| 5. Abgrenzung der GmbH & Co. KG zur GmbH & Co. KGaA | 1413 |
| a) Ausgestaltung der KGaA | 1413 |
| b) Steuerliche Behandlung der KGaA | 1414 |
| c) Steuerliche Behandlung der Kommanditaktionäre | 1415 |
| d) Steuerliche Behandlung der Komplementär-GmbH & Co. KG oder -GmbH | 1416 |
| 6. Abgrenzung zur Ltd. Co. KG | 1417 |
| a) Ltd. & Co. KG | 1417 |
| b) UG & Co. KG | 1417 |
| 7. Abgrenzung zur Stiftung & Co. KG | 1418 |
| II. Einkünfteerzielung durch die Gesellschaft | 1418 |
| 1. Die Gesellschaft als Subjekt der Einkünfteerzielung | 1418 |
| a) Transparenzprinzip | 1418 |
| b) Einheits- und Vielheitsbetrachtung | 1420 |
| 2. Einkünfteerzielungsabsicht auf der Ebene der Gesellschaft und der Gesellschafter | 1421 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 1421 |
| b) Einkünfteerzielungsabsicht bei gewerblich geprägten (vermögensverwaltenden) Personengesellschaften | 1423 |
| III. Einkünfteerzielung bei einer GmbH & Co. KG und ihren Gesellschaftern | 1423 |
| 1. Gewerbliche GmbH & Co. KG | 1423 |
| a) Gewerblich tätige GmbH & Co. KG | 1423 |
| b) GmbH & Co. KG mit teilweise gewerblicher Betätigung (Seitwärtsabfärbung) | 1423 |
| c) Aufwärtsabfärbung (§ 15 Abs. 3 Nr. 1 Satz 1, Alt. 2) | 1424 |
| d) Gewerblich geprägte GmbH & Co. KG | 1425 |
| 2. Einkünfteerzielung freiberuflicher GmbH & Co. KGs | 1429 |
| a) Einkünfteerzielung | 1429 |
| b) Komplementär-GmbH als Nichtberufsträger | 1429 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 3. Zehringesellschaften in der Rechtsform der GmbH & Co. KG | 1430 |
| a) Betriff der Zehringesellschaft | 1430 |
| b) Zweifache Einkünfteermittlung mit Umqualifizierung der Einkünfte | 1430 |
| c) Ausgliederungsmodell | 1431 |
| d) Gewerbesteuer | 1432 |
| e) Verfahrensrecht | 1432 |
| 4. Zurechnung der Einkünfte | 1432 |
| a) Gewerbliche Einkünfte als Mitunternehmer | 1432 |
| b) Mitunternehmerstellung bei der GmbH und deren Gesellschaftern | 1433 |
| c) Mitunternehmerstellung des Kommanditisten | 1435 |
| d) Anerkennung der Mitunternehmerstellung in der Familien-KG | 1436 |
| e) Abwehr der Mitunternehmerstellung | 1440 |
| f) Mittelbare Beteiligungen | 1443 |
| IV. Gewinnermittlung bei gewerblichen GmbH & Co. KGs | 1445 |
| 1. Technik der zweistufigen Gewinnermittlung | 1445 |
| 2. Ergänzungs- und Sonderbilanzen | 1446 |
| a) Ergänzungsbilanzen | 1446 |
| b) Sonderbilanzen | 1448 |
| 3. Umfang des steuerlichen Betriebsvermögens bei GmbH & Co. KGs | 1449 |
| a) Wirtschaftsgüter des Gesellschaftsvermögens | 1449 |
| b) Behandlung der Beteiligung an der KG in der Bilanz der GmbH | 1449 |
| c) Unmittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern an die KG | 1449 |
| d) Sonderfragen zu Gesellschafterdarlehen | 1450 |
| e) Anteile an der Komplementär-GmbH als Sonderbetriebsvermögen | 1453 |
| f) Anteile an einer Kommandit-GmbH als Sonderbetriebsvermögen | 1456 |
| g) Mittelbare Überlassung von Wirtschaftsgütern an die KG durch Leistungsmittler | 1456 |
| h) Überlassung bei mittelbarer Beteiligung | 1461 |
| 4. Steuerliche Behandlung des handelsrechtlichen Gewinnanteils | 1461 |
| 5. Sonderbetriebsvermögen und -ausgaben der Mitunternehmer | 1463 |
| a) Einnahmen und Ausgaben im Zusammenhang mit Sonderbetriebsvermögen | 1463 |
| b) Vergütungen/Aufwendungen bei Überlassung eines Vermögensgegenstandes | 1464 |
| c) Behandlung der Haftungsvergütung, der Geschäftsführungsvergütung und des Aufwandsersatzes für die Komplementär-GmbH | 1464 |
| d) Geschäftsführervergütungen | 1465 |
| e) Pensionszusagen | 1466 |
| f) Aufsichtsratsvergütungen | 1469 |
| g) Dividenden der Komplementär-GmbH | 1470 |
| 6. Behandlung mittelbarer Leistungsbeziehungen | 1472 |
| a) Anweisungsfälle | 1472 |
| b) Zwischenschaltung von Management-GmbHs | 1472 |
| c) Tätigkeitsvergütung eines „angestellten Komplementärs“ | 1473 |
| d) Entgelte von Tochtergesellschaften der KG | 1473 |
| V. Ergebnisverteilung in der GmbH & Co. KG | 1473 |
| 1. Allgemeine Grundsätze | 1473 |
| 2. Besonderheiten der Ergebnisverteilung in Bezug auf die Komplementär-GmbH | 1473 |
| a) Verdeckte Gewinnausschüttungen | 1473 |
| b) Verhinderte Vermögensmehrung der Komplementär-GmbH | 1474 |
| c) Verdeckte Einlagen | 1476 |
| 3. Rechtsfolgen der unangemessenen Gewinnverteilung | 1476 |
| a) Technik | 1476 |
| b) Teileinkünfteverfahren | 1477 |
| 4. Besonderheiten bei UG & Co. KG | 1477 |
| VI. Sonderfragen der steuerlichen Gewinnermittlung auf Ebene der KG | 1477 |
| 1. Anwendung der Zinsschranke bei der GmbH & Co. KG | 1477 |
| a) Allgemeines | 1477 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| b) Konzernsachverhalte gemäß § 4h Abs. 5 EStG | 1478 |
| c) Anwendung der Zinsschranke auf Sonderbetriebsausgaben | 1478 |
| d) Nachgeordnete Personengesellschaften | 1479 |
| 2. Steuerliche Behandlung der Rücklage gemäß § 5a Abs. 3 GmbHG bei der UG 1479 | |
| VII. Verlustausgleich (§ 15a EStG); Anteilsveräußerungen und Betriebsaufgaben (§ 16 EStG) | 1479 |
| VIII. Steuerermäßigungen der Mitunternehmer gemäß §§ 34a, 35 EStG | 1480 |
| 1. Thesaurierungsbegünstigung für Gewinneinkünfte gemäß § 34a EStG | 1480 |
| 2. Anwendung der Regelung bei der GmbH & Co. KG | 1480 |
| a) Individuelle Antragsbefugnis in der Person des Mitunternehmers | 1480 |
| b) Zusammenhang mit dem Kapitalkontensystem des Gesellschaftsvertrags | 1480 |
| c) Begünstigung und Nachversteuerung | 1481 |
| d) Geplante Änderungen durch das Wachstumschancengesetz | 1482 |
| 3. Die „Gewerbesteueranrechnung“ gemäß § 35 EStG | 1482 |
| a) Regelungsziel und Entlastungswirkung | 1482 |
| b) Regelungstechnik | 1483 |
| c) Gewerbesteuerliches Anrechnungsvolumen | 1484 |
| d) Die Ermittlung des einkommensteuerlichen Ermäßigungshöchstbetrags | 1484 |
| e) Ermittlung des Steuerermäßigungsbetrags bei Mitunternehmern einer GmbH & Co KG | 1485 |
| f) Gewerbesteuerklauseln | 1487 |
| g) Gesetzlicher Ausschluss bestimmter Gewinne aus dem Anwendungsbereich | 1489 |
| h) Ausschluss bei Organschaft | 1490 |
| IX. Gewerbesteuer | 1491 |
| 1. Grundlagen | 1491 |
| a) Gewerbesteuerpflicht | 1491 |
| 2. Beginn und Ende der sachlichen Gewerbesteuerpflicht bei der GmbH & Co KG | 1492 |
| 3. Hinzurechnung von Finanzierungsanteilen gemäß § 8 Nr. 1 GewStG | 1493 |
| 4. Behandlung von Ausschüttungen | 1494 |
| a) Behandlung von Dividenden der Komplementär-GmbH und von Tochter-GmbHs an die GmbH & Co KG | 1494 |
| b) § 8 Nr. 5 S. 1, § 9 Nr. 2a, Nr. 7 GewStG | 1495 |
| 5. Erweiterte Kürzung gemäß § 9 Nr. 1 S. 2 GewStG | 1496 |
| 6. Steuerpflichtige Aufgabe- und Veräußerungsvorgänge | 1497 |
| a) Grundsatz: fehlende Steuerbarkeit der Gewinne | 1497 |
| b) Steuerbarkeit gemäß § 7 Satz 1 GewStG | 1497 |
| c) Steuerbarkeit gemäß § 7 Satz 2 Nr. 1, Nr. 2 GewStG | 1498 |
| d) Vermögensmäßig beteiligte Mitunternehmer-Kapitalgesellschaften | 1499 |
| 7. Verlustfeststellung gemäß § 10a GewStG | 1499 |
| a) Allgemeine Voraussetzungen | 1499 |
| b) Anwendung auf die GmbH & Co KG | 1500 |
| § 58 Ertragsteuerliche Sonderfragen | 1502 |
| I. Vorbemerkungen | 1507 |
| II. Die GmbH & Co. KG in der Betriebsaufspaltung | 1508 |
| 1. Allgemeines | 1508 |
| a) Begriffe | 1508 |
| b) Fragen der personellen Verflechtung | 1509 |
| c) Überblick | 1510 |
| 2. GmbH & Co. KG als Besitzunternehmen im Rahmen der klassischen Betriebsaufspaltung | 1510 |
| a) Allgemeines | 1510 |
| b) Überblick über die Rechtsfolgen bei der GmbH & Co. KG als Besitzgesellschaft | 1511 |
| c) Besteuerung der Betriebsgesellschaft | 1514 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 3. GmbH & Co. KG als Betriebsunternehmen in der umgekehrten Betriebsaufspaltung | 1514 |
| a) Besteuerung der Besitzkapitalgesellschaft | 1514 |
| b) Besteuerung der Betriebs-GmbH & Co. KG | 1514 |
| 4. GmbH & Co. KG in der mitunternehmerischen Betriebsaufspaltung | 1515 |
| III. Personenbezogene GmbH & Co. KG als Rechtsformalternative | 1515 |
| 1. Bestandsaufnahme der Rahmenbedingungen | 1515 |
| a) Kapitalgesellschaften | 1515 |
| b) Personengesellschaften | 1515 |
| 2. Bedeutung für die Rechtsformwahl | 1516 |
| IV. Wechsel im Gesellschafterkreis/Ausscheiden/Realteilung | 1517 |
| 1. Ein- und Austritt sowie Nachfolgefragen | 1517 |
| 2. Aufnahme von Komplementären zur Vermeidung der §§ 264a ff. HGB | 1517 |
| 3. Wechsel zwischen Komplementärstellung und Kommanditistenstellung | 1517 |
| a) Wechsel von der Komplementärstellung in die Kommanditistenstellung und § 15a EStG | 1517 |
| b) Wechsel von der Kommanditistenstellung in die Komplementärstellung und § 15a EStG | 1517 |
| 4. „Echte“ Realteilung der GmbH & Co. KG | 1518 |
| a) Entwicklung in Rechtsprechung und Finanzverwaltung | 1518 |
| b) Anwendung auf die GmbH & Co. KG | 1520 |
| 5. Ausscheiden eines Mitunternehmers aus der GmbH & Co. KG gegen Bar- und Sachwertabfindung | 1522 |
| a) Ausscheiden gegen Geldabfindung | 1522 |
| b) Ausscheiden gegen eine Sachwertabfindung („unechte Realteilung“) | 1522 |
| 6. Übertragungen von Betriebsvermögen zwischen zwei Gesellschaftsvermögen im Wege der zweistufigen echten und unechten Realteilung | 1524 |
| a) Zulässiges Herkunfts- und Zielbetriebsvermögen | 1524 |
| b) Übertragungen im Wege der sogenannte zweistufigen echten Realteilung | 1525 |
| c) Übertragungen im Wege der sogenannte zweistufigen unechten Realteilung | 1525 |
| V. Überblick zur Gründung und Umwandlung | 1526 |
| 1. Zu unterscheidende Sachverhalte | 1526 |
| 2. Zivilrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten im Überblick | 1526 |
| a) Unternehmensgründung | 1526 |
| b) Neugründungs- und Fortführungstatbestände in die GmbH & Co. KG | 1527 |
| c) Neugründungs- und Fortführungsbestände aus der GmbH & Co. KG heraus | 1527 |
| VI. Überblick über die steuerlichen Folgen der Gründung | 1528 |
| 1. System der Kapitalkonten bei der GmbH & Co. KG | 1528 |
| a) Gesetzestypische KG | 1528 |
| b) Gesellschaftsvertragliche Mehr-Konten-Modelle | 1528 |
| c) GmbH & Co. KG im Sinne des § 264c HGB | 1529 |
| 2. Kapitalkonten im Steuerrecht | 1529 |
| a) Verlustverbuchung als entscheidendes Kriterium. | 1529 |
| b) Steuerliche Behandlung der Mehr-Konten-Modelle | 1529 |
| c) Abweichungen zwischen Finanzverwaltung und der Rechtsprechung | 1530 |
| 3. Einbringung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten gemäß § 6 Abs. 5 S. 3 EStG | 1532 |
| a) Tauschähnlicher Vorgang | 1532 |
| b) Handelsrechtliche Behandlung bei der Gesellschaft | 1532 |
| c) Übertragungen aus einem Betriebsvermögen des Gesellschafters | 1533 |
| d) Sperrfristen nach § 6 Abs. 5 S. 4 ff. EStG | 1537 |
| 4. Einbringung aus dem Privatvermögen | 1539 |
| a) Tauschähnlicher Vorgang oder verdeckte Einlage | 1539 |
| b) Gewährung von Gesellschaftsrechten | 1539 |
| c) Kombinationsfall | 1540 |
| d) Teilentgeltliche Einbringungen | 1540 |
| e) Verdeckte Einlagen | 1540 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| VII. Wege eines Einzelunternehmens und einer Personenhandelsgesellschaft in die GmbH & Co. KG | 1540 |
| 1. Einzelunternehmen | 1540 |
| a) Zivilrecht | 1540 |
| b) Steuerrecht | 1541 |
| 2. Beitritt zu einer Personenhandelsgesellschaft/GmbH & Co. KG | 1548 |
| a) Zivilrecht | 1548 |
| b) Steuerrecht | 1548 |
| 3. Beitritt der vermögensmäßig nicht beteiligten Komplementär-GmbH | 1550 |
| a) Zivilrecht | 1550 |
| b) Steuerrecht | 1550 |
| 4. Gewerbesteuer | 1551 |
| a) Gründung der Einpersonen-GmbH & Co. KG | 1551 |
| b) Folgen bei der Aufnahme eines Gesellschafters in ein Einzelunternehmen .. | 1551 |
| c) Beitritt zu einer Personengesellschaft/Formwechsel | 1553 |
| d) Übergang von Verlustvorträgen nach § 10a GewStG | 1553 |
| VIII. Wege aus der GmbH in die GmbH & Co. KG | 1553 |
| 1. Gestaltungsmöglichkeiten | 1553 |
| 2. Beitritt einer zuvor operativen GmbH zu einer Personengesellschaft | 1554 |
| a) Zivilrecht | 1554 |
| b) Steuerrecht | 1554 |
| 3. Formwechsel | 1555 |
| a) Zivilrecht | 1555 |
| b) Steuerrecht | 1556 |
| 4. Verschmelzung einer GmbH auf eine GmbH & Co. KG | 1560 |
| a) Zivilrechtliche Grundlagen | 1560 |
| b) Steuerrecht | 1560 |
| 5. Nachteile aus der Ermittlung des Übernahmeergebnisses | 1561 |
| 6. Gewerbesteuer | 1562 |
| a) § 18 Abs. 2 UmwStG | 1562 |
| b) Dividenden gemäß § 7 UmwStG | 1562 |
| c) § 18 Abs. 3 UmwStG | 1562 |
| IX. Wege aus der GmbH & Co. KG heraus | 1563 |
| 1. Überblick | 1563 |
| 2. Grundfragen aller Anwachungsmodelle | 1564 |
| a) Zivilrechtliche Möglichkeiten | 1564 |
| b) Steuerliche Grundfragen | 1564 |
| 3. Anwachung auf den Kommanditisten | 1565 |
| a) Zivilrecht | 1565 |
| b) Steuerrecht | 1565 |
| 4. Anwachung auf die Komplementär-GmbH | 1566 |
| a) Zivilrecht | 1566 |
| b) Steuerrecht | 1568 |
| 5. Formwechsel in die GmbH | 1570 |
| a) Zivilrecht | 1570 |
| b) Steuerrecht | 1571 |
| 6. Verschmelzung auf eine GmbH | 1571 |
| a) Zivilrecht | 1571 |
| b) Steuerrecht | 1572 |
| 7. Steuerliche Einzelfragen des erweiterten Anwachungsmodells, Formwechsels und der Verschmelzung | 1572 |
| a) Überblick | 1572 |
| b) Anwendungsfragen zum Tatbestand des § 20 UmwStG | 1573 |
| c) Weitere Rechtsfolgen | 1575 |
| d) Auswirkungen für die Gesellschafter | 1580 |
| e) Rückwirkungsfragen | 1582 |
| f) Gewerbesteuer | 1582 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| X. Sonderfragen bei Umwandlungen | 1582 |
| 1. Ausgliederung von Einzelwirtschaftsgütern vor der Einbringung gemäß §§ 20, 24 UmwStG | 1582 |
| a) Einbringungspflicht funktional wesentlicher Betriebsgrundlagen und des Sonderbetriebsvermögens | 1582 |
| b) Ausgliederung und Gesamtplan | 1583 |
| 2. Fragen der Antragstellung bei Buch- und Zwischenwertansatz | 1584 |
| a) Antrag als Element der Wahlrechtsausübung | 1584 |
| b) Einzelfragen zur Antragstellung | 1584 |
| 3. Besonderheiten beim Zwischenwertansatz | 1585 |
| a) Antragsinhalt | 1585 |
| b) Übergang zur modifizierten Stufentheorie | 1585 |
| 4. Körperschaftsteueroption/Fiktiver steuerlicher Formwechsel | 1585 |
| XI. GmbH & Co. KG im internationalen Steuerrecht | 1585 |
| 1. Inländische GmbH & Co. KG mit ausländischem Gesellschafter (Inbound-Fall) | 1586 |
| a) Zivilrecht | 1586 |
| b) Steuerrecht | 1586 |
| 2. Inländische GmbH & Co. KG als Holding | 1589 |
| a) Begründung von Organschaften | 1589 |
| b) Inländische Organ-Tochtergesellschaft mit weiterer ausländischer Tochterkapitalgesellschaft | 1590 |
| c) Inländische Organ-Tochtergesellschaft mit ausländischer Betriebsstätte | 1590 |
| 3. Anwendung des Mitunternehmerkonzepts über die Grenze (Outbound-Fall) | 1590 |
| a) Grundlagen | 1591 |
| b) Gewerblich geprägte ausländische Personengesellschaft | 1595 |
| c) Doppelstöckige Personengesellschaft | 1596 |
| d) Outbound-Investition über eine deutsche GmbH & Co. KG | 1597 |
| § 59 Nachfolge bei der GmbH & Co. KG | 1597 |
| I. Anknüpfungspunkte bei der GmbH 1602 | |
| 1. Relevante Sachverhalte | 1602 |
| 2. Reformen des ErbStG, KöMoG und MoPeG | 1602 |
| II. Überblick zu den steuerlichen Folgen des unentgeltlichen Übergangs von Mitunternehmeranteilen bei der gewerblichen GmbH & Co. KG | 1603 |
| 1. Einleitung | 1603 |
| 2. Gesellschaftsanteil als Nachlassgegenstand | 1603 |
| a) Der Mitunternehmeranteil als Anknüpfungspunkt | 1603 |
| b) Mitunternehmeranteil im Erbschaftsteuerrecht und im Ertragsteuerrecht | 1604 |
| 3. Erbschaftsteuerliches Bewertungs- und Verschonungssystem bei Mitunternehmeranteilen | 1604 |
| a) Bewertung des übergehenden Mitunternehmeranteils | 1604 |
| b) Ermittlung des Steuerwerts für den übergehenden Anteil | 1608 |
| c) Systematik der Begünstigung nach §§ 13a, 13b, 13c ErbStG | 1609 |
| d) Überblick über die Verschonungsoptionen und Nachversteuerungsregeln | 1614 |
| III. Spezifische Probleme bei Übergang eines Mitunternehmeranteils mit Sonderbetriebsvermögen | 1619 |
| 1. Gefahr der Entnahme von Sonderbetriebsvermögen | 1619 |
| 2. Mitübertragung des Sonderbetriebsvermögens | 1619 |
| a) „Synchronrechtsprechung“ des BFH | 1619 |
| b) § 6 Abs. 3 S. 1, 2 EStG | 1620 |
| c) Steuerbegünstigungen für Betriebsvermögen nach §§ 13a, 13b ErbStG | 1620 |
| 3. Ausgliederung von Sonderbetriebsvermögen im Vorfeld einer unentgeltlichen Anteilsübertragung | 1621 |
| a) Steuerpflichtige Vorab-Ausgliederung durch Veräußerung oder Entnahme | 1621 |
| b) Steuerneutrale Vorab-Ausgliederung nach § 6 Abs. 5 EStG und § 6 Abs. 3 EStG | 1621 |
| 4. Zweifelsfragen bei der Entnahme von Sonderbetriebsvermögen im Erbfall | 1622 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 5. Übergang von Teilmitunternehmeranteilen bei vorweggenommener Erbfolge | 1622 |
| a) Teilmitunternehmeranteil ohne Sonderbetriebsvermögen (§ 6 Abs. 3 S. 1 EStG) | 1622 |
| b) Teilmitunternehmeranteil mit Sonderbetriebsvermögen (§ 6 Abs. 3 S. 2 EStG) – ertragsteuerliche Sichtweise | 1623 |
| c) Übertragung eines Teilmitunternehmeranteils – Erbschaftsteuer | 1624 |
| 6. Übertragung eines Teilmitunternehmeranteils – Ertragsteuer | 1625 |
| a) Überquotale Übertragung von Sonderbetriebsvermögen | 1625 |
| b) Abgrenzung quotaler und unterquotaler Übertragungen | 1625 |
| c) Ende der Fünfjahresfrist bei schrittweiser Anteilsschenkung | 1626 |
| d) Gestaltungsüberlegungen | 1626 |
| 7. Behandlung der Geschäftsanteile an der Komplementär-GmbH | 1626 |
| a) Erbschaftsteuer | 1626 |
| b) Ertragsteuern | 1627 |
| IV. Behandlung der Kommanditanteile beim Übergang von Todes wegen | 1628 |
| 1. Zivilrechtliche Grundlagen | 1628 |
| 2. Gängige Nachfolgeregelungen | 1629 |
| a) Fortsetzungsklauseln | 1629 |
| b) Eintrittsklauseln | 1629 |
| c) Nachfolgeklauseln | 1630 |
| d) Unternehmensvermächtnis | 1632 |
| 3. Erbschaftsteuerliche und ertragsteuerliche Anknüpfung an die Nachfolgeregelungen | 1632 |
| a) Erbschaftsteuerliche Anknüpfung | 1632 |
| b) Ertragsteuerliche Anknüpfung | 1633 |
| c) Nachsteuerbeträge gemäß § 34a Abs. 7 S. 1 EStG | 1633 |
| 4. Behandlung der Fortsetzungsklausel | 1634 |
| a) Erbschaftsteuer | 1634 |
| b) Ertragsteuern | 1635 |
| 5. Einfache Nachfolgeklausel | 1636 |
| a) Erbschaftsteuer | 1636 |
| b) Ertragsteuern | 1637 |
| 6. Qualifizierte Nachfolgeklauseln | 1638 |
| a) Erbschaftsteuer | 1638 |
| b) Ertragsteuern | 1640 |
| 7. Eintrittsklauseln | 1643 |
| a) Erbschaftsteuer | 1643 |
| b) Ertragsteuern | 1645 |
| 8. Vermächtnis über einen Mitunternehmeranteil | 1646 |
| a) Erbschaftsteuer | 1646 |
| b) Ertragsteuern | 1647 |
| 9. Zusammenfassende Übersicht zu den Erbfällen | 1648 |
| V. Vorweggenommene Erbfolge in einen Mitunternehmeranteil in Grundzügen | 1651 |
| 1. Definition und Erscheinungsformen der vorweggenommenen Erbfolge | 1651 |
| a) Definition | 1651 |
| b) Vorweggenommene Erbfolge als Rechtsbegriff | 1651 |
| c) Bedeutung der vorweggenommenen Erbfolge bei der GmbH & Co. KG und deren Erscheinungsformen | 1652 |
| 2. Erbschaftsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge | 1653 |
| a) Steuerpflicht und Bemessungsgrundlage | 1653 |
| b) Inanspruchnahme der Verschonungsregelungen | 1653 |
| c) Wertermittlung und Aufteilung des erbschaftsteuerlichen Anteilswerts | 1654 |
| 3. Ertragsteuerliche Behandlung der vorweggenommenen Erbfolge | 1654 |
| a) Einleitung | 1654 |
| b) Übergabe von Sonderbetriebsvermögen | 1654 |
| c) Theasaurierungsbegünstigung gemäß § 34a EStG: Nachversteuerungspflichtige Beträge | 1656 |
| d) Vermögensübergabe gegen Versorgungsleistungen | 1657 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 4. Nießbrauchübertragungen von Gesellschaftsanteilen und Übertragungen des Nießbrauchs | 1658 |
| a) Zivilrecht | 1658 |
| b) Erbschaft- und schenkungsteuerliche Behandlung | 1659 |
| c) Ertragsteuerliche Behandlung | 1661 |
| d) Zuwendung des Nießbrauchsrechts selbst | 1661 |
| 5. Mittelbare Anteilschenkungen/disquotale Einlagen | 1662 |
| a) Überblick | 1662 |
| b) Ertragsteuerliche Behandlung | 1662 |
| c) Erbschaftsteuer | 1663 |
| VI. Einsatz der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG als Instrument der Nachfolgeplanung | 1663 |
| 1. Anwendungsbereich von gewerblich geprägten GmbH & Co. KGs in der Nachfolgeplanung | 1663 |
| 2. Zivilrechtliche Rahmenbedingungen von Familienpools | 1664 |
| 3. Überblick über die Vor- und Nachteile | 1665 |
| a) Einfache Gestaltbarkeit der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG | 1665 |
| b) Außersteuerliche Vorteile | 1665 |
| c) Nachteilige ertragsteuerliche Zusatzbelastung | 1665 |
| d) Ertragsteuerliche Möglichkeiten im Hinblick auf den Verlustabzug gemäß § 10d | 1666 |
| e) Steuerbelastung des Eintritts in den Familienpool | 1666 |
| VII. Steuerliche Fragen bei der Errichtung des Familienpools | 1666 |
| 1. Problemkreise bei der Bildung des Familienpools | 1666 |
| 2. Überführung der Wirtschaftsgüter in den Familienpool | 1666 |
| a) Alternative Gestaltungen | 1666 |
| b) Das „Einlagemodell“ im Einzelnen | 1669 |
| 3. Erbschaftsteuerlich begünstigtes Betriebsvermögen bei Familienpools | 1670 |
| a) Bewertung zum gemeinen Wert | 1670 |
| b) Verwaltungsvermögen als Gestaltungsgrenze | 1670 |
| 4. Aufnahme von Angehörigen in den Familienpool | 1671 |
| a) Aufnahme nach der 1. Stufe des Einlagemodells | 1671 |
| b) Aufnahme von Kindern nach der 2. Stufe des Einlagemodells | 1671 |
| VIII. Nachsteuer- und Behaltensregelungen | 1672 |
| 1. Überblick | 1672 |
| a) Sachverhaltskonstellationen | 1672 |
| b) Vertragliches Regelungsbedürfnis | 1672 |
| 2. Gründung einer GmbH & Co. KG nach der Rechtsnachfolge in ein Einzelunternehmen oder in eine Personengesellschaft | 1672 |
| a) Zivilrechtliche Grundlagen bei vorhergehender Nachfolge in ein Einzelunternehmen | 1672 |
| b) § 131 HGB | 1673 |
| c) Ertragsteuerrecht | 1674 |
| d) Erbschaftsteuer | 1675 |
| 3. Umwandlung einer GmbH in eine GmbH & Co. KG nach der oder vor der Vermögensnachfolge | 1675 |
| a) Übersicht | 1675 |
| b) Ertragsteuerrecht | 1675 |
| c) Erbschaftsteuerrecht | 1676 |
| 4. Umwandlung einer GmbH & Co. KG in eine GmbH nach dem Vermögensübergang | 1676 |
| a) Ertragsteuerrecht | 1676 |
| b) Erbschaftsteuerrecht | 1676 |
| 5. Entnahme von Einzelwirtschaftsgütern und Barmitteln | 1677 |
| § 60 Verkehrssteuern (Umsatzsteuer und Grunderwerbsteuer) | 1677 |
| I. Die GmbH & Co. KG im Umsatzsteuerrecht | 1679 |
| 1. Überblick | 1679 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 2. Leistungen der GmbH & Co. KG | 1680 |
| a) Leistungen an außenstehende Personen | 1680 |
| b) Leistungen an Tochtergesellschaften | 1680 |
| c) Leistungen an Gesellschafter und nahestehende Personen | 1681 |
| 3. Gründung der Personengesellschaft | 1681 |
| a) Ebene der Gesellschaft | 1681 |
| b) Ebene der Gesellschafter | 1682 |
| c) Sacheinlagen von Nichtunternehmern | 1683 |
| d) Unentgeltliche Übertragung (verdeckte Einlage) | 1684 |
| e) Überführung in das Sonderbetriebsvermögen | 1684 |
| 4. Leistungen der Gesellschafter an die GmbH & Co. KG im laufenden Betrieb .. | 1685 |
| a) Leistungen der Komplementär-GmbH | 1685 |
| b) Leistungen der Kommanditisten | 1686 |
| 5. Umsatzsteuerliche Organschaft | 1687 |
| a) Keine Organschaft zwischen KG und Komplementär-GmbH | 1687 |
| b) GmbH & Co. KG als Organgesellschaft | 1688 |
| 6. Umsatzsteuer bei Umwandlungen | 1688 |
| a) Einbringung von Betrieben und Teilbetrieben, Verschmelzung, Spaltung und Formwechsel | 1688 |
| b) Übertragung von Kommanditanteilen | 1689 |
| II. GmbH & Co. KG im Grunderwerbsteuerrecht | 1689 |

3. Teil. Die Publikums-KG

1. Kapitel. Rechtliche Strukturen

| | |
|---|------|
| § 61 Definition und typische Gestaltungen von Publikumsgesellschaften | 1691 |
| I. Begriff und Definition | 1693 |
| II. Steuerliche und rechtliche Motive zur Errichtung einer Publikums-KG | 1695 |
| III. Risiken und Anlegerschutz | 1697 |
| IV. Rechtliche Zulässigkeit | 1697 |
| V. Typische Gestaltungsformen von Publikumsgesellschaften | 1698 |
| 1. Rechtsformen | 1699 |
| a) Publikums-KG | 1699 |
| b) Investment-KG | 1699 |
| c) Stille Gesellschaft | 1700 |
| d) BGB-Gesellschaft | 1701 |
| 2. Unterschiede in der Beteiligungsstruktur | 1702 |
| a) Unmittelbare Beteiligung | 1702 |
| b) Beteiligung über Treuhänder | 1702 |
| 3. Sonderformen der Finanzierung | 1704 |
| a) Einlagensplitting | 1704 |
| b) Einlagenfinanzierung | 1705 |
| § 62 Errichtung; Beitritt der Kommanditisten | 1706 |
| I. Errichtung; Erfordernis der Schriftform des Gesellschaftsvertrages | 1707 |
| II. Beitritt der Kommanditisten | 1708 |
| 1. Grundsatz: Abschluss des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern | 1708 |
| 2. Abschluss des Beitrittsvertrages mit allen Gesellschaftern aufgrund Vollmachtserteilung | 1708 |
| 3. Abschluss des Beitrittsvertrages mit der Komplementär-GmbH | 1709 |
| 4. Abschluss des Beitrittsvertrages mit der Publikums-KG | 1709 |
| 5. Aufnahme durch Anlagevermittler | 1709 |
| 6. Form des Beitrittsvertrages | 1710 |
| III. Anfechtbarkeit der Beitrittserklärung; Fehlerhafter Beitritt | 1710 |
| 1. Anfechtbarkeit der Beitrittserklärung | 1710 |
| a) Rechtsfolgen der Anfechtung | 1710 |
| b) Adressat der Anfechtungserklärung | 1712 |
| 2. Sonstige Wirksamkeitsmängel der Beitrittserklärung | 1713 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| IV. Widerruf von Beitritt, Treuhandvertrag und Finanzierungsverträgen | 1713 |
| 1. Anwendbares Recht | 1713 |
| a) Außerhalb von Geschäftsräumen geschlossene Verträge und Fernabsatzverträge | 1713 |
| b) Verbraucher kreditgeschäfte | 1714 |
| 2. Widerruf der Beitrittserklärung zu einem Gesellschaftsvertrag | 1714 |
| a) Vorliegen eines Außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen Vertrags | 1714 |
| b) Widerrufsfrist | 1715 |
| c) Rechtsfolgen des Widerrufs | 1716 |
| 3. Widerruf des Treuhandvertrages | 1716 |
| 4. Auswirkungen des Beitrittswiderrufs auf die Finanzierung der Beteiligung | 1716 |
| a) Grundsatz | 1717 |
| b) Beitritt als Verbundgeschäft | 1717 |
| c) Rechtsfolge des Widerrufs | 1717 |
| 5. Auswirkungen von Mängeln des Finanzierungsvertrages auf die Beteiligung | 1718 |
| a) Grundsatz | 1718 |
| b) Beitritt als Verbundgeschäft | 1718 |
| c) Mängel des Darlehensvertrages | 1718 |
| d) Widerruf | 1718 |
| e) Rechtsfolge des Widerrufs | 1718 |
| V. Einwendungsdurchgriff | 1719 |
| VI. Beitritt unter aufschiebender Bedingung | 1719 |
| § 63 Mittelbare kommanditistische Beteiligung über Treuhänder | 1720 |
| I. Gestaltungsvarianten | 1721 |
| 1. Vorbemerkung | 1721 |
| 2. Unechte Treuhand | 1722 |
| 3. Echte Treuhand | 1722 |
| II. Der Treuhandvertrag | 1723 |
| 1. Rechtliche Einordnung | 1723 |
| 2. Die rechtliche Stellung von Treuhänder und Treugeber bei der echten Treuhand | 1723 |
| 3. Pflichten des Treuhänders | 1725 |
| 4. Pflichten des Treugebers | 1726 |
| 5. Übertragung von Verwaltungsrechten | 1727 |
| 6. Die Leistung der Einlage | 1728 |
| 7. Kündigung des Treuhandvertrages | 1728 |
| a) Ordentliche Kündigung | 1728 |
| b) Außerordentliche Kündigung | 1729 |
| c) Widerruf des Treuhandvertrages | 1729 |
| d) Rechtsfolgen der Kündigung | 1730 |
| III. Bedingungskongruenz zwischen Gesellschaftsverhältnis und Treuhandverhältnis | 1731 |
| § 64 Sondervorteile für Gründer, Sacheinlagen und Sachübernahmen | 1732 |
| I. Wirksamkeit der Vereinbarung von Sondervorteilen | 1733 |
| II. Sachübernahmen und Sacheinlagen | 1734 |
| 2. Kapitel. Sonderrecht der Publikums-KG | |
| § 65 Vertragsauslegung und Inhaltskontrolle | 1737 |
| I. Überblick | 1738 |
| II. Objektive Auslegung des Gesellschaftsvertrages | 1739 |
| 1. Gesellschaftsvertrag | 1739 |
| 2. Beitrittsvereinbarung, sonstige Absprachen | 1740 |
| 3. Sonderrechte | 1741 |
| III. Gerichtliche Inhaltskontrolle | 1741 |
| 1. Dogmatische Grundlagen | 1741 |
| 2. Einzelfälle der Inhaltskontrolle | 1743 |
| a) Ausschluss und Austritt von Gesellschaftern | 1743 |
| b) Übertragung von Kommanditanteilen | 1743 |
| c) Verjährung von Schadensersatzansprüchen | 1744 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| d) Nachschusspflichten und Kapitalerhöhung | 1744 |
| e) Rechtsstreitigkeiten | 1745 |
| f) Beschlussfassung | 1746 |
| g) Informationsrechte, sonstige Fragen | 1747 |
| IV. Konzernrechtliche Aspekte bei der Publikums-KG | 1748 |
| § 66 Willensbildung und Beschlussfassung in der Publikums-KG | 1749 |
| I. Gesellschafterversammlung | 1750 |
| 1. Einberufung | 1750 |
| a) Ordentliche Gesellschafterversammlung | 1750 |
| b) Außerordentliche Gesellschafterversammlung | 1751 |
| c) Konsequenzen einer fehlerhaften Einberufung | 1752 |
| 2. Beschlussfähigkeit | 1752 |
| 3. Vertretung, Vertreterregelung | 1753 |
| II. Gesellschafterbeschlüsse | 1754 |
| 1. Einstimmigkeitsprinzip, Kernbereichslehre | 1754 |
| 2. Mehrheitsbeschlüsse | 1755 |
| a) Grundsatz | 1755 |
| b) Einzelfälle | 1755 |
| 3. Stimmrecht | 1756 |
| a) Grundsatz | 1756 |
| b) Mehrstimmrechte | 1756 |
| c) Stimmrechtsausschluss | 1757 |
| 4. Treuepflichten | 1757 |
| 5. Beschlussanfechtung | 1758 |
| § 67 Einlage- und Nachschusspflichten; Kapitalsicherung | 1758 |
| I. Grundsatz | 1759 |
| II. Pflicht zur Einlageerbringung | 1759 |
| III. Verpflichtung zur Rückzahlung entnommener Gewinne; Kapitalerhaltung | 1761 |
| 1. Haftung nach § 172 Abs. 4 HGB | 1761 |
| a) Einlagenrückgewähr | 1761 |
| b) Haftungsgrenze | 1762 |
| c) Gutgläubensschutz | 1763 |
| 2. Haftung nach §§ 30, 31 GmbHG | 1763 |
| 3. Konkurrenz zwischen §§ 30, 31 GmbHG und § 172 Abs. 4 HGB | 1763 |
| IV. Nachschusspflicht | 1765 |
| V. Kapitalerhöhung | 1765 |
| § 68 Geschäftsführung, Aufsichtsorgane | 1765 |
| I. Geschäftsführung und Vertretung | 1766 |
| 1. Grundsatz | 1766 |
| 2. Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht | 1766 |
| 3. Kontroll- und Auskunftsrechte der Kommanditisten | 1767 |
| 4. Mitverwaltungsrechte | 1767 |
| 5. Geschäftsführungssonderrecht | 1767 |
| 6. Befreiung von den Beschränkungen des § 181 BGB | 1768 |
| 7. Sorgfalts- und Haftungsmaßstab | 1768 |
| 8. Vergütung | 1769 |
| 9. Wettbewerbsverbot | 1769 |
| II. Aufsichtsorgane | 1770 |
| 1. Begriff und Rechtsstellung | 1770 |
| 2. Kontrolle der Geschäftsführung | 1771 |
| 3. Bestellung | 1772 |
| III. Haftungsbegrenzung und Haftungsausschluss | 1772 |

3. Kapitel. Initiatoren-, Gründer- und Vermittlerverantwortlichkeit

| | | |
|------|--|------|
| § 69 | Prospekthaftung | 1774 |
| | I. Begriff der Prospekthaftung und deren Rechtsgrundlagen | 1776 |
| | 1. Überblick über die Haftungsgrundlagen | 1776 |
| | a) Rechtslage bis zum 21.7.2013 | 1777 |
| | b) Rechtslage seit Inkrafttreten des Kapitalanlagegesetzbuches | 1778 |
| | 2. Spezialgesetzliche Prospekthaftung | 1779 |
| | 3. Zivilrechtliche Haftung | 1780 |
| | a) Prospekthaftung im engeren Sinne | 1780 |
| | b) Prospekthaftung im weiteren Sinne | 1782 |
| | c) Auskunftsvertrag | 1783 |
| | 4. Deliktische Haftung | 1783 |
| | II. Prospekthaftung nach Vermögensanlagengesetz und Kapitalanlagegesetzbuch ... | 1783 |
| | 1. Haftung bei fehlerhaftem Prospekt nach § 20 VermAnlG und § 306 KAGB ... | 1783 |
| | a) Anwendungsbereich Vermögensanlagengesetz | 1783 |
| | b) Begriff des Verkaufsprospekts: Vermögensanlagengesetz | 1784 |
| | c) Inhaltliche Anforderungen an den Verkaufsprospekt nach dem Vermögensanlagengesetz | 1785 |
| | d) Anspruchsberechtigte | 1788 |
| | e) Anspruchsgegner | 1789 |
| | f) Verschulden | 1789 |
| | g) Kausalität | 1789 |
| | h) Rechtsfolgen | 1790 |
| | i) Gerichtliche Zuständigkeit | 1790 |
| | 2. Haftung bei fehlendem Prospekt nach § 21 VermAnlG | 1790 |
| | a) Anwendungsbereich | 1790 |
| | b) Anspruchsberechtigte | 1790 |
| | c) Anspruchsgegner | 1791 |
| | d) Keine Kenntnis von der Veröffentlichungspflicht | 1791 |
| | e) Kein Kausalitätserfordernis | 1791 |
| | f) Verschuldensunabhängigkeit | 1791 |
| | g) Rechtsfolgen | 1791 |
| | h) Gerichtliche Zuständigkeit | 1791 |
| | 3. Haftung bei unrichtigem Vermögensanlagen-Informationsblatt nach § 22 VermAnlG/Basisinformationsblatt nach der PRIIP-VO | 1792 |
| | a) Anwendungsbereich | 1792 |
| | b) Begriff des Vermögensanlagen-Informationsblatts | 1792 |
| | c) Inhaltliche Anforderungen an das Vermögensanlagen-Informationsblatt ... | 1792 |
| | d) Anspruchsberechtigte | 1793 |
| | e) Anspruchsgegner | 1793 |
| | f) Verschulden | 1793 |
| | g) Kausalität | 1793 |
| | h) Rechtsfolgen | 1794 |
| | i) Gerichtliche Zuständigkeit | 1794 |
| | 4. Ausnahmen von der Prospektspflicht nach dem Vermögensanlagengesetz | 1794 |
| | a) Anlagenbezogene Ausnahmen | 1794 |
| | b) Angebotsbezogene Ausnahmen | 1794 |
| | c) Emittentenbezogene Ausnahmen | 1795 |
| | III. Anwendungsbereich und Gegenstand der allgemeinen zivilrechtlichen Prospektpflichten; Gebot der Richtigkeit und Vollständigkeit des Prospekts ... | 1795 |
| | 1. Anwendungsbereich der allgemeinen zivilrechtlichen Prospekthaftung | 1795 |
| | a) Verdrängung durch Vermögensanlagengesetz | 1795 |
| | b) Grundsätzlicher Vorrang des Kapitalanlagegesetzbuches vor Vermögensanlagengesetz und allg. Prospekthaftung und dessen Grenzen ... | 1796 |
| | 2. Allgemein zivilrechtlicher Prospektbegriff | 1797 |
| | 3. Prospektgestaltung und Prospektinhalt | 1797 |
| | 4. Prospektmängel | 1799 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 5. Zeitliches Moment und fortgesetzte Aufklärungspflichten | 1801 |
| 6. Abweichungen zwischen Prospekt und mündlicher Erklärung der Initiatoren oder Anlagevermittler | 1801 |
| 7. Anspruchsgegner der allgemeinen zivilrechtlichen Prospekthaftungsansprüche | 1802 |
| a) Anlagegesellschaft und Kommanditisten | 1802 |
| b) Gründungsgesellschafter und Initiatoren, Hintermänner | 1803 |
| c) Management und Angestellte | 1805 |
| d) Aufsichtsorgane | 1805 |
| e) Garanten und sonstige Dritte | 1805 |
| f) Anlagevermittler und Anlageberater | 1807 |
| g) Treuhänder | 1809 |
| h) Haftung der finanzierenden Banken | 1810 |
| IV. Aufklärungspflichten außerhalb des Prospekts | 1813 |
| V. Anspruchsberechtigte | 1814 |
| 1. Rechtsnachfolger des Anlegers | 1814 |
| 2. Anleger mit besonderen Kenntnissen | 1815 |
| VI. Verschulden | 1816 |
| VII. Kausalität und Haftungsumfang | 1817 |
| 1. Kausalität | 1817 |
| a) Haftungsbegründende Kausalität | 1817 |
| b) Haftungsausfüllende Kausalität | 1818 |
| 2. Haftungsumfang | 1818 |
| a) Grundsatz | 1818 |
| b) Befreiung von der getätigten Anlageinvestition | 1820 |
| c) Nebenkosten | 1820 |
| d) Finanzierungskosten | 1820 |
| e) Minderwert der erteilten Information | 1821 |
| f) Schadensersatz im Falle des Festhaltens an der erworbenen Beteiligung | 1821 |
| g) Anrechnung von Vorteilen | 1821 |
| h) Mitverschulden | 1822 |
| VIII. Beweislast | 1823 |
| 1. Grundsätzliches | 1823 |
| 2. Einzelfälle | 1824 |
| a) Bankenhaftung | 1824 |
| b) Anlagevermittler | 1824 |
| IX. Freizeichnungsklauseln | 1824 |
| 1. Zusicherung von Eigenschaften im Prospekt | 1825 |
| 2. Haftungsfreizeichnung für leichte Fahrlässigkeit | 1826 |
| 3. Einschränkungen vom grundsätzlichen Verbot der Haftungsfreizeichnung | 1826 |
| 4. Prospektangaben „nach bestem Wissen und Gewissen“ | 1827 |
| 5. Verkürzung der Verjährungsfristen | 1827 |
| X. Verjährung | 1828 |
| 1. Spezialgesetzliche Prospekthaftung | 1828 |
| 2. Prospekthaftung im engeren Sinne | 1828 |
| 3. Prospekthaftung im weiteren Sinne | 1829 |
| 4. Haftung von Steuerberatern, Rechtsanwälten und Wirtschaftsprüfern | 1829 |
| 5. Verhältnis zur Verjährung der Ansprüche aus deliktischer Haftung | 1830 |
| XI. Rechtswahl- und Gerichtsstandsvereinbarungen | 1830 |
| 1. Ohne Vereinbarung anwendbares Recht, allgemeiner Gerichtsstand | 1830 |
| 2. Kapitalanleger-Musterverfahren | 1831 |
| 3. Rechtswahlvereinbarungen | 1831 |
| 4. Gerichtsstandsvereinbarungen | 1832 |
| § 70 Deliktische Haftung | 1832 |
| I. Vorbemerkung | 1833 |
| II. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 263 StGB | 1834 |
| 1. Objektiver Tatbestand | 1834 |
| a) Täuschung | 1834 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| b) Irrtum | 1834 |
| c) Vermögensverfügung und Vermögensschaden | 1835 |
| 2. Subjektiver Tatbestand | 1835 |
| a) Vorsatz | 1835 |
| b) Bereicherungsabsicht und Stoffgleichheit | 1835 |
| 3. Schaden | 1836 |
| III. §§ 823 Abs. 2 BGB, 264a StGB | 1836 |
| 1. Objektiver Tatbestand | 1836 |
| a) Erfasste Anlageformen | 1837 |
| b) Unrichtige vorteilhafte Angaben | 1837 |
| c) Verschweigen nachteiliger Tatsachen | 1837 |
| d) Täuschung einer Vielzahl von Anlegern durch Verwendung von Prospekten oÄ | 1837 |
| e) Täterkreis | 1838 |
| 2. Subjektiver Tatbestand | 1838 |
| 3. Schaden | 1838 |
| IV. Ansprüche aus § 823 Abs. 2 BGB, § 16 UWG | 1839 |
| V. Ansprüche aus § 826 BGB | 1839 |

4. Kapitel. Steuerliche Hinweise

| | |
|---|------|
| § 71 Ertragsteuerliche Hinweise zur Publikums-KG | 1840 |
| I. Steuerliche Grundfragen geschlossener Fonds im Überblick | 1844 |
| II. Die Bestimmung der Einkunftsart auf der Fondsebene anhand der Verklammerungsrechtsprechung | 1845 |
| 1. Begriff und Anwendungsbereich | 1845 |
| 2. Begrenzung der Verklammerungsgrundsätze | 1846 |
| III. Einkünfteerzielungsabsicht und Verlustzuweisungsgesellschaften | 1847 |
| 1. Grundsätzliches | 1847 |
| 2. Verlustzuweisungsgesellschaften im Sinne des BFH-Rechtsprechung | 1848 |
| a) Anscheinsbeweis der fehlenden Einkünfteerzielungsabsicht | 1848 |
| b) Verfahrensrecht | 1849 |
| IV. Beschränkung der Verlustentstehung beim Fonds | 1850 |
| 1. Die Vertragsgeflecht-Rechtsprechung als Vorläufer von § 6e EStG | 1850 |
| 2. Zentrale Entscheidungen des BFH | 1851 |
| a) BFH-Urteil vom 8.5.2001 | 1851 |
| b) BFH-Urteil vom 28.6.2001 | 1851 |
| c) BFH-Urteil vom 14.4.2011 | 1851 |
| d) BFH-Urteil vom 26.4.2018 | 1852 |
| 3. Der 5. Bauherrenenerlass | 1852 |
| a) Geltung für alle Formen geschlossener Fonds | 1852 |
| b) Inhalt des 5. Bauherrenenerlasses | 1853 |
| 4. Behandlung von Fondsetablierungskosten gemäß § 6e EStG | 1855 |
| a) Regelungsinhalt und zeitliche Anwendbarkeit | 1855 |
| b) Systematik und Einzelfragen | 1856 |
| 5. Beschränkung des Schuldzinsabzugs durch die Zinsschranke (§ 4h EStG) | 1858 |
| V. Verlustausgleichs- und Verrechnungsbeschränkungen für den Anleger eines Steuerstundungsmodells gemäß § 15b EStG | 1859 |
| 1. Überblick zur Vorgängerregelung in § 2b EStG aF | 1859 |
| 2. Steuerstundungsmodelle gemäß § 15b EStG | 1862 |
| a) Sachlicher und zeitlicher Anwendungsbereich | 1862 |
| b) Verhältnis zu anderen Regelungen zur Beschneidung des Verlustausgleichs | 1863 |
| c) Beteiligung am geschlossenen Fonds als Steuerstundungsmodell | 1863 |
| d) Rechtsfolgen | 1864 |
| e) Verfahrensrecht | 1864 |
| 3. Einzelfragen zur Anwendung des § 15b EStG bei geschlossenen Fonds | 1865 |
| a) Fondsbeteiligungen als Steuerstundungsmodelle | 1865 |
| b) Anlaufverluste | 1867 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| VI. Beschränkung des Verlustausgleichs auf der Anlegerebene nach § 15a EStG | 1868 |
| VII. Weitere Verlustausgleichs- und Verrechnungsbeschränkungen (§ 10d, § 20 Abs. 6 EStG) | 1868 |
| 1. Verlustausgleich, Verlustabzug und Verlustvortrag gemäß § 10d EStG | 1868 |
| 2. Personengebundenheit des Verlustvortrags | 1869 |
| 3. Verlustausgleichsbeschränkungen bei Einkünften aus Kapitalvermögen (§ 20 Abs. 6 EStG) | 1869 |
| VIII. Einkünfteermittlung und Verlustausgleich bei geschlossenen Immobilienfonds . . . | 1870 |
| 1. Erscheinungsformen | 1870 |
| 2. Einkunftsartenabgrenzung und Einkünfteerzielungsabsicht | 1871 |
| a) Einkünftequalifikation | 1871 |
| b) Einkünfteerzielungsabsicht | 1871 |
| 3. Einzelfragen zur Einkünfteermittlung bei geschlossenen Immobilienfonds | 1874 |
| a) Abgrenzung laufender Aufwendungen und von AK nach dem „5. Bauherren-Erlasses“ und § 6e EStG | 1874 |
| b) Nachträgliche Anschaffungs- und Herstellungskosten | 1874 |
| 4. Verlustausgleichsbeschränkung aus § 15b EStG bei geschlossenen Immobilienfonds | 1877 |
| IX. Einkünfteermittlung und Verlustausgleich bei Medien- und Filmfonds | 1877 |
| 1. Typische Charakteristika von Filmfonds | 1877 |
| a) Erscheinungsformen | 1877 |
| b) Produktionsfonds | 1877 |
| 2. Steuerliche Fragen zur Gewinnermittlung | 1879 |
| a) Herstellereigenschaft auf der Fondsebene | 1879 |
| b) Verwertungsphase | 1881 |
| 3. Beschränkung des Verlustausgleichs nach § 15b EStG | 1883 |
| X. Einkünfteermittlung und Verlustausgleich bei weiteren geschlossenen Fonds | 1883 |
| 1. Schiffsfonds | 1883 |
| a) Typische Ausgestaltung | 1883 |
| b) Steuerliche Fragen | 1884 |
| 2. Windkraftfonds | 1885 |
| a) Typische Ausgestaltung | 1885 |
| b) Steuerliche Fragen | 1886 |
| 3. Leasingfonds | 1887 |
| a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen | 1887 |
| b) Steuerliche Fragen | 1887 |
| 4. Geschlossene Lebensversicherungsfonds | 1888 |
| 5. „Geschlossene Kapitalanlagefonds“ | 1889 |
| a) Kryptofonds | 1890 |
| b) Geschlossene Investmentkommanditgesellschaften und vermögensverwaltende GmbH & Co KG | 1891 |
| XI. Einkünfteermittlung und Verlustausgleich bei Private Equity und Venture Capital Fonds | 1891 |
| 1. Typische Ausgangslage | 1891 |
| a) Wirtschaftliche Rahmenbedingungen und Begriffsbestimmung | 1891 |
| b) Struktur | 1892 |
| 2. Einkünfteermittlung der Fonds-KG | 1892 |
| a) Vermögensverwaltende oder gewerbliche Fonds-GmbH & Co KGs | 1892 |
| b) Vermeidung der gewerblichen Prägung und Infektion durch Körperschaften im Gesellschafterkreis | 1893 |
| c) Vermeidung der gewerblichen Betätigung nach § 15 Abs. 2 EStG | 1893 |
| d) Anwendung von § 6e EStG bei PE-/VC-Fonds | 1899 |
| e) Anwendung von § 15b EStG | 1899 |
| XII. Einkünfteermittlung und Verlustausgleich bei Auslandssachverhalten | 1899 |
| 1. Einkünfteermittlung bei Investition einer inländischen GmbH & Co KG in ausländische Anlagegüter | 1899 |
| a) Geltung von § 6e EStG | 1899 |
| b) Einfluss der Doppelbesteuerungsabkommen | 1900 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 2. Auslandsimmobilienfonds | 1900 |
| 3. Besteuerung von Steuerausländern | 1901 |
| 4. Verlustausgleich und -verrechnung von Auslandsverlusten bei inländischen Anlegern | 1901 |
| XIII. Besteuerung der Initiatoren als Gesellschafter der GmbH & Co KG | 1902 |
| 1. Einkünftermittlung und Verlustausgleich bei Zebra-Gesellschaften | 1902 |
| a) Grundlagen | 1902 |
| b) Einkünftermittlung für Initiatoren und Sponsoren bei Zebra-KGs | 1903 |
| 2. Carried Interest der Initiatoren bei Private Equity Fonds | 1904 |
| a) Initiatorengruppen | 1904 |
| b) Vorzugsgewinnanteile der Initiatoren („Carried Interest“) | 1905 |
| c) Vorzugsgewinnanteile bei gewerblichen Fonds-GmbH & Co KGs | 1906 |
| d) Vorzugsgewinnanteile bei vermögensverwaltenden Fonds-GmbH & Co KGs | 1908 |
| XIV. Besteuerung der Anleger der Fonds-GmbH & Co KG | 1913 |
| 1. Struktur der Beteiligung | 1913 |
| a) Direkte Beteiligung | 1913 |
| b) Treuhandbeteiligung (§ 39 Abs. 2 S. 1 AO) | 1913 |
| c) Verfahrensrecht | 1913 |
| 2. „Durchgriff“ auf persönliche Merkmale des Anlegers bei der Einkommensteuer-Veranlagung | 1914 |
| a) Einkünfterzielungsabsicht | 1914 |
| b) Gewerblicher Grundstückshandel nur auf Ebene des Anlegers | 1915 |
| 3. Bedeutung des Beitrittszeitpunktes | 1916 |
| a) Qualifizierung der Anschaffungs- und Herstellungskosten; Geltung des § 15b | 1916 |
| b) Vertragliche Verlustzuweisung | 1916 |
| 4. Einkünfterzielung durch Gesellschafterein- und -austritte | 1916 |
| 5. Rückabwicklung von Fondsbeteiligungen | 1917 |
| a) Rückabwicklung der Anschaffung oder Rückübertragung als Veräußerung? | 1917 |
| b) Ermittlung eines Veräußerungsgewinns | 1917 |
| c) Rückabwicklung gewerblicher Fondsbeteiligungen | 1919 |

4. Teil. Die Stille Gesellschaft

1. Kapitel. Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft

| | |
|--|------|
| § 72 Begriff und Bedeutung der Stillen Gesellschaft | 1921 |
| I. Einführung | 1922 |
| II. Entwicklung der Stillen Gesellschaft | 1922 |
| III. Begriff der Stillen Gesellschaft | 1925 |
| 1. Begriffsbeschreibung in §§ 230, 231 HGB | 1925 |
| 2. Wesentliche Merkmale | 1925 |
| a) Beteiligung an einem Handelsgewerbe | 1925 |
| b) Fehlende Außenwirkung | 1926 |
| c) Beitragsleistung | 1926 |
| d) Gewinnbeteiligung | 1927 |
| IV. Rechtsnatur der Stillen Gesellschaft | 1927 |
| 1. Die Stille Gesellschaft als eine Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 1927 |
| 2. Die Stille Gesellschaft als Innengesellschaft ohne Gesellschaftsvermögen | 1928 |
| V. Wirtschaftliche Bedeutung | 1929 |
| 1. Wirtschaftliche Gründe der Rechtsformwahl | 1929 |
| 2. Die Stille Beteiligung als Vermögensanlage | 1930 |
| 3. Steuerrechtliche Motive | 1930 |
| 4. Gesellschaftsrechtliche Erwägungen | 1931 |
| 5. Unternehmensnachfolgeregelungen | 1932 |
| § 73 Erscheinungsformen der Stillen Gesellschaft | 1932 |
| I. Abgrenzung der Stillen Gesellschaft zu ähnlichen Rechtsverhältnissen | 1934 |
| 1. Die Unterscheidung zu anderen Personengesellschaften | 1934 |
| a) Personenhandelsgesellschaften und Außengesellschaften bürgerlichen Rechts | 1934 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| b) Andere Innengesellschaften | 1935 |
| c) Gelegenheitsgesellschaften | 1935 |
| d) Unterbeteiligungen | 1936 |
| 2. Die Unterscheidung von partiarischen Rechtsverhältnissen | 1936 |
| a) Allgemeine Unterscheidungsmerkmale | 1936 |
| b) Partiarische Darlehen | 1937 |
| c) Genussrechte | 1938 |
| d) Partiarische Miet-, Pacht- und Lizenzverträge | 1938 |
| e) Partiarische Dienstverträge | 1940 |
| 3. Abgrenzung zu Treuhandverhältnissen | 1941 |
| 4. Die Vereinbarung paralleler Rechtsverhältnisse | 1941 |
| a) Stille Gesellschaft und Austauschverträge | 1941 |
| b) Parallele Gesellschaftsverträge | 1942 |
| II. Gestaltungsmöglichkeiten des Stillen Gesellschaftsverhältnisses | 1942 |
| 1. Grundsatz der Vertragsfreiheit | 1942 |
| 2. Typische und atypische Stille Gesellschaften | 1942 |
| 3. Merkmale der typischen Stillen Gesellschaft | 1943 |
| III. Die atypischen Gesellschaftsformen | 1943 |
| 1. Merkmale der atypischen Gesellschaft | 1943 |
| 2. Vermögensbeteiligung des Stillen Gesellschafters | 1944 |
| 3. Geschäftsführungsbeteiligung des Stillen Gesellschafters | 1945 |
| 4. Atypische Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter | 1947 |
| IV. Die steuerliche Mitunternehmerschaft als maßgebliches Abgrenzungskriterium | 1948 |
| 1. Bedeutung der steuerlichen Mitunternehmerschaft | 1948 |
| 2. Begriff der steuerlichen Mitunternehmerschaft | 1949 |
| § 74 Stille Gesellschaft als Publikumsgesellschaft | 1951 |
| I. Überblick | 1952 |
| II. Rechtliche Strukturen der Beteiligung einer Vielzahl stiller Gesellschafter | 1954 |
| 1. Gemeinsame Rechtsausübung der stillen Gesellschafter | 1955 |
| 2. Koordination der Rechtsausübung als Bestandteil des stillen Gesellschaftsvertrags | 1955 |
| 3. Gemeinsame Verbandsverfassung | 1956 |
| III. Besondere Regeln für die stille Publikumspersonengesellschaft | 1957 |
| 1. Form, Auslegung und Inhaltskontrolle des Gesellschaftsvertrags | 1957 |
| 2. Beitritt | 1958 |
| a) Beitrittsvertrag | 1958 |
| b) Schadensersatzansprüche im Zusammenhang mit dem Beitritt | 1959 |
| 3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter | 1961 |
| a) Geschäftsführung durch den Geschäftsinhaber | 1961 |
| b) Informationsrechte der stillen Gesellschafter | 1962 |
| c) Leistung der Einlage | 1962 |
| 4. Gesellschaftsorgane | 1963 |
| a) Gesellschafterversammlung | 1964 |
| b) Beirat | 1966 |
| 5. Auflösung der Gesellschaft | 1968 |
| 6. Vollbeendigung, Auseinandersetzung | 1969 |
| § 75 Gesellschafter der Stillen Gesellschaft | 1970 |
| I. Der Geschäftsinhaber | 1971 |
| 1. Der Geschäftsinhaber als Träger eines kaufmännischen Unternehmens | 1971 |
| 2. Einzelkaufleute, Personengesellschaften, Erbengemeinschaften | 1972 |
| a) Natürliche Personen | 1972 |
| b) Personenhandelsgesellschaften | 1972 |
| c) Scheinkaufleute | 1972 |
| d) Gesellschaften bürgerlichen Rechts | 1973 |
| e) Erbengemeinschaften | 1973 |
| f) Partnerschaftsgesellschaften | 1974 |
| 3. Kapitalgesellschaften | 1974 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| 4. Eingetragener Verein | 1975 |
| 5. Eingetragene Genossenschaften | 1975 |
| 6. EWIV | 1976 |
| 7. Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit | 1976 |
| 8. Abwicklungsgesellschaften | 1977 |
| 9. Juristische Personen gemäß § 33 HGB und Unternehmen von Gebietskörperschaften | 1977 |
| 10. Sparkassen und Landesbanken | 1978 |
| 11. Grenzüberschreitende stille Gesellschaften | 1978 |
| II. Der Stille Gesellschafter | 1978 |
| 1. Persönliche Voraussetzungen | 1978 |
| 2. Zahl der Stillen Gesellschafter | 1978 |
| 3. Beteiligung am eigenen Unternehmen | 1980 |
| § 76 Errichtung durch Gesellschaftsvertrag | 1980 |
| I. Der Gesellschaftsvertrag als Grundlage einer Stillen Gesellschaft | 1982 |
| 1. Vereinbarung der Gesellschafter | 1982 |
| 2. Inkrafttreten des Gesellschaftsvertrages | 1983 |
| 3. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages | 1983 |
| II. Auf das Gesellschaftsverhältnis anzuwendende Rechtsvorschriften | 1984 |
| 1. Allgemeine Vorschriften | 1984 |
| 2. Anwendbarkeit des Kreditwesengesetzes | 1985 |
| 3. Vorschriften des Gesellschaftsrechts | 1986 |
| a) Rechtsnormen des HGB und des BGB | 1986 |
| b) Gesellschaftsrechtliche Treupflichten | 1987 |
| III. Form des Gesellschaftsvertrages | 1988 |
| 1. Grundsatz der Formfreiheit | 1988 |
| 2. Besondere Formvorschriften | 1988 |
| 3. Folgen eines Formmangels | 1989 |
| IV. Gesellschaftsvertrag der atypisch Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter | 1989 |
| V. Inhalt des Gesellschaftsvertrages | 1990 |
| 1. Der notwendige und der zweckmäßige Vertragsinhalt | 1990 |
| a) Notwendige Vertragsbestandteile | 1990 |
| b) Zweckmäßige Vereinbarungen | 1991 |
| 2. Die besondere Vertragsgestaltung bei atypischen Stillen Gesellschaften | 1992 |
| a) Schuldrechtliche Vermögensbeteiligung | 1992 |
| b) Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters | 1993 |
| c) Vereinbarungen zur steuerlichen Mitunternehmerschaft | 1993 |
| d) Vertragsgestaltung bei mehrgliedrigen Gesellschaften | 1993 |
| VI. Gesellschaftsverträge mit Minderjährigen | 1994 |
| 1. Vertretung durch gesetzliche Vertreter | 1994 |
| 2. Familiengerichtliche Genehmigung | 1995 |
| VII. Gesellschaftsverträge mit Personengesellschaften | 1995 |
| 1. Personengesellschaften als Geschäftsinhaber | 1995 |
| a) Beteiligung typisch stiller Gesellschafter | 1995 |
| b) Beteiligung atypisch stiller Gesellschafter | 1996 |
| 2. Personengesellschaften als Stille Gesellschafter | 1998 |
| VIII. Gesellschaftsverträge mit Kapitalgesellschaften | 1998 |
| 1. Aktiengesellschaften als Geschäftsinhaber | 1998 |
| a) Der Gesellschaftsvertrag als Teilgewinnabführungsvertrag | 1998 |
| b) Besonderheiten bei atypischen stillen Gesellschaften | 2001 |
| 2. Aktiengesellschaften als Stille Gesellschafter | 2001 |
| 3. Gesellschaftsverträge mit Kommanditgesellschaften auf Aktien | 2002 |
| 4. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Geschäftsinhaber | 2002 |
| a) Beteiligung typisch stiller Gesellschafter | 2002 |
| b) Beteiligung atypisch stiller Gesellschafter | 2004 |
| 5. Gesellschaften mit beschränkter Haftung als Stille Gesellschafter | 2005 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|--|--|------|
| § 77 | Beteiligungsbeschränkungen im Gewerbe- und Berufsrecht | 2006 |
| | 1. Gewerberechtliche Beteiligungsverbote | 2006 |
| | a) Der selbständige Gewerbetreibende in der Stillen Gesellschaft | 2006 |
| | b) Grundsatz und Beschränkung der freien Rechtsformwahl | 2006 |
| | 2. Berufsrechtliche Beteiligungsverbote | 2008 |
| | a) Berufsspezifische Rechtsformbeschränkungen und Strukturanforderungen | 2008 |
| | b) Berufsrechtliche Beteiligungsbeschränkungen | 2009 |
| § 78 | Kartellrechtliche Grenzen | 2012 |
| | I. Stille Gesellschaft und Kartellrecht | 2013 |
| | II. Kartellverbot (Art. 101 Abs. 1 AEUV und § 1 GWB) | 2013 |
| | a) Kartellverbot und typisch Stille Gesellschaft | 2013 |
| | b) Kartellverbot und atypisch Stille Gesellschaft | 2015 |
| | III. Zusammenschlusskontrolle | 2017 |
| | a) Vermögenserwerb | 2017 |
| | b) Kontrollerwerb | 2017 |
| | c) Anteilerwerb | 2018 |
| | d) Einflusserwerb | 2018 |
| | e) Stille Gesellschaft und Verbundklausel | 2019 |
| | f) Europäische Fusionskontrolle | 2020 |
| § 79 | Steuern bei der Errichtung und der Einlageleistung | 2020 |
| | I. Umsatzsteuer | 2021 |
| | 1. Fehlende Unternehmereigenschaft der Stillen Gesellschaft | 2021 |
| | 2. Steuerbarkeit von Leistungen des Stillen Gesellschafters | 2021 |
| | a) Bareinlage | 2021 |
| | b) Sacheinlage | 2022 |
| | 3. Vorsteuerabzug bezüglich der Leistungsbezüge bei Begründung | 2022 |
| | II. Grunderwerbsteuer | 2024 |
| | III. Erbschaft- und Schenkungsteuer | 2025 |
| 2. Kapitel. Nicht vermögensbezogene und vermögensbezogene Rechte und Pflichten der Gesellschafter | | |
| § 80 | Geschäftsführung in der Stillen Gesellschaft | 2027 |
| | I. Die Geschäftsführungskompetenz des Geschäftsinhabers | 2027 |
| | II. Der Ausschluss des Stillen Gesellschafters von der Geschäftsführung | 2028 |
| | III. Die Pflicht des Inhabers zur Geschäftsführung | 2029 |
| | IV. Grenzen der Geschäftstätigkeit des Inhabers | 2029 |
| | 1. Beschränkungen aus Gesellschaftsvertrag und Gesellschaftszweck | 2029 |
| | 2. Beschränkungen bei der Änderung der Inhaberschaft des Unternehmens und der Rechtsform des Geschäftsinhabers | 2032 |
| | a) Die Veräußerung des Handelsgeschäfts | 2032 |
| | b) Die Umwandlung des Geschäftsinhabers | 2032 |
| | c) Der Gesellschafterwechsel beim Geschäftsinhaber | 2034 |
| | d) Gesellschaftsvertragliche Regelungen | 2034 |
| | 3. Beschränkungen bei der Beteiligung weiterer Dritter am Gewinn | 2035 |
| | V. Die Rechtsfolgen der Verletzung von Geschäftsführungspflichten des Inhabers | 2035 |
| | 1. Die Beteiligung am Ergebnis unzulässiger Geschäfte | 2035 |
| | 2. Die Klage auf Erfüllung gesellschaftsvertraglicher Pflichten des Geschäftsinhabers | 2036 |
| | 3. Die Unentziehbarkeit der Geschäftsführungsbefugnis des Inhabers | 2036 |
| | 4. Das außerordentliche Kündigungsrecht des Stillen Gesellschafters | 2038 |
| | 5. Schadensersatzpflichten des Geschäftsinhabers und Haftungsmaßstab | 2038 |
| § 81 | Rechte des Stillen Gesellschafters | 2040 |
| | I. Informationsrechte des Stillen Gesellschafters | 2041 |
| | 1. Überblick | 2041 |
| | a) Ordentliches Informationsrecht | 2041 |
| | b) Auskunftsrecht | 2041 |
| | c) Früher: Allgemeines Informationsrecht | 2041 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| d) Funktionsgebundenheit als Beschränkung des Informations- und Auskunftsrechts | 2042 |
| 2. Die Informationsrechte in der atypischen Stillen Gesellschaft mit Verbandscharakter | 2042 |
| II. Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters | 2044 |
| 1. Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters | 2044 |
| a) Erweiterung der Kontrollrechte durch Gesellschaftsvertrag | 2044 |
| b) Bündelung | 2044 |
| 2. Gesellschaftsvertraglich vereinbarte Geschäftsführungsbefugnisse des Stillen Gesellschafters | 2045 |
| a) Zustimmung- bzw. Widerspruchsrechte | 2045 |
| b) Weisungsbefugnisse | 2046 |
| c) Geschäftsführungsbefugnisse | 2046 |
| d) Gesteigerte Treuepflichten des an der Geschäftsführung beteiligten Stillen Gesellschafters | 2051 |
| e) Die Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis des Stillen Gesellschafters .. | 2051 |
| f) Das Handeln des stillen Gesellschafters gegenüber Dritten | 2051 |
| g) Die persönliche Haftung des geschäftsführenden Stillen Gesellschafters | 2052 |
| 3. Die Mitwirkung Stillen Gesellschafter in sonstigen Organen des Geschäftsinhabers | 2054 |
| a) Die Mitwirkung Stillen Gesellschafter im Beirat des Geschäftsinhabers | 2054 |
| b) Die Mitwirkung Stillen Gesellschafter in der Gesellschafterversammlung des Geschäftsinhabers | 2055 |
| § 82 Wettbewerbsverbot | 2056 |
| I. Wettbewerbsverbote in der Stillen Gesellschaft | 2056 |
| II. Das Wettbewerbsverbot des Geschäftsinhabers | 2057 |
| 1. Umfang | 2057 |
| 2. Rechtsfolgen | 2058 |
| 3. Kartellrechtliche Grenzen | 2059 |
| III. Das Wettbewerbsverbot des atypisch Stillen Gesellschafters | 2059 |
| 1. Adressaten | 2059 |
| 2. Rechtsfolgen | 2060 |
| 3. Kartellrechtliche Grenzen | 2060 |
| IV. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot | 2060 |
| § 83 Leistung der Vermögenseinlage des Stillen Gesellschafters | 2061 |
| I. Die Pflicht zur Leistung der Vermögenseinlage in das Vermögen des Geschäftsinhabers | 2062 |
| II. Der Gegenstand der Einlageleistung | 2065 |
| 1. Geldeinlagen | 2065 |
| 2. Sacheinlagen | 2066 |
| 3. Nicht als Einlage geeignete Beiträge: Dienstleistung, Gebrauchsüberlassung und Kredit | 2066 |
| III. Die Erbringung der Vermögenseinlage durch Schenkung | 2067 |
| IV. Die Erhöhung der Einlageschuld | 2069 |
| V. Die Einlagepflicht nach Auflösung der Gesellschaft | 2069 |
| VI. Die Gutschrift auf dem Einlagekonto | 2070 |
| VII. Die dinglichen und obligatorischen Rechtsverhältnisse bezüglich der Einlage ... | 2070 |
| 1. Die Einlage des typisch Stillen Gesellschafters | 2070 |
| 2. Die Einlage des atypisch Stillen Gesellschafters mit Vermögensbeteiligung ... | 2071 |
| VIII. Die Einlage im Verhältnis zu den Ansprüchen der Drittgläubiger | 2072 |
| 1. Der gesetzliche Regelfall | 2072 |
| 2. Der Auseinandersetzungsanspruch als nachrangige Forderung | 2072 |
| a) Neuregelung durch das MoMiG | 2073 |
| b) Nachrang kapitalersetzender Einlagen | 2074 |
| c) Nachrangigkeit aufgrund Rangrücktritts | 2077 |
| 3. Die eigenkapitalähnliche stille Einlage | 2077 |
| IX. Folgerungen für die Rechtsnatur der Stillen Einlage | 2081 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|---|------|
| § 84 | Bilanzielle und steuerliche Zurechnung des Geschäftsvermögens | 2082 |
| | I. Die Behandlung des stillen Geschäftsvermögens im handelsrechtlichen Jahresabschluss der Gesellschafter | 2083 |
| | 1. Allgemeines | 2083 |
| | 2. Die Stille Einlage im Jahresabschluss des Geschäftsinhabers | 2085 |
| | a) Aktivierung der Einlageleistung | 2085 |
| | b) Passivierung des Einlageguthabens | 2086 |
| | c) Auswirkung der Verlustbeteiligung des Stillen Gesellschafters | 2090 |
| | 3. Die Stille Einlage im Überschuldungsstatus des Geschäftsinhabers | 2090 |
| | 4. Die Stille Einlage im nach IFRS erstellten Jahresabschluss des Geschäftsinhabers | 2091 |
| | 5. Die Stille Einlage in der Handelsbilanz des Stillen Gesellschafters | 2093 |
| | II. Die steuerrechtliche Zurechnung des Geschäftsvermögens | 2094 |
| | 1. Meinungsstand | 2094 |
| | 2. Auswirkungen auf die Rechtsanwendung | 2096 |
| § 85 | Rechnungslegung | 2098 |
| | I. Die Verpflichtung des Geschäftsinhabers zur Rechnungslegung | 2098 |
| | 1. Rechnungslegung als Geschäftsführungsaufgabe | 2098 |
| | 2. Mitwirkung Stillen Gesellschafter | 2099 |
| | 3. Fristen für die Aufstellung und Vorlage der Jahresrechnung | 2101 |
| | II. Gegenstand und Inhalt der Rechnungslegung | 2101 |
| | 1. Der Jahresabschluss des Geschäftsinhabers als Rechnungsgrundlage | 2101 |
| | 2. Inhalt der Rechnungslegung | 2103 |
| | a) Rechnungslegungsgrundsätze | 2103 |
| | b) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung | 2103 |
| | c) Stille Reserven | 2103 |
| | d) Berücksichtigung des Steueraufwands | 2104 |
| | e) Teilweise Ergebnisverwendung | 2105 |
| | III. Vereinbarungen zur Gewinnberechnung | 2106 |
| | 1. Ausdrückliche Vereinbarungen | 2106 |
| | 2. Stillschweigende Vereinbarungen – einvernehmliche Rechnungslegung | 2106 |
| | IV. Die Gesellschafterkonten als Bestandteil der Rechnungslegung | 2107 |
| | 1. Bedeutung | 2107 |
| | 2. Einlagekonto, variables Konto | 2107 |
| | 3. Sonstige Konten | 2108 |
| § 86 | Gewinn und Verlust | 2108 |
| | I. Die Gewinnermittlung bei typischen Stillen Gesellschaften | 2109 |
| | 1. Der Gewinn der Stillen Gesellschaft | 2109 |
| | a) Ableitung aus dem Gewinn des Geschäftsinhabers | 2109 |
| | b) Der Gewinn aus dem Geschäftsbetrieb | 2109 |
| | c) Abgrenzung zum „Betriebsgewinn“ | 2111 |
| | 2. Grundsätze der Gewinnermittlung | 2112 |
| | a) Bedeutung der Gewinnverursachung | 2112 |
| | b) Gewinnverursachung durch den Geschäftsbetrieb | 2112 |
| | c) Gewinne aus unzulässigen oder privaten Geschäften | 2113 |
| | d) Gewinnverursachung durch Dritte | 2114 |
| | e) Vermögensveränderungen aufgrund unternehmensexterner Umstände | 2114 |
| | f) Zeitraum der Gewinnverursachung | 2116 |
| | g) Gewinne aus stillen Reserven | 2116 |
| | h) Gewinne aus Geschäftswertveräußerungen | 2116 |
| | i) Werterhöhungen im Umlaufvermögen | 2118 |
| | j) Auflösung von Rücklagen | 2118 |
| | k) Vorvertragliche Gewinn- und Verlustvorträge | 2118 |
| | 3. Verlustermittlung der Stillen Gesellschaft | 2119 |
| | II. Die Gewinn- und Verlustermittlung bei atypischen Stillen Gesellschaften | 2119 |
| | III. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Unternehmensgewinn | 2120 |
| | 1. Gesetzliche Regelung | 2120 |
| | 2. Vereinbarungen zur Gewinnbeteiligung | 2121 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| 3. Die steuerliche Anerkennung des Gewinnanteils | 2122 |
| 4. Entnahmen | 2123 |
| IV. Der Anteil des Stillen Gesellschafters am Verlust des Unternehmens | 2123 |
| 1. Gesetzliche Regelung | 2123 |
| 2. Vereinbarungen zur Verlustbeteiligung | 2124 |
| § 87 Verfügungen über das Unternehmen des Geschäftsinhabers | 2125 |
| I. Die Übertragung des Unternehmens des Geschäftsinhabers | 2126 |
| 1. Untrennbarkeit von Gesellschaftsanteil und Unternehmen | 2126 |
| 2. Die Stille Gesellschaft bei einer Unternehmensveräußerung oder Einbringung | 2126 |
| 3. Zustimmung des Stillen Gesellschafters | 2127 |
| 4. Veräußerung von Teilen des Unternehmens oder Kapitalanteilen | 2128 |
| II. Die Folgen einer Umwandlung des Geschäftsinhabers | 2129 |
| 1. Umwandlungen gemäß Umwandlungsgesetz | 2129 |
| a) Verschmelzung | 2129 |
| b) Spaltung | 2133 |
| c) Vermögensübertragung | 2135 |
| d) Formwechsel | 2135 |
| 2. Umwandlung von Personengesellschaften kraft Gesetzes | 2137 |
| 3. Übernahme des Unternehmens einer Personengesellschaft durch einen Gesellschafter | 2138 |
| 4. Gesellschafterwechsel ohne Umwandlung | 2138 |
| § 88 Verfügungen über die Stille Beteiligung | 2138 |
| I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils | 2139 |
| 1. Übertragbarkeit der Stillen Beteiligung | 2139 |
| 2. Übertragung der Stillen Beteiligung | 2140 |
| a) Abtretung | 2140 |
| b) Vertragsübernahme | 2140 |
| c) Doppelvertrag | 2141 |
| d) Übertragung bei Unternehmensveräußerungen oder Einbringungen | 2141 |
| II. Der Gesellschafterwechsel bei einer Umwandlung | 2141 |
| 1. Folgen einer Verschmelzung oder Spaltung | 2141 |
| 2. Folgen eines Formwechsels | 2142 |
| 3. Folgen eines Gesellschafterwechsels | 2142 |
| 4. Außerordentliche Kündigungsrechte | 2142 |
| III. Nießbrauchbestellung und treuhänderische Übertragung | 2143 |
| 1. Nießbrauch | 2143 |
| 2. Treuhandschaft | 2144 |
| IV. Verpfändung und Pfändung | 2145 |
| 1. Verpfändung | 2145 |
| 2. Pfändung | 2146 |
| V. Die Umwandlung der Stillen Beteiligung | 2147 |
| § 89 Verfügungen über Gesellschafterrechte | 2148 |
| I. Das Abspaltungsverbot und seine Bedeutung | 2149 |
| 1. Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Gesellschafterrechten | 2149 |
| 2. Zulässige Rechtsausübung durch Dritte | 2149 |
| II. Die zulässigen Verfügungen des Geschäftsinhabers | 2150 |
| 1. Abtretung der Einlageforderung | 2150 |
| 2. Abtretung anderer Vermögensrechte | 2151 |
| 3. Verpfändung und Pfändung von Vermögensrechten | 2151 |
| III. Die zulässigen Verfügungen des Stillen Gesellschafters | 2151 |
| 1. Abtretung des Gewinnanspruchs und des künftigen Auseinandersetzungs Guthabens | 2151 |
| 2. Abtretbarkeit sonstiger Vermögensrechte | 2152 |
| 3. Nießbrauchsbestellung | 2153 |
| 4. Pfändung und Verpfändung von Gesellschafterrechten | 2153 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| § 90 Besteuerung der Erträge und des Vermögens bei der Stillen Gesellschaft | 2154 |
| I. Überblick | 2156 |
| II. Typisch stille Gesellschaft | 2156 |
| 1. Besteuerung des Geschäftsinhabers | 2156 |
| a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 2156 |
| b) Gewerbesteuer | 2160 |
| 2. Besteuerung des typisch Stillen Gesellschafters | 2161 |
| a) Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 2161 |
| b) Gewerbesteuer | 2170 |
| III. Atypisch Stille Gesellschaft | 2170 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer | 2170 |
| a) Steuersubjekt/Gewinnerzielungssubjekt | 2170 |
| b) Gewerbliche Einkünfte des Stillen Gesellschafters/Sonderbetriebsvermögen/ Sonderbetriebs-einnahmen | 2173 |
| c) Zeitpunkt der Zurechnung von Gewinnanteilen | 2175 |
| d) Verlustanteile des stillen Gesellschafters | 2175 |
| e) Einheitliche und gesonderte Feststellung | 2178 |
| f) Thesaurierungsbegünstigung gemäß § 34a EStG | 2179 |
| g) Steuerermäßigung nach § 35 EStG | 2179 |
| h) Anwendung der Zinsabzugsbeschränkung der § 4h EStG, § 8a KStG | 2180 |
| i) Auswirkungen auf ertragsteuerliche Organschaftsverhältnisse | 2182 |
| 2. Gewerbesteuer | 2182 |
| a) Objektive Gewerbesteuerpflicht | 2182 |
| b) Subjektive Gewerbesteuerpflicht | 2182 |
| c) Freibetrag | 2183 |
| 3. Beteiligung im finanzgerichtlichen Verfahren | 2183 |

3. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz des Geschäftsinhabers

| | |
|---|------|
| § 91 Auflösung der Stillen Gesellschaft | 2185 |
| I. Allgemeines | 2186 |
| II. Auflösung durch Kündigung | 2186 |
| 1. Die ordentliche Kündigung | 2186 |
| a) Gesetzliche Regelung | 2186 |
| b) Schranken der Ausübung des Kündigungsrechts | 2187 |
| c) Vertragliche Beschränkungen des Kündigungsrechts | 2188 |
| 2. Die außerordentliche Kündigung | 2189 |
| a) Gesetzliche Regelung | 2189 |
| b) Einzelfälle | 2190 |
| c) Umdeutung der unwirksamen außerordentlichen in ordentliche Kündigung | 2191 |
| d) Die außerordentliche Kündigung bei fehlerhaftem Vertragsschluss | 2192 |
| e) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft | 2192 |
| 3. Kündigung durch einen Gesellschaftergläubiger | 2194 |
| III. Auflösung durch Ausschluss eines Gesellschafters oder Übernahme des Unternehmens durch einen Gesellschafter | 2194 |
| IV. Auflösung durch den Tod eines Gesellschafters | 2195 |
| 1. Tod des Geschäftsinhabers | 2195 |
| 2. Kein Auflösungsgrund: Der Tod des Stillen Gesellschafters | 2195 |
| 3. Gesellschaftsvertragliche Regelungen | 2196 |
| a) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Geschäftsinhabers | 2196 |
| b) Gestaltungsmöglichkeiten für den Fall des Todes des Stillen Gesellschafters | 2197 |
| V. Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters | 2198 |
| 1. Insolvenz des Geschäftsinhabers | 2198 |
| 2. Insolvenz des Stillen Gesellschafters | 2199 |
| 3. Vertragliche Regelungen für den Fall der Insolvenz eines Gesellschafters | 2199 |

| | |
|--|------|
| VI. Sonstige Auflösungsgründe | 2200 |
| 1. Ablauf der vereinbarten Vertragsdauer, der Bedingungseintritt und die einvernehmliche Auflösung | 2200 |
| 2. Rückgewähr der Einlage | 2200 |
| 3. Zweckerreichung oder Unmöglichkeit der Zweckerreichung | 2200 |
| a) Allgemeines | 2200 |
| b) Besonderheiten bei der Stillen Publikumsgesellschaft | 2201 |
| 4. Beendigung der als Geschäftsinhaber beteiligten Handelsgesellschaft | 2201 |
| 5. Konfusion | 2202 |
| 6. Veräußerung, Verschmelzung oder Umwandlung des Unternehmens | 2202 |
| § 92 Auseinandersetzung der Stillen Gesellschaft | 2203 |
| I. Die Folgen der Gesellschaftsauflösung | 2204 |
| 1. Auflösung und Beendigung der Gesellschaft | 2204 |
| 2. Abfindung des Stillen Gesellschafters | 2204 |
| II. Das Auseinandersetzungsguthaben bei der typischen Stillen Gesellschaft | 2205 |
| 1. Die Auseinandersetzungsrechnung | 2205 |
| a) Erfolgs- oder Vermögensbilanz? | 2205 |
| b) Wertansätze in der Auseinandersetzungsrechnung | 2208 |
| 2. Berechnung des Auseinandersetzungsguthabens | 2210 |
| a) Gesamtabrechnung | 2210 |
| b) Berechnung des Guthabens | 2211 |
| 3. Auseinandersetzungsschulden | 2212 |
| III. Das Auseinandersetzungsguthaben bei atypischen Stillen Gesellschaften | 2212 |
| 1. Stille Gesellschaften mit Geschäftsführungsbeteiligung | 2212 |
| 2. Stille Gesellschaften mit Vermögensbeteiligung | 2213 |
| 3. Stille Gesellschaften mit Verbandscharakter | 2214 |
| a) Folgen des Ausscheidens einzelner Gesellschafter | 2214 |
| b) Berechnung des Guthabens | 2214 |
| IV. Die Rechnungslegung | 2215 |
| 1. Rechnungslegungspflicht des Geschäftsinhabers | 2215 |
| a) Rechnungslegung als Geschäftsführungsmaßnahme | 2215 |
| b) Fristen | 2215 |
| 2. Mitwirkungs- und Kontrollrechte des Stillen Gesellschafters | 2215 |
| V. Die Auszahlung des Auseinandersetzungsguthabens | 2216 |
| 1. Entstehung und Fälligkeit | 2216 |
| 2. Verzinsung | 2216 |
| 3. Gerichtliche Geltendmachung | 2217 |
| a) Verfahren | 2217 |
| b) Darlegungs- und Beweislast | 2217 |
| 4. Abwicklung anderer Ansprüche | 2218 |
| VI. Die Abwicklung schwebender Geschäfte | 2218 |
| 1. Inhalt und Bedeutung der gesetzlichen Regelung | 2218 |
| 2. Begriff der schwebenden Geschäfte | 2219 |
| 3. Abwicklung | 2219 |
| 4. Abrechnung | 2219 |
| VII. Vereinbarungen zur Auseinandersetzung | 2220 |
| 1. Vereinbarungen zu den Auflösungsfolgen | 2220 |
| 2. Vereinbarungen zur Auseinandersetzungsrechnung | 2221 |
| 3. Vereinbarungen zu schwebenden Geschäften | 2221 |
| § 93 Auseinandersetzungsansprüche in der Insolvenz des Geschäftsinhabers | 2221 |
| I. Die Auseinandersetzung der Gesellschafter in der Insolvenz des Geschäftsinhabers | 2222 |
| II. Der Auseinandersetzungsanspruch als Insolvenzforderung | 2225 |
| 1. Die Forderung wegen der Einlage als Insolvenzforderung | 2225 |
| 2. Fälle der Nachrangigkeit der Einlageforderung | 2225 |
| a) Nachrang aufgrund Gesetzes | 2225 |
| b) Stille Beteiligungen mit Rangrücktritt | 2228 |
| c) Eigenkapital gleichgestellte Einlagen | 2228 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| III. Die Pflicht zur Einzahlung einer rückständigen Einlage zur Insolvenzmasse | 2230 |
| IV. Die Anfechtung der Einlagenrückgewähr | 2231 |
| 1. Die Anfechtung nach § 136 InsO | 2231 |
| 2. Die Anfechtung nach § 135 InsO | 2233 |
| 3. Weitere Anfechtungstatbestände | 2234 |
| V. Die Stille Gesellschaft im Insolvenzplanverfahren des Geschäftsinhabers | 2235 |
| § 94 Steuerliche Folgen der Auflösung | 2236 |
| I. Die typisch stille Gesellschaft | 2237 |
| 1. Die Beendigung der typisch stillen Gesellschaft | 2237 |
| a) Auflösung einer stillen Gesellschaft, die bis zum 1.1.2009 begründet wurde | 2237 |
| b) Auflösung einer stillen Gesellschaft, die nach dem 31.12.2008 begründet wurde | 2238 |
| 2. Die Veräußerung der stillen Beteiligung | 2239 |
| a) Veräußerung einer typisch stillen Gesellschaft, die im Privatvermögen des stillen Gesellschafters gehalten wird | 2239 |
| b) Veräußerung einer im Betriebsvermögen gehaltenen typisch stillen Gesellschaft | 2240 |
| II. Die atypisch stille Gesellschaft | 2240 |
| 1. Überblick | 2240 |
| 2. Die Auflösung und Beendigung der atypisch stillen Gesellschaft durch Ausscheiden des stillen Gesellschafters | 2241 |
| a) Aufgabegewinn bzw. -verlust auf Ebene des atypisch stillen Gesellschafters | 2241 |
| b) Anschaffungskosten auf Ebene des Geschäftsinhabers | 2241 |
| c) Begünstigungsmöglichkeiten eines gewerblichen Veräußerungs- bzw. Aufgabegewinns | 2242 |
| 3. Die Auflösung und Beendigung der atypisch stillen Gesellschaft durch Übereignung des Unternehmens auf den atypisch stillen Gesellschafter | 2242 |
| 4. Die Übertragung auf Dritte | 2243 |
| 5. Weitergehende Auswirkungen des Gesellschafterwechsels | 2243 |
| a) Auswirkungen auf einen Zinsvortrag gemäß § 4h EStG auf Ebene der stillen Gesellschaft | 2243 |
| b) Auswirkung auf Thesaurierungsbegünstigung auf Ebene der stillen Gesellschaft | 2244 |
| 6. Gewerbesteuerliche Auswirkungen | 2244 |
| a) Gewerbesteuerliche Behandlung eines Aufgabe- bzw. Veräußerungsgewinns | 2244 |
| b) Auswirkungen auf gewerbesteuerliche Verlustvorträge | 2245 |
| 5. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft | |
| § 95 Vertragsmängel und Verbraucherwiderruf bei der stillen Gesellschaft | 2247 |
| I. Allgemeines | 2248 |
| 1. Grundlegendes zur fehlerhaften Gesellschaft | 2248 |
| 2. Anwendung dieser Grundsätze auf die stille Gesellschaft? | 2249 |
| a) Meinungsstand | 2249 |
| b) Stellungnahme | 2251 |
| c) Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auch bei zweigleedriger stiller Gesellschaft | 2251 |
| II. Anlegerschutz in der fehlerhaften stillen Gesellschaft | 2252 |
| 1. Wirtschaftlicher Hintergrund | 2252 |
| 2. Rechtliche Hauptfragen | 2253 |
| a) Typische Fehlerquellen | 2253 |
| b) Rückwirkende Nichtigkeit oder Kündigung für die Zukunft? | 2253 |
| c) Bestehen eines Schadensersatzanspruchs? | 2253 |
| d) Abwicklung verbundener Darlehensverträge | 2253 |
| 3. Typische Fehlerquellen bei der stillen Beteiligung durch Verbraucher | 2253 |
| a) Geltung der Verbraucherwiderrufs-Vorschriften im Gesellschaftsrecht? | 2253 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| b) Arglistige Täuschung | 2257 |
| c) Weitere Fehlerquellen | 2258 |
| 4. Rechtsfolgen fehlerbehafteter stiller Gesellschaften | 2258 |
| a) Invollzugsetzung einer fehlerhaften stillen Gesellschaft | 2258 |
| b) Abwicklung der in Vollzug gesetzten stillen Gesellschaft | 2259 |
| 5. Schadensersatzansprüche des stillen Gesellschafters | 2259 |
| a) Ausgangssituation | 2259 |
| b) Rechtsprechung des BGH | 2259 |
| c) Dogmatische Einordnung | 2260 |
| d) Beschränkung der Schadensersatzansprüche bei mehrgliedriger stiller Gesellschaft | 2261 |
| e) Wahlrecht des stillen Gesellschafters/Kombination der Ansprüche bei zweigliedriger stiller Gesellschaft | 2263 |
| 6. Kreditfinanzierte Einlage bei widerruflicher stiller Beteiligung | 2265 |
| a) Trennung zwischen Gesellschaftsvertrag und Darlehensvertrag | 2265 |
| b) Verbindung gemäß § 358 BGB | 2265 |
| c) Widerrufsrechte des Verbrauchers | 2266 |
| d) Einwendungsdurchgriff gemäß § 359 BGB | 2269 |
| § 96 Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei (Anlage-)Kommanditgesellschaften .. | 2270 |
| I. Grundlagen | 2271 |
| 1. Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei Personengesellschaften | 2271 |
| 2. Die Anwendung der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auf rechtsgeschäftliche Änderungen einer bereits bestehenden KG | 2272 |
| a) Organisationsrelevante Geschäfte | 2272 |
| b) Notwendigkeit einer rechtsgeschäftlichen Grundlage | 2272 |
| c) Relevante Mängel | 2272 |
| d) Mängel der Vertretungsmacht und fehlende Einbeziehung | 2273 |
| e) Vollzug des Änderungsgeschäftes | 2274 |
| f) Ausnahmen | 2275 |
| g) Verbraucherschutz | 2275 |
| h) Berufung auf Treu und Glauben und den Wegfall der Geschäftsgrundlage .. | 2275 |
| II. Einzelne fehlerhafte Änderungsgeschäfte | 2275 |
| 1. Einführung | 2275 |
| 2. Der fehlerhafte Beitritt | 2276 |
| a) Rechtsgeschäftliche Grundlage | 2276 |
| b) Fehlerhaftigkeit | 2276 |
| c) Vollzug | 2277 |
| d) Wirkung des fehlerhaften Beitritts: Haftung und Arglisteinrede | 2277 |
| e) Beitritt nicht voll Geschäftsfähiger | 2278 |
| f) Geltendmachung | 2278 |
| g) Rechtsfolgen und finanzielle Risiken für Gesellschafter | 2280 |
| 3. Fehlerhaftes Ausscheiden | 2280 |
| a) Der Tatbestand des Ausscheidens | 2280 |
| b) Mögliche Fehler | 2281 |
| c) Vollzug | 2281 |
| d) Wirkung | 2281 |
| e) Schutz nicht voll Geschäftsfähiger | 2281 |
| f) Geltendmachung | 2282 |
| 4. Fehlerhafte Rechtsnachfolge in die Gesellschafterstellung | 2283 |
| a) Rechtsgeschäftliche Nachfolge | 2283 |
| b) Rechtsnachfolge von Todes wegen | 2283 |
| 5. Fehlerhafte Auflösung | 2284 |
| a) Meinungsstand | 2284 |
| b) Geltendmachung | 2284 |
| 6. Sonstige fehlerhafte Vertrags- und Strukturänderungen; Verhältnis zur Beschlussanfechtung | 2285 |
| a) Ausgangslage | 2285 |
| b) Einzelfälle | 2285 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| c) Offene Fragen | 2286 |
| d) Verhältnis zur Nichtigkeits- und Anfechtungsklage nach §§ 110, 114 HGB nF | 2287 |
| III. Rechtsstellung fehlerhaft beigetretener Kapitalanleger | 2288 |
| 1. Rechtsfolgen für Kommanditisten | 2288 |
| a) Isolierter Beitritt | 2288 |
| b) Kreditfinanzierter Beitritt als „verbundenes Geschäft“ | 2289 |
| 2. Rechtsfolgen für mittelbare Gesellschafter | 2290 |
| a) Treugeber als „wirtschaftlicher Vertragspartner“ der Gesellschaft | 2290 |
| b) Keine unmittelbare (Außen-)Haftung | 2291 |
| c) Die Innenhaftung der Treugeber | 2291 |
| Sachverzeichnis | 2293 |