

**ESV** ERICH  
SCHMIDT  
VERLAG

# Rechtsformen der Wirtschaft

Herausgegeben von Prof. Dr. Lutz Fischer  
und Prof. Dr. Volker Breithecker

Band 7

# Treuhandenschaft an Unternehmen und Unternehmensanteilen

Recht, Steuer, Betriebswirtschaft

Von

**Dr. Siegfried Eden**

Rechtsanwalt, Steuerberater, Wirtschaftsprüfer

Lehrbeauftragter an der Universität Bremen

4., völlig neu bearbeitete und erweiterte Auflage

ERICH SCHMIDT VERLAG

**Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek**

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.dnb.de> abrufbar.

**Weitere Informationen zu diesem Titel finden Sie im Internet unter**

<https://ESV.info/978-3-503-21249-1>

**Zitiervorschlag:**

Eden, Treuhanderschaft an Unternehmen und Unternehmensanteilen, 4. Aufl.  
2023

1. Auflage 1981
2. Auflage 1989
3. Auflage 2007
4. Auflage 2023

ISBN 978-3-503-21249-1 (gedrucktes Werk)

ISBN 978-3-503-21150-0 (eBook)

ISSN 1439-7064

Alle Rechte vorbehalten

© Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Berlin 2023

[www.ESV.info](http://www.ESV.info)

Druck: docupoint, Barleben

## Vorwort zur 4. Auflage

Der Treuhand an Unternehmen und Gesellschaftsanteilen kommt erhebliche praktische Bedeutung zu, wie die Vielzahl höchstrichterlicher Entscheidungen und Veröffentlichungen im Schrifttum zeigen. Das liegt nicht zuletzt an den zahlreichen Verwendungsmöglichkeiten der Treuhand, die nicht nur zur Vereinfachung der Rechtsbeziehungen und der Organisation bei einer Vielzahl von Kapitalanlegern einer Publikumspersonengesellschaft eingesetzt werden, sondern sich auch im Rahmen von Erbfolgeregelungen als Nutzungstreuhand oder zur Kreditsicherung bewährt hat. Zunehmende Bedeutung kommt der doppelseitigen Treuhand in der Sanierung von Unternehmen und dem sog. Treuhandmodell mit einer Ein-Unternehmer-Personengesellschaft zu.

Dabei steht die Treuhand je nach Zielsetzung in Anwendungskonkurrenz zu alternativen mittelbaren Beteiligungsformen wie stiller Gesellschaft, Unterbeteiligung, Nießbrauch, Pfandrecht oder Organschaft.

Die Auswahlkriterien für die Treuhand werden wie die anderer Rechtsformen maßgeblich durch zivil- und steuerrechtliche Regelungen bestimmt. Die vorliegende Abhandlung geht daher zunächst auf die zivilrechtliche Seite rechtsgeschäftlicher Treuhandschaften an Unternehmen und Unternehmensanteilen ein, bevor in einem zweiten Kapitel die Besteuerung der Treuhand behandelt wird. Aufbauend auf diesem Fundament erfolgt in einem dritten Kapitel des Werkes eine Beurteilung der Treuhand in der Wirtschaftspraxis im Vergleich zu konkurrierenden Rechtsinstituten.

Die völlig neu bearbeitete und wesentlich erweiterte 4. Auflage behandelt im ersten Kapitel auch die Auswirkungen des durch das Geldwäschegesetz geschaffenen Transparenzregisters auf die Offenlegung der Treuhand an Gesellschaftsanteilen und die Rechnungslegung des Treugebers und des Treuhänders.

Das zweite Kapitel wurde um die Darstellung der Voraussetzungen der ertragsteuerlichen Zurechnung von Treuhandanteilen beim Treugeber, die sich als Verwaltungs-, Sicherungs- und Nutzungstreuhand sowie doppelseitige Treuhand in der Sanierung und zur Sicherung der Altersversorgung Contractual Trust Arrangement (CTA) durch Zweckrichtungen unterscheiden, erweitert. Zudem wurden die Anforderungen an Steuerbilanzen der Treuhandparteien als wesentliches Indiz für die tatsächliche Durchführung eines Treuhandverhältnisses ausführlich dargestellt. Das Kapitel über die Grunderwerbsteuer war wegen gesetzlicher Neuerungen zu sog. Share Deals und einer umfangreichen neueren höchstrichterlichen Rechtsprechung vollständig neu zu fassen.

Im dritten Kapitel werden im Zusammenhang mit den besonderen Erscheinungsformen der Treuhand an Gesellschaftsanteilen die zivilrechtlichen Aspekte der Publikumstreuhand sowie der doppelnützigen Treuhand in der Sanierung und des Treuhandmodells mit ihren besonderen steuerlichen

Voraussetzungen und Folgen dargestellt. Zudem wurden die Anforderungen an ein Sanierungsgutachten durch die Rechtsprechung und den IDW-Standard S 6 sowie die Insolvenzrisiken der Kreditgeber im Falle der Sanierungstreuhand eingehend erörtert.

Die Abhandlung schließt mit einem Anhang mit aktualisierten Musterverträgen.

Das Buch gibt damit einen umfassenden Einblick in die Zweckmäßigkeit des Einsatzes und der Gestaltung der Treuhanderschaft an Unternehmen und Unternehmensbeteiligungen. Es eignet sich in hervorragender Weise für die Berater von Unternehmen und Unternehmensgruppen wie für die an einer Treuhanderschaft unmittelbar Beteiligten.

Duisburg, Mai 2023

Prof. Dr. Volker Breithecker

## **Inhaltsübersicht**

<b>Vorwort zur 4. Auflage</b> .....	5
<b>Inhaltsverzeichnis</b> .....	9
<b>Kapitel I Grundlagen der rechtsgeschäftlichen Treuhanderschaft</b> .....	23
<b>Kapitel II Die Besteuerung der Treuhanderschaft</b> .....	195
<b>Kapitel III Besondere Formen der Treuhand an Gesellschafts- anteilen</b> .....	359
<b>Anhang</b> .....	595
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	621

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort zur 4. Auflage</b> .....	5
<b>Inhaltsübersicht</b> .....	7
<b>Kapitel I Grundlagen der rechtsgeschäftlichen Treuhand</b> .....	23
1 Einführung .....	23
2 Begriff der rechtsgeschäftlichen Treuhand und Abgrenzung zu ähnlichen Rechtsinstituten .....	26
2.1 Begriff der Treuhand .....	26
2.2 Erscheinungsformen der Treuhand .....	28
2.2.1 Fiduziarische Treuhand und Ermächtigungstreuhand .....	28
2.2.2 Verwaltungs-, Sicherungs- und Nutzungstreuhand sowie doppelseitige Treuhand .....	30
2.2.3 Verdeckte, offene und qualifizierte Treuhand .....	32
2.3 Einordnung der rechtsgeschäftlichen Treuhand .....	33
2.4 Abgrenzungen .....	34
2.4.1 Stille Gesellschaft .....	34
2.4.2 Unterbeteiligung .....	35
2.4.3 Partiarisches Darlehen .....	38
2.4.4 Nießbrauch .....	38
2.4.5 Pfandrecht .....	41
2.4.6 Vertreterklausel .....	42
2.4.7 Gewinnabführungs- und Beherrschungsvertrag .....	44
2.4.8 Betriebsführungsvertrag, Betriebspacht und Betriebsüberlassung .....	47
3 Begründung der Treuhand .....	48
3.1 Rechtsnatur .....	48
3.2 Begründungsformen der Übertragungs-, Vereinbarungs- und Erwerbstreuhand .....	49
3.3 Inhalt des Treuhandvertrages .....	50
3.4 Offenlegung und Zustimmungserfordernisse .....	53
3.4.1 Frei übertragbare Gesellschaftsanteile .....	54
3.4.2 Zustimmungsbedürftigkeit der Anteilsübertragung und Offenlegung der Treuhand .....	54
3.4.3 Beteiligung Minderjähriger .....	59
3.5 Form des Treuhandvertrages .....	60
3.5.1 Treuhandverhältnisse und Grundstücke .....	60
3.5.2 Treuhand an GmbH-Geschäftsanteilen .....	63
3.5.3 Schenkung einer Beteiligung .....	67
3.6 Bedingte Übertragung des Treugutes .....	67
3.7 Rechtsbeziehungen bei mehreren Treugebern .....	69

3.8	Mängel des Treuhandvertrages und Rechtsfolgen .....	71
3.8.1	Unwirksamkeitsgründe .....	71
3.8.2	Rechtsfolgen einer fehlerhaften Begründung der Treuhand an Gesellschaftsanteilen .....	73
4	Vermögensrechtliche Ansprüche zwischen dem Treugeber und dem Treuhänder .....	76
4.1	Ansprüche des Treugebers (§ 667 BGB) .....	76
4.2	Rechte des Treuhänders .....	77
4.2.1	Ansprüche des Treuhänders bei der Begründung der Treuhand .....	77
4.2.2	Sonstige Aufwendungsersatz- und Befreiungs- ansprüche .....	78
4.2.3	Vergütung der Treuhandtätigkeit .....	79
4.2.4	Zurückbehaltungsrecht und Aufrechnungsbefugnis des Treuhänders .....	79
5	Kapitalerhöhung der Gesellschaft, an der die Treuhandbe- teiligung besteht .....	80
5.1	Kapitalerhöhung von Kapitalgesellschaften .....	81
5.2	Erhöhung der Kapitalanteile bei Personengesellschaften .....	83
6	Haftung .....	86
6.1	Überblick .....	86
6.2	Haftung des Treuhänders .....	87
6.2.1	Haftung gegenüber Gläubigern .....	87
6.2.2	Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	88
6.2.3	Haftung gegenüber dem Treugeber .....	89
6.2.4	Begrenzung der Haftung des Treuhänders .....	90
6.3	Haftung des Treugebers .....	92
6.3.1	Haftung gegenüber dem Treuhänder .....	92
6.3.2	Haftung gegenüber Dritten .....	92
6.3.2.1	Mittelbare Haftung des Treugebers .....	93
6.3.2.2	Unmittelbare Haftung bei Unternehmen und Personengesellschaften .....	93
6.3.2.3	Unmittelbare Haftung des Treugebers gegenüber der Kapitalgesellschaft .....	95
6.3.3	Ausschluss oder Beschränkung der mittelbaren Haftung .....	97
7	Einfluss des Treugebers auf Gesellschafterbeschlüsse .....	98
7.1	Rechte des Treugebers aufgrund der Treuhandabrede .....	99
7.1.1	Treuhandvertrag mit Stimmbindung .....	99
7.1.2	Abtretung des Stimmrechts .....	101
7.1.3	Stimmrechtsvollmacht .....	102

7.2	Rechte des Treugebers aufgrund einer ergänzenden Vereinbarung mit den Gesellschaftern und/oder einer gesellschaftsvertraglichen Regelung .....	104
7.2.1	Schuldrechtliche Einräumung eines Stimmrechts des Treugebers und Entzug des Treuhänderstimmrechts .....	104
7.2.2	Einräumung eines Stimmrechts des Treugebers in einer Publikumspersonengesellschaft .....	106
7.2.3	Stimmrechtsübertragung bei der Treuhand an Personen- gesellschaftsanteilen und GmbH-Geschäftsanteilen .....	107
7.2.4	Zustimmungsvorbehalt, Anhörungs- und Widerspruchsrecht des Treugebers .....	112
7.3	Gespaltene Stimmabgabe .....	113
7.4	Stimmverbote .....	115
8	Mitwirkung des Treugebers in Gesellschaftsorganen .....	117
8.1	Der Treugeber als Geschäftsführer .....	117
8.2	Mitwirkung in einem Aufsichtsrat oder Beirat .....	119
9	Informations- und Kontrollrechte, Rechnungslegung .....	124
9.1	Berichterstattung, Auskunftserteilung, Rechenschaftslegung .....	124
9.2	Die Behandlung von Treuhandverhältnissen im betrieblichen Rechnungswesen .....	126
9.2.1	Rechnungslegung des Treugebers .....	127
9.2.1.1	Zurechnung des Gesellschaftsanteils .....	127
9.2.1.2	Ausweis und Bewertung des Treuguts sowie sonstiger Ansprüche und Verbindlichkeiten des Treugebers .....	131
9.2.1.3	Ausweis in der Gewinn- und Verlustrechnung des Treugebers .....	133
9.2.1.4	Berichtspflichten im Anhang des Treugebers .....	134
9.2.2	Rechnungslegung des Treuhänders .....	135
9.2.2.1	Ausweis und Bewertung des Treuguts in der Bilanz des Treuhänders .....	136
9.2.2.2	Ausweis in der Gewinn- und Verlustrechnung des Treuhänders .....	140
9.2.2.3	Berichtspflichten im Anhang des Treuhänders .....	140
10	Transparenzregister .....	142
10.1	Regelungen zum Transparenzregister .....	142
10.2	Transparenzpflichten bei Treuhandbeteiligungen .....	144
10.2.1	§ 21 GwG als lex specialis für Treuhandverhältnisse .....	144
10.2.2	Transparenzpflicht des wirtschaftlich Berechtigten .....	145
10.2.3	Treugeber und Treuhänder als wirtschaftlich Berechtigte .....	147
10.2.4	Transparenzpflicht bei mehreren Treugebern .....	147
10.2.5	Umfang der Angaben im Transparenzregister gemäß 19 GwG .....	149
10.2.6	Beschränkung der Einsicht in das Transparenzregister gemäß § 23 Abs. 2 Satz 1 GwG .....	149

11	Wettbewerbsverbot und Geschäftschancenlehre .....	150
11.1	Wettbewerbsverbot des Treuhänders .....	151
11.2	Wettbewerbsverbot des Treugebers .....	152
11.3	Verbot der rechtswidrigen Aneignung von Geschäftschancen .....	154
12	Schutz des Treugebers gegen eine treuwidrige Verfügung über das Treugut .....	155
12.1	Gesetzliche Rechte des Treugebers .....	155
12.2	Vertraglicher Schutz des Treugebers .....	157
13	Schutz des Treugebers bei einer Zwangsvollstreckung in das Treugut .....	159
13.1	Einzelzwangsvollstreckung in das Treugut .....	159
13.2	Insolvenz des Treuhänders .....	166
13.3	Vertraglicher Schutz des Treugebers .....	169
13.4	Insolvenz des Treugebers .....	170
13.5	Insolvenz der Gesellschaft oder der Einzelunternehmung .....	172
14	Umwandlung der Gesellschaft, an der die treuhänderische Beteiligung besteht .....	172
14.1	Formwechsel .....	173
14.2	Ausgliederung .....	174
14.3	Verschmelzung, Aufspaltung und Abspaltung .....	175
14.4	Anpassung des Treuhandvertrages .....	176
14.5	Formwechsel zwischen GmbH und GmbH & Co. KG .....	177
15	Wechsel der an dem Treuhandverhältnis Beteiligten .....	181
15.1	Auswechselung des Treuhänders .....	181
15.2	Wechsel des Treugebers .....	183
16	Beendigung des Treuhandverhältnisses .....	187
16.1	Gründe der Beendigung und Folgen für das Treuhand- verhältnis .....	187
16.2	Abwicklung der mittelbaren Beteiligung .....	190
<b>Kapitel II Die Besteuerung der Treuhandschaft .....</b>		<b>195</b>
1	Einführung .....	195
2	Behandlung der Treuhandschaft in der Abgabenordnung .....	197
2.1	§ 39 Abs. 2 Nr. 1 Satz 2 AO .....	197
2.1.1	Treuhandbegriff und Begründungsformen .....	197
2.1.2	Verhältnis zu den einzelnen Steuerarten .....	198
2.1.3	Voraussetzungen einer steuerrechtlichen Anerkennung der Treuhand .....	201
2.1.3.1	Treuhandvertrag .....	202
2.1.3.2	Steuerbilanzen der Treuhandparteien .....	203
2.1.3.2.1	Steuerbilanz des Treugebers .....	205
2.1.3.2.2	Steuerbilanz des Treuhänders .....	207
2.1.3.3	Steuerliche Anerkennung unwirksamer Treuhandverhältnisse (§ 41 Abs. 1 AO) und Scheingeschäfte (§ 41 Abs. 2 AO) .....	208
2.2	Nachweis der Treuhandschaft gem. § 159 AO .....	212

2.3	Die in der Abgabenordnung geregelten Folgen eines Treuhandverhältnisses .....	214
2.3.1	Die steuerlichen Pflichten eines Verfügungsberechtigten (§ 35 AO) .....	214
2.3.2	Haftung des Treuhänders gem. § 69 AO und § 75 AO .....	217
2.3.3	Duldung der Zwangsvollstreckung gem. § 77 AO wegen Steuerschulden .....	219
2.4	Verfahrensrechtliche Fragen .....	219
2.4.1	Gesonderte Feststellung von Einkünften .....	219
2.4.2	Rechtsbehelfs- und Klagebefugnis .....	224
3	Die Treuhanderschaft bei den einzelnen Steuerarten .....	225
3.1	Einkommensteuer .....	225
3.1.1	Zurechnung der Treuguteinkünfte bei den Einkunftsarten .....	225
3.1.2	Treuhand an einem Gewerbebetrieb und an Mitunternehmeranteilen .....	228
3.1.2.1	Zurechnung der Treuguteinkünfte aus einem gewerblichen Einzelunternehmen .....	228
3.1.2.2	Gesellschaftsanteil an einer GbR, OHG oder des persönlich haftenden Gesellschafters einer KG .....	230
3.1.2.3	Kommanditanteil einer gewerblichen KG .....	232
3.1.2.3.1	Verwaltungstreuhand .....	233
3.1.2.3.2	Sicherungstreuhand .....	237
3.1.2.3.3	Doppelseitige Treuhand .....	238
3.1.2.3.4	Nutzungstreuhand .....	242
3.1.2.4	Zurechnungswechsel bei der Begründung und Änderung der Treuhand an einem Gewerbebetrieb und Mitunternehmeranteil .....	245
3.1.2.5	Einkommensteuerliche Folgen des Zurechnungswechsels .....	247
3.1.2.6	Verluste bei beschränkter Haftung des Treugebers (§ 15a EStG) .....	248
3.1.3	Treuhand an Kapitalgesellschaftsanteilen .....	249
3.1.3.1	Zurechnung der Treuguteinkünfte und der Treuhandanteile .....	249
3.1.3.1.1	Verwaltungstreuhand .....	250
3.1.3.1.2	Sicherungstreuhand .....	251

3.1.3.1.3	Doppelnützige Sanierungstreuhand .....	252
3.1.3.1.4	Contractual Trust Arrangements (CTA) .....	254
3.1.3.2	Zurechnungswechsel bei der Begründung und Veränderung des Treuhandverhältnisses an einem Kapitalgesellschaftsanteil .....	257
3.1.3.3	Ertragsteuerliche Folgen eines Zurechnungswechsels .....	258
3.1.4	Treuhänderische Beteiligungen an geschlossenen Immobilienfonds .....	260
3.1.4.1	Zurechnung der Treuguteinkünfte und Besteuerung .....	260
3.1.4.2	Beendigung des Treuhandverhältnisses und steuerliche Folgen .....	263
3.1.5	Behandlung der Treuhandvergütung .....	267
3.2	Körperschaftsteuer .....	270
3.2.1	Anerkennung von Treuhandverhältnissen mit einer Kapitalgesellschaft .....	270
3.2.2	Verdeckte Gewinnausschüttungen .....	271
3.2.3	Kapitalgesellschaft als Treuhänderin ihrer Gesellschafter .....	272
3.2.4	Auswirkungen von Anteilsübertragungen auf Verlustvorträge der Kapitalgesellschaft gem. § 8c KStG .....	276
3.2.5	Ausgliederung von Wirtschaftsgütern einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft (Treuhandmodell) .....	277
3.2.6	Bescheinigungen gem. § 27 Abs. 3, 4 KStG, § 45a Abs. 2 und 3 EStG .....	278
3.3	Gewerbesteuer .....	280
3.3.1	Treuhand an einem Gewerbebetrieb .....	280
3.3.2	Treuhand an Gesellschaftsanteilen .....	282
3.3.3	Kürzungen und Hinzurechnungen gemäß §§ 8, 9 GewStG .....	283
3.3.4	Begründung und Veränderung des Treuhandverhältnisses an einem Gewerbebetrieb und einem Gesellschaftsanteil .....	284
3.3.4.1	Veräußerungsgewinne und -verluste .....	284
3.3.4.2	Wegfall eines vortragsfähigen Fehlbetrages gem. § 10a GewStG .....	286
3.3.5	Treuhand an einem Personengesellschaftsanteil bei verbundenen Unternehmen (Treuhandmodell) .....	288
3.3.6	Behandlung der Treuhandvergütung .....	289
3.4	Grundsteuer .....	291

3.5	Umsatzsteuer .....	292
3.5.1	Umsätze zwischen dem Treuhänder, dem Treugeber und Dritten .....	292
3.5.2	Behandlung der Treuhandvergütung .....	296
3.5.3	Begründung, Änderung und Beendigung von Treuhand- verhältnissen an Einzelunternehmen .....	296
3.5.4	Treuhand an Gesellschaftsanteilen .....	299
3.5.5	Sicherungstreuhand .....	303
3.6	Grunderwerbsteuer .....	304
3.6.1	Bedeutung für die Treuhandschaft .....	304
3.6.2	Treuhand an Grundstücken .....	306
3.6.2.1	Begründung des Treuhandverhältnisses .....	306
3.6.2.1.1	Grundstücksbezogene Übertragungs- treuhand .....	306
3.6.2.1.2	Grundstücksbezogene Vereinba- rungstreuhand .....	308
3.6.2.1.3	Grundstücksbezogene Erwerbstreuhand .....	308
3.6.2.2	Wechsel des Treuhänders .....	310
3.6.2.3	Wechsel des Treugebers .....	311
3.6.2.4	Beendigung des Treuhandverhältnisses an Grundstücken .....	312
3.6.2.4.1	Übertragung des Grundstücks vom Treuhänder auf den Treugeber .....	313
3.6.2.4.2	Verzicht des Treugebers auf die Übertragung des Grundstücks .....	315
3.6.2.4.3	Übertragung des Grundstücks vom Treuhänder an Dritte .....	316
3.6.3	Treuhand an Gesellschaftsanteilen .....	317
3.6.3.1	Anwendbare Vorschriften .....	317
3.6.3.2	Begründung des Treuhandverhältnisses an Gesellschaftsanteilen .....	321
3.6.3.2.1	Anteilsbezogene Übertragungs- treuhand .....	321
3.6.3.2.2	Anteilsbezogene Vereinba- rungstreuhand .....	323
3.6.3.2.3	Anteilsbezogene Erwerbstreuhand .....	325
3.6.3.3	Wechsel des Treuhänders .....	328
3.6.3.3.1	Anteilsübertragung und -vereinigung gemäß § 1 Abs. 3 GrEStG .....	328
3.6.3.3.2	Änderung des Gesellschafterbestands gemäß § 1 Abs. 2a und § 1 Abs. 2b GrEStG .....	328

3.6.3.4 Wechsel des Treugebers .....	329
3.6.3.4.1 Anteilsübertragung und -vereinigung gemäß § 1 Abs. 3 GrEStG .....	329
3.6.3.4.2 Änderung des Gesellschafterbestands gemäß § 1 Abs. 2a und § 1 Abs. 2b GrEStG .....	329
3.6.3.5 Beendigung des Treuhandverhältnisses an Gesell- schaftsanteilen .....	330
3.6.3.5.1 (Rück-)Übertragung der Gesellschaftsanteile vom Treuhänder auf den Treugeber .....	330
3.6.3.5.1.1 Anteilsübertragung und -vereinigung gemäß § 1 Abs. 3 GrEStG .....	330
3.6.3.5.1.2 Änderung des Gesellschafter- bestands gemäß § 1 Abs. 2a und § 1 Abs. 2b GrEStG .....	333
3.6.3.5.2 Verzicht des Treugebers auf die Übertragung der Gesellschaftsanteile .....	334
3.6.3.5.2.1 Anteilsübertragung und -vereinigung gemäß § 1 Abs. 3 GrEStG .....	334
3.6.3.5.2.2 Änderung des Gesellschafter- bestands gemäß § 1 Abs. 2a und § 1 Abs. 2b GrEStG .....	334
3.6.3.5.3 Übertragung der Gesellschaftsanteile vom Treuhand an Dritte .....	334
3.6.3.5.3.1 Anteilsübertragung und Anteilsverei- nigung gemäß § 1 Abs. 3 GrEStG .....	334
3.6.3.5.3.2 Änderung des Gesellschafter- bestands gemäß § 1 Abs. 2a und § 1 Abs. 2b GrEStG .....	335
3.6.4 Bemessungsgrundlage für die Grunderwerbsteuer bei der Treuhand an Gesellschaftsanteilen .....	335
3.6.5 Steuerbefreiungen gemäß § 3 GrEStG .....	335
3.6.6 Nichterhebung der Steuer gemäß § 5 GrEStG .....	340
3.6.7 Nichterhebung der Steuer gemäß § 6 GrEStG .....	341
3.7 Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	345
3.7.1 Allgemeines .....	345
3.7.2 Schenkungen im Zusammenhang mit Treuhandverhältnissen ....	347
3.7.3 Erbfälle des Treuhänders und des Treugebers .....	350
3.7.4 Umfang und Bewertung von Betriebsvermögen und Gesellschaftsanteilen .....	350
3.7.5 Begünstigungen des Erwerbs eines Gewerbebetriebs, Teilbetriebs oder einer Beteiligung an einer Gesellschaft i. S. d. § 15 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 ErbStG .....	352
3.7.6 Begünstigung gemäß §§ 13b Abs. 1 Nr. 3 ErbStG des Erwerbs von Anteilen an einer Kapitalgesellschaft .....	356
3.7.7 Tarifbegrenzung beim Erwerb von Anteilen an Kapitalgesell- schaften gemäß § 19a ErbStG .....	358

<b>Kapitel III Besondere Formen der Treuhand an Gesellschafts-</b>	
<b>anteilen</b> .....	359
1 Die Treuhand in Publikumpersonengesellschaften .....	359
1.1 Publikumpersonengesellschaften .....	359
1.2 Geschlossene Fonds nach KAGB .....	361
1.3 Publikumstreuhand .....	362
1.3.1 Binnenorganisation der Treugeber .....	363
1.3.1.1 Vorbemerkung .....	363
1.3.1.2 Mittelbare Beteiligung der Treugeber .....	363
1.3.1.3 Treugeber einer qualifizierten Treuhand .....	367
1.3.1.4 Rechtsstellung des Treugebers nach KAGB .....	368
1.4 Prospekthaftung und Aufklärungspflichten des Treuhänders .....	368
1.5 Einlagen der Treugeber .....	372
1.5.1 Einlagen in eine Publikums-KG .....	372
1.5.2 Einlagen der Treugeber nach KAGB .....	374
1.6 Haftung des Treugebers .....	375
1.6.1 Unmittelbare Haftung gegenüber Gesellschafts-	
gläubigern .....	375
1.6.2 Mittelbare Haftung des Treugebers gegenüber Gesell-	
schaftsgläubigern .....	376
1.6.3 Aufrechnung der Treugeber mit Schadensersatzan-	
sprüchen gegen den Treuhänder gegenüber Gesell-	
schaftsgläubigern .....	379
1.6.4 Verjährung des Befreiungsanspruchs des Treuhänders	
gegenüber dem Treugeber .....	382
1.6.5 Aufwendungsersatzanspruch sanierender Treugeber an	
die Gesellschaft gem. § 110 HGB .....	382
1.6.6 Ausgleichsansprüche sanierender Treugeber gegenüber	
Mittreugebern analog § 426 Abs. 1 BGB .....	383
1.6.7 Haftung der Anleger (Treugeber) einer Publikums-	
Investment-KG nach KAGB .....	385
1.7 Einfluss der Treugeber auf Entscheidungen der	
Publikumsgesellschaft .....	387
1.7.1 Mitwirkung der Treugeber nach HGB und BGB .....	387
1.7.2 Stimmrecht der Anleger (Treugeber) bei Gesellschafter-	
beschlüssen der Investment-KG nach KAGB .....	390
1.8 Informations- und Kontrollrechte der Treugeber einer	
Publikums-KG .....	391
1.8.1 Auskunfts- und Kontrollrechte gemäß § 166 HGB .....	391
1.8.2 Auskunftsanspruch über Namen und Anschrift anderer	
Anleger einer Publikumpersonengesellschaft .....	393
1.8.3 Auskunfts- und Einsichtsrechte der Treugeber nach	
KAGG .....	397
1.9 Überwachungsaufgaben des Treuhänders .....	398
1.10 Beendigung der Publikumstreuhand .....	399
1.11 Abwicklung des Treuhandverhältnisses .....	401

2	Die doppelseitige Treuhand in der Sanierung .....	403
2.1	Wirtschaftliche Ausgangslage .....	403
2.1.1	Unternehmenskrise .....	403
2.1.2	Interessen des Unternehmens und der Gesellschafter .....	403
2.1.3	Interessen der Kreditgeber .....	404
2.2	Gestaltungsalternativen zur Überwindung der Unternehmenskrise .....	405
2.2.1	Debt-Equity-Swap .....	405
2.2.1.1	Risiken einer Kapitalerhöhung .....	406
2.2.1.2	Kleinbetragsprivileg gemäß § 39 Abs. 5 InsO .....	407
2.2.1.3	Sanierung gemäß § 39 Abs. 1 Nr. 4 InsO und § 135 Abs. 4 InsO .....	408
2.2.2	Verpfändung der Gesellschaftsanteile .....	409
2.2.2.1	Bestellung des Pfandrechts .....	410
2.2.2.2	Rechtsstellung des Pfandgläubigers .....	410
2.2.2.3	Verwertung des Gesellschaftsanteils .....	411
2.2.3	Sicherungstreuhand an Gesellschaftsanteilen .....	413
2.2.3.1	Begründung .....	413
2.2.3.2	Vermögensrechtliche Ansprüche .....	414
2.2.3.3	Haftung des Sicherungsnehmers .....	414
2.2.3.4	Verwaltungsrechte, insbesondere Stimmrecht ...	416
2.2.3.5	Publizitätswirkung .....	416
2.2.3.6	Rückübertragung der Gesellschaftsanteile auf den Sicherungsgeber .....	417
2.2.3.7	Verwertung des Gesellschaftsanteils .....	418
2.3	Doppelnützige Treuhand als Sanierungsinstrument .....	419
2.3.1	Sanierungskonzept .....	421
2.3.1.1	Bedeutung des Sanierungskonzepts .....	421
2.3.1.2	Kernanforderungen an das Sanierungskonzept .....	425
2.3.1.3	Darstellung und Analyse des Unternehmens .....	425
2.3.1.4	Feststellung der Krisenursachen und Krisenstadien .....	427
2.3.1.5	Darstellung des Leitbildes mit dem Geschäftsmodell des sanierten Unternehmens ...	427
2.3.1.6	Sanierungsmaßnahmen zur Bewältigung der Unternehmenskrise .....	428

2.3.1.7	Integrierte Sanierungsplanung .....	428
2.3.1.7.1	Darstellung der Maßnah- meneffekte .....	429
2.3.1.7.2	Aufbau des integrierten Sanierungsplans .....	429
2.3.1.7.3	Kennzahlen .....	430
2.3.1.8	Zusammenfassende Einschätzung der Sanierungsfähigkeit des Unternehmens .....	430
2.3.2	Vertragliche Grundlagen der doppel-nützigen Sanierungstreuhand .....	430
2.3.3	Einordnung der doppel-nützigen Treuhand .....	431
2.3.4	Kompetenzen der Geschäftsführung der Treugutge- sellschaft und Verhältnis zum Treuhänder .....	433
2.3.5	Antrag an BaFin auf Befreiung gemäß § 37 WpÜG bei börsennotierten Unternehmen .....	435
2.3.6	Person des Treuhänders .....	436
2.3.7	Form des Treuhandvertrages und der Übertragung der Gesellschaftsanteile .....	438
2.3.8	Wesentliche Vertragsinhalte des Treuhandvertrages .....	438
2.3.8.1	Präambel .....	438
2.3.8.2	Treuhand .....	439
2.3.8.3	Garantien der Treugeber .....	440
2.3.8.4	Bedingungsfall .....	441
2.3.8.5	Aufgaben des Treuhänders .....	443
2.3.8.5.1	Sanierungsphase .....	445
2.3.8.5.2	Verwertungsphase .....	445
2.3.8.5.3	Berichterstattung, Auskunft- pflichten .....	447
2.3.8.5.4	Rechnungslegung des Treuhänders ....	447
2.3.8.5.5	Honorar des Treuhänders und Freistellungsansprüche .....	447
2.3.8.5.6	Haftung und Versicherung .....	448
2.3.8.6	Rechte und Pflichten der Treugeber .....	449
2.3.8.6.1	Vermögensrechte, Gewinnansprüche, Entnahmen .....	449
2.3.8.6.2	Einfluss der Treugeber auf Gesell- schafterentscheidungen .....	450
2.3.8.6.3	Rechnungslegung der Treugeber .....	451
2.3.8.7	Rechte der Drittbegünstigten .....	452
2.3.8.8	Beirat .....	453
2.3.8.9	Beendigung des Treuhandverhältnisses .....	453

2.3.9	Insolvenzrisiken der drittbegünstigten Kreditgeber .....	455
2.3.9.1	Insolvenz der Treugutgesellschaft .....	455
2.3.9.1.1	Risiken nachrangiger Darlehen gemäß § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO .....	455
2.3.9.1.2	Gestaltungen des Treuhand- vertrages zur Vermeidung von Insolvenzrisiken .....	455
2.3.9.2	Insolvenz der Treugeber .....	458
2.3.9.2.1	Erlöschen oder Fortbestehen des Treuhandvertrages .....	458
2.3.9.2.2	Absonderungsrecht des Treuhanders .....	460
2.3.9.2.3	Verwertungsbefugnis bei Gesell- schaftsanteilen .....	461
2.3.9.2.4	Insolvenzanfechtung der Treuhand an einem Gesellschaftsanteil .....	467
2.3.9.2.5	Anfechtung der Zahlung der Treuhandvergütung .....	475
2.4	Steuerliche Sonderfragen zur doppel­ nützigen Sanierungstreuhand .....	477
2.4.1	Ertragsteuern .....	477
2.4.1.1	Zurechnung der auf den Treuhänder übertragenen Gesellschaftsanteile .....	477
2.4.1.2	Verlustvorträge bei Körperschaften .....	477
2.4.1.3	Sanierungsklausel .....	478
2.4.2	Grunderwerbsteuer .....	478
2.4.3	Verletzung der Behaltensfristen gem. § 13a Abs. 3 Satz 1, Abs. 6, 10 ErbStG .....	480
3	Das Treuhandmodell .....	482
3.1	Problemstellung und Zielsetzung .....	482
3.2	Grundstruktur des Treuhandmodells .....	483
3.3	Vertragliche Gestaltungen zur Implementierung des Treuhandmodells .....	486
3.3.1	Gründung der Treuhand-KG und Abschluss des Treuhandvertrages (Grundtyp) .....	487
3.3.2	Überführung einer bestehenden Personengesellschaft in eine Treuhand-KG .....	488
3.3.3	Überführung einer bestehenden Kapitalgesellschaft in eine Treuhand-KG .....	489
3.3.4	Verschmelzung einer GmbH auf die Komplementärin (Muttergesellschaft) und anschließende Gründung einer Treuhand-KG .....	492
3.3.5	Rückwirkende Errichtung der Treuhandstruktur .....	493
3.4	Steuerrechtliche Anforderungen an den Treuhandvertrag .....	494

3.5	Ertragsteuerliche Auswirkungen der Ein-Unternehmer-Personengesellschaft .....	494
3.5.1	Laufende Ertragsbesteuerung der Komplementärin .....	494
3.5.1.1	Einkommen- und Körperschaftsteuer .....	494
3.5.1.2	Gewerbsteuer .....	497
3.5.1.3	Verlustnutzung .....	500
3.5.1.3.1	Verrechenbare Verluste gemäß § 15a EStG .....	500
3.5.1.3.2	Verrechnung mit laufenden Verlusten der Treuhand-KG .....	503
3.5.1.3.3	Gewerbsteuerliche Fehlbeträge gem. § 10a GewStG .....	505
3.5.1.3.4	Zinsschranke, Zins- und EBITDA-Vorträge gem. §§ 4h EStG, 8a KStG .....	506
3.5.2	Beendigung des Treuhandmodells .....	506
3.5.2.1	Übertragung des Kommanditanteils auf die Treugeberin .....	507
3.5.2.2	Aufhebung des Treuhandverhältnisses und Rückabwicklung in eine Mitunternehmerschaft .....	507
3.5.2.3	Verschmelzung der Treuhand-KG auf eine Kapitalgesellschaft .....	510
3.5.2.4	Erweiterte Anwachsung der Treuhand-KG auf einen anderen Rechtsträger .....	512
3.5.3	Steuerliche Verlust- und EBITDA-Vorträge bei Beendigung des Treuhandmodells .....	513
3.5.3.1	Verrechenbare Verluste i. S. § 15a EStG .....	513
3.5.3.2	Gewerbsteuerliche Fehlbeträge gem. § 10a GewStG .....	513
3.5.3.3	Zins- und EBITDA-Vorträge .....	516
3.6	Atypische Treuhandmodelle .....	518
3.6.1	Doppelstöckiges Treuhandmodell .....	518
3.6.2	Treuhand-KG als Schwestergesellschaft einer Personengesellschaft oder einer weiteren Treuhand-KG .....	522
3.6.3	Treuhand-KG und ertragsteuerliche Organschaft mit einer Tochterkapitalgesellschaft .....	524
3.6.3.1	Gewinnabführungsvertrag mit der Treugeberin .....	526
3.6.3.2	Gewinnabführungsvertrag mit der Treuhand-KG .....	526
3.6.3.3	Errichtung einer Treuhandstruktur bei bestehender Organschaft mit Personengesellschaft als (bisherige) Organträgerin .....	529

3.6.4	Holding-GmbH als Treuhandkommanditistin einer Tochterkapitalgesellschaft .....	530
3.6.4.1	Voraussetzungen der Anerkennung als Ein-Unternehmer-Personengesellschaft .....	531
3.6.4.2	Organschaft mit der Holding-GmbH und ihren Untergesellschaften .....	535
3.6.5	Grenzüberschreitendes Treuhandmodell .....	538
3.6.5.1	Outbound-Fall (inländische Muttergesellschaft) .....	539
3.6.5.2	Inbound-Fall (ausländische Muttergesellschaft) .....	544
3.7	Handelsbilanzen .....	546
3.7.1	Handelsbilanzen der Treuhand-KG .....	546
3.7.2	Handelsbilanzen der Muttergesellschaft .....	547
3.8	Betriebswirtschaftliche Aspekte des Treuhandmodells bei der Umstrukturierung von Unternehmen .....	548
3.8.1	Verbesserung des Eigenkapitals .....	549
3.8.2	Ausgliederung von Geschäftsbereichen .....	550
3.9	Umsatzsteuerliche Sonderfragen .....	551
3.10	Grunderwerbsteuerliche Sonderfragen .....	554
3.10.1	Errichtung des Treuhandmodells .....	554
3.10.2	Beendigung der Treuhandstruktur .....	556
3.11	Vergleich zwischen der ertragsteuerlichen Organschaft und dem Treuhandmodell .....	558
3.11.1	Voraussetzungen der Organschaft und des Treuhandmodells .....	560
3.11.1.1	Vertragliche Grundlagen .....	560
3.11.1.2	Beteiligungsverhältnisse .....	562
3.11.1.3	Tatsächliche Durchführung .....	563
3.11.2	Ertragsteuerliche Wirkungen .....	567
3.11.2.1	Errichtung der Rechtsinstitute .....	567
3.11.2.2	Laufende Ertragsbesteuerung .....	571
3.11.2.2.1	Ertragskonsolidierung .....	571
3.11.2.2.2	Verlustverrechnung zwischen den beteiligten Gesellschaften .....	574
3.11.2.3	Geschäftsbeziehungen innerhalb des Unternehmensverbundes .....	575
3.11.2.3.1	Lieferungen und Leistungen, Übertragung von Anlagegütern .....	575
3.11.2.3.2	Zinsschranke .....	577
3.11.2.3.3	Gewerbesteuerliche Hinzurechnungen .....	579
3.11.2.4	Grenzüberschreitende Beteiligungen .....	580
3.11.2.5	Beendigung der Organschaft und des Treuhandmodells .....	582
3.11.2.5.1	Ertragsteuerliche Folgen .....	582

---

3.11.2.5.2 Verlustvorträge .....	585
3.11.3 Haftung der Organgesellschaft und der Treuhand-KG .....	589
3.11.4 Konsolidierung in mehrstufigen Konzernstrukturen .....	590
3.12 Zusammenfassender Vergleich .....	591
<b>Anhang</b> .....	595
Muster A: Treuhand an einem Einzelunternehmen .....	597
Muster B: Verwaltungstreuhand an einem Kommanditanteil .....	603
Muster C: Verwaltungstreuhand an einem Kommanditanteil, Treuhandmodell .....	609
Muster D: Sicherungstreuhand an einem GmbH-Geschäftsanteil .....	613
Muster E: Treugeberwechsel bei GmbH-Geschäftsanteilen .....	617
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	621