

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort .....	V	
Literaturverzeichnis .....	XV	
<b>A. Grundlagen .....</b>	<b>1 .....</b> 1	
I. Zivilrechtlicher Rahmen .....	1 .....	1
II. Steuerrechtlicher Rahmen .....	6 .....	2
1. Besteuerung im Insolvenzverfahren .....	6 .....	2
2. Besteuerung von Sanierungsmaßnahmen .....	9 .....	4
3. Einheit von Sanierungs- und Insolvenzsteuerrecht .....	12 .....	5
III. Die steuerlichen Interessen von GmbH und GmbH-Gesellschafter .....	15 .....	6
IV. Gang der Darstellung .....	18 .....	7
<b>B. Überblick über die Besteuerung der GmbH und     ihrer Gesellschafter .....</b>	<b>19 .....</b>	<b>9</b>
I. Besteuerung der GmbH .....	19 .....	9
1. Allgemeines .....	19 .....	9
2. Umsatzsteuerliche Organschaft .....	21 .....	10
3. Ertragsteuerliche Organschaft .....	25 .....	11
II. Besteuerung der GmbH-Gesellschafter .....	31 .....	12
1. Gesellschafter ist eine natürliche Person .....	32 .....	13
a) Anteile werden im Privatvermögen gehalten .....	33 .....	13
b) Anteile werden im Betriebsvermögen gehalten .....	36 .....	14
c) Übersicht .....	40 .....	15
d) Kapitalertragsteuer und Veranlagungswahl .....	41 .....	17
2. Gesellschafter ist eine GmbH .....	42 .....	17
<b>C. Forderungsverzicht: Ertragsteuerliche Folgen auf Ebene     der GmbH .....</b>	<b>48 .....</b>	<b>21</b>
I. Einlage und/oder Gewinnerhöhung .....	49 .....	21
II. (Nicht-) Abziehbarkeit von Verlusten gemäß § 10d EStG und § 10a GewStG .....	57 .....	23
III. Nichtabziehbarkeit von Verlusten gemäß § 8c KStG .....	62 .....	25
1. Rechtsentwicklung .....	63 .....	25
2. Verfassungswidrigkeit des § 8c KStG? .....	80 .....	29

	Rn.	Seite
a) Vorlagebeschluss des FG Hamburg zu § 8c KStG ....	80	29
b) Vorlagebeschluss des BFH zu § 10d EStG i. V. m. § 8c KStG .....	83	30
3. Persönlicher und sachlicher Anwendungsbereich .....	86	32
4. Schädlicher Beteiligungserwerb .....	88	32
a) Allgemeines .....	88	32
b) Gegenstände des schädlichen Beteiligungserwerbs und vergleichbare Sachverhalte .....	91	33
c) Kapitalerhöhung .....	94	34
d) Mittelbarer oder unmittelbarer schädlicher Beteiligungserwerb .....	95	34
e) Zeitpunkt des schädlichen Beteiligungserwerbs .....	101	35
f) Fünf-Jahres-Zeitraum .....	102	36
5. Erwerber .....	107	37
6. Rechtsfolgen .....	111	39
a) Zeitpunkt und Umfang der Nichtabziehbarkeit von nicht genutzten Verlusten .....	111	39
b) Unterjähriger schädlicher Beteiligungserwerb .....	112	39
c) Körperschaftliche Organschaft (§ 14 KStG) .....	114	40
d) Unternehmenssanierungen .....	116	40
e) Vermeidungsstrategien .....	117	40
IV. Sanierungserlass .....	121	41
1. Rechtsentwicklung .....	122	41
2. Rechtmäßigkeit .....	125	42
a) Verstoß gegen die Gesetzmäßigkeit der Verwaltung? .....	125	42
b) Verstoß gegen EU-Beihilfe-Verbot? .....	126	43
3. Voraussetzungen des Sanierungserlasses .....	128	44
a) Unternehmer- und unternehmensbezogene Sanierung .....	128	44
b) Sanierungsgewinn aufgrund Schuldenerlass .....	131	45
c) Sanierungsbedürftigkeit .....	136	47
d) Sanierungsfähigkeit .....	142	50
e) Sanierungseignung .....	143	50
f) Sanierungsabsicht .....	144	50
g) Sanierungsplan .....	145	51
h) Beurteilungszeitpunkt .....	147	52
i) Sanierungskosten .....	148	52
j) Schuldenerlass durch Gesellschafter .....	149	52
k) Zurechnung des Sanierungsgewinns .....	150	53
4. Rechtsfolgen des Sanierungserlasses .....	151	53
5. Gewerbesteuer .....	162	56
6. Nicht vom Sanierungserlass erfasste Steuern .....	167	58

	Rn.	Seite
<b>D. Forderungsverzicht: Ertragsteuerliche Folgen auf Ebene des Gesellschafters</b> .....	170	61
I. Allgemeines .....	171	61
II. Gesellschafter ist eine GmbH .....	172	61
1. Gewinnminderung .....	172	61
a) Rechtslage bis zum 31. Dezember 2007 (§ 8b Abs. 3 Satz 3 KStG) .....	173	61
b) Rechtslage ab dem 1. Januar 2008 (§ 8b Abs. 3 Satz 4 ff. KStG) .....	175	62
2. Darlehenszinsen .....	180	64
III. Gesellschafter ist eine natürliche Person – Anteile an der GmbH und Forderung gegen die GmbH im Privatvermögen .....	184	66
1. Zufluss .....	184	66
2. Zuordnung von Aufwendungen .....	188	67
3. § 20 EStG oder § 17 EStG? .....	190	67
4. Exkurs: Nachträgliche Anschaffungskosten bei § 17 EStG .....	198	70
a) Geltungsgrund für nachträgliche Anschaffungskosten bei § 17 EStG .....	199	70
b) Gesetzesänderungen .....	207	73
aa) Reaktion der Finanzverwaltung .....	208	75
bb) Überblick über die Meinungen in der Literatur .....	209	76
5. Darlehenszinsen .....	210	79
IV. Gesellschafter ist eine natürliche Person – Anteile an der GmbH und Darlehen im Betriebsvermögen .....	213	80
1. Gewinnminderung .....	213	80
2. Darlehenszinsen .....	220	82
<b>E. Forderungsverzicht: Schenkungsteuerliche Folgen</b> .....	222	83
I. Einleitung .....	222	83
II. Leistung .....	227	85
III. Vermögensverschiebung – Vermögensumschichtung .....	228	85
IV. Bereicherungsabsicht .....	233	87
V. Widersprüchliches Verhalten .....	239	89
VI. Insolvenzplan .....	240	89
VII. § 7 Abs. 1 Nr. 1 ErbStG .....	241	90
VIII. Fazit .....	242	90

	Rn.	Seite
<b>F. Forderungsverzicht: Besonderheiten im Insolvenzplanverfahren</b> .....	243	91
I. Zustimmung des Finanzamts .....	243	91
II. Wesen der Forderungen nach Verzicht .....	247	92
III. Masseverbindlichkeiten .....	249	92
<b>G. Rangrücktritt</b> .....	253	95
I. Einleitung .....	253	95
II. Rechtslage vor MoMiG .....	255	95
III. Rechtslage nach MoMiG .....	259	97
IV. Das dogmatische Konzept des IX. Senats des BFH für Rangrücktritte vor und nach MoMiG .....	261	99
1. Zivilrechtliche Aspekte .....	262	99
2. Steuerliche Aspekte .....	267	101
a) Kein Forderungsverzicht .....	269	101
b) Wirtschaftliche Belastung .....	270	102
aa) Allgemeine Grundsätze .....	270	102
bb) § 5 Abs. 2a EStG .....	277	104
c) Fazit .....	285	106
3. § 6 Abs. 1 Nr. 3 EStG .....	287	107
4. Formulierungsvorschlag .....	288	107
<b>H. Rangrücktritt und Amtslöschung</b> .....	289	109
<b>I. Schuldübernahme</b> .....	293	111
<b>J. Einlage und Tilgung der Gesellschafterforderung</b> .....	299	113
<b>K. Debt Mezzanine Swap</b> .....	303	115
<b>L. Umwandlung</b> .....	304	117
I. Einleitung .....	304	117
II. Umwandlung vor Insolvenzeröffnung .....	306	118
1. Verschmelzung .....	306	118
a) Verschmelzung überschuldete Gesellschaft auf gesunde Gesellschaft .....	306	118
aa) Zulässigkeit .....	306	118
bb) Sacheinlage .....	312	119
cc) Schutz der Minderheitsgesellschafter und der Gläubiger des übernehmenden Rechtsträgers .....	316	121

	Rn.	Seite
b) Verschmelzung gesunde Gesellschaft auf überschuldete Gesellschaft .....	318	... 121
aa) Zulässigkeit .....	318	... 121
bb) Sacheinlage .....	319	... 121
cc) Schutz der Minderheitsgesellschafter und der Gläubiger des (gesunden) übertragenden Rechtsträgers .....	320	... 122
2. Formwechsel .....	322	... 122
a) Personengesellschaft in Kapitalgesellschaft .....	322	... 122
b) Kapitalgesellschaft in Personengesellschaft .....	323	... 122
c) Kapitalgesellschaft in Kapitalgesellschaft .....	324	... 122
3. Spaltung .....	325	... 123
4. Insolvenzanfechtung .....	326	... 123
5. Strafrechtliche Aspekte .....	327	... 123
<b>III. Umwandlung nach Insolvenzeröffnung – Schwerpunkt</b>		
Ausgliederung .....	328	... 124
1. Rechtslage nach ESUG .....	328	... 124
2. Ausgliederung statt Asset Deal .....	339	... 129
a) Allgemeines .....	339	... 129
b) Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Ausgliederung .....	342	... 130
aa) Gesamtrechtsnachfolge .....	342	... 130
bb) Keine Anwendung des § 133 UmwG .....	349	... 132
(1) Vorrang des Insolvenzrechts .....	350	... 132
(2) Gesamtwirkung des Erlasses .....	354	... 134
(3) Erlass nach allgemeinen Regeln .....	357	... 135
c) Reichweite des Insolvenzplans .....	359	... 135
aa) Ausgliederungsbeschluss .....	359	... 135
bb) Handelsregisteranmeldung .....	360	... 136
d) Steuerrechtliche Aspekte .....	361	... 136
aa) Keine Gesamtrechtsnachfolge im steuerlichen Sinne .....	361	... 136
bb) Ertragsteuern .....	362	... 137
(1) Aufdeckung stiller Reserven .....	362	... 137
(2) Weder Untergang noch Übergang von Verlustvorträgen .....	365	... 139
cc) Sanierungserlass .....	369	... 140
dd) Umsatzsteuer .....	370	... 140
ee) Grunderwerbsteuer .....	372	... 140
ff) Steuerhaftung .....	373	... 141
<b>M. Aufrechnung</b> .....	374	... 143
<b>I. Wesen der Aufrechnung</b> .....	374	... 143
<b>II. Rechtsgrundlagen</b> .....	379	... 144

	Rn.	Seite
1. Gegenseitigkeit von Haupt- und Gegenforderung .....	382	145
2. Gleichartigkeit von Haupt- und Gegenforderung .....	384	145
3. Erfüllbarkeit der Hauptforderung .....	385	145
4. Fälligkeit der Gegenforderung .....	386	145
III. Insolvenzzrechtliche Aufrechnungsverbote .....	387	146
1. §§ 94, 95 InsO .....	387	146
2. § 96 Abs. 1 Nr. 1 InsO .....	390	147
3. § 96 Abs. 1 Nr. 2 InsO .....	392	147
4. § 96 Abs. 1 Nr. 3 InsO .....	393	148
5. § 96 Abs. 1 Nr. 4 InsO .....	395	148
6. Wegfall der Aufrechnungsverbote .....	396	148
<b>N. Steuerhaftung gemäß § 69 AO .....</b>	<b>399</b>	<b>151</b>
I. Einleitung .....	399	151
II. Überblick .....	400	151
III. Kreis der Vertreter .....	403	152
1. Vertreter einer GmbH .....	404	153
2. Insolvenzverwalter .....	406	153
3. (Vorläufiger) Sachwalter .....	409	155
IV. Ansprüche aus dem Steuerschuldverhältnis .....	416	157
V. Abgrenzung zu §§ 60, 61 InsO .....	419	158
VI. Pflichtenprogramm und Pflichtverletzung .....	421	158
1. Steuererklärungspflicht .....	422	159
2. Steuerentrichtungspflicht .....	423	159
a) Allgemeines – Mittelvorsorgepflicht .....	423	159
b) Insolvenzeröffnungsverfahren, insbesondere Eigenverwaltung .....	425	161
aa) Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis des eigenverwaltenden Schuldners .....	426	161
bb) Pflichtenkollision: Steuerzahlungspflicht versus Massesicherungspflicht .....	427	162
cc) Auflösung der Pflichtenkollision: Vorrang der Massesicherungspflicht .....	431	163
(1) Rechtsprechung zu § 64 GmbH a. F. (heute § 15a InsO) .....	432	163
(2) Schaffung § 270 Abs. 3 InsO und Nichtanwendbarkeit § 55 Abs. 4 InsO ....	437	165
(3) Vergleich mit der Bestellung eines vorläufigen Insolvenzverwalters mit Zustimmungsvorbehalt .....	438	166
(4) Insolvenzanfechtung .....	441	167
dd) Fazit .....	445	168

	Rn.	Seite
3. Pflicht zur anteiligen Tilgung .....	449	169
4. Beratungspflicht .....	454	171
5. Mitwirkungs- und Auskunftspflicht .....	455	172
6. Pflichten (-modifikation) bei Gesamtverantwortung .....	457	173
7. Ende der Pflichten .....	459	174
VII. Verschulden .....	461	174
VIII. Kausalität und Zurechnungszusammenhang zwischen Pflichtverletzung und Schaden .....	466	177
IX. Inanspruchnahme durch Haftungsbescheid .....	470	179
X. Verjährung und Erlass .....	474	181
XI. Beweisergebnisse anderer Gerichtsverfahren .....	477	182
XII. Auskunft und Akteneinsicht .....	478	182
<b>O. Steuerhaftung gemäß § 73 AO .....</b>	<b>480</b>	<b>185</b>
<b>P. Steuerhaftung gemäß § 74 AO .....</b>	<b>482</b>	<b>187</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>		<b>189</b>