

978-3-7910-3283-2 Preißer/von Rönn, Die KG und die GmbH & Co. KG/

3. aktualisierte und überarbeitete Auflage

© 2013 Schäffer-Poeschel Verlag (www.schaeffer-poeschel.de)

SCHÄFFER
POESCHEL

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------|
| Vorwort zur 3. Auflage | V |
| Vorwort zur 1. Auflage | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | XXIII |
| I Einführung | 1 |
| II Wesen der KG. | 3 |
| 1 Gesellschaftsrechtliche Struktur | 3 |
| 1.1 Die KG in Historie und Gegenwart | 3 |
| 1.2 Grundbegriffe | 3 |
| 1.3 Die Entstehung der KG | 4 |
| 1.4 Der Gesellschaftsvertrag und andere Gründungsakte | 5 |
| 1.5 Die Funktionsweise der KG (Überblick zum Innen- und Außenverhältnis) | 6 |
| 1.6 Die Beteiligung an einer KG. | 7 |
| 1.7 Beendigung der KG. | 8 |
| 1.8 Sonstiges (Arbeits-, Sozialversicherungs- und Insolvenzrecht) | 8 |
| 1.9 Zusammenfassung | 8 |
| 2 Handelsrechtliche Fragen | 9 |
| 2.1 Die Kaufmannseigenschaft | 9 |
| 2.1.1 Die Kaufmannseigenschaft der KG | 9 |
| 2.1.2 Die Kaufmannseigenschaft des Komplementärs | 10 |
| 2.1.3 Die Kaufmannseigenschaft des Kommanditisten | 10 |
| 2.2 Der Jahresabschluss | 10 |
| 2.2.1 Buchführungspflicht | 10 |
| 2.2.2 Bestandteil des Jahresabschlusses | 11 |
| 2.2.3 Inhalt, insbesondere Unterscheidung zum Einzelunternehmen und zu den Kapitalgesellschaften | 11 |
| 2.2.4 Internationalrechtliche Einflüsse | 11 |
| 2.2.4.1 Europäisches Gemeinschaftsrecht und die KG | 11 |
| 2.2.4.2 IAS/IFRS und die KG | 12 |
| 2.2.5 Ereignisse nach dem Bilanzstichtag | 27 |
| 2.3 Publizitätserfordernis | 28 |
| 2.3.1 Grundsätzliches | 28 |
| 2.3.2 Folgerung | 28 |
| 2.3.3 Anmeldung einer KG in alter und neuer Form | 28 |
| 2.3.3.1 Die historische Version | 28 |
| 2.3.3.2 Die aktuelle Version | 29 |
| 2.3.4 Sonstige Offenlegungspflichten | 30 |
| 2.4 Prüfungserfordernis | 30 |
| 2.5 Firma und Sitz | 30 |
| 2.6 Zusammenfassung | 31 |

| | | |
|------------|--|-----------|
| 3 | Steuerrechtliche Grundentscheidung. | 31 |
| 3.1 | Die KG im Verfahrensrecht | 31 |
| 3.2 | Die KG im System der einkommensteuerlichen Mitunternehmerschaft | 32 |
| 3.2.1 | Begriff der Mitunternehmerschaft | 32 |
| 3.2.2 | Folgen aus der Mitunternehmerschaft. | 33 |
| 3.3 | Die steuerliche Gewinnermittlung der KG. | 33 |
| 3.3.1 | Grundlegendes. | 33 |
| 3.3.2 | Schema zur steuerlichen Gewinnermittlung bei einer KG. | 34 |
| 3.3.3 | Erläuterungen zum Schema. | 35 |
| 3.3.3.1 | Gewinnermittlung auf der kollektiven Stufe | 35 |
| 3.3.3.2 | Ergebnis aus der einzelnen Ergänzungsbilanz. | 35 |
| 3.3.3.3 | Gewinnermittlung auf der individuellen Stufe. | 36 |
| 3.3.3.4 | Abschließende Fallstudie. | 36 |
| 3.4 | Die KG und die Gesellschafter in der Gewerbesteuer | 37 |
| 3.5 | Umsatzsteuer bei der KG. | 37 |
| 3.6 | Die übrigen Real- und Verkehrssteuern | 37 |
| 3.7 | Sonstiges (§ 35 EStG und Solidaritätszuschlag) | 38 |
| 3.8 | Zusammenfassung. | 38 |
| 4 | Rechtsformwahl: Gründe für die KG | 38 |
| 4.1 | Außersteuerliche Motive. | 39 |
| 4.1.1 | Kostengründe. | 39 |
| 4.1.2 | Gesellschaftsrechtliche Überlegungen | 39 |
| 4.2 | Steuerliche Motive | 39 |
| III | Gründung der KG – Der Gesellschaftsvertrag. | 41 |
| 1 | Gesellschaftsrechtliche Grundbegriffe und interdisziplinäres Vorverständnis | 41 |
| 1.1 | Die KG als Gesamthandsgemeinschaft | 41 |
| 1.2 | Die KG als Personenhandelsgesellschaft im System der Personengesellschaften | 42 |
| 1.3 | Die Beteiligung an der KG – Technische Fragen. | 42 |
| 2 | Gründungsvorgang und Gesellschaftsvertrag einer KG | 44 |
| 2.1 | Das Gründungsstadium | 44 |
| 2.2 | Der Unterschied zwischen »Vor-Kapitalgesellschaft« und »Vor-KG«. | 45 |
| 2.3 | Der Gesellschaftsvertrag (= Überblick zum Recht der KG) | 45 |
| 2.3.1 | Der Pflichtkatalog im Einzelnen – Der rechtliche Kernbereich der KG | 46 |
| 2.3.1.1 | Die Gesellschafter | 46 |
| 2.3.1.2 | Der Gesellschaftszweck. | 47 |
| 2.3.1.3 | Die Firma. | 48 |
| 2.3.1.4 | Der Sitz | 49 |
| 2.3.1.5 | Beginn der KG | 50 |
| 2.3.1.6 | Die Vertretungsmacht | 50 |
| 2.3.1.7 | Die Hafteinlage (§ 162 HGB) – Grundsätze | 51 |
| 2.3.2 | Optionale Angaben – Gründung und laufender Betrieb | 52 |
| 2.3.2.1 | Die Leitungsmacht (= der Managementbereich). | 52 |

| | | |
|----------|--|-----|
| 2.3.2.2 | Beschlussfassung und Grundlagengeschäfte | 53 |
| 2.3.2.3 | Die Konten bei der KG. | 55 |
| 2.3.2.4 | Aufwendungsersatz und Geschäftsführervergütung. | 58 |
| 2.3.2.5 | Sonstige Sozialansprüche und Sozialverpflichtungen, insbesondere die Treuepflicht und das Wettbewerbsverbot. | 59 |
| 2.3.2.6 | Überblick zu den weiteren Regelungsbereichen eines Gesell- schaftsvertrages | 62 |
| 3 | Einlagen und Beiträge – Gesellschafterleistungen. | 63 |
| 3.1 | Grundsätze | 63 |
| 3.1.1 | Art der Beiträge (Einlagen), insbesondere Gegenstand der Sacheinlage – (immaterielle Wirtschaftsgüter, Nutzungs- rechte, auch: Nutzungen und Dienstleistungen?). | 64 |
| 3.1.2 | Bewertung der Sacheinlage | 67 |
| 3.2 | Steuerrechtliche Beurteilung der Einlagen | 68 |
| 3.2.1 | Grundzüge/Aufbau. | 68 |
| 3.2.2 | Einlage von Privatvermögen | 69 |
| 3.2.3 | Einlage von Betriebsvermögen. | 73 |
| 3.2.3.1 | Historischer Rückblick und gesetzliche Wertung | 73 |
| 3.2.3.2 | Die Regelung im Einzelnen | 74 |
| 3.2.3.3 | Prüfungsschema. | 76 |
| 3.2.3.4 | Zusammenfassendes Beispiel | 77 |
| 3.3 | Der Sonderfall: Die Einbringung nach § 24 UmwStG | 77 |
| 3.3.1 | Einführung. | 77 |
| 3.3.2 | Gesetzesüberblick. | 79 |
| 3.3.3 | Abgrenzung von § 24 UmwStG zu § 6 Abs. 3 EStG | 80 |
| 3.3.4 | Abgrenzung von § 24 UmwStG zu § 6 Abs. 5 und zu § 16 EStG | 80 |
| 3.3.5 | Einzelrechtsnachfolge und Gesamtrechtsnachfolge | 81 |
| 3.3.6 | Voraussetzung der Einbringung nach § 24 Abs. 1 UmwStG | 82 |
| 3.3.6.1 | Persönlicher Anwendungsbereich | 84 |
| 3.3.6.2 | Steuerfunktionale Einheiten | 84 |
| 3.3.6.3 | Das eingebrachte Betriebsvermögen und die Gewährung von Gesellschaftsrechten. | 84 |
| 3.3.7 | Veräußerungspreis und Veräußerungsgewinn | 87 |
| 3.3.8 | Ansatz des Betriebsvermögens gem. § 24 Abs. 2 UmwStG | 88 |
| 3.3.8.1 | Bedeutung von Ergänzungsbilanzen. | 88 |
| 3.3.8.2 | Ansatz zum gemeinen Wert. | 89 |
| 3.3.8.3 | Ansatz zum Zwischenwert | 91 |
| 3.3.8.4 | Ansatz zum Buchwert. | 92 |
| 3.3.9 | Sonderprobleme bei § 24 UmwStG | 94 |
| 3.3.9.1 | Unentgeltliche Aufnahme eines neuen Partners. | 94 |
| 3.3.9.2 | Die einseitige Kapitalerhöhung | 94 |
| 3.3.10 | Fallstudie zu § 24 UmwStG | 95 |
| 3.3.11 | Das Wahlrecht und die unterschiedliche Interessenslage (Fortführung des Beispiels) | 96 |
| 3.3.11.1 | Die Variante »gemeiner Wert« | 97 |
| 3.3.11.2 | Beispiele zur Buchwertvariante | 98 |
| 3.3.11.3 | Zwischenwertvariante. | 100 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| 3.4 | (Sach-)Einlage und Einbringung in den Verkehrsteuern. | 100 |
| 3.4.1 | Behandlung in der Umsatzsteuer | 100 |
| 3.4.2 | Behandlung in der Grunderwerbsteuer. | 101 |
| 4 | Besondere Erscheinungsformen der KG (inkl. der ausländischen KG) | 101 |
| 4.1 | Atypische Gebilde auf nationaler Ebene. | 101 |
| 4.2 | Die »internationale« KG | 102 |
| 5 | Steuerlich motivierte KG – Sonderformen | 102 |
| IV | Der laufende Betrieb der KG | 105 |
| 1 | Gesellschaftsrecht | 105 |
| 1.1 | Organe der KG – Überblick | 105 |
| 1.2 | Status der Gesellschafter im Außenverhältnis | 105 |
| 1.2.1 | Grundsätzliches | 105 |
| 1.2.2 | Status der Komplementäre. | 106 |
| 1.2.2.1 | Gesetzliches Leitbild. | 106 |
| 1.2.2.2 | Vertragliche Modifikationen. | 107 |
| 1.2.2.3 | Abberufung der Komplementäre | 108 |
| 1.2.2.4 | Folgen bei Verstößen gegen die Leitungsregelung | 108 |
| 1.2.2.5 | Musterpassus für Leitungsmacht eines Komplementärs | 109 |
| 1.2.3 | Status des Kommanditisten | 110 |
| 1.2.3.1 | Übersicht zur Gesetzeslage | 110 |
| 1.2.3.2 | Einbeziehung der Kommanditisten in die Leitungsebene . . . | 110 |
| 1.2.3.3 | Der Sonderfall: Die actio pro socio (Gesellschafterklage) . . . | 111 |
| 1.3 | Die Gesellschafterversammlung und die Beschlussfassung | 111 |
| 1.3.1 | Form des Beschlusses | 111 |
| 1.3.2 | Fehlerhafte Beschlüsse und ihre Anfechtung. | 112 |
| 1.4 | Der Beirat | 112 |
| 2 | Handelsrecht, insbesondere die Haftung | 113 |
| 2.1 | Allgemeines zur Haftung – Gemeinsamkeiten. | 113 |
| 2.1.1 | Haftung der Gesellschafter ist nicht identisch mit Haftung der Personengesellschaft (KG) | 113 |
| 2.1.2 | Die sogenannte Akzessorietät der Haftung und die Gesamt- schuldfrage | 115 |
| 2.1.2.1 | Haftungsschuld ist keine Gesamtschuld | 115 |
| 2.1.2.2 | Die Herleitung der Haftungsschuld. | 115 |
| 2.1.3 | Die Insolvenz der Gesellschaft als »Nagelprobe« der Gesellschafter-Haftung | 116 |
| 2.2 | Die Haftung der Komplementäre | 116 |
| 2.2.1 | Grundsätzliche Charakterisierung | 116 |
| 2.2.2 | Einzelheiten. | 117 |
| 2.2.3 | Einwendungen des Komplementärs (gegen die Inanspruchnahme) | 119 |
| 2.2.3.1 | Einwendungen der KG als eigene Einwendungen | 119 |
| 2.2.3.2 | Bestehende Anfechtungsmöglichkeiten seitens der KG. | 119 |
| 2.2.3.3 | Aufrechnungslagen. | 119 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 2.2.3.4 | Persönliche Einwendungen des Komplementärs | 119 |
| 2.2.3.5 | Problemfälle. | 119 |
| 2.2.3.6 | Altschulden der KG und »junge« Komplementäre | 120 |
| 2.2.3.7 | Die Haftung im Prozess und in der Vollstreckung | 120 |
| 2.3 | Die Haftung der Kommanditisten im Einzelnen | 121 |
| 2.3.1 | Hauptcharakteristika der Kommanditisten-Haftung | 121 |
| 2.3.2 | Leistung der Einlage (§§ 171 f. HGB) | 122 |
| 2.3.2.1 | Leistung der Bareinlage. | 122 |
| 2.3.2.2 | Die objektive Werthaltigkeit, insb. bei der Sacheinlage. | 123 |
| 2.3.3 | Wiederaufleben der Haftung | 124 |
| 2.3.3.1 | Rückzahlung der Einlage. | 124 |
| 2.3.3.2 | Gewinnentnahmen und Scheingewinnentnahmen. | 125 |
| 2.3.4 | Einwendungen der Kommanditisten. | 126 |
| 2.3.5 | Haftung bei Eintritt eines Kommanditisten | 126 |
| 2.3.6 | Haftung bei Ausscheiden des Kommanditisten | 127 |
| 2.3.7 | Haftung bei Übertragung des Kommanditanteils | 127 |
| 2.3.8 | Kommanditistenhaftung in der Insolvenz | 127 |
| 2.4 | Haftungsbeschränkungen (bzw. -freizeichnungen) | 128 |
| 2.4.1 | Die grundsätzliche Rechtsfrage | 128 |
| 2.4.2 | Vorschläge (Mustervereinbarungen) | 129 |
| 2.5 | Die Haftung, das negative Kapitalkonto und das Steuerrecht | 129 |
| 2.6 | Anteilsverpfändung und sonstige Belastung des Gesellschaftsanteils | 129 |
| 2.6.1 | Grundsätzliches | 129 |
| 2.6.2 | Verpfändung der Anteile | 130 |
| 2.6.3 | Weitere Belastungen | 130 |
| 3 | Steuerrecht – Die KG in der Einkommensteuer | 131 |
| 3.1 | Die Besteuerung des laufenden Gewinns | 131 |
| 3.1.1 | Grundzüge | 131 |
| 3.1.2 | Ebene der Mitunternehmerschaft | 132 |
| 3.1.2.1 | Die gewerblich tätige Mitunternehmerschaft | 132 |
| 3.1.2.2 | Die gewerblich geprägte Personengesellschaft. | 133 |
| 3.1.2.3 | Die weder gewerblich tätige noch gewerblich geprägte KG (die sog. Zebra-Gesellschaft) | 135 |
| 3.1.2.4 | Grundstückshandel mit betrieblicher Beteiligung | 137 |
| 3.1.3 | Ebene der Gesellschafter (Mitunternehmer-Initiative und Mitunternehmer-Risiko) | 137 |
| 3.1.3.1 | Mitunternehmer-Initiative | 138 |
| 3.1.3.2 | Mitunternehmer-Risiko | 138 |
| 3.1.3.3 | Einzelfälle | 138 |
| 3.1.3.4 | Die verdeckte Mitunternehmerschaft | 140 |
| 3.1.3.5 | Die doppelstöckige (mehrstöckige) KG | 141 |
| 3.2 | Die Technik der Gewinnermittlung: | |
| | Die Gewinnkomponenten der Mitunternehmer einer KG | 144 |
| 3.2.1 | Einführung: Zweistufige Gewinnermittlung | 144 |
| 3.2.2 | Der Hintergrund der Regelung | 145 |
| 3.2.2.1 | »Gewinnanteil«. | 145 |
| 3.2.2.2 | »Vergütungen für Tätigkeit im Dienst der KG und für die Überlassung von Wirtschaftsgütern« | 145 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 3.2.2.3 | Die Ergänzungsbilanz bei der KG | 147 |
| 3.2.2.4 | Die Tätigkeitsvergütung als Sonder-Betriebseinnahme, Gewinnvorweg oder Entnahme? | 148 |
| 3.2.2.5 | Exkurs: Unterscheidung von Gewinnvoraus und Sonder- vergütung | 150 |
| 3.3 | Das steuerliche Betriebsvermögen als Grundlage des Gewinns | 151 |
| 3.3.1 | Überblick | 151 |
| 3.3.2 | Schema zur steuerlichen Gewinnermittlung bei einer KG (Gewinn für das Jahr 13) | 151 |
| 3.3.3 | Die Gewinnermittlung auf der 1. Stufe (I): Das Steuerergebnis der KG als Gesamthand | 152 |
| 3.3.3.1 | Die Steuerbilanz der KG (als Gesamthandsgemeinschaft) | 153 |
| 3.3.3.2 | Auswirkungen auf die Gewinnermittlung (gleichzeitig: Einführung in die finanzamtliche Gewinn- korrektur) | 153 |
| 3.3.3.3 | Geänderte Gewinnverteilung, insbesondere bei späteren Betriebsprüfungs-Feststellungen | 155 |
| 3.3.4 | Die Ergänzungsbilanz: Individueller Anteil am Gesamt- handsergebnis | 156 |
| 3.3.5 | Das Sonderbetriebsvermögen und die Sonderbilanz | 157 |
| 3.3.5.1 | Übersicht | 157 |
| 3.3.5.2 | Das Sonderbetriebsvermögen I | 158 |
| 3.3.5.3 | Das Sonderbetriebsvermögen II | 163 |
| 3.3.5.4 | Sonderbetriebsvermögen über die Grenze | 165 |
| 3.4 | Sonderfrage der Gewinnermittlung: Die Übertragung von betrieblichen Wirtschaftsgütern auf die KG und umgekehrt | 165 |
| 3.4.1 | Historischer Rückblick und gesetzliche Wertung | 166 |
| 3.4.2 | Die Neuregelung im Detail | 167 |
| 3.5 | Verluste bei der KG, insbesondere das negative Kapitalkonto und § 15 a EStG | 169 |
| 3.5.1 | Der Grundtatbestand von § 15 a Abs. 1 und Abs. 2 EStG | 172 |
| 3.5.1.1 | Der Begriff »Anteil am Verlust« der Kommanditgesellschaft | 174 |
| 3.5.1.2 | Der Begriff »Kapitalkonto des Kommanditisten« | 175 |
| 3.5.1.3 | Wirkungsweise des § 15 a EStG (§ 15 a Abs. 2 EStG) | 180 |
| 3.5.2 | Die überschießende Außenhaftung von § 15 a Abs. 1 Satz 2 und 3 EStG | 182 |
| 3.5.3 | Zusammenfassende Übersicht über § 15 a Abs. 1 EStG | 183 |
| 3.5.4 | Einlage- und Haftungsminderung nach § 15 a Abs. 3 EStG | 184 |
| 3.5.4.1 | Sinn und Zweck der Ausnahmeregelung | 184 |
| 3.5.4.2 | Die Einlageminderung | 184 |
| 3.5.4.3 | Die Haftungsminderung | 186 |
| 3.5.5 | Die gesonderte Feststellung des verrechenbaren Verlustes | 188 |
| 3.5.6 | Die Ausweitung des Anwendungsbereiches von § 15 a EStG | 189 |
| 3.5.6.1 | Vergleichbare Unternehmer im Sinne des § 15 a Abs. 5 EStG | 189 |
| 3.5.6.2 | § 15 a EStG bei anderen Einkunftsarten | 190 |
| 3.5.7 | Konkurrenzfragen | 191 |
| 3.5.8 | Ausscheiden des Kommanditisten und die Beendigung der Kommanditgesellschaft | 191 |
| 3.5.8.1 | Behandlung der verrechenbaren Verluste | 191 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 3.5.8.2 | Behandlung des negativen Kapitalkontos | 192 |
| 3.5.8.3 | Behandlung beim Erwerber | 192 |
| 3.5.9 | Besonderheiten | 193 |
| 3.5.9.1 | Doppelstöckige Personengesellschaften | 193 |
| 3.5.9.2 | § 15 a EStG bei der GmbH & Co. KG | 194 |
| 3.5.9.3 | Rechtsformwechsel der KG und § 15 a EStG. | 194 |
| 3.5.9.4 | Unentgeltliche Übertragung der Kommandit-Beteiligung . . . | 195 |
| 3.6 | Die Beteiligung an einer KG und ihre bilanzmäßige Behandlung . . . | 195 |
| 3.6.1 | Überblick und Problemstellung | 195 |
| 3.6.2 | Die Bilanzierung der Beteiligung | 196 |
| 3.6.2.1 | Die Beteiligung in der Handelsbilanz | 197 |
| 3.6.2.2 | Die Beteiligung in der Steuerbilanz. | 197 |
| 3.6.2.3 | Alternativvorschlag: Beteiligung an der KG als Wirtschaftsgut | 200 |
| 3.6.3 | Sonderfall: Die Behandlung eines negativen Kaufpreises bei Erwerb der Beteiligung | 200 |
| 3.7 | Die Thesaurierungsbegünstigung des § 34 a EStG | 202 |
| 3.7.1 | Einführung und Entstehung des § 34 a EStG | 202 |
| 3.7.2 | Die Regelung im Überblick | 204 |
| 3.7.2.1 | Systematische Einordnung. | 204 |
| 3.7.2.2 | Die Regelung in schematischer Darstellung. | 204 |
| 3.7.2.3 | Regelungsinhalt des § 34 a EStG | 204 |
| 3.7.3 | Die Tatbestandsmerkmale für den »nicht entnommenen Gewinn« | 205 |
| 3.7.3.1 | Thesaurierungsbegünstigung. | 205 |
| 3.7.3.2 | Einfluss der persönlichen Steuerpflicht. | 211 |
| 3.7.3.3 | Gewinneinkünfte | 211 |
| 3.7.3.4 | Ausnahme für Veräußerungsgewinne (Rz. 4–6 BMF) | 211 |
| 3.7.3.5 | Antragsrecht. | 212 |
| 3.7.3.6 | Nachversteuerung | 213 |
| 4 | Steuerrecht – Die KG in den sonstigen Steuern | 222 |
| 4.1 | Die KG in der Gewerbesteuer und in den sonstigen Realsteuern | 222 |
| 4.1.1 | Die KG als Steuergegenstand der Gewerbesteuer | 224 |
| 4.1.2 | Die sachliche Steuerpflicht | 225 |
| 4.1.3 | Beginn und Ende der Gewerbesteuerpflicht. | 227 |
| 4.1.4 | Die Frage nach dem Steuerschuldner | 227 |
| 4.1.5 | Besonderheiten bei den Besteuerungsgrundlagen | 228 |
| 4.1.5.1 | Die eigentliche Besteuerungsgrundlage | 228 |
| 4.1.5.2 | Überblick über relevante Hinzurechnungen und Kürzungen | 229 |
| 4.1.5.3 | Hinzurechnungen nach § 8 Nr. 1 GewStG | 231 |
| 4.1.5.4 | Teildividendenzurechnung (§ 8 Nr. 5 GewStG). | 237 |
| 4.1.5.5 | Berücksichtigung der Ergebnisse aus einer Mitunternehmer- Beteiligung (§ 8 Nr. 8 GewStG i. V. m. § 9 Nr. 2 GewStG) | 238 |
| 4.1.5.6 | Weitere Hinzurechnungstatbestände | 238 |
| 4.1.5.7 | Kürzungen (§ 9 GewStG). | 239 |
| 4.1.6 | Der Gewerbeverlust bei der KG | 242 |
| 4.1.7 | Das Tarifrecht | 245 |
| 4.1.8 | Zusammenfassendes Schema | 245 |

| | | |
|----------|--|------------|
| 4.1.9 | Zerlegung des Steuermessbetrages | 245 |
| 4.1.10 | Die Auswirkungen der Gewerbesteuer auf die Einkommensteuer | 246 |
| 4.1.10.1 | Die Anrechnung gemäß § 35 EStG | 246 |
| 4.1.10.2 | Die Rückstellung der Gewerbesteuer | 248 |
| 4.1.11 | Die KG bei der Grundsteuer | 250 |
| 4.2 | Die KG in der Umsatzsteuer und in den sonstigen Verkehrsteuern (GrErwSt) | 250 |
| 4.2.1 | Die KG in der Umsatzsteuer | 250 |
| 4.2.1.1 | Die Unternehmerfähigkeit der KG | 250 |
| 4.2.1.2 | Die Unternehmerfähigkeit der Gesellschafter | 250 |
| 4.2.1.3 | Begründung und Übertragung der Beteiligung sowie die Geschäftsveräußerung (§ 1 Abs. 1 a UStG oder/und § 4 Nr. 8 f. UStG) | 253 |
| 4.2.2 | Beginn und Ende der Unternehmereigenschaft | 254 |
| 4.2.3 | Die KG in der umsatzsteuerlichen Organschaft | 254 |
| 4.2.3.1 | Eingliederungsvoraussetzungen | 254 |
| 4.2.3.2 | Rechtsfolge | 255 |
| 4.2.4 | Steuerbarer Umsatz und Entgelt als Bemessungsgrundlage | 255 |
| 4.2.5 | Vorsteuerabzug (§ 15 UStG) | 256 |
| 4.2.5.1 | Voraussetzungen | 256 |
| 4.2.5.2 | Berichtigung (§ 15 a UStG) | 256 |
| 4.2.6 | Zeitraum der Besteuerung (§ 16 UStG) | 257 |
| 4.2.7 | Innergemeinschaftliche Umsätze | 257 |
| 4.2.8 | Neuerungen im Umsatzsteuerrecht | 257 |
| 4.2.9 | Die KG und die Grunderwerbsteuer | 258 |
| 4.2.9.1 | Übertragungsvorgänge von/auf eine(r) Gesamthand | 258 |
| 4.2.9.2 | Änderungen im Gesellschafterbestand und Anteilsvereinigung bei einer KG | 259 |
| V | Umwandlung | 261 |
| 1 | Überblick | 261 |
| 2 | Handelsrechtlich relevante Regelungen | 261 |
| 2.1 | Die Verschmelzung nach UmwG | 261 |
| 2.1.1 | Handelsrechtliche Bilanzierung (Verschmelzung) | 263 |
| 2.1.1.1 | Bilanzierung beim übertragenden Rechtsträger | 264 |
| 2.1.1.2 | Bilanzierung beim übernehmenden Rechtsträger (KG) | 264 |
| 2.2 | Die Spaltung | 265 |
| 2.2.1 | Abspaltung zur Aufnahme oder Neugründung | 267 |
| 2.2.2 | Ausgliederung zur Aufnahme oder Neugründung | 267 |
| 2.2.3 | Formwechsel | 267 |
| 3 | Die Steuern bei der Verschmelzung | 268 |
| 3.1 | Motive für die Umwandlung | 269 |
| 3.2 | Verschmelzungen von Kapitalgesellschaften auf Personengesellschaften (KG) | 269 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 3.2.1 | Steuerliche Auswirkungen auf der Ebene der übertragenden Gesellschaft | 270 |
| 3.2.1.1 | Ansatz mit dem gemeinen Wert | 271 |
| 3.2.1.2 | Ansatz mit dem Buchwert/Zwischenwert | 272 |
| 3.2.2 | Steuerliche Auswirkungen auf der Ebene der übernehmenden KG. | 274 |
| 3.2.2.1 | Übernahme der Wertansätze der übertragenden Kapitalgesellschaft durch die -übernehmende KG (§ 4 Abs. 1 UmwStG) . . | 274 |
| 3.2.2.2 | Der Eintritt der übernehmenden KG in die Rechtsstellung der übertragenden Kapitalgesellschaft (§ 4 Abs. 2 UmwStG). . . | 276 |
| 3.2.2.3 | Bemessung der AfA bei Ansatz der Wirtschaftsgüter über Buchwert | 276 |
| 3.2.2.4 | Ermittlung und Berechnung des Übernahmeergebnisses (§ 4 Abs. 4 UmwStG) | 278 |
| 3.2.2.5 | Folgen eines Übernahmeverlustes (§ 4 Abs. 6 UmwStG) . . . | 280 |
| 3.2.2.6 | Die steuerlichen Folgen eines Übernahmegewinns (§ 4 Abs. 7 UmwStG) | 281 |
| 3.2.2.7 | Gewinnerhöhung und -minderung durch Vereinigung von Forderungen und Verbindlichkeiten – Übernahmefolgergebnis | 282 |
| 3.2.3 | Auswirkungen bei nicht wesentlich beteiligten Anteilseignern | 282 |
| 3.2.4 | Vermögensübergang auf eine natürliche Person. | 283 |
| 3.2.5 | Umwandlung von der GmbH in die GmbH & Co. KG | 283 |
| 3.2.6 | Exkurs: Abgrenzung der Verschmelzung zu vergleichbaren Maßnahmen (Überblick) | 285 |
| 3.3 | Der Formwechsel von einer Kapitalgesellschaft in eine KG. | 286 |

VI Gesellschafterwechsel 287

| | | |
|---------|---|-----|
| 1 | Überblick | 287 |
| 2 | Eintritt eines Gesellschafters. | 287 |
| 2.1 | Gesellschaftsrechtliche Fragen. | 287 |
| 2.1.1 | Aufnahmevertrag | 287 |
| 2.1.1.1 | Rechtsnatur und Formbedürftigkeit | 287 |
| 2.1.1.2 | Inhalt des Aufnahmevertrages | 287 |
| 2.1.1.3 | Anmeldung zum Handelsregister | 288 |
| 2.1.2 | Haftung | 289 |
| 2.1.2.1 | Haftung des eintretenden persönlich haftenden Gesellschafters | 289 |
| 2.1.2.2 | Haftung des eintretenden Kommanditisten | 289 |
| 2.2 | Steuerrechtliche Fragen | 290 |
| 2.2.1 | Grundfall des § 24 UmwStG. | 290 |
| 2.2.2 | Ergänzungsbilanzen bei Gesellschaftereintritt | 290 |
| 2.2.2.1 | Anschaffungskosten über dem Buchwert | 290 |
| 2.2.2.2 | Anschaffungskosten unter dem Buchwert. | 292 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 3 | Übertragung der Gesellschafterstellung | 292 |
| 3.1 | Übertragungsvertrag | 292 |
| 3.1.1 | Rechtsnatur und Formbedürftigkeit | 292 |
| 3.1.2 | Gegenstand der Übertragung | 293 |
| 3.1.3 | Zustimmung der Mitgesellschafter | 293 |
| 3.1.4 | »Change-of-Control«-Klauseln, Vorkaufs- und Mitverkaufsrechte | 294 |
| 3.1.4.1 | »Change-of-Control«-Klauseln | 294 |
| 3.1.4.2 | Verkaufs- und Vorerwerbsrechte | 295 |
| 3.1.4.3 | Mitverkaufsrechte | 296 |
| 3.2 | Haftung | 296 |
| 3.2.1 | Übertragung des Gesellschaftsanteils eines persönlich haftenden Gesellschafters (Komplementärs) | 296 |
| 3.2.1.1 | Haftung des Veräußerers | 296 |
| 3.2.1.2 | Haftung des Erwerbers | 297 |
| 3.2.2 | Übertragung des Gesellschaftsanteils eines Kommanditisten | 297 |
| 3.2.2.1 | Haftung des Veräußerers und des Erwerbers | 297 |
| 3.2.2.2 | Übertragung im Wege der Sonderrechtsnachfolge | 298 |
| 3.2.2.3 | Haftung des Erwerbers vor Eintragung | 298 |
| 3.2.3 | Handelsregisteranmeldung | 299 |
| 3.3 | Steuerliche Folgen der Übertragung | 300 |
| 3.3.1 | Einkommensteuer | 300 |
| 3.3.1.1 | Zeitpunkt der Veräußerung | 300 |
| 3.3.1.2 | Behandlung beim Veräußerer | 301 |
| 3.3.1.3 | Behandlung beim Erwerber | 311 |
| 3.3.2 | Gewerbsteuer | 313 |
| 3.3.3 | Umsatzsteuer | 314 |
| 3.3.4 | Grunderwerbsteuer | 315 |
| 4 | Umwandlung der Gesellschafterstellung | 315 |
| 4.1 | Vereinbarung der Gesellschafter | 316 |
| 4.2 | Haftung | 316 |
| 4.2.1 | Kommanditist wird Komplementär | 316 |
| 4.2.2 | Komplementär wird Kommanditist | 317 |
| 4.3 | Steuerliche Folgen | 317 |
| 5 | Ausscheiden eines Gesellschafters | 317 |
| 5.1 | Austrittsvereinbarung | 318 |
| 5.2 | Kündigung | 318 |
| 5.2.1 | Ordentliche Kündigung | 318 |
| 5.2.2 | Außerordentliche Kündigung | 319 |
| 5.2.3 | Kündigungserklärung | 319 |
| 5.2.4 | Kündigungsfrist | 320 |
| 5.3 | Ausschluss eines Gesellschafters | 320 |
| 5.3.1 | Gesetzliche Regelung – Ausschlussklage | 320 |
| 5.3.1.1 | Ausschlussgründe | 321 |
| 5.3.1.2 | Verfahren und Rechtsfolge | 321 |
| 5.3.2 | Gesellschaftsvertragliche Regelungen zum Ausschluss | 322 |
| 5.3.2.1 | Vereinbarungen zum Ausschlussverfahren | 322 |
| 5.3.2.2 | Vereinbarungen zum Ausschlussgrund | 323 |
| 5.3.2.3 | Ausübungskontrolle | 324 |

| | | |
|------------|---|------------|
| 5.4 | Tod eines Gesellschafters | 325 |
| 5.4.1 | Gesetzliche Regelung | 325 |
| 5.4.1.1 | Tod eines Komplementärs | 325 |
| 5.4.1.2 | Tod eines Kommanditisten. | 326 |
| 5.4.2 | Vertragliche Gestaltungen | 329 |
| 5.4.2.1 | Auflösungsklauseln. | 329 |
| 5.4.2.2 | Fortsetzungsklauseln | 330 |
| 5.4.2.3 | Nachfolgeklauseln | 331 |
| 5.4.2.4 | Eintrittsklauseln | 335 |
| 5.4.2.5 | Abfindung weichender Erben | 336 |
| 5.4.3 | Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters. | 337 |
| 5.4.3.1 | Einkommensteuer. | 337 |
| 5.4.3.2 | Gewerbsteuer | 340 |
| 5.4.3.3 | Umsatzsteuer | 340 |
| 5.4.3.4 | Grunderwerbsteuer. | 340 |
| 5.4.3.5 | Erbschaftsteuer | 340 |
| 6 | Rechtsfolgen des Ausscheidens. | 343 |
| 6.1 | Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters | 344 |
| 6.2 | Abfindung | 344 |
| 6.2.1 | Gesetzliche Regelung | 344 |
| 6.2.2 | Gesellschaftsvertragliche Abfindungsregelungen. | 345 |
| 6.2.3 | Grenzen der rechtlichen Zulässigkeit von Abfindungs- | |
| | klauseln. | 346 |
| 6.2.3.1 | Tod eines Gesellschafters. | 346 |
| 6.2.3.2 | Mitarbeiterbeteiligung. | 347 |
| 6.2.3.3 | Ausschluss eines Gesellschafters aus wichtigem Grund | 347 |
| 6.2.3.4 | Gläubigerbenachteiligung | 347 |
| 6.2.3.5 | Langfristige Auszahlungsbedingungen | 347 |
| 6.2.3.6 | Erhebliches Missverhältnis zwischen Abfindung und | |
| | wirklichem Wert. | 347 |
| 6.2.3.7 | Rechtsfolgen unzulässiger Abfindungsklauseln | 348 |
| 6.2.4 | Grundmuster von Abfindungsklauseln | 348 |
| 6.2.4.1 | Buchwertklausel. | 348 |
| 6.2.4.2 | Substanzwertklauseln. | 349 |
| 6.2.4.3 | An steuerlichen Regelungen orientierte Klauseln. | 350 |
| 6.2.4.4 | Ertragswertklauseln | 351 |
| 6.2.4.5 | Zusammenfassende Empfehlung zu den Abfindungsklauseln | 353 |
| 6.2.5 | Schenkungsteuer | 354 |
| VII | Beendigung der KG | 355 |
| 1 | Auflösung. | 355 |
| 1.1 | Gesetzliche Auflösungsgründe | 355 |
| 1.1.1 | Beendigung durch Zeitablauf. | 355 |
| 1.1.2 | Beendigung durch Beschluss der Gesellschafter | 356 |
| 1.1.3 | Beendigung durch Insolvenz der Gesellschaft | 356 |
| 1.1.4 | Beendigung durch gerichtliche Entscheidung | 356 |
| 1.1.4.1 | Vorliegen eines wichtigen Grundes. | 357 |
| 1.1.4.2 | Prozessuales Verfahren | 358 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 1.2 | Gesellschaftsvertragliche Regelungen | 358 |
| 1.3 | Durchführung der Abwicklung (Liquidation) | 358 |
| 1.3.1 | Gesetzliche Regelung | 359 |
| 1.3.1.1 | Beendigung der laufenden Geschäfte | 360 |
| 1.3.1.2 | Bilanzen | 360 |
| 1.3.1.3 | Anmeldung zum Handelsregister | 362 |
| 1.3.2 | Vertragliche Regelungen zur Liquidation. | 362 |
| 2 | Insolvenz | 363 |
| 2.1 | Insolvenzgründe | 363 |
| 2.2 | Antragsberechtigung | 364 |
| 2.3 | Rechtsfolgen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens. | 364 |
| 2.4 | Verwertung des Gesellschaftsvermögens | 364 |
| 3 | Steuerliche Folgen der Beendigung | 365 |
| 3.1 | Einkommensteuer | 365 |
| 3.1.1 | Veräußerung des Gewerbebetriebes | 365 |
| 3.1.2 | Veräußerung oder Aufgabe eines Teilbetriebes | 366 |
| 3.1.3 | Aufgabe des Gewerbebetriebes | 366 |
| 3.1.4 | Bestimmung des Veräußerungs- oder Aufgabegewinns | 368 |
| 3.2 | Gewerbesteuer. | 369 |
| 3.3 | Umsatzsteuer. | 369 |
| 3.4 | Grunderwerbsteuer | 370 |
| 3.5 | Erbschaft- oder Schenkungsteuer | 370 |
| 4 | Die Realteilung der KG. | 371 |
| 4.1 | Grundzüge der Realteilung | 371 |
| 4.1.1 | Historische Einleitung und gesellschaftsrechtlicher Hintergrund | 371 |
| 4.1.2 | Tatbestand und Rechtsfolgen bei einer Realteilung von steuerfunktionalen Einheiten. | 373 |
| 4.1.3 | EinzelWG als Teilungsmassen | 375 |
| 4.1.4 | Der Mitunternehmeranteil (Kommandit- wie Komplementär- beteiligung) als Teilungsgegenstand | 376 |
| 4.1.5 | Realteilung mit Spitzenausgleich | 377 |
| 4.1.6 | Auswirkungen auf andere Steuern | 379 |
| 4.2 | Exkurs: Realteilung – KG und Erbauseinandersetzung (unter Einbeziehung des PV) | 379 |
| 4.2.1 | Dogmatische Grundzüge | 379 |
| 4.2.2 | Realteilung (Betriebsvermögen) ohne Abfindungszahlungen | 380 |
| 4.2.3 | Realteilung (Betriebsvermögen) mit Abfindungszahlung | 380 |
| 4.2.4 | Realteilung (Privatvermögen) ohne Abfindungszahlung | 381 |
| 4.2.5 | Realteilung (Privatvermögen) mit Abfindungszahlung. | 382 |
| 4.2.6 | Realteilung eines Mischnachlasses | 383 |
| 4.2.6.1 | Teilung ohne Abfindungszahlungen | 383 |
| 4.2.6.2 | Teilung mit Abfindungszahlungen | 384 |
| 4.2.7 | Die (insbesondere gegenständliche) Teilauseinandersetzung | 384 |

| | |
|--|------------|
| VIII Die GmbH & Co. KG und andere Doppelgesellschaften (UG & Co., Ltd. & Co., KGaA & Co., Stiftung & Co.) | 387 |
| 1 Handelsrecht. | 387 |
| 1.1 Der Unterschied zwischen Publikums-KG und GmbH & Co. KG | 387 |
| 1.2 Vorweg: Die Publikums-KG (geschlossene Kurzdarstellung) | 388 |
| 1.2.1 Erscheinungsform. | 388 |
| 1.2.2 Zivilrechtliche Besonderheiten. | 388 |
| 1.2.2.1 Die sogenannte Prospekthaftung | 388 |
| 1.2.2.2 Sonstiges, insbesondere Fragen zum Gesellschaftsvertrag | 389 |
| 1.2.3 Steuerrechtlicher Anhang: § 15b EStG und die Publikums-KG | 389 |
| 1.2.3.1 Steuerliche Verluste bei Verlustzuweisungsgesellschaften (§ 15b EStG) | 390 |
| 1.2.3.2 Der Tatbestand des § 15b EStG, insb. der Begriff der modellhaften Gestaltung | 390 |
| 1.3 Die GmbH & Co. KG im Handels- und Gesellschaftsrecht | 391 |
| 1.3.1 Erscheinungsformen der GmbH & Co. KG | 391 |
| 1.3.2 Ein praktisches (und zusammenfassendes) Beispiel: Ein Immobilienfonds in der Rechtsform einer GmbH & Co. KG | 392 |
| 1.3.2.1 Allgemeine wirtschaftliche und steuerliche Überlegungen | 392 |
| 1.3.2.2 Gesellschaftsrechtliche Gestaltung | 392 |
| 1.3.3 Abweichungen vom Regelstatut der KG | 395 |
| 1.3.3.1 Gründung und Gesellschaftsvertrag | 395 |
| 1.3.3.2 Das Sonderrecht der »Vor-GmbH« und das HaftungszENARIO bei der GmbH in Gründung | 396 |
| 1.3.3.3 Sonstige handelsrechtliche Abweichungen | 400 |
| 1.3.4 Abschließendes Beispiel für die Haftung einer GmbH & Co. KG | 401 |
| 2 Steuerrecht – Die GmbH & Co. KG (inkl. UG & Co. KG) | 403 |
| 2.1 Grundsatzverständnis und Erscheinungsformen | 403 |
| 2.2 Die Gewinnermittlung bei der GmbH & Co. KG | 405 |
| 2.3 Das Betriebsvermögen bei der GmbH & Co. KG | 407 |
| 2.3.1 Der Eigenkapitalausweis | 407 |
| 2.3.2 Die steuerbilanziellen Fragen | 407 |
| 2.3.2.1 Der Grundfall: Der GmbH-Geschäftsanteil (GA) als Sonder-BV II | 407 |
| 2.3.2.2 Pensionsrückstellungen bei einer GmbH & Co. KG | 410 |
| 2.4 Besonderheiten | 411 |
| 2.4.1 Die einheitliche GmbH & Co. KG | 411 |
| 2.4.2 Die »Einmann«-GmbH & Co. KG | 412 |
| 2.4.3 Die Familien-GmbH & Co. KG | 412 |
| 2.4.4 GmbH & Co. KG und gewerblicher Grundstückshandel | 412 |
| 2.4.5 Die Anteilsveräußerung | 413 |
| 2.4.6 Die verdeckte Gewinnausschüttung bei der GmbH & Co. KG | 414 |
| 2.4.7 Entnahmen und Einlagen bei der GmbH & Co. KG | 416 |
| 2.4.8 Die »Körperschaftsklausel« – Zusammenfassung | 417 |
| 2.4.9 § 15a EStG bei einer GmbH & Co. KG | 417 |
| 2.5 Die Unternehmersgesellschaft & Co. KG | 418 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 3 | Die Limited & Co. KG | 418 |
| 3.1 | Allgemeines. | 418 |
| 3.1.1 | Rechtsfähigkeit der Limited (inkl. Limited & Co.) | 418 |
| 3.1.2 | Gründung der Limited (& Co. KG) | 418 |
| 3.2 | Rechnungslegung der Limited (& Co. KG) | 419 |
| 3.3 | Ertragsteuerliche Behandlung der Limited (& Co. KG) in Deutschland | 419 |
| 3.3.1 | Besteuerung der Limited & Co. KG | 419 |
| 3.3.1.1 | Allgemeines zur Limited (Ltd.) | 419 |
| 3.3.1.2 | Vermeidung der Doppelbesteuerung. | 419 |
| 3.3.1.3 | Laufende Einkünfte der Limited & Co. KG. | 420 |
| 3.3.1.4 | Angemessenheit der Gewinnverteilung | 421 |
| 3.3.1.5 | Gepräge­theorie bei der Limited & Co. KG?. | 421 |
| 4 | Die Kapitalgesellschaft – KGaA bzw. die GmbH & Co. KGaA | 422 |
| 5 | Die Stiftung & Co. KG. | 423 |
| 5.1 | Allgemeines. | 423 |
| 5.2 | Ertragsteuerliche Behandlung der Stiftung & Co. KG | 423 |
| 5.2.1 | Allgemeine ertragsteuerliche und verfahrensrechtliche Einordnung | 423 |
| 5.2.2 | Gepräge­theorie bei der Stiftung & Co. KG? | 423 |
| 5.2.3 | Laufende Einkünfte | 423 |
| 5.2.4 | Sonderbilanzen und Sondervergütungen | 424 |
| 5.2.5 | Angemessenheit der Gewinnverteilung. | 424 |
| 5.2.6 | Gewerbsteuerliche Besonderheiten. | 425 |
| 5.3 | Die Stiftung & Co. KG im Vergleich zu anderen Doppelgesellschaften | 425 |
| 5.3.1 | Kapitalausstattung | 425 |
| 5.3.2 | Publizität und Rechnungslegung | 426 |
| 5.3.3 | Mitbestimmung | 426 |
| 5.3.4 | Ertragsteuerliche Behandlung | 426 |
| 5.3.4.1 | Anwendung der Gepräge­theorie. | 426 |
| 5.3.4.2 | Angemessenheit der Gewinnverteilung – verdeckte Gewinnausschüttung? | 426 |
| | Literaturverzeichnis | 427 |
| | Anhang | 429 |
| 1 | Aufnahmevertrag | 429 |
| 2 | KG-Gesellschaftsvertrag – einfach – | 430 |
| 3 | KG-Gesellschaftsvertrag – ausführlich – | 434 |
| 4 | Gesellschaftsvertrag einer GmbH & Co. KG | 445 |
| 5 | Checkliste zu den Grenzen der rechtlichen Zulässigkeit von Abfindungsklauseln. | 449 |
| | Stichwortverzeichnis | 451 |